УДК 343.21

**Лось А. Ю.**, студентка,

Юридичний факультет,

Чернігівський національний технологічний університет, м. Чернігів

Науковий керівник: Коломієць Н. В., д.ю.н., доцент

ЗҐВАЛТУВАННЯ ЗА НОВОЮ РЕДАКЦІЄЮ КК УКРАЇНИ: ПРОБЛЕМНІ АСПЕКТИ

Внесення змін та поправок до чинного законодавства є однією з основних європейських тенденцій у правових реаліях. Найбільш резонансними в українському законодавстві виявилися зміни до Кримінального кодексу України.

Так, Законом України «Про внесення змін до Кримінального та Кримінального процесуального кодексів України з метою реалізації положень Конвенції Ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу з цими явищами» від 06.12.2017 р. внесено зміни до КК України та КПК України, а саме зміни в статті 152 КК України, тобто зґвалтування [1]. Такі зміни, останнім часом, є предметом гострої дискусії між вченими-криміналістами, а також і юристами-практиками.

Частина 1 статті 152 КК України «Зґвалтування» на даний момент сформульована наступним чином: «Вчинення дій сексуального характеру, пов’язаних із вагінальним, анальним або оральним проникненням в тіло іншої особи з використанням геніталій або будь-якого іншого предмета, без добровільної згоди потерпілої особи (зґвалтування)» [2]. Такого роду зміни є не зовсім практичними, доречними та остаточно завершеними, оскільки містять низку досить ґрунтовних проблемних аспектів, які певним чином перешкоджають їх застосуванню у судовій практиці. Щодо змістовних проблем, то незрозумілим є поняття «дії сексуального характеру». Такий термін не тільки не визначається на законодавчому рівні, але й не міститься ні в українських термінологічних, ні в юридичних словниках.

В свою чергу, ст. 153 КК України зазначає, що сексуальне насильство – це вчинення будь-яких насильницьких дій сексуального характеру, не пов’язаних із проникненням в тіло іншої особи, без добровільної згоди потерпілої особи [2]. Ст. 36 Стамбульської конвенції надає дещо інше визначення поняттю «сексуальне насильство», а саме під сексуальним насильством розуміються такі форми свідомої поведінки: 1) вчинення без згоди вагінального, анального або орального проникнення сексуального характеру в тіло іншої особи з використанням будь-якої частини тіла або предмета; 2) вчинення інших актів сексуального характеру з особою без згоди; 3) примушення іншої особи здійснювати акт сексуального характеру, без згоди, з третьою особою[6]. Тож, проаналізувавши зазначені статті, можна вважати, що поняття «дії сексуального характеру» в кримінальному законодавстві є ознакою, за допомогою якої визначаються такі терміни, як «зґвалтування» та «сексуальне насильство».

Також однією із ознак даного злочину є відсутність добровільної згоди потерпілої особи. Однак при цьому невідомо як саме повинна виражатися вищезгадана добровільна згода: в усній чи письмовій формі, яким способом. Напевне, щоб мати спроможність довести наявність вільного волевиявлення, необхідно мати відповідну розписку. Проте, як очевидно з наведених формулювань, про розписки, контракти та інші форми доказів згоди у статті не йдеться. З чого логічно слідує те, що законодавець мав би детальніше пояснити процес та форму надання добровільної згоди.

Досить істотною є вікова проблема. У випадку, якщо дії сексуального характеру будуть вчинені до особи, яка не досягла 16 років, проте з її добровільною згодою, чи будуть вказані обставини справи підпадати під кваліфікацію такого злочину як зґвалтування. В такому разі необхідно звернутися до примітки, що міститься у статті 152, яка деталізує: «Згода вважається добровільною, якщо вона є результатом вільного волевиявлення особи, з урахуванням супутніх обставин»[2]. Та чи є можливим вільне волевиявлення неповнолітньою особою. Відповідно до п. 12 ч. 1 ст. 3 Кримінального процесуального кодексу України неповнолітня особа - малолітня особа, а також дитина у віці від чотирнадцяти до вісімнадцяти років[3]. Звертаючись до науки цивільного права, особи від 14-ти до 18-ти років мають неповну цивільну дієздатність, а тому відповідно до ч. 4 ст. 32 Цивільного Кодексу України, згода на вчинення неповнолітньою особою правочину має бути одержана від батьків (усиновлювачів) або піклувальника та органу опіки та піклування відповідно до закону[4].

Виходячи з вищезазначеного, особа, яка не досягла віку повної цивільної дієздатності не має права давати добровільну згоду на вчинення дії сексуального характеру. Однак юристи-практики, а також деякі науковці вважають таким віком 16 років, оскільки за статтею 155 КК передбачено покарання за статеві зносини, з особою, яка не досягла шістнадцятирічного віку і є стаття 156 КК, яка передбачає покарання за вчинення розпусних дій щодо особи, яка не досягла 16 років [2]. Тобто в Україні встановлено конкретний вік дитини — 16 років, до досягнення якого будь-які розпусні дії сексуального характеру щодо цієї дитини (незалежно від її згоди) вважаються злочином і караються відповідно до ст. 156 КК [5]. Тож, абсолютно доречним було б визначити на законодавчому рівні і вік сексуальної згоди, тобто вік, починаючи з якого людина вважається спроможною дати добровільну та усвідомлену згоду на сексуальні відносини з іншою людиною.

Отже, зміни до статті 152 Особливої частини КК України є не зовсім доречними та недостатньо науково обґрунтованими, а тому підлягають подальшому удосконаленню та детальному роз’ясненню.

Література

1. Закон України «Про внесення змін до Кримінального та Кримінального процесуального кодексів України з метою реалізації положень Конвенції Ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу з цими явищами» // Відомості Верховної Ради України. – 2017. - №5. – Ст. 152
2. Кримінальний кодекс України від 05.04.2001 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2001. – № 25-26. – Ст. 152.
3. Кримінальний процесуальний кодекс України від 13.04.2012 // Відомості Верховної Ради України. – 2013. – № 9-19. – Ст. 3.
4. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. // Відомості Верховної Ради України. – 2003. – № 40-44. – Ст. 32.
5. Зайцева Олена. Вік сексуальної згоди: кого і від чого захищаємо // Гендер в деталях. – 2018. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <https://genderindetail.org.ua/season-topic/seksualnist/vik-sexualnoi-zgodi-kogo-i-vid-chogo-zahischaemo-134383.html>
6. Конвенція ради Європи про запобігання насильству стосовно жінок і домашньому насильству та боротьбу із цими явищами: Стамбул (Туреччина) від 11 травня 2011 р. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <https://rm.coe.int/1680093ddb>.