

5. УГОЛОВНОЕ ПРАВО, УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРАВО, (СПЕЦИАЛЬНОСТЬ 12.00.08)

5.1. О ВВЕДЕНИИ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ЖЕНСКОЕ ОБРЕЗАНИЕ: ПОСТАНОВКА ПРОБЛЕМЫ

Серебренникова Анна Валерьевна, д-р юрид. наук.
Должность: профессор. Место работы: Московский
Государственный Университет имени М.В.
Ломоносова. Подразделение: кафедра уголовного права
и криминологии. E-mail: serebranna@hotmail.ru

Аннотация

Цель статьи: настоящая статья ставит перед собой цель рассмотреть актуальную уголовно-правовую проблему, связанную с введением уголовной ответственности за женское обрезание. Данная проблема приобрела актуальность в связи с соответствующей законодательной инициативой. Разработчики законопроекта предлагают включить в УК РФ отдельный состав преступления в главу 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина».

Методология и методы: в статье используется сравнительно-правовой метод исследования, который позволяет лучше осмыслить институты уголовного права и определить основные направления их развития.

Выводы: в настоящее время отсутствует необходимость во включении в УК РФ отдельного состава преступления, связанного с женским обрезанием.

Область применения полученных результатов: данная статья может представлять интерес для студентов, аспирантов, а также специалистов, интересующихся уголовным правом.

Ключевые слова: криминализация; женское обрезание; уголовное право; преступления против жизни и здоровья; преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина.

CRIMINALIZATION OF FEMALE CIRCUMCISION: RAISING OF PROBLEM

Serebrennikova Anna Valerievna, Dr of law. Position: professor. Place of employment: Moscow state university named after M.V.Lomonosov. Department: criminal law and criminology chair. E-mail: serebranna@hotmail.ru.

Annotation

The goal of article: this article is dedicated to actual criminal law problem of female circumcision's criminalization. This problem has become actual because of current draft that concerns the criminalization of female circumcision. Draftsmen propose to include this crime in chapter 19 of Russian Criminal Code "Crimes against constitutional rights and freedoms".

Method. The comparative method used in this article enables better understanding of Russian criminal law's rules and also determines the main direction of Russian criminal law's development.

Results of study. There is no necessity to criminalize female circumcision because of existing crimes that can be applied to such action.

The originality and practical value. This article can be of interest for students, PHD-students and everybody who is interested in German criminal law.

Keywords: criminalization; female circumcision; criminal law; crimes against life and health; crimes against constitutional rights and freedoms.

В середине августа 2016 г. проблема женского обрезания всколыхнула средства массовой информации нашей страны, привело к незатихающим дискуссиям по данному вопросу в органах власти, в правоохранительных органах, а также среди представителей общественности.

Поводом этому стал опубликованный 15 августа на сайте организации отчет "Правовой инициативы по России" по итогам исследования о распространении в Дагестане практики женского обрезания. В нем указано, что в Дагестане (как правило, а далеких горных селах) сохраняется практика калечащих операций, которые совершаются при поддержке официального духовенства и рассматриваются населением как религиозная обязанность. Активно проводится пропаганда о пользе женского обрезания.¹ Правозащитники предложили криминализовать женское обрезание и организовать широкую общественную дискуссию о проблеме. Нанесение увечий мотивируют тем, что девушка становится менее темпераментной, а значит, сохранит невинность до брака и верность мужу. Религиозные деятели подобную практику не порицают, а скорее поддерживают. По словам муфтия Карачаево-Черкесии Исмаила Бердиева, женское обрезание необходимо для того, чтобы «успокоить женскую прыть». Позднее он опроверг свои слова: «Я не призываю обрезать женщин: это не предписывает ислам, и это просто невозможно. Я говорю о проблеме разврата, о том, что существует проблема, с которой нужно что-то делать». В интервью «Медузе» муфтий назвал свои слова шуткой.²

Нужно отметить, что в 2008 году Всемирная ассамблея здравоохранения приняла резолюцию о необходимости полной элиминации практики женского обрезания. Российская Федерация, как правовое государство, признающее приоритет международного права, не может не одобрять резолюцию ООН от 28.11.2012, запрещающую частичное или полное удаление женских гениталий. Российская Федерация в соответствии со статьёй 14 Конституции является светским государством. Никакие сакральные культы не могут служить оправданием "женского обрезания", поскольку тем самым отдельные догмы ставятся их последователями выше норм основного закона страны, единого для всех граждан, независимо от их религиозных взглядов. Статья 19 Конституции России гарантирует равные права и свободы мужчинам и женщинам. Однако "мужское обрезание" по своим медицинским последствиям,

¹ <http://www.unmultimedia.org/radio/russian/archives/188722/#.V9KNHNSLQ-U>

² <http://www.siapress.ru/news/59893>

включая психологические аспекты, невозможно сравнивать с клиторидэктомией или инфибуляцией. Подобное вмешательство является ничем иным, как формой нанесения увечий, основанной на дискриминации по половому признаку, поскольку только убеждения сторонников "женского обрезания" о том, что данная процедура физиологически ограждает женщин от безнравственного образа жизни, являются движущей силой этого анахронизма".³

Женское обрезание — доисламская традиция, которая была присуща не только арабскому миру, но и другим цивилизациям, не соприкасающихся с семитским миром. Можно с уверенностью сказать, что женское обрезание скорее этническая традиция, в основном присуща африканским народам, возможно, имевшая какие-то ритуальные обоснования, являющиеся совершенно чуждыми исламской идеологии («Интерфакс»)⁴.

По данным РИА Новости, Уполномоченный по правам человека в РФ Татьяна Москалькова считает, что без согласия женщины любые вмешательства в здоровье и телесную неприкосновенность являются недопустимыми, заметив, что в ней таких обращений не поступало, но если выразить такое общее свое личное мнение, то без согласия женщины как и любого другого человека нельзя вмешиваться в здоровье и телесную неприкосновенность.

Омбудсмен отметила, что разберется в этом вопросе, если к ней поступит соответствующее обращение. По мнению омбудсмена, "нужно разобраться, что за ситуация: насильно, по согласию, без согласия, как к этому относится общественность, как это сочетается с законодательной базой". Кроме того, что уполномоченный по правам человека в Дагестане пока не обращался к ней с этой темой. Пока в УК РФ специальной нормы за женское обрезание нет.⁵

Депутат Госдумы РФ Мария Максакова-Игенбергс внесла в нижнюю палату парламента законопроект, предусматривающий уголовное наказание за женское обрезание. Так она отреагировала на разразившийся в обществе скандал после опубликованного отчета правозащитной организации, что обряд практикуется, и последовавших высказываний религиозных деятелей. Мария Максакова-Игенбергс предлагает дополнить статью 136 УК РФ нормой о том, что "дискриминация, совершённая в отношении женщины по религиозным мотивам и выраженная в частичном или полном удалении внешних гениталий, объясняемом целями религиозного культа", наказывается лишением свободы на срок от 5 до 7 лет. Если такое преступление совершается в отношении несовершеннолетней, наказанием является до 10 лет. Законопроект внесен в Госдуму РФ, зарегистрирован и опубликован 19 августа.

Целесообразность инициативы объясняется в пояснительной записке к документу: «Названным законопроектом предлагается включить в Уголовный Кодекс Российской Федерации нормы, ограждающие женщин и девочек от унижительной меры частичного или полного удаления гениталий, совершаемых в религиозных целях, что является очевидным пережитком прошлого и чему не может быть места в цивилизованном обществе», говорится в тексте пояснительной записки.

Далее депутат ссылается на ст.24 "Конвенции о правах ребёнка" (одобрена Генассамблеей ООН

20.11.1989, вступила в силу для СССР 15.09.1990), где говорится, что государства - участники принимают любые эффективные и необходимые меры с целью упорядочения традиционной практики, отрицательно влияющей на здоровье детей.

По мнению депутата, как правило, жертвами "женского обрезания" становятся именно малолетние девочки, которые не могут в силу возраста противостоять травмирующей их процедуре, в связи с чем взрослые, её допускающие, должны нести повышенную ответственность за содеянное.

Максакова-Игенбергс процитировала также генерального секретаря ООН Пан Ги Муна: "Цели в области устойчивого развития содержат конкретное положение, в котором звучит призыв положить конец практике калечащих операций на женских половых органах. Когда с этой практикой будет полностью покончено, позитивные последствия проявятся во всех странах, поскольку девочки и женщины вновь будут обладать всеми возможностями в плане здоровья, всеми правами человека и огромным потенциалом".⁶

В заключении депутат приходит к выводу, что « в связи с участвовавшими случаями "женского обрезания", происходящими в отдельных регионах нашей страны, возникла необходимость внесения поправок в Уголовный Кодекс Российской Федерации, устанавливающих дополнительные меры защиты прав лиц женского пола».⁷

В свою очередь глава комиссии Общественной палаты России по поддержке семьи, детей и материнства, певица Диана Гурцкая обратилась к генпрокурору России Юрию Чайке с просьбой проверить информацию о процедуре так называемого женского обрезания в некоторых районах Северного Кавказа, в частности, в Дагестане, сообщает "Российская газета".

Обращение с просьбой проверить законность применения на Северном Кавказе женского обрезания будет рассмотрено генеральной прокуратурой России.⁸

Каков опыт законодателей зарубежных стран по обсуждаемой проблеме?

Так в Германии 48-ой Закон об изменении уголовного права от 24.09.2013 г. установил уголовную ответственность за женское обрезание (§ 226a).⁹ Данная норма расположена в разделе XVII Особенной части УК Германии «Преступные деяния против телесной неприкосновенности». Охраняемым данными нормами правовым благом является телесная неприкосновенность человека.

Среди умышленных телесных повреждений основной состав образует § 223: «Тот, кто физически истязает другое лицо или причиняет вред его здоровью, наказывается лишением свободы на срок до пяти лет или денежным штрафом». На основании этой нормы базируются квалифицированные составы: телесное повреждение, опасное для жизни (§ 224); нанесение телесных повреждений опекаемому (§ 225); тяжкое телесное повреждение (§ 226); женское обрезание (§ 226a), телесное повреждение, повлекшее смерть (§ 227), и телесное повреждение, совершенное при исполнении служебных обязанностей (§ 340), а также норма об участии в драке (§ 231), расположенная в рассматриваемом разделе Особенной части УК, явля-

³ <http://info.tatcenter.ru/article/163109/>

⁴ <https://snob.ru/selected/entry/112423>

⁵ <https://ria.ru/society/20160902/1475935477.html>

⁶ <http://info.tatcenter.ru/article/163109/>

⁷ <http://www.mk.ru/social/2016/08/19/deputat-mariya-maksakova-predlagaet-sazhat-za-zhenskoe-obrezanie.html>

⁸ <http://president-sovet.ru/presscenter/publications/read/4280/>

⁹ BGBl. I S.3671. www.ard.de

ется самостоятельным составом, не зависящим от конструкции норм о телесных повреждениях.

Новацией УК Германии является § 226а, устанавливающий уголовную ответственность за женское обрезание: «Кто наносит увечья внешним гениталиям лица женского пола, наказывается лишением свободы на срок не менее одного года». Правоохраняемым данной нормой благом является телесная неприкосновенность и психическое здоровье лица женского пола. Конкретный способ нанесения такого увечья в диспозиции нормы не указан, он может любым.¹⁰ Судебная практика Германии квалифицирует по данной норме случаи так называемого «женского обрезания».¹¹ До существования данной специальной нормы действия виновных, совершивших действия, связанные с женским обрезанием, квалифицировались по общей норме – § 226. Судебной практики по данной норме, связанные с женским обрезанием были редки.¹² один в Германии и два в Швейцарии. Хотя по мнению германских врачей – гинекологов, в Германии проживают более 40 тысяч женщин, переселенцев из Африки, прежде всего Северной, и Азии, которые были подвергнуты такой варварской процедуре. В связи с увеличившимся в 2015 г. потоком беженцев в страны Европы неизбежно возрастает и число потерпевших от данного преступления. Часто уголовные дела, связанные с обвинением в причинении вреда здоровью, выразившегося в женском обрезании, прекращались в связи с наличием согласия потерпевшей на такие действия, противоречии национальным традициям, добрым нравам.¹³

В связи с предложениями о введении в УК РФ статьи, устанавливающей уголовную ответственность за женское обрезание, нужно иметь в виду, что это преступление против здоровья, то есть объектом предлагаемого преступления является телесная неприкосновенность и психическое здоровье лица женского пола, а не конституционное право на равенство, как это предлагается в законопроекте, внесенном в Государственную Думу депутатом Максаковой-Игенбергс. В связи с этим, учитывая критерий систематизации Особенной части УК РФ, располагаться данная норма должна в главе 16 «Преступления против жизни и здоровья». Сформулирована же данная норма может быть по примеру § 226а, как нанесения увечья внешним гениталиям лица женского пола. Этот вопрос будет еще неоднократно обсуждаться законодателем и правоведами нашей страны. И какое решение будет принято, покажет будущее. На наш взгляд, введения специальной нормы в УК РФ о женском обрезании не требуется, так как существующие общие нормы ст. ст. 111, 112, 115 УК РФ), позволяют правильно квалифицировать действия виновных, в случае наступления соответствующих преступных последствий в зависимости от степени причиненного вреда.

Следует согласиться с теми авторами, которые считают, что все законодательные решения, связанные с криминализацией новых деяний, должны иметь четкое криминологическое обоснование. Непродуманные законодательные решения о включении в УК РФ новых составов преступления приводят к появлению избы-

точных казуистических норм, нарушающих системность уголовного закона.¹⁴

Список литературы:

1. Grundgesetz. Muenchen, 1996.
2. Strafgesetzbuch. 52. Auflage. Muenchen, 2014.
3. Dettmayer/Laux u.a. Medizinische und rechtliche Aspekte der Genitaverstueummelung-bzw. Beschneidung – Weibliche Genitalienverstueummelung..ArchKrim 11,1.
4. Fischer. Strafgesetzbuch mit Nebengesetzen. 61.Auflage.Muenchen, 2014.
5. Серебренникова А.В., Особенная часть Уголовного кодекса Германии: общая характеристика, М., МАКС Пресс, 2002.
6. Серебренникова А.В. Уголовно-правовое обеспечение конституционных прав и свобод человека и гражданина по законодательству Российской Федерации и Германии. М., ЛексЭст, 2005.
7. Харламов Д. Д. Критерии криминализации новых видов мошенничества в УК РФ // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. — 2016. — № 1. — С. 44–46.

¹⁰ Dettmayer/Laux u.a. Medizinische und rechtliche Aspekte der Genitaverstueummelung-bzw. Beschneidung –Weibliche Genitalienverstueummelung..ArchKrim 11,1.

¹¹ Strafgesetzbuch. 52. Auflage.Muenchen, 2014.

¹² LG Muenster, 11.03.2002- 16 Ns 55 Js 1669/99

¹³Fischer. Strafgesetzbuch mit Nebengesetzen. 61.Auflage. Muenchen, 2014. S. 1574-1580.

¹⁴ См. подробнее: Харламов Д. Д. Критерии криминализации новых видов мошенничества в УК РФ // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. — 2016. — № 1. — С. 44–46.