



вая при этом нового самостоятельного вида предмета доказывания (3,101). Этой же точки зрения придерживается Дубинский А.Я. (9, 59-60). Такая позиция нам представляется наиболее рациональной.

В юридической литературе нередко можно услышать о том, что органы досудебного следствия и судебной власти имеют дело с доказыванием только тех доказательств, которые имели место в прошлом времени. Наверное не стоит утверждать об этом так категорически. Общеизвестно, что в процессе доказывания устанавливаются, как правило, факты, имевшие место в прошлом. Однако наряду с этим устанавливаются и обстоятельства, которые относятся к настоящему времени и такие входят в предмет доказывания. В частности сюда следует отнести обстоятельства, которые характеризуют личность обвиняемого, смягчают или отягощают наказание лица к так далее.

Знание содержания рассмотренных категорий и умелое, правильное оперирование ими позволит практике уголовного процесса более грамотно осуществлять познавательный процесс в ходе раскрытия и расследования преступлений, избежать следственных и судебных ошибок в процессе доказывания.

Литература

1. Тертышник В.М., Слинко С.В. Теория доказательств. - Харьков, 1998.
2. Теория доказательств в советском уголовном процессе. - М., 1973.
3. Михеенко М.М. Доказывание в советском уголовном судопроизводстве. - К., 1984.
4. Миньковский Г.М. Пределы доказывания в советском уголовном процессе. - М., 1956.
5. Чельцов М.А. Советский уголовный процесс. - М., 1961.
6. Лузгин И.М. Расследование как процесс познания. Автореф. дисс. д-ра юрид. наук. - М., 1968.
7. Уголовный процесс. Учебник. - М. 1972.
8. Зеленецкий В.С. Предупреждение преступлений следователем. - Харьков, 1975.
9. Дубинский А.Я. К предмету доказывания в советском уголовном процессе // Советское право, №1, 1983.

ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ БОРЬБЫ С ТОРГОВЛЕЙ ЛЮДЬМИ В КОНТЕКСТЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ УКРАИНСКОГО И АМЕРИКАНСКОГО ОПЫТА

А. САВЧЕНКО,

доцент кафедры теории уголовного права Национальной академии внутренних дел Украины, кандидат юридических наук, доцент

Рецензент: Н. КАРПОВ, кандидат юридических наук, доцент

Одной из актуальных задач уголовного права Украины (как и уголовного права других государств СНГ) является всестороннее содействие комплексу государственных мер, направленных на борьбу с торговлей людьми. Общественная опасность этого преступления не вызывает сомнений, о чем указывает ряд действующих международных конвенций, к которым присоединилась Украина. Осуждая торговлю людьми как международное преступление во всех его формах проявления, многие страны мира создали собственные уголовно-правовые нормы с целью противодействия этому посягательству на национальном уровне. Относительно Украины, то в ее Уголовном кодексе (далее – УК), начиная с 2001 г., существует специальная норма, которая криминализирует торговлю людьми. Кроме того, в нашем государстве приняты и введены в действие определенные законы и подзаконные нормативно-правовые акты, призванные обеспечивать различными правовыми средствами борьбу с такой категорией общественно опасных посягательств. К сожалению, предпринятые нашим государством меры не оказались достаточно эффективными, поскольку фактов торговли людьми в Украине фиксируется все больше и больше, что не может не беспокоить прогрессивное мировое сообщество. Не исключено, что на рост случаев торговли людьми влияет несовершенство, невысокая эффективность или бездейственность национального криминального законодательства, а также отсутствие надлежащего учета положительного опыта развитых иностранных государств по этому вопросу. На анализе именно этих моментов и хотелось бы остановиться подробнее.

Уголовная ответственность за торговлю людьми в Украине предусмотрена законодателем в разделе III Особенной части УК «Преступления против воли, чести и достоинства личности», а именно – ст. 149 «Торговля людьми или иное незаконное соглашение относительно передачи человека», которая состоит из тех частей, содержа-

щих запрещающие нормы. Исходя из этого, непосредственным объектом преступления являются воля, честь, достоинство личности, физическая свобода и неприкосновенность человека. Дополнительными факультативными непосредственными объектами преступления являются здоровье человека, его половая свобода и неприкосновенность, трудовые



и иные права граждан, установленный порядок пересечения государственной границы Украины и т.п. Потерпевшим от преступления является любое лицо, достигшее 18-летнего возраста, поскольку совершение этого преступления относительно несовершеннолетнего образует квалифицированный вид преступления (ч. 2 ст. 149 УК).

Объективная сторона преступления (ч. 1 ст. 149) на наш взгляд, сформулирована не совсем удачно. Законодатель не хватает четкости очерчивания границ определенных действий. Лишь путем логико-грамматического толкования конструкции этой нормы, можно выделить три формы этого преступления: 1) продажа человека; 2) иная платная передача человека; 3) осуществление относительно человека любого другого незаконного соглашения, связанного с законным или незаконным перемещением по его согласию или без его согласия через государственную границу Украины. При этом конкретное содержание этих действий УК не уточняет. Отсутствует и специальное постановление Пленума Верховного суда Украины по этому вопросу.

Собственно продажа человека - это передача одним лицом (лицами) в фактическую незаконную собственность другому лицу (лицам) за определенное денежное вознаграждение. Иная платная передача человека - это передача человека одним лицом (лицами) другому лицу (лицам) путем соглашения о мене, залоге и т.п. Любое другое незаконное соглашение относительно человека - это достижение и частичная реализация договоренности между двумя или более лицами о нарушении или ограничении прав и свобод че-

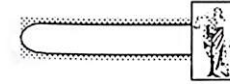
ловека, которые в соответствии с Конституцией Украины и ее законодательства не могут быть нарушены или ограничены.

Преступление является оконченным с момента продажи (иной платной передачи) человека другому лицу (лицам) - в первых двух формах. В этой связи существует проблема отслеживания аналогий с гражданским правом, когда момент окончания преступления может совпадать с моментом исполнения договора купли-продажи, который означает смену собственника. Преступление в его третьей форме является оконченным с момента фактического перемещения человека через государственную границу Украины. Незаконные действия относительно человека, не связанные с пересечением государственной границы Украины, не образуют состава преступления и могут квалифицироваться по ст. 146 УК «Незаконное лишение свободы или похищение человека». Тем не менее, если виновный действительно стремился осуществить торговлю людьми, такая квалификация безусловно будет ошибочной.

Субъект этого преступления общий, то есть физическое, вменяемое лицо, которое достигло 16-летнего возраста. Субъективная сторона преступления предусматривает прямой умысел и, как правило, корыстный мотив и социальную цель. Причем такая цель может быть первичной (продажа потерпевшего, иная платная передача его другому лицу или лицам) и конечной, то есть: а) сексуальная эксплуатация человека; б) использование его в порнобизнесе; в) втягивание в преступную деятельность; г) вовлечение в долговую кабалу; д) усыновление (удочерение) в коммерческих целях; е) использование в вооруженных конфлик-

тах; е) эксплуатация его работы. Именно установление субъективной стороны преступления вызывает больше всего проблем, поскольку конечная цель виновного лица зависит от воли тех лиц, которые выполняют определенные действия за пределами преступления. Поэтому в процессе расследования этого преступления следует доказывать тот факт, что виновное лицо осознано неизбежность следующей (после продажи или иной платной передачи человека) сексуальной эксплуатации потерпевшего, использования его в порнобизнесе, втягивание в преступную деятельность и т.п. Если же виновному лицу безразлично, каким образом будет использоваться потерпевший в дальнейшем (например, его отпустят полностью на волю и т.п.), то специальной цели нет, а отсюда ответственность по ст. 149 УК исключается. Поэтому на практике доказательствами того, что виновный действительно преследовал цель, описанную в ч. 1 ст. 149 УК, являются случаи, когда лицо систематически поставляет определенным покупателям детей для использования в качестве нищих, женщин для сексуальной эксплуатации и т.п.

Исходя из вышеуказанного, по нашему мнению, законодатель не нужно было бы делать исчерпывающим перечень преступных целей в ч. 1 ст. 149 УК, а дополнить норму указанием такого содержания: «...или с любой другой целью» (например, приблизительно именно такая конструкция применена при описании цели террористического акта в ст. 258 УК, в частности, при обозначении разнообразных взглядов террориста, или при незаконном завладении транспортным средством в ст. 289 УК). По наше-



му мнению, это будет оказывать содействие улучшению правоприменительной практики.

Квалифицирующими признаками торговли людьми (ч. 2 ст. 149) являются совершение этого преступления: 1) относительно несовершеннолетнего; 2) относительно нескольких лиц; 3) повторно; 4) по предварительному сговору группой лиц; 5) с использованием служебного положения; 6) лицом, от которого потерпевший был в материальной или иной зависимости. Особо квалифицирующими признаками торговли людьми (ч. 3 ст. 149) признается совершение тех же действий: 1) организованной группой; 2) в связи с незаконным вывозом за границу детей или невозвращением их в Украину; 3) с целью изъятия у пострадавшего органов или тканей для трансплантации (предусматривает стремление без согласия потерпевшего осуществить хирургическое вмешательство в его организм, связанное с пересадкой от донора к реципиенту органов и других анатомических материалов); 4) с целью насильственного донорства (означает стремление к изъятию крови или ее компонентов у донора без согласия потерпевшего и с применением физического или психического насилия относительно него); 5) если это привело к тяжким последствиям (например, тяжкая болезнь, тяжкое телесное повреждение, убийство потерпевшего, его самоубийство или бесследное исчезновение, самоубийство или тяжкая болезнь его родителей и т.п.). Отдельные признаки, по нашему убеждению, требуют более конкретного толкования. Весомое слово при этом может быть сказано Пленумом Верховного суда Украины в его специальном постановлении

(проект которого пока что вообще отсутствует).

Карается торговля людьми: по ч. 1 ст. 149 - лишением свободы на срок от 3 до 8 лет; по ч. 2 ст. 149 - лишением свободы на срок от 5 до 12 лет с конфискацией имущества или без таковой; по ч. 3 ст. 149 - лишением свободы на срок от 8 до 15 лет с конфискацией имущества. Несмотря на строгие санкции, законодатель почему-то не предусмотрел такого вида наказания для специальных субъектов (служебных лиц) как лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, хотя указание на это не было бы лишним.

Кроме описанных моментов, на практике существуют проблемы правильной квалификации при совокупности этого преступления и других связанных с ним действий. Например, передача человека другому лицу с целью использования первого в вооруженном конфликте как наемника надо квалифицировать по ч. 4 и 5 ст. 27 (как подстрекательство или пособничество в вербовке наемников) и соответствующей частью ст. 149 УК. Надеемся, что высказанные нами мысли и сформулированные предложения будут полезными при усовершенствовании уголовной ответственности за торговлю людьми.

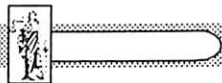
Вместе с тем, хотелось бы остановиться на важности изучения и использования положительных разработок зарубежного уголовного законодательства относительно вопросов торговли людьми. В этом аспекте предлагаем рассмотреть специфику уголовной ответственности за данное преступление в США (на федеральном уровне), поскольку именно это государство имеет весомый опыт борьбы с торговлей людьми,

а данная проблема когда-то занимала ключевую историческую позицию на пути борьбы Америки за свою независимость и построения демократического общества.

В США уголовная ответственность за торговлю людьми на уровне федерации предусмотрена статьями 1581-1588 главы 77 «Пеонаж и рабство» (термин «пеонаж» обозначает принудительное отбывание трудовой повинности в погашении долга или обязательства) раздела 18 «Преступления и уголовный процесс». Свода законов США, который является частью Федерального уголовного кодекса и правил. Данная глава криминализирует несколько общественно опасных посягательств, связанных с торговлей людьми.

В § 1581 «Пеонаж; воспрепятствование правоприменению» определено, что тот, кто удерживает или возвращает другое лицо в состоянии пеонажа или захватывает другое лицо с целью помещения его под принудительное отбывание трудовой повинности или возвращения его к такой повинности, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 10 лет, или обеими наказаниями вместе. Тот, кто препятствует или посягает на воспрепятствование, или любым иным способом вмешивается или предотвращает правоприменение этой статьи, должен подлежать наказанию, отмеченным выше.

На основании § 1582 «Судна для работорговли» преступлением является деяние, которое состоит в том, что лицо, будучи хозяином, управляющим (фактором) или владельцем судна, строит, снаряжает, снабжает, загружает необходимым оборудованием или иным способом готовит или отправляет



данное судно в любой порт или место в пределах США, или отправляет такое судно в плавание из какого-либо порта или места с целью обеспечения транспортировки иного лица из любого иностранного королевства или страны, удержания, продажи или иного использования его в качестве раба, либо удержание для службы или выполнения труда, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 7 лет, или обеими наказаниями вместе.

Заманивание в рабство (§1584) также являются преступлениями. Лицо, которое похищает или увозит иное лицо с целью его продажи для принудительного труда или удержания в рабстве, а также лицо, которое заманивает, убеждает, склоняет иное лицо плыть на судне в другое место с целью превращения или удержания его в рабстве или высылки из страны с этой же целью, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 10 лет, или обеими наказаниями вместе (§ 1583). Лицо, которое сознательно и умышленно удерживает для принудительного труда или продает при любых условиях в подневольную службу иное лицо на любой срок или привозит в США любое лицо для таких целей, наказывается аналогично санкции к статье 1583 (§ 1583).

Захват, удержание, перевозка и продажа рабов (§ 1585) имеют место тогда, когда лицо: а) которое являясь гражданином или проживающим в США и будучи членом команды или корабельной компании любого иностранного судна, вовлекается в работорговлю; б) находясь в команде или корабельной компании любого судна,

находящееся в полном или частичном владении, либо используемом для (или) от лица гражданина США, высаживается с данного судна и на территории иностранного берега захватывает иное лицо с целью обращения его в рабство, или заманивает, или принудительно приводит, перевозит, принимает, заключает, содержит в заключении или транспортирует такое лицо как раба на данном судне, или на борту данного судна предлагает или посягает на продажу такого лица в рабство, или глубоко в море или где-либо в приливно-отливных водах переправляет или доставляет на другое судно такое лицо с целью обращения в рабство, или высаживает сам или переправляет на берег с данного судна такое лицо с целью продажи или уже проданное в рабство, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 7 лет, или обеими наказаниями вместе.

Также федеральное уголовное законодательство США устанавливает ответственность за службу на судах, вовлеченных в работорговлю (§ 1586), за содержание рабов на борту судна (§ 1587) и за транспортировку рабов из США (§ 1588). Так, если лицо, будучи гражданином или проживающим в США, по собственной воле служит на борту любого судна, нанятого или используемого для транспортировки рабов из любой иностранной территории или места в другое место, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 2 лет, или обеими наказаниями вместе (§ 1586). Если лицо, являющееся капитаном, хозяином или командующим

любого судна, обнаруженного на реке, в порту, заливе, гавани или в море, находящимся в юрисдикции США, или отходящего от берега под юрисдикцией США, содержит на борту лицо с целью продажи его в рабство или высадки в другом месте с данной целью, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 4 лет, или обеими наказаниями вместе (§ 1587). Если лицо, являющееся хозяином или владельцем или управляющим судном, принимает на борт иное лицо со знанием или намерением переправить данного человека из любого места в США в другое место для удержания или продажи в качестве раба, или перевозит из любого места в США в другое с намерением, что человек возможно будет удерживаться или будет продан в качестве раба, наказывается штрафом в размерах, указанных в этом разделе, или тюремным заключением на срок не более 4 лет, или обеими наказаниями вместе (§ 1588).

Несмотря на наличие некоторых рудиментарных положений, федеральное уголовное законодательство США в целом характеризуется прагматичностью, подробным регулированием вопросов противодействия торговли людьми, ориентацией на потребности правоприменительной практики.

Считаем, что использование украинских и американских уголовно-правовых стандартов в сфере борьбы с торговлей людьми заслуживает глубокого внимания со стороны ученых и практиков, что способствует усовершенствованию национальных законодательств различных государств.