

Преступления против личности в уголовном праве Беларуси, России и Украины / П.А. Андрушко, А.А. Арямнов, Н.А. Бабий [и др.]; отв. ред. А.И. Чучаев – Москва : Проспект, 2014. – 680 с.

ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЛИЧНОЙ СВОБОДЫ

Александр БАРКОВ
заслуженный юрист Республики Беларусь,
кандидат юридических наук,
профессор

Уголовная ответственность за преступления против личной свободы предусмотрена в нормах главы 22 УК Беларуси, входящей в раздел VII УК «Преступления против человека». Объектом уголовно правовой охраны являются общественных отношений, обеспечивающие реализацию личной свободы человека.

Право человека на личную свободу закреплено в ст. 1, 3, 4 Всеобщей декларации прав человека (Принята в г. Нью-Йорке 10 декабря 1948 г.),¹ в ст. 9 Международного пакта о гражданских и политических правах (Принят в г. Нью-Йорке 16 декабря 1966 г.),² и других международно-правовых документах.

Статья 25 Конституции Республики Беларусь гласит: «Государство обеспечивает свободу, неприкосновенность и достоинство личности. Ограничение или лишение личной свободы возможно в случаях и порядке, установленных законом».³

Особая опасность посягательства на личную свободу состоит в том, что человек, как правило, лишается возможности пользоваться другими конституционными политическими и гражданскими правами.

Личная свобода является родовым объектом таких преступлений как: торговля людьми (ст. 181); использование рабского труда (ст. 181¹); похищение человека (ст. 182); незаконное лишение свободы (ст. 183); незаконное помещение в психиатрическую больницу (ст. 184); принуждение (ст. 185); угроза убийством, причинением тяжких телесных повреждений или уничтожением имущества (ст. 186); незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей (ст. 187).

Потерпевшими от названных преступлений являются любые физические лица.

Для объективной стороны названных преступлений характерно активное поведение – действие. По конструкции составы преступления являются формальными. Исключение составляют незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей (ст. 187). Это преступление имеет место с наступлением специфического последствия – сексуальная или иная

¹ Народная газета. № 249. 1998.

² Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17. Ст. 291. Зарегистрировано в НРПА 2 апреля 2003 г. № 3/701.

³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 1. 1/0.

эксплуатация лица, трудоустроенного за границей. В этом случае непременно устанавливается причинная связь незаконного трудоустройства гражданина за границей с названным последствием.

Субъективная сторона большинства преступлений против личной свободы характеризуется прямым умыслом. Незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей (ст. 187), предполагают косвенный умысел.

Мотивы и цели анализируемых преступлений могут быть различными, что учитывается при индивидуализации ответственности. В ряде случаев они выступают в качестве квалифицирующих обстоятельств: похищение человека из корыстных побуждений (ч. 2 ст. 182); торговля людьми или похищение человека, совершенные в целях сексуальной эксплуатации, в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей для трансплантации (ч. 2 ст. 181, ч. 2 ст. 182).

Субъект преступлений общий: физическое лицо, достигшее 16 лет. Ответственность за похищение человека наступает с 14 лет.

Торговля людьми (ст. 181).

Данный состав преступления впервые был предусмотрен в УК Беларуси 1999 г. В первоначальной редакции торговля людьми определялась как «действия, направленные на совершение купли-продажи или иных сделок в отношении зависимого лица в форме его передачи или завладения им».

Эта редакция действовала до вступления в силу изменений, внесенных Законом Республики Беларусь от 4 мая 2005 г. № 15-З "О внесении изменений и дополнений в некоторые кодексы Республики Беларусь по вопросам усиления ответственности за торговлю людьми и иные связанные с ней правонарушения".⁴

Названный Закон реализовал инициативу Президента Республики Беларусь, сформулированную в Декрете от 9 марта 2005 г. № 3 "О некоторых мерах по противодействию торговле людьми".⁵

Уголовную ответственность по действующей статье УК влекут купля-продажа человека или совершение иных сделок в отношении его, а равно совершенные в целях эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение человека.

Уголовно-правовая норма отражает трактовку торговли людьми, данную в Протоколе ООН о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющем Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г.⁶ Данный Протокол (Палермский протокол) толкуется совместно с названной Конвенцией.⁷

Подпункт (а) ст. 3 Протокола указывает, что «торговля людьми» означает осуществляемые в целях эксплуатации вербовку, перевозку, передачу,

⁴ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 74. 2/1112.

⁵ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 40. 1/6300.

⁶ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 55. 2/945. Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 28 января 2009 г. N 3/2194.

⁷ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 55. 2/943. Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 20 августа 2003 г. N 3/865.

укрывательство или получение людей. Кроме того, к признакам торговли людьми белорусский законодатель отнес куплю-продажу человека или совершение иных сделок в отношении его.

Непосредственный объект преступления — личная свобода человека. Преступление, предусмотренное ст. 181, лишает человека возможности самостоятельно определять место жительства, род деятельности, а зачастую и свою судьбу, превращая его в раба, в товар, унижая честь и достоинство личности.

Потерпевшими от данного преступления могут быть лица, находящиеся в зависимом положении. Как правило, это несовершеннолетние, малолетние лица. Потерпевшими могут быть и взрослые, оказавшиеся в зависимости по разным причинам: слабоумие, наркомания, иное психическое заболевание, инвалидность, незнание языка местного населения, отсутствие средств к существованию, обман и т.п.

Объективная сторона преступления характеризуется активным поведением, выразившимся в альтернативных действиях: купля-продажа человека или совершение иных сделок в отношении его, вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение человека. Состав преступления формальный, оно признается юридически оконченным с момента выполнения предусмотренного законом действия.

1) Купля-продажа человека или совершение иных сделок в отношении его — действия, по которым человек подобно вещи выступает в качестве предмета сделки. Это могут быть договоры купли-продажи, мены, дарения. При купле-продаже потерпевший за денежную плату передается под контроль покупателя в полное его распоряжение. При мене стороны предлагают друг другу в качестве товара людей (напр., меняют девочку на мальчика) или меняют человека на материальные ценности (автомашину, жилье и т.п.). Дарение может выражаться, например, в безвозмездной передаче ребенка постороннему лицу. Объективную сторону данного преступления образует и временное возмездное предоставление потерпевшего для эксплуатации другому лицу — передача в аренду человека в качестве раба. Представляется, что по ст. 181 квалифицируется и передача человека кредитору в счет погашения долга.

Для констатации объективных признаков торговли людьми в виде сделки не требуется, чтобы стороны соблюдали некие формальности, предусмотренные гражданским законодательством, а также, чтобы сделка была завершена в гражданско-правовом смысле. Преступление признается юридически оконченным с момента совершения сделки.

2) Вербовка человека — это привлечение, набор, наем людей для определенной деятельности либо в какую-нибудь организацию. В диспозиции ст. 181 речь идет о вербовке для эксплуатации, т.е. для извлечения вербовщиком или иными лицами выгоды путем присвоения части или всего вознаграждения завербованного лица, причитающегося ему за оказание услуг сексуального характера или за трудовую деятельность. Это может быть вербовка для последующего вовлечения потерпевшего в занятие проституцией или изготовление порнографических материалов либо вербовка человека для рабского труда. Форма соглашения между вербовщиком и потерпевшим

значения не имеет, договоренность может быть и устной.

3) Перевозка человека — перемещение потерпевшего любым транспортным средством. Она может осуществляться как лицом, «владеющим» потерпевшим, так и иным лицом, у которого потерпевший может находиться под временным контролем.

4) Передача человека — распоряжение человеком как вещью посредством передачи его под постоянный или временный контроль иному лицу.

5) Укрывательство человека — активные меры по утаиванию фактов торговли людьми: сокрытие потерпевших, предоставление помещений для их содержания, принудительное изменение их внешности, фальсификация документов и т.п. В данном случае укрывательство рассматривается как признак объективной стороны торговли людьми, и его следует отличать от прикосновенности к данному преступлению, выразившемуся в заранее не обещанном укрывательстве. Статья 405 применяется в случаях, когда отсутствуют признаки соучастия в торговле людьми. Это, например, сокрытие виновных в торговле людьми, средств совершения этого преступления, следов преступления после фактического окончания преступной деятельности.

6) Получение человека — принятие потерпевшего «во владение» под постоянный или временный контроль.

Обязательными признаками торговли людьми являются способы совершения этого преступления, перечисленные в подпункте (а) ст. 3 Протокола ООН о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющего Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г. Это совершение действий «путем угрозы силой или ее применения или других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо».

В подпункте (b) ст. 3 Протокола ООН делается важное уточнение: «согласие жертвы торговли людьми на запланированную эксплуатацию... не принимается во внимание, если было использовано любое из средств воздействия, указанных в подпункте (a)».

В подпункте (c) ст. 3 Протокола ООН сказано: «вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение ребенка для целей эксплуатации считаются «торговлей людьми» даже в том случае, если они не связаны с применением какого-либо из средств воздействия, указанных в подпункте (a) настоящей статьи». Под ребенком Палермский протокол понимает любое лицо, не достигшее 18-летнего возраста.

Исходя из того, что торговля людьми с использованием стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств потерпевшего (п. 9 ч. 2 ст. 181) путем обмана, злоупотребления доверием или соединенная с насилием, угрозой его применения или иными формами принуждения (п. 10 ч. 2 ст. 181) образует квалифицированный состав преступления, то по ч. 1 комментируемой статьи ответственность должна наступать лишь в случаях, когда эти способы отсутствуют.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Виновный при купле-продаже человека или совершении иных сделок в отношении его сознает, что распоряжается зависимым от него человеком как имуществом, передавая его возмездно или безвозмездно под контроль иного лица, которое в свою очередь сознает, что совершает действия, направленные на завладение человеком как вещью. Не будет признаков торговли людьми в том случае, когда кто-либо, спасая заложника, выполняет требования преступника и «выкупает» у него потерпевшего.

Цель купли-продажи человека или совершения иных сделок в отношении его может быть любой: как последующая эксплуатация потерпевшего, так и иной результат, например, воспитание приобретенного ребенка как своего родного.

При совершении иных действий, относящихся к торговле людьми, виновный сознает, что вербует, перевозит, передает, укрывает или получает человека путем угрозы насилием или посредством его применения либо путем других форм принуждения, посредством похищения, обмана, злоупотребления властью или, пользуясь уязвимостью положения потерпевшего, либо путем подкупа (в виде платежей или выгод) для получения согласия лица, контролирующего потерпевшего, и желает эти действия совершить.

При торговле несовершеннолетним достаточно осознания недостижения лицом 18-летнего возраста, поскольку средства воздействия значения не имеют.

Торговля людьми, выразившаяся в вербовке, перевозке, передаче, укрывательстве или получении человека, должна характеризоваться специальной целью. Это цель эксплуатации.

Понятия эксплуатации и сексуальной эксплуатации даны в примечаниях к статье 181. Под эксплуатацией понимается незаконное принуждение человека к работе или оказанию услуг в случае, если он по независящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг), включая рабство или обычаи, сходные с рабством. Под сексуальной эксплуатацией понимается извлечение выгоды из действий сексуального характера, осуществляемых другим лицом, в том числе использование занятия проституцией.

Однако предлагаемая трактовка сужает признаки эксплуатации по сравнению с Палермским протоколом. Представляется, что при толковании эксплуатации следует учитывать содержание подпункта (а) ст. 3 Протокола, в которой сказано: «Эксплуатация включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов».

Мотивы купли-продажи человека или совершения иных сделок в отношении его могут быть различными. Для продавца при купле-продаже характерен корыстный мотив, покупатель же может руководствоваться иными побуждениями (напр., сексуальными). «Даритель» может желать избавления от обузы (грудного ребенка), а «одариваемый» — воспитать в своей семье сына или дочь.

Мотивы при вербовке, перевозке, передаче, укрывательстве или получении человека, как правило, корыстные, но это не обязательно. Разнообразие мотивов данного преступления следует учитывать при назначении наказания.

Субъект преступления общий — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

По ч. 2 ст. 181 ответственность наступает при наличии хотя бы одного из перечисленных в законе десяти квалифицирующих признаков.

Строже карается торговля людьми, совершенная в отношении заведомо несовершеннолетнего лица (см. ч. 8 и 14 ст. 4 УК).

Под торговлей людьми в отношении двух или более лиц следует понимать действия, направленные на совершение одной сделки в отношении нескольких лиц либо двух или более сделок, охватываемых единым намерением, предметом каждой из которых был один потерпевший, либо вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение двух и более человек.

Торговля людьми в целях сексуальной эксплуатации имеет место, когда участники сделки или исполнители других действий знают, что потерпевшее лицо будет вовлечено в занятие проституцией, совершение иных действий сексуального характера, например, связанных с изготовлением материалов или предметов порнографического характера.

Строго преследуется торговля людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей для трансплантации, когда предполагается использовать зависимого человека в качестве «донора». При этом ответственность должна наступать по совокупности преступлений: за торговлю людьми и за приготовление к соответствующим преступлениям против жизни или здоровья человека в зависимости от характера и масштаба планируемого хирургического вмешательства (напр., по п. 4 ч. 2 ст. 181 и ст. 13, п. 9 ч. 2 ст. 139 либо ст. 13, п. 4 ч. 2 ст. 147).

Торговля людьми, совершенная группой лиц по предварительному сговору, оценивается с учетом положений ст. 17 УК.

Торговля людьми, совершенная должностным лицом с использованием своих служебных полномочий. По п. 6 ч. 2 ст. 181 ответственность наступает для должностного лица (см. ч. 4 и 5 ст. 4 УК), которое при заключении преступной сделки или совершении иных действий использовало свои властные или иные служебные полномочия (напр., руководителя медицинского или детского учреждения). Дополнительной квалификации содеянного по ст. 424 или 426 не требуется, однако, если должностное лицо получило материальное вознаграждение за злоупотребление своими полномочиями, оно подлежит также ответственности по ст. 430 за получение взятки.

Торговля людьми, совершенная лицом, ранее совершившим преступления, предусмотренные ст. 181, статьями 171 или 171¹, 181¹, 187 УК. Названный квалифицирующий признак предусматривает смешанную повторность.

Торговля людьми в целях вывоза потерпевшего за пределы государства имеет место в случаях, когда подобное намерение достоверно установлено. Для констатации данного квалифицирующего признака не требуется фактического перемещения за рубеж или попытки такого перемещения.

Торговля людьми с использованием стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств потерпевшего. Данное преступление характеризуется злоупотреблением уязвимостью положения потерпевшего (такой способ торговли людьми назван в подпункте (а) ст. 3 Протокола ООН). В таких ситуациях потерпевшее лицо внешне согласно с совершаемыми в отношении

его действиями, но фактически лишено возможности выбора, становится жертвой под влиянием обстоятельств, используемых виновным.

Торговля людьми путем обмана, злоупотребления доверием или соединенные с насилием, угрозой его применения или иными формами принуждения. Квалифицирующими признаками законодатель признает почти все типичные способы совершения комментируемого преступления.

Торговля людьми, соединенная с насилием, предполагает применение насилия различной степени (лишение свободы, побои, истязание, причинение легких, менее тяжких или тяжких телесных повреждений, лишение жизни). Если торговля людьми, соединенная с насилием, была сопряжена с убийством, ответственность должна наступать по совокупности преступлений (напр., по п. 8 ч. 2 ст. 139 и ч. 3 ст. 181 — по признаку тяжких последствий).

Проявления угрозы насилием включают любые способы доведения устрашающей информации до сознания потерпевшего. Иные формы принуждения могут выразиться в угрозе уничтожением или повреждением имущества, распространением клеветнических измышлений или оглашением иных сведений, которые потерпевшие желают сохранить втайне. Это может быть и угроза ущемлением прав, свобод и законных интересов этих лиц.

По ч. 3 ст. 181 ответственность наступает при наличии хотя бы одного из перечисленных в законе четырех особо квалифицирующих признаков.

Действия, предусмотренные ч. 1 или 2 ст. 181, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего либо причинение ему тяжких телесных повреждений, характеризуются сложной виной. Отношение причинителя вреда к последствиям должно характеризоваться неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности.

Торговля людьми, повлекшая иные тяжкие последствия, может проявляться в самоубийстве потерпевшего лица, заражении его ВИЧ-инфекцией, заболевании наркоманией, длительной потере связи с семьей, исчезновении потерпевшего и т.п. Для констатации данного квалифицирующего признака необходимо установить причинную и виновную связь между действиями виновного и наступившими тяжкими последствиями.

Торговля людьми, совершенная организованной группой, оценивается с учетом положений ст. 18 УК.

Торговлю людьми следует отграничивать от захвата заложника (ст. 291 УК). При захвате заложника виновный, в частности, может требовать денежный выкуп или передачу материальных ценностей в качестве условия освобождения потерпевшего. При этом он понимает, что подобные действия не имеют характера сделки, выполнение его требований является вынужденным и направлено не на завладение человеком, а на спасение его из плена.

Если торговле людьми сопутствовали иные преступления, посягающие на личную свободу: похищение человека, незаконное помещение в психиатрическую больницу, то ответственность должна наступать по совокупности преступлений.

Использование рабского труда (ст. 181¹).

Ответственность за данное преступление установлена Законом Республики

Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 451-З.⁸

По ст. 181¹ карается использование рабского труда или иная форма эксплуатации человека при отсутствии признаков преступления, предусмотренного ст. 181 УК.

Непосредственный объект этого преступления — личная свобода. Посягательство лишает человека выбора характера, места и условий своего труда. Потерпевшим от преступления может быть любое лицо.

Статья 6 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах (Принят в г. Нью-Йорке 16 декабря 1966 г.)⁹ предусматривает, что каждый человек зарабатывает себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается.

Осуждение и запрет рабского и принудительного труда нашли отражение, в частности, в следующих международно-правовых документах:

Всеобщая декларация прав человека (Принята в г. Нью-Йорке 10 декабря 1948 г.),¹⁰ Международный пакт о гражданских и политических правах (Принят в г. Нью-Йорке 16 декабря 1966 г.),¹¹ Конвенция Совета Европы № 5 о защите прав человека и основных свобод (ETS № 5) (в ред. от 19 марта 1985 г.) (Заключена в г. Риме 4 ноября 1950 г.),¹² Конвенция «О рабстве» (Заключена в г. Женеве 25 сентября 1926 г.) с изменениями, внесенными Протоколом от 7 декабря 1953 г.,¹³ Конвенция Международной Организации Труда № 29 относительно принудительного или обязательного труда (Заключена 28 июня 1930 г.),¹⁴ Дополнительная Конвенция ООН «Об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством» (Заключена в г. Женеве 7 сентября 1956 г.),¹⁵ Конвенция Международной Организации Труда № 105 «Об упразднении принудительного труда» (Заключена в г. Женеве 25 июня 1957 г.),¹⁶ Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и свободах человека (Заключена в г. Минске 26 мая 1995 г.),¹⁷ Конвенция Международной Организации Труда № 182 «О запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда» (Заключена в г. Женеве 17 июня 1999 г.).¹⁸

Объективная сторона преступления включает два альтернативных деяния:
1) использование рабского труда или 2) иная форма эксплуатации человека.

Понятие эксплуатации дано в ч. 1 примечаний к ст. 181. Представляется

⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2008. № 277. 2/1547.

⁹ Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 2 апреля 2003 г. № 3/702.

¹⁰ Народная газета. № 249. 1998.

¹¹ Ведомости Верховного Совета СССР. 1976. № 17. Ст. 291. Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь. 2 апреля 2003 г. № 3/701

¹² Вестник Конституционного Суда Республики Беларусь. 1997. № 1.

¹³ Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 16 июня 2003 г. № 3/792.

¹⁴ Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 12 ноября 2002 г. № 3/504.

¹⁵ Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 12 ноября 2002 г. № 3/508.

¹⁶ Ведомости Верховного Совета Республики Беларусь. 1995. № 24-25. Ст. 342. Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 15 ноября 2002 г. № 3/510.

¹⁷ «Содружество». Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ. 1995. № 2(19). Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 22 октября 2003 г. № 3/966.

¹⁸ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 67. 2/182. Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 2 мая 2003 г. № 3/759.

также, что при толковании эксплуатации следует учитывать содержание подпункта (а) ст. 3 Протокола ООН о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющего Конвенцию ООН против транснациональной организованной преступности от 15 ноября 2000 г.¹⁹

Там сказано: «Эксплуатация включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов».

Под «рабством», как оно определено в Конвенции 1926 года о рабстве, понимается положение или состояние лица, в отношении которого осуществляются некоторые или все правомочия, присущие праву собственности, а под «рабом» понимается лицо, находящееся в таком состоянии или положении (См. ст. 7 Дополнительной Конвенции ООН «Об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством»). Таким образом, «использование рабского труда» – это использование труда лица, фактически находящегося в собственности виновного.

Иная форма эксплуатации человека – это:

– использование труда человека в рамках институтов и обычаев, сходных с рабством;

– использование виновным запрещенного принудительного труда.

К институтам и обычаям, сходным с рабством, относятся:

– использование долговой кабалы, т.е. положения или состояния, возникающего вследствие залога должником в обеспечение долга своего личного труда или труда зависимого от него лица, если надлежаще определяемая ценность выполняемой работы не засчитывается в погашение долга или если продолжительность этой работы не ограничена и характер ее не определен;

– использование крепостного состояния, т.е. такого пользования землей, при котором пользователь обязан по закону, обычаю или соглашению жить и работать на земле, принадлежащей другому лицу, и выполнять определенную работу для такого другого лица, или за вознаграждение или без такового, и не может изменить это свое состояние (См. ст. 1 Дополнительной Конвенции ООН «Об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством»).

В Республике Беларусь запрещение принудительного труда основано на положениях международных актов, являющихся для нашей республики обязательными, и на норме ч. 4 ст. 41 Конституции Республики Беларусь, гласящей: «Принудительный труд запрещается, кроме работы или службы, определяемой приговором суда или в соответствии с законом о чрезвычайном и военном положении».

В статье 1 Конвенции МОТ № 105 «Об упразднении принудительного труда» сказано, что «каждый Член Международной Организации Труда, ратифицирующий настоящую Конвенцию, обязуется упразднить

¹⁹ Зарегистрировано в Национальном реестре правовых актов Республики Беларусь 28 января 2009 г. N 3/2194.

принудительный или обязательный труд и не прибегать к какой-либо его форме:

а) в качестве средства политического воздействия или воспитания или в качестве меры наказания за наличие или за выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;

б) в качестве метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;

с) в качестве средства поддержания трудовой дисциплины;

д) в качестве средства наказания за участие в забастовках;

е) в качестве меры дискриминации по признакам расовой, социальной и национальной принадлежности или вероисповедания».

В силу предписаний ст. 13 ТК принудительный труд запрещается.

Принудительным трудом считается работа, требуемая от работника под угрозой применения какого-либо насильственного воздействия, в том числе в качестве:

1) средства политического воздействия или воспитания либо в качестве меры наказания за наличие или выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;

2) метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;

3) средства поддержания трудовой дисциплины;

4) средства наказания за участие в забастовках.

В случаях, когда работник понуждается к обязательному труду под угрозой насильственного воздействия, в том числе в качестве меры дискриминации по признакам расовой, социальной, национальной принадлежности или вероисповедания, в целях квалификации деяния должен напрямую использоваться упомянутый пункт «е» ст. 1 Конвенции Международной Организации Труда № 105 «Об упразднении принудительного труда».

Для правильной уголовно-правовой оценки важно отграничить принудительный труд от ситуаций, когда труд не должен считаться принудительным.

Согласно ст. 2 Конвенции Международной Организации Труда № 29 относительно принудительного или обязательного труда термин принудительный или обязательный труд не включает в себя:

«а) всякую работу или службу, требуемую в силу законов об обязательной военной службе и применяемую для работ чисто военного характера;

б) всякую работу или службу, являющуюся частью обычных гражданских обязанностей граждан полностью самоуправляющейся страны;

с) всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица вследствие приговора, вынесенного решением судебного органа, при условии, что эта работа или служба будет производиться под надзором и контролем государственных властей, и что указанное лицо не будет уступлено или передано в распоряжение частных лиц, компаний или обществ;

д) всякую работу или службу, требуемую в условиях чрезвычайных обстоятельств, то есть в случае войны или бедствия или угрозы бедствия, как то: пожары, наводнения, голод, землетрясения, сильные эпидемии или эпизоотии, нашествия вредных животных, насекомых или паразитов растений и вообще обстоятельства, ставящие под угрозу или могущие поставить под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего или части населения;

е) мелкие работы общинного характера, то есть работы, выполняемые для прямой пользы коллектива членами данного коллектива, которые поэтому могут считаться обычными гражданскими обязанностями членов коллектива при условии, что само население или его непосредственные представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности этих работ».

В соответствии со ст. 13 ТК не считается принудительным трудом:

1) работа, выполняемая вследствие вступившего в законную силу приговора суда под надзором государственных органов, ответственных за соблюдение законности при исполнении судебных приговоров (статья 8 Международного пакта о гражданских и политических правах не относит к принудительному труду работу или службу, которую, как правило, должно выполнять лицо, находящееся в заключении на основании законного распоряжения суда, или лицо, условно освобожденное от такого заключения. Следовательно, не исключается возможность выполнения работы не только на основании приговора, но и на основании судебного постановления о привлечении лица к административной ответственности);

2) работа, выполнение которой обусловлено законодательством о воинской службе либо чрезвычайными обстоятельствами.

Предусмотренный законодательством труд военнослужащих не признается принудительным. Например, военнообязанные в соответствии с Законом Республики Беларусь от 5 ноября 1992 г. № 1914-ХІІ (в ред. от 16 июля 2008 г.) "О воинской обязанности и воинской службе"²⁰

Согласно ст. 1 указанного Закона такие сборы признаются видом воинской службы, заключающейся в исполнении воинской обязанности путем участия в мероприятиях по ликвидации чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Как уже было отмечено, выполнение работ, обусловленных чрезвычайными обстоятельствами, также не считается принудительным трудом. Содержание термина «чрезвычайные обстоятельства» раскрыто в вышеприведенном пункте «d» ст. 2 Конвенции МОТ № 29.

Преступление является юридически оконченным с момента начала выполнения работ, имеющих характер рабского или принудительного труда.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что эксплуатирует (использует, извлекает выгоду) человека, находящегося в положении раба, или принуждает к труду лицо, находящееся в долговой кабале или крепостной зависимости, либо эксплуатирует иной принудительный труд человека и желает это делать.

²⁰ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2003. № 85. 2/976.

Мотивы преступления могут быть различными, однако типичны корыстные побуждения.

По части 2 ст. 181¹ повышенная ответственность наступает за те же действия, совершенные:

- 1) в отношении заведомо несовершеннолетнего (см. ч. 8 и 14 ст. 4 УК);
- 2) в отношении двух или более лиц;
- 3) группой лиц по предварительному сговору (см. ст. 17 УК);
- 4) должностным лицом с использованием своих служебных полномочий (см. ч. 4 и 5 ст. 4 УК). Дополнительной квалификации содеянного по ст. 424 или 426 не требуется, однако, если должностное лицо получило материальное вознаграждение за злоупотребление своими полномочиями, оно подлежит также ответственности по ст. 430 за получение взятки;
- 5) в отношении заведомо для виновного беременной женщины (см. ч. 14 ст. 4 УК);

б) лицом, ранее совершившим преступления, предусмотренные ст. 181¹, а также статьями 171, 171¹, 181 или 187 (см. ст. 41 УК). Названный квалифицирующий признак предусматривает смешанную повторность.

По части 3 ст. 181¹ ответственность наступает при наличии хотя бы одного из перечисленных в законе четырех особо квалифицирующих признаков.

Использование рабского труда или иная форма эксплуатации человека, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшего либо причинение ему тяжких телесных повреждений, характеризуются сложной виной (см. ст. 25 УК). Отношение причинителя вреда к последствиям должно характеризоваться неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности.

Использование рабского труда или иная форма эксплуатации человека, повлекшие иные тяжкие последствия, могут проявляться в самоубийстве потерпевшего лица, длительной потере связи с семьей, исчезновении потерпевшего и т.п. Для констатации данного квалифицирующего признака необходимо установить причинную и виновную связь между действиями виновного и наступившими тяжкими последствиями.

Действия, предусмотренные ч. 1 или 2 ст. 181¹, совершенные организованной группой, оцениваются с учетом положений ст. 18 УК.

Деяние квалифицируется по ст. 181¹ лишь при отсутствии признаков торговли людьми (ст. 181). При торговле людьми купля-продажа человека или совершение иных сделок в отношении его могут совершаться без использования принудительного труда потерпевшего и даже без цели его последующей эксплуатации. Вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение человека образуют признаки торговли людьми, когда совершаются исключительно с целью его эксплуатации. Однако сам факт использования рабского труда или иной формы эксплуатации человека находится за пределами торговли людьми. Поэтому преступление, предусмотренное ст. 181¹, может вменяться как самостоятельное деяние и может сочетаться с торговлей людьми, образовывая с ней совокупность.

Если использованию рабского труда или иной форме эксплуатации человека сопутствовали иные преступления, посягающие на личную свободу: похищение человека, незаконное лишение свободы и т.д., то ответственность

должна наступать по совокупности преступлений.

Похищение человека (ст. 182)

Преступление понимается как тайное, открытое, путем обмана или злоупотребления доверием, или соединенное с насилием или с угрозой его применения, или иными формами принуждения противоправное завладение лицом.

Непосредственным объектом этого преступления является личная свобода. Посягательство лишает человека возможности самому определять место своего пребывания, создает угрозу его безопасности, унижает честь и достоинство личности.

Потерпевшим от преступления может быть любое лицо.

Похищение человека можно определить как умышленное противоправное завладение лицом с последующим перемещением потерпевшего вопреки его воле с места постоянного или временного пребывания в иное место с последующим удержанием.

Объективная сторона преступления характеризуется активным поведением и разнообразием способов похищения человека. Выбор способа во многом зависит от особенностей потерпевшего: возраста, пола, рода занятий, состояния здоровья и т.п. Похищение может быть тайным, когда виновный захватывает потерпевшего при обстоятельствах, исключающих осознание посторонними лицами факта похищения. Преступление может быть и более дерзким, открытым, когда виновный не предпринимает попыток замаскировать характер своих действий. В подобных случаях похищение может сопровождаться применением психического или физического насилия различной степени как против самого потерпевшего, так и против лиц, которые могут воспрепятствовать преступлению. Похищение может быть совершено путем обмана или злоупотребления доверием, когда, например, с помощью ложного предложения человека заманивают в удобное для его захвата место. Похищение может быть совершено с использованием любых других форм принуждения (путем угрозы уничтожением или повреждением имущества потерпевшего или его близких, распространением клеветнических или оглашением иных сведений, которые потерпевший или его близкие желают сохранить в тайне; ущемлением прав, свобод и законных интересов потерпевшего или его близких и т.п.).

Способ совершения преступления может влиять на квалификацию содеянного (п. 7 ч. 2 ст. 182), а в остальных случаях должен учитываться при назначении наказания.

Преступление признается юридически оконченным с момента фактического захвата потерпевшего и перемещения его в другое место. Продолжительность удержания похищенного может быть различной и на квалификацию деяния не влияет (потерпевшего могут отпустить практически сразу после доставления в иное место, например, высадить из автомашины в лесу).

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный сознает, что вопреки воле потерпевшего захватывает его, перемещает

в иное место, удерживает там, и желает этого.

Мотивы похищения человека могут быть любыми. Наличие корыстных побуждений влияет на квалификацию по п. 3 ч. 2 ст. 182, иные мотивы учитываются при назначении наказания.

Цели данного преступления могут быть различными. В ситуациях, предусмотренных п. 4 или 5 ч. 2 ст. 182 (в целях сексуальной или иной эксплуатации либо с целью изъятия у потерпевшего органов или тканей для трансплантации), цели похищения человека влияют на квалификацию деяния.

Субъектом преступления может быть лицо, достигшее 14-летнего возраста.

Не подлежит ответственности лицо, которое, действуя в интересах похищаемого (пусть даже ложно понятых), завладевает собственным или усыновленным ребенком, игнорируя волю другого родителя или близких родственников, у которых ребенок воспитывался. Данное положение распространяется на близких родственников ребенка (деда, бабуку) и лиц, лишенных родительских прав. На наш взгляд, в подобных случаях уголовное преследование неуместно в силу ч. 4 ст. 11 УК, поскольку деяние не обладает общественной опасностью, присущей преступлению.

Очевидно, что это исключение теряет силу, если похищение преследует общественно опасные цели (напр., продажу ребенка).

Похищение человека квалифицируется по ч. 2 ст. 182 при наличии хотя бы одного из перечисленных в законе квалифицирующих признаков.

Похищение заведомо несовершеннолетнего карается по п. 1 ч. 2 ст. 182.

Похищение двух или более лиц (п. 2) имеет место, во-первых, когда одновременно одним и тем же способом похищаются несколько человек; во-вторых, когда одним или разными способами люди похищаются по одиночке, но при этом реализуется одно преступное намерение, единый умысел на похищение нескольких лиц.

Похищение человека из корыстных побуждений (п. 3) имеет место при наличии мотивов, указанных в ч. 10 ст. 4 УК (напр., похищение человека, совершенное по найму, за вознаграждение).

Совершение анализируемого преступления с целью сексуальной или иной эксплуатации (п. 4) имеет место в тех случаях, когда установлено, что виновный намеревался извлекать материальную выгоду из вовлечения похищенного лица в проституцию, использования его для изготовления материалов порнографического характера или использования его рабского труда. Поскольку эксплуатация потерпевшего по определению связана с получением материальной выгоды, то квалификация содеянного также по п. 3 ч. 2 ст. 182 является излишней. Совершение похитителем в отношении потерпевшего лица действий сексуального характера не образует анализируемого квалифицирующего признака и требует самостоятельной квалификации по ст. 166—170 УК.

Похищение человека с целью изъятия у потерпевшего органов или тканей для трансплантации (п. 5) схоже с торговлей людьми в тех же целях.

Для констатации похищения человека группой лиц по предварительному сговору (п. 6) следует обратиться к положениям ст. 17 УК.

Под насилием, опасным для жизни и здоровья, (п. 7) примененным при

похищении человека, следует понимать: во-первых, реальное причинение смерти, тяжкого, менее тяжкого или легкого телесного повреждения, повлекшего за собой кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату трудоспособности; во-вторых, совершение насильственных действий, которые хотя и не повлекли указанных последствий, но создавали реальную возможность причинения аналогичного вреда (напр., выстрел в грудь охранника, не пробивший бронежилет; выталкивание человека из автомобиля на большой скорости и т.п.). При этом не имеет значения, к кому применено насилие во время похищения человека: к потерпевшему или к иным лицам, которые могут воспрепятствовать преступлению.

Убийство или умышленное причинение тяжкого телесного повреждения в процессе похищения человека влекут ответственность по совокупности преступлений (по п. 7 ч. 2 ст. 182 и соответственно по п. 4 ч. 2 ст. 139 или п. 2 ч. 2 ст. 147). При умышленном причинении менее тяжкого или легкого телесного повреждения дополнительная квалификация не требуется.

По пункту 7 ч. 2 ст. 182 карается также похищение человека, сопровождавшееся мучениями или истязанием. Мучения имеют место при заведомом создании таких условий для потерпевшего, когда ему причиняются страдания путем лишения пищи, питья, тепла и т.п.

Действия, предусмотренные ч. 1 или 2 ст. 182, повлекшие причинение потерпевшему по неосторожности смерти или тяжкого телесного повреждения либо иные тяжкие последствия влекут квалификацию по ч. 3 ст. 182. К иным тяжким последствиям (оценочный признак), в частности, можно отнести самоубийство похищенного или его близкого, причинение ущерба в особо крупном размере. В указанных случаях имеет место сложная вина.

Для констатации похищения человека организованной группой (ч.3 ст. 182) следует обратиться к положениям ст. 18 УК.

Похищение человека следует ограничивать от захвата заложника (ст. 291). При захвате заложника потерпевший не всегда похищается, иногда его удерживают в том месте, где он находился по собственной воле (в служебном кабинете, салоне самолета и т.п.). Главное же заключается в том, что при захвате заложника действия виновного не ограничиваются завладением человека и его удержанием, а всегда сопровождаются выдвижением различных требований, обращенных к государству, международной организации, юридическому лицу или гражданину. При этом судьба заложника, его жизнь, здоровье, личная свобода ставятся в зависимость от выполнения этих требований. Похищение человека в этих случаях является лишь элементом более опасного преступления, выступает не как цель, а как средство достижения целей преступника. Представляется, что преступление, начатое как похищение человека, может перерасти в захват заложника, если виновный, удерживая потерпевшего, вдруг решит извлечь из этого определенную выгоду и предъявит кому-либо соответствующие требования.

Менее опасным, чем похищение человека, преступлением против личной свободы является незаконное лишение свободы потерпевшего, при котором он удерживается в том месте, где он находился по собственной воле (ст. 183).

Незаконное лишение свободы (ст. 183)

Преступление выражается в ограничении личной свободы человека путем водворения его в какое-либо помещение, связывания или иного насильственного удержания при отсутствии признаков должностного или другого более тяжкого преступления.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие личную свободу человека. Преступление нарушает личную свободу человека, ограничивая его возможности по своему усмотрению выбирать место пребывания и перемещаться в пространстве. Данное преступление может создавать угрозу для жизни и здоровья человека, унижает честь и достоинство личности.

Потерпевшим от преступления может быть любое лицо.

Незаконное лишение свободы — это сознательное противоправное воспрепятствование человеку распоряжаться своей личной свободой посредством удержания его в определенном месте.

Ответственность по ст. 183 наступает лишь тогда, когда посягательство на личную свободу не связано с совершением более тяжких преступлений (напр., предусмотренных ст. 124, 182, 291, 426, 455) или не предусмотрено специальными нормами. Так, ограничение личной свободы, выразившееся в незаконном помещении в психиатрическую больницу либо в заведомо незаконном задержании или заключении под стражу, карается соответственно по ст. 184 или ст. 397.

Объективная сторона преступления. Оно может совершаться путем создания физических препятствий для ограничения перемещения потерпевшего в пространстве: запираания в помещении, связывания, привязывания к неподвижному объекту и т.п. Потерпевший может удерживаться с помощью физического насилия, находиться под контролем охраны. Возможно и психическое насилие. Так, незаконное лишение свободы будет иметь место и тогда, когда физические препятствия для оставления места пребывания отсутствуют, но потерпевший предупрежден, что всякое его перемещение будет связано с причинением серьезного вреда ему или его близким. Размер пространства, в котором удерживается потерпевший, значения не имеет: это может быть и багажник автомобиля, и охраняемая территория площадью в несколько гектаров.

Преступление признается юридически оконченным с момента начала удержания потерпевшего.

Способ и продолжительность удержания влияют на степень общественной опасности деяния. В конкретной ситуации непродолжительное лишение свободы, например, из озорства, может быть расценено как малозначительное деяние, лишенное общественной опасности, присущей преступлению, что исключает уголовную ответственность (ч. 4 ст. 11 УК). По этой же причине исключается ответственность родителей в случаях применения к несовершеннолетним детям адекватных воспитательных мер, выразившихся, например, в запрете уходить из дома в определенное время и запираании подростка в квартире.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом.

Виновный сознает, что вопреки воле потерпевшего удерживает его в определенном месте, ограничивая личную свободу человека, и желает этого.

Мотивы незаконного лишения свободы могут быть различными и должны учитываться при назначении наказания или избрания иной меры уголовной ответственности. Наличие хулиганских побуждений оценивается как обстоятельство, отягчающее ответственность. Если незаконное лишение свободы сопровождалось иными хулиганскими действиями, то ответственность наступает по совокупности преступлений (по ст. 183 и ст. 339). В случаях, когда незаконное лишение свободы было избрано виновным в качестве способа грубого нарушения общественного порядка и выражения явного неуважения к обществу, ответственность должна наступать только по ст. 339 за хулиганство.

Субъектом преступления, предусмотренного ст. 183, является частное лицо, достигшее 16-летнего возраста. Действия должностного лица, которое при осуществлении своих служебных полномочий заведомо необоснованно ограничило личную свободу человека, влекут ответственность по специальным нормам (см., например, ст. 397, 426, 455).

По ч. 2 ст. 183 ответственность наступает при наличии одного из двух квалифицирующих обстоятельств: применение способа, опасного для жизни или здоровья потерпевшего; причинение потерпевшему мучений.

Незаконное лишение свободы, совершенное способом, опасным для жизни или здоровья потерпевшего, во-первых, будет иметь место в случае применения виновным в процессе захвата или удержания лица насилия, опасного для жизни или здоровья; во-вторых, может создаваться условиями, в которых содержится потерпевший: длительное пребывание связанным, холод, сырость и т.п.

Мучения, как квалифицирующий признак незаконного лишения свободы, имеют место при заведомом создании таких условий содержания потерпевшего в неволе, когда ему причиняются страдания путем лишения пищи, питья, тепла и т.п.

Неоказание помощи в освобождении лицу, случайно или по собственной неосторожности попавшему в своеобразную ловушку (напр., упавшему в погреб или колодец), не образует признаков незаконного лишения свободы и может при наличии соответствующих обстоятельств квалифицироваться по ст. 159 как оставление в опасности.

Незаконное помещение в психиатрическую больницу (ст. 184).

По ст. 184 УК карается помещение в психиатрическую больницу заведомо психически здорового лица либо незаконное удержание такого лица в психиатрической больнице

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие личную свободу человека. Данное деяние посягает на свободу человека, его честь, достоинство и личную безопасность.

Потерпевшим может быть любое лицо, которое не желает проходить стационарное психиатрическое лечение, или состояние психического здоровья которого не требует принудительной госпитализации, т.е. помещения гражданина в психиатрическое (психоневрологическое) учреждение.

Правовые основы государственного регулирования психиатрической помощи установлены Законом Республики Беларусь от 1 июля 1999 г. (в ред. от 9 ноября 2009 г.) «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».²¹

Порядок госпитализации граждан при наличии у них психических расстройств (заболеваний) регламентирует Положение о госпитализации больных в психиатрические стационары, утв. приказом Министерства здравоохранения Республики Беларусь от 5 ноября 1999 г. № 337 (в ред. от 20 ноября 2007 г.).²²

Основаниями для госпитализации в психиатрический стационар являются наличие у гражданина психического расстройства и решение врача-психиатра территориального органа здравоохранения о проведении обследования или лечения в стационарных условиях либо решение суда. Основанием госпитализации может быть и необходимость проведения психиатрической экспертизы. Госпитализация гражданина по общему правилу осуществляется добровольно, по его письменной просьбе, или с его письменного согласия. Лица, не достигшие 14-летнего возраста, госпитализируются по письменной просьбе или с письменного согласия родителей либо иных законных представителей. Согласие в письменной форме должны выразить и законные представители гражданина, признанного в установленном законом порядке недееспособным. Полученное согласие на помещение в психиатрический стационар оформляется записью в медицинской документации.

Статья 30 Закона «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» приводит основания принудительной госпитализации и лечения в психиатрическом стационаре, не требующие согласия пациента и его законного представителя. Это допускается, если обследование и лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство (заболевание) обуславливает:

- непосредственную опасность больного для себя или окружающих; – беспомощность больного, т.е. неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности;
- существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния, если он будет оставлен без психиатрической помощи.

Непосредственная опасность пациента для себя или окружающих может быть обусловлена неправильным поведением вследствие психического состояния (психомоторное возбуждение, галлюцинации, бред, синдром психического автоматизма, синдромы расстроенного сознания, патологическая импульсивность, тяжелые дисфории); систематизированными бредовыми синдромами, если они определяют вероятность общественно опасного поведения пациентов; депрессивными состояниями, если они сопровождаются суицидальными тенденциями; маниакальными и гипоманиакальными состояниями, вызывающими нарушения общественного порядка или агрессивные проявления в отношении окружающих; психопатоподобными синдромами при психических заболеваниях с патологией влечений и

²¹ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 1999. № 52. 2/49.

²² Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2000. № 16. 8/1586.

повышенной поведенческой активностью; состояниями глубокого психического дефекта, приводящими к психической беспомощности, гигиенической и социальной запущенности, бродяжничеству.

Не являются показанием к принудительной госпитализации в психиатрический стационар любые состояния простого алкогольного опьянения, за исключением острых интоксикационных психозов и психотических вариантов абстинентных состояний. Не могут также служить показаниями к принудительной госпитализации аффективные реакции, сутяжная деятельность и антисоциальные формы поведения лиц, обнаруживающих лишь психопатические и невротические расстройства.

Принудительно госпитализированный гражданин в течение суток, за исключением выходных дней, подлежит обязательному освидетельствованию комиссией врачей-психиатров психиатрического учреждения, которая принимает решение об обоснованности принудительной госпитализации и лечения. Принятое решение оформляется заключением. Если принудительная госпитализация и лечение признаются необоснованными, и госпитализированный не выражает согласия остаться в психиатрическом стационаре, он подлежит немедленной выписке.

Когда принудительная госпитализация и лечение признаются обоснованными, психиатрический стационар в течение 72-х часов с момента госпитализации обращается в суд по месту нахождения этого учреждения или по месту жительства пациента с заявлением о принудительной госпитализации и лечении, прилагая необходимые документы.

Рассмотрение дел о принудительной госпитализации и лечении граждан осуществляется судом в порядке, предусмотренном ст. 391-393 ГПК. Суд выносит мотивированное решение, которым отклоняет либо удовлетворяет заявление. Решение об удовлетворении заявления является основанием для принудительной госпитализации и лечения гражданина на установленный законом срок.

Принудительная госпитализация и лечение гражданина в психиатрическом стационаре продолжаются только в течение времени сохранения оснований для этого. В течение первых шести месяцев пациент подлежит освидетельствованию комиссией врачей-психиатров не реже одного раза в месяц для решения вопроса о продлении принудительной госпитализации и лечения. При продлении госпитализации свыше шести месяцев освидетельствования проводятся не реже одного раза в шесть месяцев.

Пациенту, госпитализированному в психиатрический стационар добровольно, может быть отказано в выписке, если комиссией врачей-психиатров будут установлены основания, предусмотренные в законе для принудительной госпитализации и лечения.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 184, включает два вида поведения:

- незаконную принудительную госпитализацию и лечение в психиатрическом стационаре;
- незаконное продление госпитализации и лечения в таком учреждении вопреки воле пациента.

Незаконное помещение в психиатрическую больницу будет иметь место в тех случаях, когда:

– госпитализация была осуществлена без согласия лица или его законного представителя, либо такое согласие было получено путем обмана, шантажа, угроз;

– отсутствовали медицинские и юридические основания для принудительной госпитализации.

Незаконное удержание лица в психиатрической больнице выражается в неосновательном продлении принудительной госпитализации и лечения или в необоснованном отказе в выписке пациента, поступившего в психиатрический стационар добровольно.

Преступление является юридически оконченным с момента незаконного водворения лица в психиатрический стационар либо неосновательного отказа пациенту в выписке его из больницы.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом. Виновный сознает, что лицо, помещенное в психиатрический стационар, психически здорово или имеет психические расстройства, не требующие госпитализации; отсутствуют медицинские и юридические основания для принудительной госпитализации и лечения, или имеет место нарушение порядка помещения в психиатрическую больницу; понимает, что госпитализируемый (или его законный представитель) не выразили согласия на помещение в это лечебное учреждение, и желает поместить потерпевшего в психиатрическую больницу или удержать его там.

Мотивы преступления могут быть различными и подлежат учету при назначении наказания или выборе иной меры уголовной ответственности.

Субъектом преступления могут быть лица, в профессиональные и должностные обязанности которых входят диагностика заболевания, ведение медицинской документации, принятие решения о принудительной госпитализации в психиатрический стационар, продлении принудительной госпитализации и лечения, выписке пациентов, поступивших в лечебное учреждение добровольно. Это могут быть: дежурный врач-психиатр, лечащий врач-психиатр, врач-психиатр, входящий в состав комиссии по освидетельствованию пациентов.

Судья, вынесший заведомо неправосудное решение об удовлетворении заявления о принудительной госпитализации и лечении, подлежит ответственности по ст. 392.

Соучастником преступления (организатором, подстрекателем или пособником) может быть и иное лицо. Так, подстрекателем может быть законный представитель малолетнего, подавший письменную просьбу о госпитализации подопечного вопреки его интересам и склонивший к незаконной госпитализации врача-психиатра.

К тяжким последствиям незаконного помещения в психиатрическую больницу (ч. 2 ст. 184) следует относить смерть, тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение, наступившие в результате применения к потерпевшему силы для преодоления его сопротивления или пресечения побега, либо при применении «мер физического стеснения», передозировке лекарственных

веществ и т.п. Тяжкими последствиями должно признаваться самоубийство потерпевшего или его близкого. Во всех случаях необходимо установление причинной связи между действиями, связанными с незаконным помещением лица в психиатрическую больницу или незаконным удержанием в ней, и наступившим общественно опасным результатом.

Субъективная сторона преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 184, характеризуется сложной виной, когда психическое отношение к последствиям должно проявляться в неосторожности.

Принуждение (ст. 185).

Наказывается понуждение лица к выполнению или невыполнению какого-либо действия, совершенное под угрозой применения насилия к нему или его близким, уничтожения или повреждения их имущества, распространения клеветнических или оглашения иных сведений, которые они желают сохранить втайне, либо под угрозой ущемления прав, свобод и законных интересов этих лиц, при отсутствии признаков более тяжкого преступления

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие личную свободу человека. Общественно опасное деяние направлено на ограничение личной свободы человека.

Потерпевшим может быть любое лицо.

Ответственность по ст. 185 наступает лишь в тех случаях, когда деяние не охватывается признаками других более тяжких преступлений, включающих в свою объективную сторону элемент принуждения. Например, ст. 185 не применяется, если принуждение проявилось в нарушении законов и обычаев войны (ч. 1 ст. 135), принуждении к даче органов или тканей для трансплантации (ст. 163), преступлениях против половой свободы (ст. 166, 167, 170), вовлечении в совершение преступлений (ст. 172, 288) и т.п.

По ст. 185 карается принуждение к поведению, которое само по себе не содержит признаков преступления, а зачастую вообще лишено общественной опасности или даже общественно полезно (напр., принуждение к производству аборта, к вступлению в брак или к расторжению брака, к увольнению с работы, к отказу от авторства и т.п.).

Объективная сторона преступления характеризуется активным поведением, направленным на то, чтобы вынудить потерпевшего совершить какие-либо действия в интересах виновного или, наоборот, заставить его воздержаться от определенного действия. Общественная опасность преступления заключается в способах принуждения путем угрозы:

- применения насилия к потерпевшему или его близким;
- уничтожения или повреждения имущества потерпевшего или его близких;
- распространения клеветнических или оглашения иных сведений, которые потерпевший или его близкие желают сохранить в тайне;
- ущемления прав, свобод и законных интересов потерпевшего или его близких.

Угроза должна быть рассчитана на восприятие ее потерпевшим как реальная, осуществимая немедленно или в будущем.

Под угрозой применения насилия к потерпевшему и его близким следует

понимать угрозу насиллием различной степени: убийством, причинением любых телесных повреждений (тяжких, менее тяжелых, легких), истязанием, побоями, лишением свободы.

Угроза уничтожением или повреждением имущества потерпевшего или его близкого образует признаки принуждения независимо от того, каким способом виновный угрожает уничтожить или повредить имущество. Это может быть как общепасный способ, так и способ, не создающий опасности для окружающих.

Угроза распространением клеветнических сведений состоит в запугивании распространением заведомо ложных, позорящих потерпевшего или его близких измышлений, которые могут опорочить их честь, достоинство и деловую репутацию.

Угроза оглашения сведений, которые потерпевший или его близкие желают сохранить в тайне — это, во-первых, угроза оглашением правдивых компрометирующих сведений, которые могут опозорить потерпевшего или его близких, так как будут отрицательно их характеризовать (шантаж); во-вторых, это угроза оглашением сведений, которые не порочат потерпевшего или его близких, но составляют их личную или семейную тайну (напр., тайну усыновления).

Угроза ущемлением прав, свобод и законных интересов потерпевшего или его близких может исходить от должностных лиц, в служебной зависимости от которых в данный момент они находятся. Это угроза увольнением, отказом в предоставлении жилой площади, применением каких-либо незаконных санкций и т.п. Если должностное лицо реализовало свою угрозу и тем самым причинило ущерб в крупном размере или существенный вред правам и законным интересам граждан, либо государственным или общественным интересам — ответственность наступает не по ст. 185, а по ст. 424-426 (за преступления против интересов службы).

Угроза ущемлением прав, свобод и законных интересов потерпевшего может исходить и от недолжностных лиц (напр., угроза создать препятствия собственнику для осуществления им права пользования имуществом).

Преступление признается оконченным с момента, когда виновный довел до сведения потерпевшего свои требования и угрозу.

Субъективная сторона преступления характеризуется прямым умыслом: виновный сознает, что посредством угрозы заставляет потерпевшего поступить вопреки собственной воле, и желает это сделать.

Мотивы и цели преступления могут быть различными и подлежат учету при назначении наказания или выборе иных мер уголовной ответственности.

Субъект преступления — лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Угроза убийством, причинением тяжелых телесных повреждений или уничтожением имущества (ст. 186).

Посягательство выражается в угрозе убийством, причинением тяжелых телесных повреждений или уничтожением имущества общепасным способом, если имелись основания опасаться ее осуществления.

Непосредственным объектом преступления являются общественные отношения, обеспечивающие личную свободу человека. Угроза является

психическим насилием, она воздействует на волю потерпевшего, вселяет страх и неуверенность в собственной безопасности и безопасности близких.

Потерпевшим от данного преступления может любое лицо. При этом виновный может угрожать причинением вреда, как самому потерпевшему, так и его близким (напр., ребенку).

Угроза — это адресованное потерпевшему выражение намерения причинить ему тот или иной вред с целью устрашения.

Ответственность за угрозу по ст. 186 наступает лишь в тех случаях, когда угроза не является признаком другого более тяжкого преступления. Так, угроза убийством может быть способом принуждения потерпевшего к выполнению или невыполнению какого-либо действия. В этом случае ответственность наступает за принуждение по ст. 185. Ответственность также наступает за более тяжкое преступление, если угроза убийством, причинением тяжких телесных повреждений, уничтожением или повреждением имущества является способом подавления воли потерпевшего при посягательстве на различные охраняемые уголовным законом социальные блага: на половую свободу (ст. 166, 167), интересы несовершеннолетних (ст. 172), конституционные права и свободы граждан (ст. 191), отношения собственности (ст. 207, 208) и т.д.

Объективную сторону преступления, предусмотренного ст. 186, образуют три вида угрозы: угроза убийством, угроза причинением тяжкого телесного повреждения, угроза уничтожением или повреждением имущества. В последнем случае имеет значение то, каким способом виновный угрожает уничтожить или повредить имущество потерпевшего. Способ уничтожения или повреждения имущества должен быть общеопасным (см. ч. 13 ст. 4 УК).

Угроза наказуема лишь тогда, когда у потерпевшего имелись основания опасаться ее осуществления. При этом во внимание принимаются не только субъективное восприятие потерпевшим адресованной ему угрозы, но и наличие факторов, в своей совокупности подтверждающих, что такая угроза реальна и ее следует опасаться. Об этом, в частности, свидетельствуют взаимоотношения между угрожающим и потерпевшим, характер конфликта и повод для угрозы, обстановка, в которой совершалась угроза, ее форма и интенсивность выражения. Особенно важны данные о личности угрожавшего, например, агрессивные наклонности, насильственная антиобщественная ориентация, судимость за насильственные преступления и т.п.

Формы проявления угрозы включают любые способы доведения устрашающей информации до сознания потерпевшего: посредством жестов, демонстрации оружия или иных опасных орудий, устно, письменно, через средства связи или массовой информации. Угроза может быть высказана наедине или публично.

Угроза признается юридически оконченной с момента, когда ее суть воспринята потерпевшим. Если, например, письмо угрожающего содержания получено и прочитано не потерпевшим, а иным адресатом, который и передаст его органам уголовного преследования, ответственность должна наступать за покушение на угрозу по ч. 1 ст. 14 и ст. 186. Приготовление к угрозе (напр., написание письма) в соответствии с ч. 2 ст. 13 уголовной ответственности не влечет.

Субъективная сторона угрозы характеризуется виной в виде прямого умысла. Виновный сознает, что выражает потерпевшему намерение лишить его или его близкого жизни или причинить им тяжкое телесное повреждение либо уничтожить или повредить общепосредственным способом имущество потерпевшего или его близкого, а также понимает, что повод для угрозы, обстановка и способ ее выражения таковы, что она воспринимается как реальная, осуществимая, и желает запугать потерпевшего.

Мотивы устрашения могут быть различными: месть, ревность, личная неприязнь и т.п. При наличии хулиганских побуждений угроза убийством или причинением тяжкого телесного повреждения, сопряженная с грубым нарушением общественного порядка, охватывается составом преступления, предусмотренного ст. 339.

Для наступления ответственности по ст. 186 не требуется, чтобы угрожающий выражал свои подлинные намерения убить, причинить тяжкое телесное повреждение или уничтожить либо повредить имущество. В одних случаях угроза может быть уголовно-наказуемым обнаружением умысла на более тяжкое преступление, в других — исключительно способом устрашения, когда реализация угрозы не входила в планы виновного. Если же угрозе сопутствовали действия, направленные на создание условий для совершения, например, убийства, то ответственность должна наступать не по ст. 186, а по ч. 1 ст. 13 и ст. 139. В подобных ситуациях угроза охватывается приготовлением к намечаемому преступлению.

Субъектом преступления может быть любое лицо, достигшее возраста 16 лет.

Уголовная ответственность по ст. 186 наступает лишь при наличии выраженного в установленном уголовно-процессуальным законом порядке требования лица, пострадавшего от преступления (см. ст. 33).

Незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей (ст. 187).

По названной уголовно-правовой норме караются незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей, если в результате таких действий лица, трудоустроенные за границей, подверглись сексуальной или иной эксплуатации помимо своей воли, но при этом отсутствовали признаки торговли людьми.

Непосредственный объект преступления — общественные отношения, в которых реализуется обеспечивающий охрану личной свободы человека порядок осуществления деятельности, связанной с трудоустройством граждан за границей.

Потерпевшими от преступления могут быть любые лица, трудоустроенные за границей.

Объективная сторона преступления имеет конструкцию материального состава преступления и включает в себя: деяние (незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей), общественно опасные последствия (сексуальная или иная эксплуатация лиц, трудоустроенных за границей), причинная связь между деянием и последствиями.

Диспозиция ст. 187 бланкетная. Действия, направленные на трудоустройство граждан за границей, являются законными, если они отвечают требованиям подпунктов 1.1.–1.5. Декрета Президента Республики Беларусь от 9 марта 2005 г. № 3 (в ред. от 15 июня 2009 г.) «О некоторых мерах по противодействию торговле людьми».²³

В подпунктах 1.1.–1.5. Декрета сказано:

«1. Установить:

1.1. что любые действия, в том числе однократные, направленные на трудоустройство граждан Республики Беларусь (далее – граждане) за границей, включая посредничество, осуществляются только при наличии специального разрешения (лицензии), выдаваемого Министерством внутренних дел;

1.2. специальное разрешение (лицензия) на осуществление деятельности, связанной с трудоустройством граждан за границей, выдается в соответствии с законодательством о лицензировании, а также:

при наличии документа, подтверждающего договоренность между соискателем лицензии и иностранным нанимателем о трудоустройстве граждан за границей, и сведений об этом нанимателе, определяемых Советом Министров Республики Беларусь.

Специальное разрешение (лицензия) на осуществление деятельности, связанной с трудоустройством за границей в период летних каникул граждан, обучающихся в организациях системы образования Республики Беларусь, по студенческим программам, по которым Министерство образования дает заключения о возможности трудоустройства граждан за границей, выдается при наличии документа, подтверждающего соответствующую договоренность между соискателем лицензии и иностранным нанимателем либо иностранной посреднической организацией;

после проведения Министерством внутренних дел совместно с заинтересованными предварительной проверки условий осуществления этой деятельности. Порядок проведения такой проверки устанавливается Советом Министров Республики Беларусь;

1.3. заключение договоров о трудоустройстве граждан за границей с организациями и гражданами, в том числе иностранными, не являющимися непосредственными нанимателями, запрещается, за исключением случаев, предусмотренных абзацем третьим подпункта 1.2 настоящего пункта;

1.4. юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие деятельность, связанную с трудоустройством граждан за границей, обязаны:

1.4.1. регистрировать в структурных подразделениях по гражданству и миграции главного управления внутренних дел Минского горисполкома, управлений внутренних дел облисполкомов трудовые договоры (контракты) с иностранными нанимателями в отношении каждого трудоустраиваемого за границей гражданина с предоставлением сведений о нанимателе, предусмотренных подпунктом 1.2 настоящего пункта;

1.4.2. заключать с гражданами письменный договор о содействии в трудоустройстве у иностранного нанимателя за пределами Республики

²³ Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. 2005. № 40. 1/6300.

Беларусь, включающий обязательство об оказании помощи в заключении трудового договора (контракта) с иностранным нанимателем.

Договор о содействии в трудоустройстве у иностранного нанимателя должен содержать:

обязанность стороны, оказывающей услугу, предоставить полную и объективную информацию о нанимателе, характере предполагаемой у него работы;

предварительные условия заключения трудового договора (контракта);

ответственность стороны, оказывающей услугу, в случае предоставления не соответствующей действительности информации;

1.4.3. проверять достоверность информации об иностранных нанимателях;

1.5. специальные разрешения (лицензии) на осуществление деятельности, связанной с трудоустройством граждан за границей, выданные до вступления в силу настоящего Декрета, действуют до 1 июля 2005 г. При получении юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями новых специальных разрешений (лицензий) на осуществление такой деятельности лицензионный сбор не взимается, если срок действия ранее выданных им специальных разрешений (лицензий) истекает после 1 июля 2005 г.

В целях регулирования рынка труда, защиты прав и свобод граждан Совет Министров Республики Беларусь вправе вносить Президенту Республики Беларусь предложения о введении временных ограничений на выдачу специальных разрешений (лицензий) на осуществление деятельности, связанной с трудоустройством граждан за границей».

Таким образом, незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей, — это действия, совершенные с нарушением хотя бы одного из перечисленных требований. Если требования законности указанных действий полностью соблюдены, то исключается сама постановка вопроса об уголовной ответственности, так как отсутствует общественно опасное деяние.

Преступление имеет место, если лицо, трудоустроенное за границей, помимо своей воли подверглось сексуальной или иной эксплуатации. Понятия эксплуатации и сексуальной эксплуатации даны в примечаниях к ст. 181 и в подпункте (а) ст. 3 Палермского протокола, в котором сказано, что эксплуатация включает, как минимум, эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов.

Для вменения ст. 187 необходимо достоверно установить наличие причинной связи между нарушением требований законности действий, направленных на трудоустройство граждан за границей, и сексуальной или иной эксплуатацией потерпевшего лица.

Причинная связь отсутствует, если трудоустроенное за границей лицо по своей воле вступает в отношения, повлекшие в последующем его эксплуатацию. Причинная связь будет отсутствовать и тогда, когда потерпевший был вовлечен в эксплуатацию, как помимо своей воли, так и помимо воли своего добросовестного иностранного нанимателя.

Субъективная сторона преступления. Законодатель прямо не указывает

форму вины. Но она может быть установлена путем толкования диспозиции и санкции ч. 3 ст. 187. В качестве квалифицирующего признака преступления указывается его совершение организованной группой. Соучастие в неосторожных преступлениях невозможно. Включение законодателем в санкцию такого наказания, как конфискация имущества свидетельствует о том, что это тяжкое преступление, а, следовательно, умышленное преступление. О том, что преступление умышленное говорит и максимальный размер наказания в виде лишения свободы — до 8 лет.

Прямой умысел при совершении данного преступления невозможен, поскольку при желании наступления предусмотренных законом последствий ответственность должна наступать за торговлю людьми по ст. 181.

Преступление совершается с косвенным умыслом: лицо сознает, что не соблюдает требований законности действий, направленных на трудоустройство граждан за границей, предвидит возможность сексуальной или иной эксплуатации трудоустроенного лица, не желает, но сознательно допускает наступление этих последствий либо относится к ним безразлично.

Мотивы и цели незаконных действий, направленных на трудоустройство граждан за границей, могут быть любыми. Как правило, они корыстные, но не направлены на вовлечение потерпевшего в сексуальную или иную эксплуатацию.

Субъект преступления — общий, лицо, достигшее 16-летнего возраста. Ответственность за данное преступление могут нести как должностные лица юридических лиц или индивидуальные предприниматели, так и частные лица (напр., осуществлявшие посредничество при трудоустройстве граждан за границей).

Часть 2 ст. 187 в качестве квалифицирующего признака предусматривает смешанную повторность: незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей, совершенные повторно, либо лицом, ранее совершившим преступления, предусмотренные ст. 171, 171¹, 181 или 181¹. По ч. 3 ст. 187 наказываются незаконные действия, направленные на трудоустройство граждан за границей, совершенные организованной группой, которые оцениваются с учетом положений ст. 18 УК.