**ТЕМА 6. АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ КВАЛІФІКАЦІЇ КРИМІНАЛЬНИХ ПРАВОПОРУШЕНЬ ПРОТИ СТАТЕВОЇ СВОБОДИ ТА СТАТЕВОЇ НЕДОТОРКАННОСТІ ОСОБИ.**

**План лекції**

1. Проблемні питання кваліфікації зґвалтування та сексуального насильства.
2. Проблеми кваліфікації примушування до вступу в статевий зв’язок.
3. Проблеми кваліфікації статевих зносин з особою, яка не досягла шістнадцятирічного віку.
4. Проблеми кваліфікації розбещення неповнолітніх.

**Рекомендована література:**

Основна

1. Кримінальне право України. Загальна частина: підручник / підготовлено колективом авторів; за заг. ред. В. Я. Конопельського, В. О. Меркулової. Одеса, ОДУВС, 2021. 452 с.
2. Попович О. В. Кримінальне право України. Частина 1: конспект лекцій: навч.-метод. посіб. / О.В. Попович, Л.В. Томаш, П.П. Латковський. – Чернівці, 2022. – 182 с.
3. Тютюгін В. І. Кримінальне право України (Загальна та Особлива частини) : посіб. для підгот. до зовніш. незалеж. оцінювання / В.І. Тютюгін, М.А. Рубащенко ; відп. ред. В.І. Тютюгін. – 2-ге вид., перероб. і допов. – Харків : Право, 2021. – 336 с.
4. Кримінальне право України. Особлива частина (конспект лекцій): навч. посіб / Г.В. Дідківська, Ю.В. Нікітін, В.В. Топчій та ін. ; за заг. ред. В.В. Топчія. – Ірпінь : Ун-т Держ. фіскальної служби України, 2021. – 206 с.
5. Новели кримінального законодавства України, прийняті в умовах воєнного стану: наук.-практ. комент. / А. А. Вознюк, О. О. Дудоров, Р. О. Мовчан, С. С. Чернявський та ін.; за ред. А. А. Вознюка, Р. О. Мовчана, В. В. Чернєя. Київ: Норма права, 2022. 278 с
6. Кримінальне право України. Загальна частина: підручник / А. А. Васильєв, Є. О. Гладкова, О. О. Житний та ін.; за заг. ред. проф. О. М. Литвинова; МВС України, Харків. нац. ун-т внутр. справ. Харків, 2020. 428 с.
7. Кримінальне право України. Загальна частина: підручник / за заг. ред. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова; Васильєв А,А., Орлов Ю.В. та ін. Харків, 2020. 428 с.
8. Кримінальне право України. Особлива частина: навч. посіб. / за заг. ред. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова; Васильєв А,А., Житний О. О., Гладкова Є.О. та ін. Харків: Право, 2020. 656 с.
9. Кваліфікація злочинів : навч. посіб. / Г.М. Анісімов, О.О. Володіна, І.О. Зінченко та ін. Харків : Право, 2016. 355 с.
10. Панов, М.І. Загальні засади кваліфікації злочинів : лекція / М.І. Панов. Харків : Право, 2016. 103 с.
11. Дудоров О.О., Хавронюк М.І. Відповідальність за домашнє насильство і насильство за ознакою статі (науково-практичний коментар новел Кримінального кодексу України) / за ред. М. І. Хавронюка. – К.: Ваіте, 2019. – 288 с.
12. Дудоров О.О. Злочини проти статевої свободи та статевої недоторканості особи (основні положення кримінально-правової характеристики) : практ. порадник / О.О. Дудоров; МВС України, Луган. держ. ун-т внутр. справ ім. Е.О. Дідоренка. – Сєвєродонецьк : РВВ ЛДУВС ім. Е.О. Дідоренка, 2018. – 92 с.
13. Баулін, Ю.В. Вибрані праці.  Х. : Право, 2013. 928 с.
14. Кваліфікація злочинів : навч. посібник / за заг. ред. М. І. Панова ; Нац. юрид. ун-т ім. Я. Мудрого. Харків : Право, 2016.  356 с.
15. Житний О. О. Кримінальне право України: частина Загальна (у схемах та таблицях): навчальний посібник. Харків: Одійссей, 2008. 200 с.

Додаткова

* 1. Yu. Levchenko , & D. Loban (2021). Criminal-Legal Characteristics of Violent Crimes Against Sexual Freedom and Sexual Integrity of the Child. *Scientific Journal of the National Academy of Internal Affairs*, 26(2), 26-33. <https://doi.org/10.33270/01211192.26>
  2. Лисько Т. Д. Кримінально-правова охорона статевої недоторканості особи: деякі проблемні аспекти. Право і безпека. 2022. № 1 (84). С. 181–188. DOI: <https://doi.org/10.32631/pb.2022.1.1>
  3. Лисько Т. Д., Кохтюк В. А. Характеристика кримінальних правопорушень проти статевої свободи та статевої недоторканності особи: порівняльно-правовий аналіз // Актуальні проблеми держави і права. https://doi.org/10.32782/apdp.v97.2023.15
  4. Бурда C.Я. Проблемні аспекти кримінальної відповідальностіза зґвалтування в контексті змін до ст. 152 Кримінального Кодексу України / Бурда Cтепан Ярославович // Міжнародний науковий журнал «Інтернаука». - Серія «Юридичні науки». - 2021. - № 2 (36). - С. 40-45. <https://doi.org/10.25313/2520-2308-2021-2-6842>
  5. Леган І. М. Особливості кваліфікації кримінальних правопорушень проти статевої свободи та статевої недоторканості особи. // Прикарпатський юридичний вісник. Випуск 2 (49), 2023. С. 105-108. <https://doi.org/10.32782/pyuv.v2.2023.20>
  6. Юртаєва К.В. Системний аналіз кримінальної відповідальності за злочини проти статевої свободи та недоторканості особи, вчинені неповнолітніми // ВІСНИК КРИМІНОЛОГІЧНОЇ АСОЦІАЦІЇ УКРАЇНИ. 2020. № 1(22). С. 35-47. https://dspace.univd.edu.ua/server/api/core/bitstreams/bf94a375-360e-4da9-bae7-8de27561b17c/content
  7. Правові позиції Верховного Суду України та Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ щодо застосування законодавства у справах кримінальної юрисдикції. Х.: Одіссей, 2013. 448 с.

Інформаційні ресурси в Інтернеті

1. Офіційний сайт Верховної Ради України http:// [www.iportal.rada.gov.ua](http://www.iportal.rada.gov.ua/)
2. Офіційний сайт Кабінету Міністрів України <http://www.kmu.gov.ua>
3. Офіційний сайт МВС України http://www.mvs.gov.ua
4. Офіційний сайт Верховного Суду України http://www.scourt.gov.ua
5. Інформаційне агенство ЛІГАБІЗНЕСІНФОРМ [http://www.lbi.ua](http://www.lbi.ua/)
6. Єдиний державний реєстр судових рішень [http://www.reyestr.court.gov.ua](http://www.reyestr.court.gov.ua/)
7. Юридическая библиотека онлайн  [http://www.lexliber.at.ua](http://lexliber.at.ua/)
8. Юридична бібліотека  [http://www.pravo.biz.ua](http://pravo.biz.ua/)

**1. Проблемні питання кваліфікації зґвалтування та сексуального насильства**

Згідно із ч. 1 ст. 152 КК, ***зґвалтування – це вчинення дій сексуального характеру, пов’язаних із вагінальним, анальним або оральним проникненням в тіло іншої особи з використанням геніталій або будь-якого іншого предмета, без добровільної згоди потерпілої особи.***

**Основним безпосереднім об’єктом зґвалтування (ст. 152 КК)** залежно від того, хто є потерпілим від цього кримінального правопорушення, слід визнавати статеву свободу чи статеву недоторканість особи, а додатковими об’єктами – зокрема, належний фізичний і психічний розвиток неповнолітніх, тілесну і психічну недоторканість, честь і гідність особи. Під статевою свободою слід розуміти право особи самостійно обирати собі партнера для сексуального спілкування, форму такого спілкування і не допускати у цій сфері будь-якого примусу.

Доросла і психічно здорова людина сама визначає, з ким і в який спосіб вона задовольнятиме свої сексуальні потреби. Якщо статева свобода пов’язується зі спроможністю особи розпоряджатись собою у сфері сексуального спілкування, то статева недоторканість означає охоронюваний законом стан, за якого забороняється вступати в сексуальні контакти з особою, яка з певних причин (наприклад, через недосягнення відповідного віку або наявність психічної хвороби) не є носієм статевої свободи. Статева недоторканість, будучи поняттям абсолютним, означає, що певні інтереси недоторканої особи за жодних умов не можуть бути порушені іншим суб’єктом, а вчинені щодо неї сексуальні дії визнаються кримінально караними. Отже, статева свобода і статева недоторканість особи – це поняття-антиподи, які носять самостійний характер і не перехрещуються.

Потерпілою від зґвалтування може бути особа як жіночої, так і чоловічої статі. У період чинності КК 1960 р. насильницькі статеві посягання жінок на чоловіків у судовій практиці розцінювались як кримінальні правопорушення проти особи (заподіяння тілесних ушкоджень, незаконне позбавлення волі, образа тощо) або як хуліганство. Вказівка на чоловіка як на потерпілого від зґвалтування є новелою чинного КК, зумовленою прагненням забезпечити однакову кримінально-правову охорону сфери сексуального життя осіб будь-якої статі.

Сказане загалом стосується й ст. 152 КК, викладеної в редакції Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII. Цей нормативно-правовий акт закріплює гендерно нейтральні визначення зґвалтування (ст. 152 КК) і відмінного від нього сексуального насильства (ст. 153 КК), у яких природні біологічні відмінності між чоловіком і жінкою до уваги не беруться. Оскільки шлюб не вважається автоматичним свідченням згоди особи на сексуальне спілкування за будь-яких обставин, а ст. 152 КК не містить застереження про визнання зґвалтуванням лише позашлюбного сексуального проникнення, потерпілою від розглядуваного кримінального правопорушення може бути й особа, яка перебуває з винуватим у шлюбі (офіційно зареєстрованому або фактичному).

Більше того: зґвалтування потерпілої особи, яка перебуває з винуватим в шлюбі, утворює кваліфікований склад кримінального правопорушення (ч. 2 ст. 152 КК), а на підставі Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII із ст. 477 КПК виключено норму, згідно з якою зґвалтування, вчинене повторно або особою, яка раніше вчинила будь-який із кримінальних правопорушень, передбачених ст.ст. 153-155 КК, якщо ґвалтівником є чоловік (дружина) потерпілого, відносилось до кримінальних правопорушень, кримінальне провадження щодо яких розпочиналось лише на підставі заяви потерпілого.

Для кваліфікації вчиненого за ст. 152 КК не мають значення, зокрема, моральний аспект характеристики потерпілої особи (наприклад, вона веде безладне статеве життя), наявність попереднього сексуального спілкування з тим, хто скоїв зґвалтування, досягнення потерпілою особою шлюбного віку чи статевої зрілості. При цьому зґвалтування неповнолітньої або малолітньої особи має кваліфікуватись, відповідно, за ч. 3 або ч. 4 аналізованої статті КК. Віктимна поведінка потерпілої особи, не виключаючи кримінальну відповідальність за ст. 152 КК, може враховуватись при призначенні покарання: на підставі ч. 2 ст. 66 КК суд залежно від конкретних обставин вправі визнати таку поведінку обставиною, що пом’якшує покарання за зґвалтування. На сьогодні практично в усьому світі скасовано закони, згідно з якими не вважалось кримінально караним діянням зґвалтування повії чи іншої жінки «легкої» поведінки; ще у ХХ ст. такі закони існували в Італії, США, Фінляндії.

**З об’єктивної сторони** зґвалтування полягає у вчиненні дій сексуального характеру, пов’язаних із вагінальним, анальним або оральним проникненням в тіло іншої особи з використанням геніталій або будь-якого іншого предмета, без добровільної згоди потерпілої особи. З цього випливає: а) використовувати можна певний предмет (знаряддя), відділений (-е) від цілого, а не частину тіла або людський орган на кшталт статевого члена; б) геніталії людини фактично визнано предметом навколишнього світу; в) здійснювати сексуальне проникнення в тіло іншої особи можна за допомогою не лише геніталій, а й іншої частини тіла людини (про проникнення в тіло іншої людини з використанням будь-яких органів, а не лише геніталій ідеться і в ч. 1 ст. 36 Стамбульської конвенції); г) геніталії (або статеві органи людини) поділяються на зовнішні (у жінок – це жіноча соромітна ділянка (лобкове підвищення, великі й малі соромітні губи, переддвер’я піхви, залози і цибулини переддвер’я, дівоча пліва) і клітор; у чоловіків – мошонка, що вміщує яєчка, і статевий член) і внутрішні (у жінок – це яєчники, матка, фаллопієві труби і піхва; у чоловіків – яєчка з придатками, сім’явивідні протоки з сім’яними міхурцями, сім’явпорскувальні протоки, передміхурова залоза і куперові залози). Так, ґвалтівник може проникнути в один із трьох природних отворів іншої людини хіба що за допомогою такої складової геніталій, як статевий член.

Порівняно з попередньою редакцією ст. 152 КК ця стаття, викладена в редакції Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII, істотно розширила межі об’єктивної сторони складу кримінального правопорушення «зґвалтування». По-перше, під статевими зносинами з погляду інкримінування попередньої редакції ст. 152 КК розумівся тільки природний (гетеросексуальний) статевий акт (коїтус) – введення статевого члена чоловіка в жіночу піхву, яке може викликати вагітність. Наразі зґвалтуванням визнається не лише згаданий акт (останній з урахуванням термінології, використаної в ст. 152 КК, вочевидь, має тлумачитись як вагінальне проникнення в тіло жінки з використанням геніталій чоловіка), а й інші різновиди проникнення у вагіну (жіночу піхву), а також проникнення в анус або рот іншої особи (тобто в отвори тіла людини, біологічно для цього не призначені) за допомогою як статевого члена чи іншої частини тіла людини, так і будь-якого предмета. По-друге, раніше статеві зносини визнавались зґвалтуванням за умови, що вони поєднуються із застосуванням фізичного насильства, погрозою його застосуванням або з використанням безпорадного стану потерпілої особи. Один із трьох вказаних альтернативно способів як складова цілеспрямованої кримінально протиправної поведінки і криміноутворювальна ознака слугував основному кримінально протиправному діянню (статевим зносинам), вчинявся заради останнього. При цьому перелік способів, за наявності хоча б одного з яких природні статеві зносини між особами жіночої і чоловічої статі визнавались зґвалтуванням, був вичерпним.

Стаття 152 КК, викладена в редакції Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII, як на криміноутворювальну ознаку вказує (за винятком ч. 4 цієї статті) не на конкретний спосіб, а на недобровільність – відсутність вільного волевиявлення потерпілої особи на проникнення в один із трьох її природних отворів. Вагінальне, анальне або оральне проникнення в тіло іншої особи визнається зґвалтуванням як у тому разі, коли воно поєднується із застосуванням фізичного насильства, погрозою його застосуванням або з використанням безпорадного стану потерпілої особи, так і в інших випадках відсутності її добровільної згоди на таке проникнення. Утілений законодавчий підхід до визначення зґвалтування, серед іншого, бере до уваги позицію Європейського суду з прав людини, яка полягає в тому, що для кваліфікації вчиненого як зґвалтування принциповим є не стільки застосування сили чи погрози її застосуванням, скільки встановлення відсутності згоди потерпілої особи на статевий контакт.

Ураховуючи те, що за новими редакціями ст. 152 і ст. 153 КК для наявності передбачених ними складів кримінальних правопорушень визначальним є відсутність консенсусу між учасниками відповідного сексуального спілкування, безпідставними є закиди на адресу вітчизняного законодавця стосовно того, що, мовляв, попередні редакції цих статей охоплювали всі діяння, про які йдеться у Стамбульській конвенції, а отже, жодної потреби в імплементації відповідних її положень не було.

Водночас серйозною вадою КК, оновленого на підставі Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII, слід визнати відсутність чітких законодавчих критеріїв для розмежування складів кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 (153) і ст. 154 КК, – за винятком хіба що моменту закінчення цих кримінальних правопорушень і того, що за ст. 154 КК може нести відповідальність і той, хто не має наміру вчиняти акт сексуального характеру з потерпілою особою. Реалізація «широкого» підходу до конструювання об’єктивної сторони складу кримінального правопорушення «зґвалтування», не поєднана, однак, із включенням у ст. 154 КК належних застережень, має своїм наслідком колізійність відповідних кримінально-правових норм як потенційне джерело неоднакового застосування КК. Так, примушування до здійснення акту сексуального характеру залежно від певних обставин може одночасно вказувати і на вчинення такого кримінального правопорушення, як зґвалтування (сексуальне насильство).

Для диспозиції ч. 1 ст. 152 КК характерна невизначеність з питання, до тіла якої саме особи (потерпілої, ґвалтівника чи обох цих осіб) повинно здійснюватись проникнення для того, щоб вчинене могло кваліфікуватись як зґвалтування. Застосування різних способів і методів тлумачення КК, включаючи опрацювання додаткових форм встановлення волі законодавця (зокрема, супровідних матеріалів до законопроекту, згодом ухваленого як Закон від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII), дозволяє зробити висновок про те, що в ст. 152 мається на увазі проникнення в тіло саме і лише потерпілої особи.

Відповідно, діями сексуального характеру, пов’язаними з вагінальним, анальним або оральним проникненням в тіло іншої особи треба визнавати дії сексуального характеру незалежно від їх гетеро- або гомосексуальної спрямованості, які, означаючи проникнення в один із трьох природних отворів потерпілої особи і, відповідно, порушуючи її тілесну недоторканість, здатні збудити та (чи) задовольнити статеву пристрасть чоловіка або жінки. Крім введення статевого члена чоловіка (у т. ч. неерегованого) у піхву жінки, це можуть бути, зокрема: проникнення у піхву жінки рукою, пальцем, ногою або певним предметом – палицею, пляшкою, телефоном, штучним фалосом тощо; аногенітальний контакт чоловіка з жінкою; мужолозтво (аногенітальний контакт чоловіка з чоловіком), орогенітальний контакт чоловіка з жінкою або чоловіка з чоловіком.

Термін «сексуального характеру» означає акт, який має сексуальну конотацію; він не поширюється на акти, яким бракує такої конотації або відтінку (п. 190 Пояснювальної доповіді до Стамбульської конвенції). При цьому, не дивлячись на вказівку ч. 1 ст. 152 на сексуальний характер вчинюваних дій, каране за цією кримінально-правовою нормою проникнення зовсім не обов’язково повинне імітувати гетеросексуальний акт.

Насильницькі дії сексуального характеру, не пов’язані з проникненням в тіло потерпілої особи, визнаються відмінним від зґвалтування сексуальним насильством (ст. 153 КК), і такий законодавчий підхід, що означає диференціацію кримінальної відповідальності за різні акти сексуального характеру, узгоджується з ч. 1 ст. 36 Стамбульської конвенції.

Сказане, зокрема, стосується випадків, які за попередньою редакцією ст. 152 КК могли розцінюватись як зґвалтування чоловіка жінкою. Ідеться про: сексуальне збудження чоловіка і виникнення стану ерекції його статевого члена під впливом тактильної, слухової, зорової, нюхової або смакової стимуляції з подальшим введенням ерегованого члена у піхву жінки (обставинами, які сприяють виникненню ерекції в таких випадках, можуть бути тривала статева стриманість чоловіка, сексуальна привабливість і досвід «ґвалтівниці»); введення статевого члена чоловіка у піхву жінки шляхом фіксації члена до предмета продовженої форми або шляхом здавлювання члена біля кореня.

З урахуванням того, що караність сексуального насильства поступається караності зґвалтування (виправданість такого законодавчого кроку зумовлена різницею у суспільній небезпеці кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і ст. 153 КК, викладеними в редакції Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII13), про однаковість кримінально-правової охорони сфери сексуального життя чоловіків і жінок говорити у цьому разі не доводиться. Отже, та обставина, що вказані сексуальні дії, вчинювані жінками щодо чоловіків, вже не визнаються зґвалтуванням, може розцінюватись як прояв невиправданої гендерної асиметрії (бо статева свобода чоловіків не захищена КК нарівні зі статевою свободою жінок).

Поняття добровільної згоди розкривається в примітці ст. 152 КК. Згода вважається добровільною, якщо вона є результатом вільного волевиявлення особи, з урахуванням супутніх обставин. При цьому очевидним є оцінний характер «супутніх обставин», згаданих у примітці. До речі, остання не містить обмежувального застереження про те, що закріплене в ній розуміння добровільної згоди є прийнятним при застосуванні лише ст. 152 КК. У широкому сенсі згода особи на сексуальне проникнення в її тіло не може вважатись добровільною, якщо вона була надана, зокрема, під впливом застосування фізичного насильства, погрози його застосуванням, погрози іншого змісту (наприклад, погрози знищенням чи пошкодженням майна як потерпілої, так й іншої особи, погрози обмеженням прав, свобод чи законних інтересів потерпілої або іншої особи), обману, використання щодо особи її матеріальної чи службової залежності, безпорадного чи уразливого стану.

Для інкримінування ст. 152 КК (за винятком, як уже зазначалось, її ч. 4) потрібно встановити, що небажання потерпілої особи на вчинення щодо неї відповідної дії було більш менш чітко вираженим, явним, переконливим, таким, щоб одна особа зрозуміла, що інша не бажає сексуального проникнення в її тіло, адже відмова на словах, навіть певна фізична протидія не завжди свідчать про дійсне небажання особи. Наприклад, чоловік може сприймати вказану поведінки жінки як кокетство, загравання (елемент сексуальної гри) або прояв сором’язливості; особливо це стосується випадків, коли жінка спочатку дозволяє чоловіку роздягнути себе, пестити свої груди і статеві органи тощо, а потім заявляє, що на сексуальне проникнення не погоджується. З кримінально-правової точки зору це може вказувати на вибачливу фактичну помилку в діях чоловіка та, відповідно, відсутність складу кримінального правопорушення «зґвалтування».

Те, яким чином особа, яка, керуючись вільним волевиявленням, дала згоду на сексуальне проникнення в її тіло, оцінює вчинене згодом, не повинне мати значення для кваліфікації за ст. 152 КК (інкримінування останньої виключається). Недобровільну згоду потерпілої від зґвалтування особи треба відрізняти від такої, що виключає кваліфікацію дій за ст. 152 КК, пасивної згоди, коли особа, хоч і не бажає сексуального проникнення в її тіло, не перешкоджає цьому і не показує свою незгоду, що розцінюється іншою стороною як добровільна згода на проникнення. Водночас відсутність вільного волевиявлення потерпілої особи, а отже, наявність складу кримінального правопорушення «зґвалтування» слід вбачати, зокрема, в тому випадку, коли потерпіла особа не давала явної згоди на сексуальне проникнення і не чинила опір ґвалтівнику через переляк.

Якщо потерпіла особа ситуацію, що склалася навколо неї (оточення її групою осіб, безлюдне місце, темна пора доби, тривале закривання в приміщенні тощо), розцінює як безвихідну та, оцінюючи свої сили, відмовляється чинити опір з тим, щоб попередити настання для себе більш тяжких наслідків, то вчинене за наявності підстав також може кваліфікуватись за відповідною частиною ст. 152. Оголошене перед початком гетеросексуального коїтусу прохання потерпілої особи використати засіб контрацепції саме по собі не може розцінюватись як свідчення добровільності її згоди на сексуальний акт.

Зґвалтування визнається закінченим з моменту проникнення статевого члена чоловіка, іншого органу людини (наприклад, руки чи пальця) або певного предмета в один із природних отворів потерпілої особи незалежно від того, чи вдалося винуватому збудити та (чи) задовольнити свою статеву пристрасть. Мається на увазі проходження хоча б частиною статевого члена, іншого органу людини чи певного предмета меж тієї чи іншої природної порожнини тіла людини (наприклад, для ротової порожнини – це губи, а для анального отвору – сфінктерне кільце ануса). Якщо зґвалтування набуло вигляду недобровільного природного статевого акту, то кримінальне правопорушення, за загальним правилом, визнається закінченим з початку такого акту. При цьому не вимагається продовження копулятивних фрікцій (зворотно-поступальних рухів статевого члена чоловіка у піхві жінки), обов’язкової дефлорації (порушення цілісності дівочої пліви), досягнення оргазму чи еякуляції (закінчення статевого акту у фізіологічному розумінні). Слід, зокрема, ураховувати, що інколи анатомічна побудова дівочої пліви допускає вчинення статевого акту і без порушення її цілісності.

Засуджуючи особу за замах на зґвалтування, суд повинен вказати у вироку конкретні причини, що не залежать від волі ґвалтівника, які перешкодили йому довести кримінальне правопорушення до кінця (наприклад, неподоланий опір потерпілої особи, втручання сторонніх, фізіологічні чинники – передчасне сім’явипорскування, порушення ерекції, невідповідність статевого члена ґвалтівника статевим органам малолітньої потерпілої тощо).

До слова: положення ч. 1 ст. 36 КК про припинення суспільно небезпечного посягання шляхом заподіяння шкоди може бути поширене й на випадки необхідної оборони проти зґвалтування, яке фактично продовжується після того, як юридично це кримінальне правопорушення закінчено. Зроблене вище застереження «за загальним правилом» зроблене у зв’язку з тим, що не виключені випадки, коли особа добровільно погодилась на статеві зносини, але після їх початку «відкликає» свою згоду (наприклад, через больовівідчуття: жінка може страждати на вагінізм – хворобливу чуттєвість в області статевих органів тощо).

Якщо жінка з певної причини наполягає на припиненні статевих зносин, розпочатих на добровільних засадах, а чоловік ігнорує таке волевиявлення, то скоєне може бути визнане діями, пов’язаними з вагінальним проникненням і вчиненими без добровільної згоди потерпілої особи, як про це йдеться в ч. 1 ст. 152 КК, а отже, утворювати склад розглядуваного кримінального правопорушення. Тобто у цьому разі момент закінчення зґвалтування настає пізніше, ніж розпочинаються природні статеві зносини. З урахуванням ст. 17 КК добровільна відмова від доведення зґвалтування до кінця виключає кримінальну відповідальність за замах на це кримінальне правопорушення. Для визнання відмови від зґвалтування добровільною треба встановити, що особа, усвідомлюючи можливість довести кримінальне правопорушення до кінця, відмовилась від цього і з власної волі припинила кримінально протиправні дії. Питання про добровільність чи вимушеність відмови при незакінченому посяганні потрібно вирішувати в кожному конкретному випадку з урахуванням, зокрема, зовнішніх обставин, які спонукають особу за власною волею припинити протиправну діяльність, стимулюють таку поведінку або ж взагалі позбавляють можливості завершити розпочате кримінальне правопорушення.

Небезпека затримання внаслідок конкретних несприятливих для особи обставин, які виникають у процесі здійснення зґвалтування і перешкоджають його закінченню, означає, що відмова є вимушеною. Можлива ситуація, коли потерпіла особа говорить ґвалтівнику, що вона знає його прізвище та адресу, а тому він відразу буде викритий, у зв’язку з чим ґвалтівник відмовляється від продовження своїх дій, хоча усвідомлює, що, не дивлячись на невідворотність покарання, вчинити зґвалтування зараз він може. І в цьому випадку відмову слід визнавати добровільною. Мотиви добровільної відмови від доведення зґвалтування до кінця можуть бути різними. Така відмова може бути зумовлена, наприклад, заявою (не має значення – правдивоючи ні) потерпілої особи про те, що вона хвора на СНІД або венеричне захворювання, у неї «критичні дні», обіцянкою жертви вступити з винуватим у добровільний статевий зв’язок у більш сприятливій обстановці або погрозою особи вчинити після її зґвалтування самогубство.

За попередньою редакцією ст. 152 КК дії того, хто домігся згоди особи на статевий акт не за допомогою фізичного чи психічного насильства або використання безпорадного стану, а шляхом обману (освідчення в коханні, обіцянки – укласти шлюб, згодом сплатити за сексуальну послугу, передати цінний подарунок тощо), не утворювали складу «зґвалтування». Вважалось, що кримінальний закон може і повинен захистити особу від посягань на її статеву свободу або статеву недоторканість, однак він не здатен відгородити людину від наслідків її власної легковажності з питань особистого життя. Стаття 152 КК, викладена в редакції Закону від 6 грудня 2017 р. № 2227-VIII, безпосередньо не передбачає обман як один із способів зґвалтування і, відповідно, не містить жодних застережень щодо його можливого виду (характеру). Не дивлячись на це, проникнення в один із природних отворів тіла іншої особи, поєднане з введенням її в оману, може розцінюватись як зґвалтування – за умови, що особа не надала б на це згоди, якби не була введена в оману щодо певних обставин – природи чи мети сексуального проникнення, особи того, хто його вчиняє, тощо. Наприклад, потерпіла жінка в конкретній ситуації добросовісно вважала, що чоловік, з яким вона вступила в природні статеві зносини, є її власним чоловіком або коханцем, з яким вона вважала за можливе вчинити коїтус. Таким чином, питання кримінально-правової оцінки вчиненого у подібних випадках пропонується вирішувати з урахуванням легальної дефініції добровільної згоди, виходячи з відсутності останньої, якщо встановлено дефект волевиявлення. За наявності зазначеного обману добровільність має умовний (уявний) характер, є сфальсифікованою і не може визнаватись результатом вільного волевиявлення потерпілої особи, як про це йдеться у примітці ст. 152 КК.

Застосування фізичного насильства, погрози його застосуванням, як і використання безпорадного стану, вказують на відсутність добровільної згоди потерпілої особи на сексуальне проникнення як обов’язкової ознаки об’єктивної сторони зґвалтування. У таких випадках сексуальне проникнення в тіло іншої особи є неконсенсуальним, у зв’язку з чим усталені в доктрині і судовій практиці підходи щодо змісту зазначених дій (раніше – способів зґвалтування) доцільно використовувати і надалі (щоправда, із застереженнями, зумовленими оновленням законодавчого описання складу цього кримінального правопорушення). Фізичне насильство при зґвалтуванні спрямовується на те, щоб: а) подолати здійснюваний або очікуваний з боку потерпілої особи фізичний опір, пов’язаний з її небажанням (справжнім, а не удаваним) того, щоб інша особа проникала в її тіло, або б) усунути як таку можливість опору з боку потерпілої особи. Фізичне насильство при зґвалтуванні може полягати в нанесенні потерпілій особі удару, побоїв, у заламуванні рук, здавлюванні дихальних шляхів, пов’язаному із безпосереднім впливом на тіло потерпілого позбавленні або обмеженні особистої волі, заподіянні тілесних ушкоджень різного ступеня тяжкості тощо.

Оскільки заподіяння шкоди здоров’ю вже не є складовою частиною об’єктивної сторони зґвалтування (за винятком шкоди, охоплюваної тяжкими наслідками, – ч. 5 ст. 152 КК), результативне фізичне насильство щодо потерпілої особи має додатково кваліфікуватись як відповідне кримінальне правопорушення проти здоров’я особи. Заподіяння під час зґвалтування з метою подолання чи попередження опору потерпілої особи тілесних ушкоджень її родичам чи іншим близьким особам також слід кваліфікувати за сукупністю кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і відповідними нормами КК про відповідальність за кримінальні правопорушення проти здоров’я особи. Фізичне насильство при зґвалтуванні може бути спрямоване і проти осіб, які не є близькими для потерпілої особи (наприклад, побиття чужої дитини на очах потерпілої особи з тим, щоб примусити останню дати згоду на сексуальне проникнення).

Поняттям фізичного насильства, застосування якого виключає вільне волевиявлення потерпілої особи, а тому вказує на наявність зґвалтування, охоплюється й посягання на внутрішні органи і тканини тіла людини – застосування без згоди потерпілої особи з метою викликати її безпорадний стан наркотичних засобів, психотропних, отруйних або сильнодіючих речовин (наприклад, клофеліну або димедролу в поєднанні з міцними алкогольними напоями). Якщо відповідні речовини або засоби вживались особою добровільно (за власною волею), а згодом безпорадний стан такої особи був використаний винуватим для вчинення сексуального проникнення, то його дії також є підстави розглядати як зґвалтування. Така ж кримінально-правова оцінка повинна даватись у випадках, коли намір вчинити зґвалтування виник у винуватого вже після того, як потерпіла особа під впливом насильства або обману вжила зазначені речовини або засоби й опинилась у безпорадному стані.

Відсутність вільного волевиявлення особи, потерпілої від зґвалтування, може бути результатом застосування щодо цієї особи погрози. Передусім йдеться про залякування застосуванням фізичного насильства – вбивством, заподіянням тілесних ушкоджень, зараженням хворобою, зґвалтуванням близької особи тощо. Погроза може набувати вигляду висловлювань, жестів, інших дій (наприклад, демонстрації зброї або предметів, що імітують зброю). Причому адресатом погрози у цьому разі може бути не лише потерпіла особа, а й інші особи, наприклад, її близькі родичі (діти, батьки тощо). Наприклад, особа може погрожувати зґвалтувати мати, якщо донька не погодиться на сексуальне проникнення ґвалтівника в її тіло. Погроза застосуванням фізичного насильства щодо особи, яка не є близькою для потерпілої від зґвалтування особи, також може бути ефективною у конкретній ситуації, роблячи згоду на сексуальне проникнення в тіло потерпілої особи вимушеною, а отже, вказуючи на наявність складу кримінального правопорушення «зґвалтування». Якщо винуватому вдалося отримати згоду на сексуальне проникнення за допомогою погрози вчинити вбивство потерпілої особи у майбутньому, то такі дії слід кваліфікувати за сукупністю кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і ст. 129 КК. Вчинення погрози вбивством після зґвалтування (наприклад, з метою примусити потерпілу особу не заявляти про вчинене у правоохоронні органи) також слугує підставою для кваліфікації дій винуватого за вказаною сукупністю кримінальних правопорушень. Хоч погроза вчинити вбивство потерпілої особи у майбутньому не ставить її в безвихідне становище (цю погрозу можна усунути, звернувшись за допомогою до правоохоронних органів, близьких осіб тощо), вона спроможна виконати функцію придушення волі потерпілої особи, у зв’язку з чим зобов’язує вести мову не про добровільність, а про вимушеність згоди особи на сексуальне проникнення в її тіло.

Примушування особи до здійснення акту сексуального характеру з іншою особою, поєднане з погрозою знищення, пошкодження або вилучення майна потерпілої особи чи її близьких родичів, або з погрозою розголошення відомостей, що ганьблять її чи близьких родичів, має кваліфікуватись за ч. 3 ст. 154 КК. Ураховуючи те, що а) зазначена погроза виключає добровільність згоди і що б) акт сексуального характеру з іншою особою може бути «вагінальним, анальним або оральним проникненням в тіло іншої особи», слід констатувати відсутність нормативних критеріїв для відмежування зґвалтування (а так само сексуального насильства) від примушування до вступу в статевий зв’язок, караного за ч. 3 ст. 154 КК. У змістовній колізії з кримінально-правовими нормами, присвяченими зґвалтуванню і сексуальному насильству, перебувають також частини 1 і 2 ст. 154 КК. Відсутність вільного волевиявлення особи, потерпілої від зґвалтування (інакше кажучи, брак добровільної згоди), може бути результатом використання безпорадного стану такої особи. Йдеться про випадки, коли потерпіла особа за своїм фізичним або психічним станом не могла розуміти характер і значення вчинюваних з нею дій (психічна безпорадність) або, усвідомлюючи це, не могла чинити опір ґвалтівникові (фізична безпорадність). Поняттям безпорадного стану традиційно не охоплюється вкрай несприятливе майнове становище особи, потреба в засобах до існування. Примушування до вступу у статевий зв’язок особою, від якої жінка або чоловік залежать матеріально, за наявності підстав треба кваліфікувати за ч. 2 ст. 154 КК.

Причинами фізичної безпорадності потерпілої особи виступають, зокрема, її фізичні вади (наприклад, відсутність кінцівок або їхній параліч, сліпота), похилий вік, тяжке захворювання, яке не є психічним, виснаження організму, серйозне поранення, сильне сп’яніння. Фізична безпорадність може бути результатом такого стану тіла людини, за якого вона на спроможна чинити опір ґвалтівникові. Фізично безпорадні особи можуть дати добровільну згоду на сексуальне проникнення у своє тіло, що виключає інкримінування ст. 152, однак, не спроможні захистити власне рішення вступити або не вступити в сексуальне спілкування з іншими особами. Тому при зґвалтуванні фізично безпорадної особи безпосереднім об’єктом цього кримінального правопорушення виступає, скоріш за все, статева свобода, а не статева недоторканість особи. Психічна безпорадність, за наявності якої добровільна згода потерпілої особи на сексуальне проникнення в її тіло відсутня (бо не вважається результатом вільного волевиявлення), може бути викликана, зокрема, психічним захворюванням, перебуванням у гіпнотичному стані або у стані медикаментозного сну.

Психічне захворювання свідчить про наявність безпорадного стану потерпілої від зґвалтування особи, якщо остання не розуміє характер і значення вчинюваних з нею сексуальних дій та (або) не може керувати своєю поведінкою. На противагу ми вимушені були б вести мову про повну заборону сексуального життя для психічно хворих людей. Для інкримінування ст. 152 КК потрібно, щоб винуватий, вчиняючи сексуальне проникнення в тіло психічно хворої особи, усвідомлював такий її стан. Наприклад, у деяких психічно хворих періодично спостерігається стан посиленої сексуальності, перебуваючи в якому вони можуть виступати ініціаторами статевих зносин; якщо чоловік, не знаючи про психічне захворювання жінки, сприймає її згоду на природний статевий акт або інше сексуальнее проникнення як дійсне (вільне) волевиявлення, то його відповідальність за ст. 152 КК має виключатись. Стан сп’яніння може бути визнаний безпорадним станом лише в тому разі, коли внаслідок вживання алкоголю, наркотичних засобів або токсичних речовин особа не усвідомлювала навколишню обстановку або була позбавлена фізичної можливості протидіяти ґвалтівникові. При цьому згода на спільне вживання алкоголю чи інших речовин, на знаходження в інтимній, еротично налаштованій обстановці, що сприяє фізичному зближенню, ще не є добровільною згодою на сексуальне проникнення, яка виключає кваліфікацію вчиненого за ст. 152.

Так, у сексуальній поведінці жінки, за загальним правилом, превалюють психологічні, а не фізіологічні чинники. Тому будь-яка психологічна перешкода (грубість чоловіка, його безцеремонність, несподіваний шум тощо) може зупинити зліт жіночого лібідо, зірвати його. З кримінально-правової точки зору це означає, що жінка, яка залишилась наодинці з чоловіком у «романтичній» обстановці та очікування якої цей чоловік з тієї чи іншої причини не виправдав, може й не дати добровільну згоду на сексуальне проникнення в її тіло; як наслідок, наявність складу кримінального правопорушення «зґвалтування» у цьому разі не виключається. Сексуальне проникнення в тіло іншої особи, яка перебуває у стані сп’яніння, не може розцінюватись як зґвалтування, якщо така особа жодним чином не виявляє свого небажання, і, відповідно, суб’єкт, який вчиняє проникнення, впевнений в її згоді на сексуальний акт. Водночас якщо сильно п’яна, а отже, фізично безпорадна особа, хоч і не чинила опору, так чи інакше висловлювала свою незгоду на сексуальне проникнення, то ігнорування цієї незгоди свідчить про умисел суб’єкта вчинити сексуальний акт за відсутності добровільної згоди, і відповідно, дозволяє вести мову про зґвалтування.

**Суб’єктом** кримінального правопорушення, передбаченого ст. 152 КК, є осудна (зокрема обмежено осудна) особа чоловічої або жіночої статі, яка досягла 14-річного віку. Якщо розглядуване кримінальне правопорушення виражається у природному (гетеросексуальному) статевому акті, вчиненому за відсутності добровільної згоди, то стать безпосереднього виконавця кримінального правопорушення (тільки чоловік) має бути протилежна статі потерпілої особи (лише жінка); до того ж чоловік як суб’єкт кримінального правопорушення повинен мати додаткові ознаки – пеніс, лібідо і потенцію (для прискорення виникнення ерекції, її посилення можуть вживатись відповідні хімічні препарати). Водночас з урахуванням того, з якого моменту зґвалтування, вчинене у вказаній формі, вважається закінченим кримінального правопорушення, його суб’єкт необов’язково повинен мати здатність до запліднення. Річ у тім, що деякі аномалії розвитку чоловічих статевих органів (фімоз, кортикальна імпотенція тощо) унеможливлюють вчинення природного статевого акту, інші ж аномалії призводять лише до порушення сперматогенезу або до патологічних змін сперми, а отже, не впливають на здатність чоловіка вчинити коїтус. Якщо фізіологічні чинники, які унеможливили доведення кримінального правопорушення до кінця, виникли безпосередньо в процесі зґвалтування, то вчинене за спрямованістю умислу має кваліфікуватись як замах на кримінальне правопорушення, передбачений відповідною частиною ст. 152 КК.

У разі опосередкованого вчинення кримінального правопорушення, коли винуватий для природного (гетеросексуального) акту використовує особу, яка не підлягає кримінальній відповідальності (наприклад, неосудного), стать ґвалтівника може бути жіночою, збігаючись зі статтю потерпілої особи. Дії винуватого у цьому разі мають кваліфікуватись за ч. 1 ст. 152 КК (за відсутності у вчиненому кваліфікуючих ознак).

**Суб’єктивна сторона** зґвалтування характеризується прямим умислом. Мотиви, не впливаючи на кваліфікацію за ст. 152 КК, можуть бути різними. Це і задоволення статевої пристрасті, й автономні відносно сексуального мотиву спонукання – помста, бажання принизити потерпілу особу або копіювати поведінку інших учасників групи, прагнення сексуального самоствердження, хуліганські спонукання, ревнощі, бажання примусити потерпілу особу одружитись, національна, релігійна ненависть чи ворожнеча тощо.

Кваліфікуючими ознаками зґвалтування (ч. 2 ст. 152 КК) є вчинення його:

1) повторно;

2) особою, яка раніше вчинила одне із кримінальних правопорушень, передбачених статтями 153–155 КК;

3) щодо подружжя чи колишнього подружжя або іншої особи, з якою винуватий перебуває (перебував) у сімейних або близьких відносинах;

4) щодо особи у зв’язку з виконанням нею службового, професійного чи громадського обов’язку;

5) щодо жінки, яка завідомо для винуватого перебувала у стані вагітності.

Особливо кваліфікуючими ознаками зґвалтування є:

1) вчинення кримінального правопорушення групою осіб (ч. 3 ст. 152 КК);

2) зґвалтування неповнолітньої особи (ч. 3 ст. 152 КК);

3) зґвалтування особи, яка не досягла 14 років (ч. 4 ст. 152 КК);

4) спричинення тяжких наслідків (ч. 5 ст. 152 КК).

Зґвалтування, вчинене повторно, має місце в разі, коли його вчинила особа, яка раніше вже вчинила зґвалтування (тобто кримінальне правопорушення, передбачений однією з частин ст. 152 КК). Для визнання кримінального правопорушення повторним не мають значення стадії вчинених особою кримінальних правопорушень, вчинення їх одноособово або у співучасті, а так само наявність чи відсутність факту засудження винуватого за раніше вчинене кримінальне правопорушення. Поняття повторності як форми множинності кримінальних правопорушень розкривається у ст. 32 КК. Продовжуване зґвалтування однієї і тієї ж потерпілої особи, коли ґвалтівник діє без значної перерви у часі, що охоплюється його єдиним наміром, виключає ознаку повторності. Наприклад, ґвалтівник при недостатній ерекції може примусити потерпілу особу здійснити оральну стимуляцію його статевого члена для того, щоб згодом вчинити коїтус, а потім робить це. Продовжуване зґвалтування, поєднане з незаконним позбавленням волі, потребує кваліфікації за сукупністю кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і ст. 146 КК. Якщо щодо однієї і тієї ж потерпілої особи вчинено зґвалтування, а потім сексуальне насильство чи навпаки, то вказані кримінальні правопорушення слід кваліфікувати самостійно; при цьому останній із вчинених кримінальних правопорушень має кваліфікуватись з урахуванням повторності однорідних кримінальних правопорушень. Натомість про одночасність вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і ст. 153 КК, і зумовлену цим відсутність проміжку часу між ними, що виключає як таку повторність кримінальних правопорушень, слід вести мову тоді, коли група осіб одночасно вчиняє щодо однієї і тієї ж потерпілої особи зґвалтування і сексуальне насильство або коли винуватий одночасно вчиняє стосовно декількох різних потерпілих зґвалтування і сексуальне насильство.

Вчинення кримінального правопорушення щодо жінки, яка завідомо для винуватого перебувала у стані вагітності, означає, що потерпілою від кримінального правопорушення є вагітна жінка, специфічний стан якої усвідомлюється винуватим, який може достовірно й не знати, але обґрунтовано припускати наявність вагітності. Вагітність – це період, коли зародок розвивається всередині матки жінки; цей період починається із зачаття і закінчується народженням. Виокремлення такої кваліфікуючої ознаки, як зґвалтування завідомо вагітної жінки, не повною мірою враховує те, що через істотне розширення об’єктивної сторони складу кримінального правопорушення «зґвалтування» (включає в себе не лише гетеросексуальний коїтус) вчинення кримінального правопорушення стосовно такої потерпілої не завжди свідчить про його підвищену суспільну небезпеку. Неповнолітніми є особи віком від 14 до 18 років. Якщо потерпілій особі виповнилось 18 років, однак ґвалтівник вважав, що вчиняє кримінальне правопорушення щодо неповнолітньої особи, то вчинене за спрямованістю умислу може кваліфікуватись як замах на зґвалтування неповнолітньої особи.

Зґвалтування, вчинене групою осіб, має місце тоді, коли група з двох або більше співвиконавців діє узгоджено з метою вчинення кримінального правопорушення стосовно однієї або декількох потерпілих осіб. Для інкримінування цієї кваліфікуючої ознаки не вимагається попередня змова між учасниками кримінального правопорушення; узгодженість дій співвиконавців може виникнути безпосередньо в процесі зґвалтування. У межах усталеної судової практики розглядуване кримінальне правопорушення кваліфікується за ч. 3 ст. 152 КК (за ознакою групи осіб) і тоді, коли його фактично вчинено за попередньою змовою групою осіб (не дивлячись взаємовиключність формулювань ч. 1 і ч. 2 ст. 28 КК і на те, що стосовно передбачених цими нормами групових форм співучасті не спрацьовує принцип «матрьошки», згідно з яким менш небезпечна форма співучасті своїми ознаками входить до більш небезпечної). Група осіб відсутня, якщо декілька суб’єктів ґвалтують одну потерпілу особу, однак не узгоджують при цьому свої дії і не сприяють один одному; кожен із ґвалтівників несе в такій ситуації самостійну відповідальність за відповідною частиною ст. 152. На кваліфікацію зґвалтування групою осіб як закінченого кримінального правопорушення для всіх співвиконавців не впливає те, чи вдалося кожному із ґвалтівників здійснити сексуальнее проникнення в тіло потерпілої особи. Дії учасників групового зґвалтування потрібно кваліфікувати лише за ч. 3 ст. 152 без посилання на ст. 27 КК.

Застосовуючи ч. 3 ст. 152 КК, слід, серед іншого, мати на увазі, що кримінально протиправна діяльність одного виконавця може приєднуватись до діяльності іншого (інших) і в ході вчинення зґвалтування, і навіть після його закінчення. Так, якщо один учасник кримінального правопорушення без попередньої домовленості застосовує до потерпілої особи фізичне насильство з метою її утримання після того, як інший учасник вже вчинив проникнення в тіло жертви, і при цьому перший і другий учасники кримінального правопорушення діютьузгоджено, то їхні дії мають кваліфікуватись за ч. 3 ст. 152 КК як зґвалтування, вчинене групою осіб. Як співвиконавство зґвалтування може розглядатись і поведінка того, хто не вчиняв і не мав наміру вчинити сексуальне проникнення в тіло потерпілої особи, але, забезпечуючи недобровільність вказаного проникнення іншою особою, вчинив дії, які позбавили потерпілу особи можливості уникнути сексуального проникнення (зокрема, застосував до потерпілої особи насильство – фізичне або психічне). Звідси випливає, що співвиконавцем групового зґвалтування може виступити і той, хто не здатен бути суб’єктом індивідуального зґвалтування, – якщо це кримінальне правопорушення набуває вигляду гетеросексуального коїтусу за відсутності добровільної згоди (імпотент, жінка при зґвалтуванні особи жіночої статі тощо).

Тяжкими наслідками зґвалтування (ч. 5 ст. 152 КК) можуть бути визнані, зокрема, смерть або самогубство потерпілої особи, втрата будь-якого органу чи його функцій, психічна хвороба або інший розлад здоров’я, поєднаний зі стійкою втратою працездатності не менше ніж на одну третину, переривання вагітності, втрата репродуктивної функції, зараження вірусом імунодефіциту людини або іншої невиліковної інфекційної хвороби.

Тяжкі наслідки – оцінне поняття, а тому наведений перелік не може розглядатись як вичерпний. Водночас не слід визнавати тяжкими наслідками при зґвалтуванні дефлорацію, вагітність (за винятком вагітності малолітньої і випадків, коли завідомо для ґвалтівника існували медичні протипоказання до пологів). Якщо винуватий у зґвалтуванні не передбачав і з урахуванням конкретних обставин не міг і не повинен був передбачати, що потерпіла особа накладе на себе руки або спробує це зробити, то інкримінування ч. 5 ст. 152 КК виключається (наприклад, ґвалтівник знає, що потерпіла особа є повією або раніше зазнавала сексуального насильства, однак спроб вчинити самогубство не здійснювала). Не можна інкримінувати ч. 5 ст. 152 КК і в тому випадку, коли причиною самогубства потерпілої особи стало жорстоке ставлення до неї з боку чоловіка (дружини) або близьких родичів, які дорікали їй аморальною поведінкою, що й стало приводом для зґвалтування. Самогубство родичів потерпілої особи, які взнали про те, що сталося, не може обтяжувати відповідальність ґвалтівника, оскільки ці віддалені наслідки лежать поза межами об’єктивної сторони зґвалтування і не могли усвідомлюватись винуватим. Водночас самогубство родичів або інших осіб, вчинене в процесі зґвалтування, у т.ч. з метою його припинення, слід розглядати як тяжкий наслідок зґвалтування – за умови відповідного психічного ставлення до цієї події з боку винуватого.

Умисне вбивство ч. 5 ст. 152 КК не охоплюється. Дії особи, яка в процесі зґвалтування або відразу після нього вчинила умисне вбивство потерпілої особи, у судовій практиці кваліфікуються за п. 10 ч. 2 ст. 115 КК (вбивство, поєднане зі зґвалтуванням) і ст. 152 КК (інкримінування тієї чи іншої частини статті КК про зґвалтування залежить від наявності в діях винуватого кваліфікуючих (особливо кваліфікуючих) ознак цього кримінального правопорушення). За вказаних обставин смерть потерпілої особи не може розглядатись як прояв тяжких наслідків зґвалтування, інакше умисне спричинення смерті потерпілому буде двічі інкриміноване винуватому, а це порушуватиме принцип недопустимості подвійного інкримінування (ч. 1 ст. 61 Конституції України, ч. 3 ст. 2 КК).

Відповідно до ч. 1 ст. 153 КК України ***, сексуальне насильство – вчинення будь-яких насильницьких дій сексуального характеру, не пов'язаних із проникненням в тіло іншої особи, без добровільної згоди потерпілої особи.***

**Нова редакція ст. 153 КК** цілком справедливо не оперує позбавленим юридичної визначеності і морально застарілим словосполученням «задоволення статевої пристрасті неприродним способом». Вказівка на «неприродність» статевих зносин виглядала анахронізмом у світлі здобутків сучасної сексології та сексопатології. Використання згаданого звороту в попередній редакції ст. 153 КК змушувало робити застереження про те, що кримінальна караність поведінки, передбаченої цією статтею КК, визначається не так званою неприродністю способів задоволення статевої пристрасті, можливою гомосексуальною спрямованістю чи аморальністю дій, а їхнім насильницьким характером. Так, український законодавець виходить з того, що здійснюваний на добровільних засадах гомосексуалізм, тобто сексуальний потяг до осіб своєї статі, має розглядатись не як діяння, заборонене під загрозою настання кримінальної відповідальності, а як особливий стан організму людини нетипова сексуальна поведінка. ВООЗ не визнає на сьогодні такі прояви сексуальної орієнтації, як гомосексуалізм і бісексуальність (сексуальний потяг до осіб обох статей) психічними патологіями.

**Потерпілим** від кримінального правопорушення може бути особа як жіночої, так і чоловічої статі.

**Об’єктивна сторона** складу розглядуваного кримінального правопорушення охоплює лише такі дії сексуального характеру, які не полягають у проникненні в тіло іншої особи. Відповідно, диспозиція ч. 1 ст. 153 КК носить описово-відсильний характер. Вирішальну роль для наявності складу кримінального правопорушення «сексуальне насильство» відіграє не стільки застосування насильства – фізичного або психічного, як на це вказують умовна назва аналізованої статті КК і використаний у диспозиції ч. 1 ст. 153 зворот «вчинення будь-яких насильницьких дій сексуального характеру…», скільки відсутність добровільної згоди потерпілої особи на вчинення щодо неї дій сексуального характеру за винятком тих, які означають проникнення в один із природних отворів її тіла. З урахуванням того, що насильницькі дії з добровільною згодою непоєднувані, а насильство – лише один із чинників, які зумовлюють відсутність добровільної згоди потерпілої особи, вказівка на насильницький характер сексуальних дій потребує виключення з ч. 1 ст. 153 КК. Тут доречно нагадати, що неточність назви попередньої редакції ст. 153 КК полягала в тому, що диспозицією її ч. 1 передбачалась відповідальність за задоволення статевої пристрасті неприродним способом не лише насильницьке, а й з використанням безпорадного стану. При цьому кримінальне правопорушення, вчинений із використанням безпорадного стану потерпілої особи, коли волевиявлення останньої не придушується, а просто ігнорується, лише з певною часткою умовності може називатись насильницьким.

До зазначених в аналізованій статті **дій сексуального характеру**, не пов’язаних із проникненням в тіло іншої особи, можуть бути віднесені, зокрема: сім’явипорскування на зовнішні геніталії жінки навіть із наступним заплідненням (якщо це не поєднується з проникненням статевого члена чоловіка в піхву жінки); тертя по зовнішніх геніталіях жінки, її губах і сідницях язиком, руками, статевим членом, штучним фалосом чи іншим предметом (за умови, що органи «насильника» чи предмети навколишнього світу не вводяться в піхву, рот чи анальний отвір потерпілої особи); мацання геніталій руками; фроттаж (тертя тілом чоловіка об тіло жінки задля отримання сексуального збудження і задоволення); кунілінгус – оральна стимуляція жіночих геніталій; анілінгус – оральна стимуляція входу в анальний отвір; вестибулярний коїтус – притуляння чоловічого статевого члену до входу в піхву жінки; введення статевого органу чоловіка між молочними залозами жінки; міжстегновий коїтус; орогенітальний контакт жінки з чоловіком; лесбійство – форма задоволення статевої пристрасті жінки шляхом вчинення нею різноманітних дій сексуального характеру з іншою жінкою (орогенітальні контакти, у т. ч. двосторонні і кунілінгус, вплив на ерогенні зони за допомогою різних предметів, тертя геніталіями однієї жінки об геніталії іншої жінки тощо; гомосексуальні контакти між жінками можна поділити на орогенітальні, ороанальні, мануальні і фалозамінювальні).

Вчинювані стосовно тіла потерпілої особи дії, об’єктивно позбавлені сексуального характеру (шмагання батогом, укуси, дряпання, припікання тіла цигарками тощо), можуть кваліфікуватись за ст. 153 КК лише за умови, що умисел винуватої особи був направлений на збудження та (або) задоволення у такий спосіб своєї статевої пристрасті, у зв’язку з чим вчинене (так би мовити, за спрямованістю умислу) варто розцінювати як посягання на статеву свободу чи статеву недоторканість потерпілої особи. Інакше скоєне має розглядатись як посягання на тілесну недоторканість людини, яке за наявності підстав може кваліфікуватись як той чи інше кримінальне правопорушення проти здоров’я особи. Сказане стосується, зокрема, ситуацій, коли: особа з метою задоволення своєї статевої пристрасті: займається самомастурбацією, спостерігаючи за фізичним мордуванням потерпілого, здійснюваним за вказівкою цієї особи, або займається тим саме у присутності оголеної особи, яка перебуває в безпорадному стані; завдавши ножем удар в область молочних залоз або геніталій жертви, смокче та облизує її рани, треться об них статевим членом тощо.

За конструкцією об’єктивної сторони склад цього кримінального правопорушення формальний, а тому кримінальне правопорушення ***вважається закінченим з моменту початку вчинення будь-яких насильницьких дій сексуального характеру, не пов'язаних із проникненням в тіло іншої особи***. Тому лише застосування, наприклад, фізичного насильства, спрямованого на задоволення статевої пристрасті, при відсутності початку здійснення дій сексуального характеру з причин, що не залежали від волі винної особи, треба кваліфікувати як незакінчений замах на вчинення кримінального правопорушення (ч. 3 ст. 15 та відповідна частина ст. 153 КК). Поняття фізичного насильства, погрози застосування насильства, використання безпорадного стану потерпілої особи вже розглядалися у попередньому питанні цієї лекції.

**Суб’єктом** кримінального правопорушення може бути особа як чоловічої, так і жіночої статі, якій виповнилося 14 років.

З **суб’єктивної сторони** кримінальне правопорушення відбувається лише з прямим умислом, за якого винний усвідомлює, що вчиняє насильницькі дії сексуального характеру, не пов'язані із проникненням в тіло іншої особи, без добровільної згоди потерпілої особи. Мотивом сексуального насильства є переважно прагнення задовольнити статеву пристрасть, проте може бути й інше.

***Кваліфікуючі ознаки сексуального насильства співпадають із відповідними ознаками зґвалтування, що описані вище.***

1. **Проблеми кваліфікації примушування до вступу в статевий зв’язок.**

Основним безпосереднім **об’єктом** кримінального правопорушення,передбаченого ст. 154 КК, є статева свобода або статева недоторканість особи, а **додатковими обов’язковими об’єктами** кримінального правопорушення, передбаченого ч. 3 цієї статті, – альтернативно – власність, честь і гідність особи.

**Потерпілою** особою від цього кримінального правопорушення може бути як жінка, так і чоловік. За ч. 2 ст. 154 КК потерпілою може бути особа, яка матеріально або службово залежна від винної особи. Оскільки добровільна згода особи, якій не виповнилось 14 років, у законодавчому порядку визнана фікцією, то «нерезультативне» примушування такої особи до здійснення акту сексуального характеру має розцінюватись як замах на кримінальне правопорушення, передбачений ст. 152 (ст. 153) КК.

З **об’єктивної сторони** розглядуване кримінальне правопорушення виражається у примушуванні особи до здійснення акту сексуального характеру з іншою особою.

Під ***актом сексуального характеру*** треба розуміти дію сексуального характеру – як пов’язану з проникненням в один із природних отворів іншої людини, так і не пов’язану з таким проникненням (про такі дії мова йшла вище при розгляді статей 152 і 153 КК).

Із буквального тлумачення ч. 1 ст. 154 КК випливає, що іншою особою, вказаною у цій нормі, слід визнавати як того, хто здійснює примушування, так і будь-яку іншу особу.

Якщо потерпіла особа добровільно погоджується на одні форми сексуальних контактів, але заперечує проти інших, то її примушування до них за наявності підстав також утворює склад розглядуваного кримінального правопорушення.

Під ***примушуванням*** розуміється протиправний психічний вплив на свідомість потерпілої особи, спрямований на приведення її у стан, за якого вона внутрішньо готова підкоритись вимогам суб’єкта примушування. У результаті потерпіла особа обмежується у можливості діяти за своєю волею (остання при цьому повністю не придушується), будучи вимушеною обрати той варіант поведінки, який суперечить її бажанням.

Характер примушування у диспозиції ч. 1 ст. 154 КК не конкретизовано. Ідеться, зокрема, про погрозу: розголосити відомості, які особа бажає зберегти в таємниці, але які немає підстав визнавати такими, що ганьблять її чи близьких родичів; розголосити відомості, які ганьблять особу, яка є близькою для потерпілого, але не є його близьким родичем; знищити, пошкодити або вилучити майно близької особи, яка не перебуває з потерпілим у родинних відносинах; обмежити свободу пересування; відмовити у працевлаштуванні та інші випадки, що не охоплюються диспозиціями ч. 2 і ч. 3 ст. 154 КК.

За наявності підстав дії, які розцінюються як примушування до здійснення акту сексуального характеру з іншою особою, потребують додаткової кваліфікації за відповідними нормами КК.

Примушування може здійснюватися у будь-якій формі (усно, письмово, з використанням засобів зв’язку тощо), адресуватись потерпілій особі як безпосередньо, так і через третіх осіб.

Дане кримінальне правопорушення з усіченим складом визнається ***закінченим з моменту здійснення на волю потерпілої особи психічного тиску в певних формах.*** Та обставина, що потерпіла особа погодилась на вчинення щодо неї дії сексуального характеру або, навпаки, відхилила домагання, не впливає на кваліфікацію вчиненого за ст. 154 КК, але може бути врахована при призначенні покарання.

**Суб’єктивна сторона** кримінального правопорушення характеризується прямим умислом.

**Суб’єкт** кримінального правопорушення – загальний. Проте, за ч. 2 ст. 154 КК – особа, від якої жінка або чоловік матеріально чи службово залежні (спеціальний суб’єкт).

***Кваліфікуючими обставинами цього* кримінального правопорушення *є:***

1) примушування особи без її добровільної згоди до здійснення акту сексуального характеру з особою, від якої потерпіла особа матеріально або службово залежна;

2) дії, поєднані з погрозою знищення, пошкодження або вилучення майна потерпілої особи чи її близьких родичів, або з погрозою розголошення відомостей, що ганьблять її чи близьких родичів.

Наявність матеріальної або службової залежності означає, що потерпілий, обираючи той чи інший варіант своєї поведінки, вимушений орієнтуватись на інтереси винуватого.

***Матеріальна залежність*** потерпілої особи має місце тоді, коли, наприклад, вона перебуває на утриманні особи, яка застосовує примушування, або проживає на її житловій площі, а також тоді, коли винна особа своїми діями чи бездіяльністю спроможна викликати істотне погіршення матеріального становища потерпілої особи.

***Службова залежність***має місце, коли жінка або чоловік обіймає посаду, згідно з якою вона підлегла особі, яка застосовує примушування, або підпадає під контрольні дії такої особи (наприклад, ревізор і комірник), або інтереси потерпілої особи залежать від службового становища, яке займає особа (наприклад, науковий керівник і аспірант, викладач і студент, слідчий та обвинувачений, комендант гуртожитку та особа, яка в ньому мешкає, ув’язнений і працівник установи відбування покарання).

Примушування за ч. 2 ст. 154 КК своїми об’єктивними якостями загрожує потерпілій особі серйозними втратами або неприємностями. Вплив на волю потерпілої особи являє собою погрозу здійснення або фактичне здійснення дій, які ставлять її в гірше матеріальне чи службове становище або іншим чином суттєво погіршуються інтереси такої особи (позбавлення матеріальної допомоги або надбавок за працю, переведення на нижчеоплачувану роботу). Сама лише пропозиція особі, яка залежна по роботі, до вступу у статевий зв’язок, за відсутності примушування, виключає застосування ст. 154 КК. Не можна розглядати як примушування обіцянку іншій особі покращити її матеріальне або службове становище, якщо жінка або чоловік дадуть згоду на вступ у статевий зв’язок. Такі дії, спрямовані на спокусу, складу кримінального правопорушення, передбаченого ст. 154 КК, не містять.

Примушування до здійснення акту сексуального характеру з третьою особою з використанням при цьому елементів матеріальної або службової залежності слід кваліфікувати за ч. 1 ст. 154 КК, оскільки склад кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 154, утворює примушування потерпілої особи до здійснення акту сексуального характеру саме і тільки з винуватим (тим, хто вчиняє кримінально каране примушування).

Пропозиції вступити в статевий зв’язок, настійливі прохання, поєднані з обіцянками створити кращі матеріальні чи службові умови (наприклад, призначити на більш високооплачувану посаду), наданням подарунків і пільг, домагання, які не поєднуються з погрозами використати залежність і тим самим завдати істотних неприємностей і втрат, не утворюють складу кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 154 КК.

Відсутнє примушування з погляду кваліфікації за ч. 2 ст. 154 КК і тоді, коли висловлюється погроза вчинити стосовно особи законні дії (наприклад, притягнути її за наявності підстав до дисциплінарної відповідальності).

Якщо примушування до здійснення акту сексуального характеру здійснюється з використанням іншої (тобто відмінної від матеріальної та службової) залежності потерпілої особи від винуватого, то вчинене може кваліфікуватись за ч. 1 ст. 154 КК.

***Погроза знищення, пошкодження або вилучення майна потерпілої особи чи її близьких родичів*** повинна бути реальною. Може бути одноразовою чи багаторазовою, такою, що переростає в постійне домагання. Погроза може бути доведена до відома потерпілої особи безпосередньо або передана їй через інших осіб. За змістом може стосуватися інтересів самої потерпілої (потерпілого) або її (його) близьких родичів. ***Знищення майна*** – це доведення майна, яке належить потерпілій особі або її близьким родичам, до повної непридатності щодо використання його за цільовим призначенням. ***Пошкодження майна*** – це приведення майна у часткову непридатність. Погроза ***вилучення майна*** означає погрозу протиправним шляхом із застосуванням насильства або без насильства позбавити власника його майна на певний час або назавжди.

***Погроза розголосити відомості, що ганьблять потерпілу особу чи близьких родичів*** передбачає доведення таких відомостей до свідомості тих, кому вони невідомі і чиє ознайомлення з ними є небажаним для потерпілої особи. Ця ознака має бути застосована при кваліфікації дій винної особи за ч. 3 ст. 154 КК незалежно від того, чи будуть відомості доведені до відома широкого загалу або ж до відома однієї чи декількох осіб. Під відомостями, що ганьблять потерпілу особу чи її близьких родичів, слід розуміти такі відомості, які на думку зазначених осіб об’єктивно здатні принизити честь та гідність особи. При цьому не має значення, відповідають ці відомості дійсності чи є вигаданими.

1. **Проблеми кваліфікації статевих зносин з особою, яка не досягла шістнадцятирічного віку.**

Суспільна небезпечність цього кримінального правопорушення полягає в тому, що він посягає на нормальний моральний і фізичний розвиток неповнолітніх, їх статеву недоторканість.

**Основним безпосереднім об’єктом** цього кримінального правопорушення є статева недоторканість особи і належний фізичний, психічний і соціальний розвиток неповнолітніх, а **додатковим об’єктом** – здоров’я неповнолітньої особи, якому передчасний вступ у статеві зносини може завдати серйозної шкоди (пошкодження статевих органів, анального отвору, органів черевної порожнини тощо).

**Потерпілим** може бути особа жіночої або чоловічої статі, яка не досягла 16-річного віку, але якій виповнилось 14 років. Для кваліфікації діяння за ст. 155 КК не має значення, хто був ініціатором вчинення статевих зносин, моральна характеристика потерпілої особи (попереднє ведення статевого життя, наявність сексуального досвіду тощо), а також чи досягла потерпіла особа статевої зрілості.

**Об’єктивна сторона** кримінального правопорушення являє собою добровільні природні або неприродні статеві зносини з особою, яка не досягла шістнадцятирічного віку

***Добровільними статевими зносинами*** слід визнати такі, що здійснюються без застосування фізичного насильства, погрози застосування такого насильства, знищення, пошкодження або вилучення майна потерпілої особи чи її близьких родичів, розголошення відомостей, що ганьблять її чи близьких родичів чи іншого примушування, обману або використання безпорадного стану потерпілої особи. Особливої уваги потребує встановлення останньої обставини. Якщо потерпіла особа внаслідок свого розумового відставання чи інших вад не могла розуміти характеру та значення здійснюваних з нею дій, вчинене слід оцінювати як зґвалтування з використанням безпорадного стану потерпілої особи і кваліфікувати за ч. 3 або ч. 4 ст. 152 чи ст. 153 КК.

Якщо особа, яка не досягла 16-річного віку, але якій виповнилось 14 років, була спочатку зґвалтована, а потім добровільно погодилась на вступ у статеві зносини, то дії винуватого треба кваліфікувати за сукупністю кримінальних правопорушень, передбачених ст. 152 і ст. 155.

Вчинення відповідних сексуальних дій стосовно малолітньої потерпілої особи (до 14 років) потребує кваліфікації за ч. 4 ст. 152 або ч. 4 ст. 153 КК.

На кваліфікацію діяння за ст. 155 КК не впливає те, були статеві зносини одноразовими, неодноразовими або тривали більш-менш значний проміжок часу, набувши, наприклад, форми фактичного шлюбу. Водночас кількість дій сексуального характеру, вчинених з особою, якій не виповнилось 16 років, і час, протягом якого відбувалися статеві зносини, повинні братись до уваги при призначенні покарання (п. 3 ч. 1 ст. 65 КК).

Кримінальне правопорушення ***визнається закінченим з початку вчинення хоча б однієї дії сексуального характеру.*** Якщо щодо потерпілої особи вчинено спочатку зґвалтування або сексуальне насильство, а потім мали місце добровільні статеві зносини, все вчинене слід кваліфікувати за сукупністю кримінальних правопорушень за частиною 3 статей 152 чи 153 та 155 КК.

**Суб’єктивна сторона** характеризується прямим умислом. Щодо віку потерпілої особи, то винна особа може достовірно знати або припускати, що така особа не досягла 16 років, або повинна була і могла це усвідомлювати. Помилка щодо досягнення особою, з якою здійснювались статеві зносини, 16-річного віку, відповідальність за ст. 155 КК виключає (фактична помилка в об’єкті посягання). Наприклад, це може мати місце у випадку того чи іншого порушення статевого дозрівання, зумовленого патологією ендокринної системи або генетичними аномаліями.

**Суб’єктом** кримінального правопорушення може бути особа як чоловічої, так і жіночої статі, яка досягла 18-річного віку.

У ч. 2 ст. 155 КК передбачені ***кваліфікуючі ознаки***, що обтяжують відповідальність за вчинення цього кримінального правопорушення:

1) вчинення його близькими родичами або членами сім’ї, особою, на яку покладено обов’язки щодо виховання потерпілого або піклування про нього;

2) спричинення безплідності чи інших тяжких наслідків.

Відповідно з приміткою до ст. 155 КК, у статтях 155, 156 цього Кодексу під близькими родичами або членами сім’ї слід розуміти осіб, визначених п. 1 ч. 1 ст. 3 Кримінального процесуального кодексу України. Таким чином, ***близькі родичі та члени сім’ї*** – чоловік, дружина, батько, мати, вітчим, мачуха, син, дочка, пасинок, падчерка, рідний брат, рідна сестра, дід, баба, прадід, прабаба, внук, внучка, правнук, правнучка, усиновлювач чи усиновлений, опікун чи піклувальник, особа, яка перебуває під опікою або піклуванням, а також особи, які спільно проживають, пов’язані спільним побутом і мають взаємні права та обов’язки, у тому числі особи, які спільно проживають, але не перебувають у шлюбі.

***Безплідність*** – це нездатність жінки або чоловіка до запліднення, для особи жіночої статі це також нездатність до виношування плоду та пологів.

***Інші тяжкі наслідки*** – це, наприклад, випадки самогубства потерпілої особи, тяжка хвороба, що настала внаслідок статевих зносин з нею.

1. **Проблеми кваліфікації розбещення неповнолітніх.**

**Потерпілим** від даного кримінального правопорушення можуть бути особи як чоловічої, так і жіночої статі, яким не виповнилося 16 років. Для відповідальності за це кримінальне правопорушення не має значення, чи досягла потерпіла особа статевої зрілості і чи давала вона згоду на вчинення щодо неї розпусних дій. Попередня поведінка потерпілої особи (зокрема, її попереднє статеве життя) на кваліфікацію дій винної особи за ст. 156 не впливає.

**Об’єктивна сторона** цього кримінального правопорушення полягає у вчиненні розпусних дій щодо особи, яка не досягла 16-річного віку.

***Розпусні дії мають сексуальний характер і спрямовані на задоволення винною особою статевої пристрасті або на збудження у потерпілої особи статевого інстинкту.***

Розпусні дії можуть бути як ***фізичними*** (наприклад, непристойні доторкання до статевих органів, які викликають статеві збудження, навчання статевим збоченням тощо), так і ***інтелектуальними*** (наприклад, цинічні розмови з потерпілою особою на сексуальні теми, ознайомлення дитини із порнографічними зображеннями, відеофільмами тощо).

За конструкцією об’єктивної сторони розбещення неповнолітніх є кримінальни правопорушенням з формальним складом, тому він ***вважається закінченим з моменту вчинення розпусних дій***.

**Суб’єктивна сторона.** Прямий умисел стосовно вчинення розпусних дій. Щодо віку потерпілої особи, то винна особа може достовірно знати або припускати, що така особа не досягла 16 років, або повинна була і могла це усвідомлювати.

**Суб’єктом** кримінального правопорушення може бути особа як чоловічої, так і жіночої статі, яка досягла 16 років.

У ч. 2 ст. 156 КК встановлена відповідальність за наявності таких обставин, що ***обтяжують відповідальність***:

1) вчинення розпусних дій щодо малолітньої особи;

2) якщо такі дії вчинені членами сім’ї чи близькими родичами, особою, на яку покладено обов’язки щодо виховання потерпілого або піклування про нього.