



СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОНЯТИЯ И СОДЕРЖАНИЯ НАСИЛИЯ В СЕМЬЕ

А. БЛАГАЯ,

кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры уголовного, уголовно-исполнительного права и криминологии Харьковского национального университета внутренних дел

SUMMARY

Based on the analysis of international, foreign and Ukrainian legislation the article is considered the terms «violence into family», «domestic violence», «family member». Indicates, that domestic violence can encompass, but is not limited to by following types: physical, mental, sexual, economic. The number of persons who are subject to laws and regulations on protection against domestic violence is outlined also. In addition, the measures to improve the current Ukrainian legislation on the prevention and protection from domestic violence are proposed and its overall compliance with international standards in this area is concluded.

Key words: domestic violence prevention, family member, legislation improvement.

* * *

На основе анализа международного, зарубежного и украинского законодательства в статье рассматриваются термины «насилие в семье», «домашнее насилие», «член семьи». Указывается, что насилие в семье может охватываться, но не ограничивается следующими видами: физическое, психическое, половое, экономическое. Также очерчивается круг лиц, на которых распространяется действие нормативно-правовых актов по защите от семейного насилия. Кроме того, предлагаются меры по усовершенствованию действующего украинского законодательства, посвященного предотвращению и защите от насилия в семье, и делается вывод о его общем соответствии международным стандартам в этой сфере.

Ключевые слова: предупреждение насилия в семье, член семьи, усовершенствование законодательства.

Постановка проблемы. Разрешение вопросов о том, чем следует считать насилие в семье – нормой или патологией во взаимоотношениях между членами семьи, и каким было отношение в общественном сознании к этому явлению, требует его самостоятельно-го изучения с разных точек зрения. Как известно, впервые на мировом уровне проблема семейного насилия была актуализирована благодаря активным совместным действиям международного движения по защите прав женщин, поскольку именно они составляли наиболее уязвимую и незащищенную группу, страдавшую от насильственных действий со стороны родителей, мужей, братьев и т. д. То есть на начальном этапе предотвращение насилия в семье вошло в поле зрения мирового сообщества как составная насилия в отношении женщин в целом [1, с. 4].

Цель статьи. Учитывая многообразие мнений ученых и практиков по поводу определения понятия, видов насилия в семье, в предложенной статье мы попробуем более детально рассмотреть некоторые спорные вопросы, связанные с терминологией и содержанием насилия в семье, а также соответствием украинского законодательства международным стандартам в сфере защиты от домашнего насилия. Термины «насилие в отношении женщин», «насилие в семье», «домашнее насилие» используются и раскрываются в международно-правовых актах обязательного и рекомендательного характера, действующих как на уровне ООН, так и на уровне Совета Европы и Европейского Союза. Весьма детальное определение термина и видов насилия в отношении жен-

щин содержит Декларация ООН об искоренении насилия в отношении женщин (DEVAW). Под насилием в отношении женщин она понимает любой акт насилия, совершенный на основе полового признака, который причиняет или может причинить физический, половой или психологический ущерб или страдания женщинам, а также угрозы совершения таких актов, принуждение или произвольное лишение свободы, будь то в общественной или личной жизни (ст. 1). Кроме того, в ст. 2 Декларации специально указывается, что насилие в отношении женщин охватывает случаи физического, полового и психологического насилия, которое имеет место в семье. Дальнейший анализ Декларации свидетельствует, что она предусматривает и экономическое насилие, хотя отдельно

его и не называет: в п. «а» ст. 2 указывается, что под насилием в семье понимают также насилие, связанное с приданным и насилие, связанное с эксплуатацией [2].

Изложение основного материала исследования. Рекомендация R (2002) 5 Комитета Министров государствам-членам о защите женщин от насилия, принятая 30 апреля 2002 г., определяет деяния, идентичные с понятием насилия, совершаемого в семье. К ним относятся: оскорбления физического и психического характера; злоупотребления эмоционального и психологического характера; изнасилование, сексуальное насилие, инцест, изнасилование одного из супругов / постоянного или случайного партнера, сожителя; преступления, совершаемые во имя чести, повреждение женских половых органов, а также другие действия, осуществляемые в соответствии с народными традициями и наносящие женщинам значительный вред (как, например, брак по принуждению) [3].

Новая Конвенция Совета Европы о предупреждении и борьбе с насилием в отношении женщин и домашним насилием, открытая к подписанию в мае 2011 г. и подписанная от имени Украины 7 ноября 2011 г., однако еще не ратифицированная, использует термин «домашнее насилие», под которым понимает все акты физи-



ческого, сексуального, психологического или экономического насилия, совершаемые в семье либо на бытовом уровне или между бывшим или нынешним супругами / партнерами, невзирая на то, проживает правонарушитель с жертвой или отдельно от нее (ст. 3) [4].

Модельное законодательство ООН о насилии в семье определяет, что все насильственные действия физического, психологического и сексуального характера в отношении женщин, совершенные на основании полового признака лицом или лицами, которые связаны с ними родственными и близкими отношениями, от словесных оскорблений и угроз до тяжелых физических побоев, похищения, угрозы увечьями, запугивания, принуждение, преследование, словесные оскорбления, насильственное или незаконное вторжение в жилище, поджог, уничтожение собственности, сексуальное насилие, изнасилование в браке, насилие, связанное с приданным или выкупом невесты, увечья гениталий, насилие, связанное с эксплуатацией через проституцию, насилие в отношении домашних работниц и попытки осуществить такие акты должны рассматриваться как «насилие в семье» [5].

Почти в 100 странах мира действуют национальные законы, направленные на борьбу с насилием в семье. И хотя они в основном и разрабатывались на основе Модельного законодательства, все же существенно различаются как в определении насилия в семье, так и в специфике реагирования на такие случаи, в основном вызванные объективными факторами: особенностями их правовых систем, уровнем экономического развития, развития гражданского общества, демографической ситуацией и т. п. Приведем несколько примеров определений этого понятия, применяемых в зарубежных странах.

Закон Албании «О мерах противодействия насилию в семейных отношениях» (2006 г.) определяет его следующим образом – это *любое действие насильственного характера, совершающееся между людьми, которые находятся или находились в семейных отношениях* [6]. Этот за-

кон защищает от насилия следующие группы лиц, находящихся или находившихся в семейных отношениях: супруги, сожители, а также бывшие супруги и сожители; братья, сестры, родственники по прямой линии, включая приемных родителей и детей; супруги и сожители братьев, сестер и родственников по прямой линии, а также приемных родителей и детей; лица, находящиеся в родственных связях по прямой линии, родители и приемные дети одного из супругов или сожителя; дети одного из супругов или сожителя. Что касается насилия, то под ним понимается любое действие или бездействие одного человека в отношении другого человека, нарушающее физическую, моральную, психологическую, сексуальную, социальную и экономическую целостность личности. Необходимо заметить, что Албания включила в законодательство новую форму домашнего насилия – *социальное насилие*, хотя дела такого рода в судебном порядке еще рассматривались [7, с. 142].

В 2009 г. были внесены важные изменения в Закон Болгарии «О защите от домашнего насилия» (2005 г.), целью которых является гарантия более высокой степени защиты детей и улучшения мер предупреждения. Этим законом под домашним насилием понимается *любой акт физического, сексуального, психического, эмоционального или экономического насилия, а также опыт такого насилия, принудительного ограничения неприкосновенности частной жизни, личной свободы и личных прав, совершенные против лиц, находящихся в отношениях, которые являются или были в семейных отношениях или фактическом брачном сожительстве*. При этом делается акцент на то, что любое насилие в семье, совершенное в присутствии ребенка, считается психическим и эмоциональным насилием над ребенком. Согласно этому Закону защиту может искать любое лицо, которое является жертвой домашнего насилия со стороны: супруга или бывшего супруга; лица, с которым находится или было в отношениях фактического брачного сожительства; лица, от которого есть

ребенок; родственника по восходящей на нисходящей линии; лица, с которым являются родственниками в боковой линии до четвертой степени родства; лица, с которым являются или были в отношениях сватовства до третьей степени; опекуна, попечителя или приемного родителя; родственника по восходящей и нисходящей линии человека, с которым находится в фактическом брачном сожительстве; лица, с которым родители являются или были в фактическом брачном сожительстве (чл. 3) [8].

В Великобритании разработано следующее межведомственное определение домашнего насилия: *это любой случай или случаи контролируемого, принудительного, угрожающего поведения, насилия или жестокого обращения между лицами старше 16 лет, которые являются или были интимными партнерами или членами семьи, независимо от пола или сексуальной ориентации*. Жестокое обращение может охватываться, но не ограничивается следующими видами: *психологическое, физическое, сексуальное, финансовое, эмоциональное* [9].

Согласно Закону Грузии «О предупреждении насилия в семье, защите и помощи жертвам насилия в семье», насилие в семье предполагает *нарушение одним членом семьи конституционных прав и свобод другого путем физического, психологического, экономического, сексуального насилия или принуждения* [10].

Польский Закон по предупреждению насилия в семье (2005 г.) содержит следующее определение: «насилие в семье следует понимать как *разовое или повторяющееся умышленное действие либо бездействие, нарушающее личные или имущественные права лиц, указанных в пункте 1, в частности, такие, которые подвергают этих людей опасности потери жизни, здоровья, влияющие на их достоинство, личную неприкосновенность, свободу, в том числе сексуальную, нанося вред их физическому или психическому здоровью, а также причиняющие страдания и моральный вред лицам, пострадавшим от насилия*». Следует отметить, что в качестве члена семьи этот закон



понимает как ближайшее лицо, так и другого человека, с которым вместе живут или ведут хозяйство. При этом согласно ст. 115 §11 Уголовного кодекса Польши ближайшим лицом является муж (жена), родственники по восходящей и нисходящей линии, братья и сестры, свояки по той же линии или степени, усыновленные лица и их супруги, а также лица, которые совместно проживают [11].

Изложенное позволяет сделать вывод, что на международном уровне используются как термин «насилие в семье», так и «домашнее насилие». На сегодня можно отметить выделение в международном и национальном законодательстве таких форм насилия в семье: физическое; психологическое (иногда – психическое); экономическое (финансовое) сексуальное (половое); эмоциональное; социальное. Кроме того, запрещенными видами жестокого обращения считаются как непосредственно насилие, так и принуждение.

Основу украинского законодательства по этому вопросу составляет принятый 15 ноября 2001 г. Закон Украины «О предупреждении насилия в семье» (далее – Закон), которыми определены правовые и организационные основы предупреждения насилия в семье, органы и учреждения, на которые возлагается осуществление мероприятий по предупреждению насилия в семье [12]. Отдельно заметим, что в течение 2001-2012 годов было принято более 20 нормативно-правовых актов, конкретизирующих формы и методы реализации положений этого закона, уточняющие содержание отдельных его норм. Кроме того, Верховной Радой Украины зарегистрирован разработаный Кабинетом Министров проект Закона «О предотвращении и противодействии домашнему насилию» (далее - Проект) [13].

Как видим, действующее отечественное законодательство оперирует понятием «насилие в семье», тогда как в Проекте предлагается заменить его на «домашнее насилие». Авторами законопроекта такая необходимость объясняется тем, что Семейный кодекс Украины не относит к числу членов семьи бывших супру-

гов, даже при условии совместного проживания. Считаем, что изменение названия только лишь из-за несоответствия содержания дефиниции «член семьи» в этих двух законах нельзя считать достаточно аргументированным, поскольку в принятом Конституционным Судом Украины по этому поводу решения отмечено, что каждая отрасль права толкует данное понятие по-своему, подчеркивая те или иные признаки семьи, приобретающие определенное значение для тех или иных отношений [14]. Поэтому, по нашему мнению, достаточной мерой будет внесение в действующие законодательные акты изменений, касающихся четкого определения круга лиц, на которых распространяется их действие, следующего содержания: **«к лицам, на которых распространяется действие законодательства о предупреждении насилия в семье, относятся члены семьи и другие лица, между которыми существуют или существовали семейные отношения, а именно:**

- супруги, сожители, ребенок (дети) и родители (мать, отец) или сожители одного из родителей; усыновители и усыновленные; дед (бабушка) и внук (внучка) отчим (мачеха) и пасынок (падчерица); братья и сестры; опекуны (попечители) и лица, над которыми установлена опека (попечительство) - независимо от общности проживания;

- бывшие супруги, другие родственники, лица, проживающие одной семьей, но не находящиеся между собой в браке или кровном родстве - при условии их совместного проживания».

В целом поддерживая стремление Правительства охватить защитой максимально возможный круг пострадавших от насилия такого типа, заметим, что привязку к месту совершения насилия – дому – также нельзя считать оптимальным, поскольку остаются нерешенными хотя бы вопросы, следует ли считать домашним насилием случаи совершения таких действий: 1) вне дома (в гостях, по месту работы, на улице, в местах отдыха и т.д.), 2) относительно / со стороны домашних работников, нянь и т. д., которые

не являются членами семьи, однако проживают в одном доме с обидчиком / потерпевшим.

Мы согласны с позицией тех ученых и практиков, которые считают, что при использовании термина «домашнее насилие» акцент падает на то, что данное насилие применяется именно на домашней территории и не прослеживается четкой позиции относительно того, кем это насилие осуществляется – членами семьи или любыми лицами – но обязательно по месту жительства потерпевшего или месту совместного проживания. При употреблении термина «насилие в семье» акцент делается на том, что это насилие со стороны нынешних или бывших членов одной семьи, но применяется не только в домашней среде, но и в любом другом месте [15, с. 14]. Так, мать может побить ребенка и в общественном месте, а бывший муж может причинить вред бывшей жене в квартире, где они вынуждены проживать совместно, если между ними произошел бытовой конфликт, но при этом членами одной семьи уже не является. Представляется, что термин «насилие в семье» является более широким по своему содержанию и исчерпывает все случаи, охватываемые рамками изучаемого нами явления.

Что касается вопроса, следует ли включать в круг лиц, на которых распространяется действие законодательства о предупреждении насилия в семье, домашних работников, нянь и т. д., отметим следующее. Несмотря на то, что указанные лица выполняют домашнюю работу или обязанности по уходу за детьми (пожилыми или больными членами семьи) и т. д., и довольно часто проживают совместно со своими работодателями, все-таки между ними существуют в первую очередь трудовые, а не семейные отношения. В связи с этим, случаи насилия в отношении (или со стороны) домашних работников, нянь, следует рассматривать как нарушение трудовых обязанностей, и за их совершение должна наступать трудовая ответственность.

Теперь более детально проанализируем определения терминов «насилие в семье» и «домашнее насилие». Действующая законодательная база



по предупреждению насилия в семье определяет последнее как *«любые умышленные действия физической, сексуальной, психологической или экономической направленности одного члена семьи по отношению к другому члену семьи, если эти действия нарушают конституционные права и свободы члена семьи как человека и гражданина и наносят ему моральный вред, вред его физическому или психическому здоровью»* [12].

В Проекте дается следующее определение домашнего насилия: *«любые против-правные деяния физического, сексуального, психологического или экономического характера, совершенные в отношении члена своей семьи или лица, с которым существуют или существовали семейные отношения, в частности бывшего супруга при условии совместного проживания, в том числе жестокое обращение с ребенком в семье, а также посягающие на права, свободы и законные интересы лица, наносящие ему физический, моральный или материальный ущерб или создающие угрозу причинения такого вреда»* [13].

Прежде всего отметим, что с точки зрения логики, по классификации В. Е. Жеребкина, обе дефиниции относятся к типу реальных, то есть таких, которые раскрывают существенные и общие признаки обозначаемых понятий, а именно – определение через род и *видовые отличия*. Это определение ближайшего роду видового понятия, а также нахождение некоторых специфических признаков, принадлежащих только данному виду, и отсутствующих у других видов, входящих в состав данного рода [16, с. 49-51]. Родовыми понятиями в рассматриваемых нами дефинициях является «насилие», а также «семья» и «дом, домашний». Поэтому, рассматривая их, мы будем обращать внимание как на родовые признаки, так и видовые различия.

1. По нашему мнению, обязательным признаком насилия, в том числе семейного, является *умышленный характер* деятельности. На этот признак указывает лишь определение, даваемое в действующем законодательстве. Соответственно, определение, даваемое в Проекте, допускает

признание деяния, совершенного по неосторожности, в качестве насильственного.

2. Еще одним важным признаком насилия является то, что это акт поведения в виде *действия или бездействия*. В Проекте его верно названо деянием, тогда как в Законе закреплено только совершение действий.

3. В обеих дефинициях указано, что насильственные действия являются **противоправными**. Однако далее авторы проекта, не совсем понятно для чего, повторяются: «а также посягающие на права, свободы и законные интересы лица».

4. Указание на специфического потерпевшего от насилия: *член семьи (Закон) и член своей семьи или лицо, с которым существуют или существовали семейные отношения, в частности бывшие супруги при условии совместного проживания* (Проект). Как видим, в определении, содержащемся в Проекте, круг таких лиц расширен за счет лиц, с которыми существуют или существовали семейные отношения. При этом делается отдельный акцент на том, что к ним относятся и бывшие супруги при условии совместного проживания. Как видим, пренебрежение синтаксическим элементом в этом акте право-творчества привело к тому, что условие совместного проживания должно распространяться не на всех лиц, с которыми существовали семейные отношения, а лишь на бывших супругов. Таким образом, случаи совершения насильственных действий в отношении бывшей тещи, невестки, деверя и т. д., с которыми обидчик совместно не проживает, должны относиться к домашнему насилию, а в отношении бывшего супруга – нет.

5. Обе дефиниции предусматривают следующие *виды* семейного насилия: *физической, сексуальной, психологической или экономической направленности / характера*. Однако, лишним, с точки зрения логики, считаем их дальнейшую детализацию, которая содержится в Проекте: «в том числе жестокое обращение с ребенком в семье», поскольку «жестокое обращение» в ст. 1 Проекта определяется именно как различные «формы физического, сексуального,

психологического или экономического насилия над ребенком...» [17]. В данном случае не было соблюдено следующее правило: *определение не должно делать круг*, когда определяемое понятие определяется через другое понятие, которое, в свою очередь, объясняется через первое.

6. Также в обоих определениях указывается на *вредный результат* насильственно-го поведения: нанесение морального вреда, вред физическому или психическому здоровью (Закон), или причинение физического, морального или материального ущерба или создание угрозы причинения такого вреда (Проект). Как видим, если действующее законодательство предусматривает необходимость причинения вреда, то Проект – также и создание угрозы его причинения.

Сравнение отечественных определений с приведенным выше Модельным законодательством о насилии в семье позволяет сделать некоторые замечания. Так, в отличие от Модельного закона в отечественных нормах указывается, что форма поведения является умышленной. Имеется различие и по формам насилия: наш закон предусматривает еще и экономическое насилие. Следует обратить внимание, что и в нашем, и в Модельном законе в качестве насильственных указаны только действия, хотя, как нами отмечалось выше, путем бездействия также возможно причинить вред. Отметим и некоторые различия круга субъектов, между которыми может происходить насилие в семье. В Модельном законе потерпевшие – это только женщины, а насилие происходит на основе полового признака лицом или лицами, связанными с ними семейными или близкими отношениями. Насилие в отношении домашних работниц также рассматривается как домашнее насилие. Кроме этого, насилием в семье признаются и действия между лицами, которые ранее находились в браке или имели близкие отношения. Действующее же отечественное законодательство исходит исключительно из наличия семейных (родственных, опекуных) связей на момент причинения вреда. Еще одной отличительной чертой модельного закона является



ся возможность выдачи по заявлению жертвы насилия в семье чрезвычайного временного ограничительного ордера, который является гораздо более действенным, чем предусмотренное нашим законом официальное предупреждение о недопустимости насилия в семье.

Выводы. Таким образом, можно сделать вывод, что хотя в целом Закон Украины «О предупреждении насилия в семье» соответствует международным стандартам в сфере предотвращения и защиты от домашнего насилия, однако есть и некоторые моменты, по которым его можно усовершенствовать. С учетом изложенного, считаем возможным предложить следующее определение насилия в семье - *это умышленное противоправное деяние (действие или бездействие) насильственного характера в отношении члена семьи или лица, с которым существовали или существуют семейные отношения, совершаемое с использованием силового превосходства путем навязывания своей воли вопреки или помимо воли потерпевшего. Насилие в семье может охватываться, но не ограничивается следующими видами: физическое, психическое, половое, экономическое.*

Список использованной литературы:

1. Закон України «Про попередження насильства в сім'ї»: науково-практичний коментар / [Голіна В. В., Гуторова Н. О., Руднева О. М., Блага А. Б. та ін.] ; за ред. О. М. Рудневої. – Х. : Спайк. – 2003. – 124 с.

2. Декларация об искоренении насилия в отношении женщин / Генеральная Ассамблея ООН: резолюция 48/104 от 20 декабря 1993 года [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/995_506.

3. Рекомендация № R (2002) 5 Комитета министров государствам-членам о защите женщин от насилия, / Совет Европы, Комитет Министров Совета Европы [Электронный ресурс]. – Режим доступа : [http://www1.umn.edu/humanrts/russian/euro/RRec\(2002\)5.html](http://www1.umn.edu/humanrts/russian/euro/RRec(2002)5.html).

4. Council of Europe Convention

on preventing and combating violence against women and domestic violence. – Istanbul, 11.V.2011 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://conventions.coe.int/Treaty/EN/Treaties/HTML/210.htm>.

5. Модельное законодательство о насилии в семье : Рекомендации ООН [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://hrlibrary.ngo.ru/commission/thematic52/53-add2.htm>.

6. Për masa ndaj dhunës në marrëdhëniet familjare.: Ligj Nr.9669, datë 18.12.2006.: Kuvendi i Republikës së Shqipërisë [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.osce.org/sq/albania/30437>.

7. Ефективне запобігання та реагування на випадки насильства в сім'ї : методичний посібник для тренерів з проведення тренінгів для дільничних інспекторів міліції / Кочемировська О. О., Стрейсяну Д. Й., Христова Г. О.; заг. ред. Павлиш С. О., Христова Г. О. – К., 2010. – 363 с.

8. За защита от домашнего насилия / Закон Република България : [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.mlsp.government.bg/bg/law/law/ZZDN.pdf>.

9. Domestic violence and abuse: new definition / Domestic violence and abuse : Home Office. – Published 26 March 2013 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <https://www.gov.uk/domestic-violence-and-abuse>.

10. ოჯახში ძალადობის აღკვეთის, ოჯახში ძალადობის მსხვერპლთა დაცვისა და დახმარების შესახებ : კანონის საქართველოს რესპუბლიკის. 2006 წლის 25 მაისი. – № 3143-IV [Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://www.policeacademy.ge/uploads/dinamic_files/ოჯახში_ძალადობა.doc.

11. O przeciwdziałaniu przemocy w rodzinie.: Ustawa Rzeczypospolitej Polskiej - z dnia 29 lipca 2005 r (Dz. U. z dnia 20 września 2005 r.) [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.lex.pl/du-akt/-akt/dz-u-05-180-1493>.

12. Про попередження насильства в сім'ї : Закон України від 15 листопада 2001 р. № 2789-III [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/rada/show/2789-14>.

13. Проект Закону про запобігання та протидію домашньому насильству

[Электронный ресурс]. – Режим доступа : http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=46129.

14. Справа про офіційне тлумачення терміна «член сім'ї»: рішення Конституційно-го Суду України від 03.06.1999 № 5-рп/99 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/v005p710-99/card2#Card>.

15. Шакина В. А. Женщина как жертва семейного насилия в супружеских отношениях: проблемы, причины, предупреждение [Текст] : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.08 / Шакина Виктория Анатольевна. – Иркутск. – 2002. – 204 с.

16. Жеребкін В. Є. Логіка : підручник. – [9-те вид., стер.] – К. : Т-во «Знання», КОО. – 2006. – 394 с.