

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-уральский государственный университет»
(национальный исследовательский университет)»
Юридический институт
Кафедра «Уголовный процесс, криминалистика и судебная экспертиза»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Зав. кафедрой УПКСЭ
_____ Г.С. Русман
_____ 2019г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА БАКАЛАВРА

ПРОИЗВОДСТВО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ
ЮУрГУ – 40.03.01.2015. Ю-436

Научный руководитель
выпускной квалификационной
работы
Русман Галина Сергеевна
к.ю.н., доцент
_____ 2019 г.

Автор выпускной
квалификационной работы
Группа Ю-436
Белобородова Элеонора Дмитриевна
_____ 2019г.

Нормоконтролер
Морозова Юлия Аскарровна
к.ю.н., доцент
_____ 2019г

Челябинск 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	2
ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	
1.1. Понятие несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве	5
1.2. Правовое регулирование производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	13
ГЛАВА 2 ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	
2.1. Обстоятельства, подлежащие установлению по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	29
2.2. Особенности предварительного расследования по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.....	38
2.3. Особенности применения к несовершеннолетним подозреваемым и обвиняемым мер процессуального принуждения.....	49
ГЛАВА 3 ПРЕКРАЩЕНИЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ С ПРИМЕНЕНИЕМ ПРИНУДИТЕЛЬНОЙ МЕРЫ ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ	
3.1. Основания прекращения уголовного преследования с применение принудительной меры воспитательного воздействия.....	61
3.2. Процессуальный порядок прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего с применением принудительной меры воспитательного воздействия.....	67
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	78
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	81

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы выпускной квалификационной работы обусловлена острой проблемой современного правового государства – возрастающей преступностью несовершеннолетних. Преступность несовершеннолетних граждан в Российской Федерации на протяжении достаточно длительного времени является одной из самых значимых проблем, что вызывает обоснованную тревогу в обществе. Во внимании государства и общества всегда находятся вопросы противодействия представленному явлению.

Правовое воспитание будущих субъектов гражданского общества начинается как раз в несовершеннолетнем возрасте. Именно поэтому в рамках действующих норм уголовно – процессуального законодательства особое значение уделяется преступности несовершеннолетних граждан.

Безусловно, важно пресечь уголовно наказуемые деяния несовершеннолетнего лица, компенсировать вред, причиненный противоправным деянием лицу, государству или обществу. Тем не менее, гораздо значительнее воздействовать на несовершеннолетнего в целях осознания им тяжести совершенного действия или бездействия для того, чтобы в дальнейшем он аналогичных поступков не совершал. И в этом состоит главная роль правовых институтов защиты прав несовершеннолетних граждан, органов исполнительной, законодательной и судебной власти, общественных организаций.

В работе широко использованы научные труды ученых в области уголовного процесса, таких как – Е.Н. Арестова, Л.Н.Башкатов, Г.Н. Ветрова, В.О. Боровиков, Ж.Ю. Вологина, Ф.В. Габечия, В.М. Карагодин, Н.С. Мановой, Е.А. Редькина, Ю.В.Францифорова, М.Н. Мирсагатова, Е.В. Марковичевой и другие.

Вместе с тем, отдельные особенности, связанные с участием несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве в науке изучены не в полной мере. Например, ряд положений ст. 432 УПК РФ: «Освобождение

судом несовершеннолетнего подсудимого от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия или направлением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа» содержит некоторые изменения, принятые не так давно федеральными законами: № 185-ФЗ от 02.07.2013, 552-ФЗ от 27.12.2018г.

В связи с данным фактом, научные взгляды ученых на данные изменения уголовно-процессуального законодательства на данный момент выражены слабо.

Объектом выпускной квалификационной работы выступают общественные отношения, складывающиеся в ходе производства по уголовному делу в отношении несовершеннолетних

Предметом данного исследования выступают уголовно – процессуальные нормы отечественного законодательства, предусматривающие особенности уголовного судопроизводства в отношении несовершеннолетних.

Целью выпускной квалификационной работы является исследование особенностей уголовного судопроизводства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, выявление проблем правоприменительной практики.

Для достижения поставленной цели необходимо решение следующего ряда задач:

- исследование понятия несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве;
- изучение правового регулирования производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;
- выявление обстоятельств, подлежащих установлению по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;
- анализ особенностей предварительного расследования по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;

- исследование особенностей применения к несовершеннолетним подозреваемым и обвиняемым мер процессуального принуждения;
- анализ оснований для прекращения уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия;
- рассмотрение процессуального порядка прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего с применением принудительной меры воспитательного воздействия.

В выпускной квалификационной работе приведена судебная практика по отдельным преступлениям, совершенным несовершеннолетними с особенностями их рассмотрения судами.

При написании выпускной квалификационной работы применялись следующие методы исследования: анализ проводился в целях разложения предмета или явления на свойства и признаки с целью их детального изучения; обобщение – нами проведены обзоры и сделаны краткие выводы по судебной практике производства в отношении несовершеннолетних; классификация – выражена в рассмотрении вопросов связанных с особенностями производства в отношении несовершеннолетних в зависимости от стадий уголовно-процессуальной деятельности. Так же при написании работы применялись методы сравнения, индукции и дедукции.

Структура данной выпускной квалификационной работы обусловлена целью и задачами настоящего исследования и включает в себя введение, три главы, объединяющие семь параграфов, заключение и библиографический список.

ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

1.1 Понятие несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве

На сегодняшний день в Российской Федерации официально учтено и проживает свыше 28 265 325 человек в возрасте до 18 лет, что составляет 19% населения нашей страны от общего количества 146 793 744 человек¹.

Вопросам, так или иначе связанным с участием в уголовном судопроизводстве несовершеннолетних посвящены целые разделы и главы общей части Уголовного кодекса Российской Федерации (Глава 4, 14) и Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (Главы 50,51,51.1). Для адекватного применения уголовного и уголовно-процессуального законодательства в отношении исследуемой категории важно уяснить понятие «несовершеннолетнего». Стоит оговориться, что явление несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве более чем актуально. Необходимость формулирования понятия несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве особенно остро возникла еще в период развития советской власти, когда уголовное судопроизводство приобрело вид кодифицированного и структурированного источника права, а участие несовершеннолетних в преступлениях, исходя из данных статистики, существенно возросло.

20 апреля 1999 года в штате Колумбия Соединенных Штатов Америки произошло значимое с точки зрения науки событие. Двое лиц, одному из которых едва исполнилось, а другому еще не исполнилось 18 лет, совершили массовое убийство, жертвами которого стали 36 человек, 13 из которых погибли, еще 23 получили ранения. Не хочется вдаваться в детали этого

¹Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://www.gks.ru> // (дата обращения 05.05.2019).

страшного преступления, но вспоминать о нем, к сожалению, приходится и по сей день¹.

Значимым для науки, и в первую очередь для Криминологии, убийство в Колумбийской школе становится потому, что влечет за собой целую серию преступлений подобного рода, совершенных, в том числе, и в нашей стране. Большинство преступлений при этом, так же совершается в возрасте до 18 лет.

15 января 2018 года в школу № 127, расположенную в г. Пермь ворвались двое несовершеннолетних подростков, установочные данные которых не разглашаются в интересах самих несовершеннолетних и следствия, одетых в чёрные одежды, и напали сначала на педагога, а затем стали наносить ранения ученикам. В результате нападения Следственным комитетом Российской Федерации (далее СКР) было возбуждено уголовное дело по признакам ст. 105 Уголовного кодекса Российской Федерации от 13 июня 1996 года № 63-ФЗ (далее УК РФ) «Убийство» в соответствии с ч.3 ст.30 УК РФ, а затем по статье 293 УК РФ «Халатность». Оба объединены в одно производство, и рассматривались в Главном управлении СКР².

18 декабря 2018 года Мотовилихинский районный суд Перми приговорил к девяти годам и восьми месяцам заключения одного из подростков, напавших на учеников школы № 127, в результате чего пострадали 15 человек. Также удовлетворены иски 26 потерпевших на сумму более 10 млн. рублей. Приговор был оглашен в открытом режиме, однако весь процесс, начавшийся в октябре, был закрытым, поскольку фигурантом дела был несовершеннолетний³.

К счастью жертв тогда удалось избежать. Между тем нападавшие являлись страстными поклонниками событий в Колумбийской школе.

¹Официальный сайт новостей Лента.ру [Электронный ресурс] URL: <https://lenta.ru/> (дата обращения 07.03.2019).

²Официальный сайт новостей Лента.ру [Электронный ресурс] URL:<https://lenta.ru/> // (дата обращения 07.03.2019).

³Официальный сайт новостей Газета.ру [Электронный ресурс] URL: <https://www.gazeta.ru> // (дата обращения 09.03.2019).

К сожалению, не удалось избежать жертв трагедии в Керченском Политехническом колледже, где преступнику 17 октября 2018 года удалось унести за собой жизни 21 человека, шестеро из которых являлись преподавателями данного учебного заведения. Несмотря на то, что формально преступнику едва исполнилось 18 лет, и он не относится к категории несовершеннолетних, это резонансное дело подлежит тщательному рассмотрению, а вменяемость лица, совершившего преступление предстоит изучить криминалистам и психологам в ходе посмертной судмедэкспертизы убийцы¹.

Все это лишь единичные случаи преступлений, совершенных несовершеннолетними, которые, однако, вызвали большой общественный резонанс.

Многие страшные преступления совершенные несовершеннолетними остаются вне общественной огласки.

Данные Росстата неутешительны. Только за 2017-2018 года в учебных заведениях среднего и среднеспециального образования различных регионов России произошло свыше 14 подобных дел. Нельзя не ужаснуться от подробностей таких преступлений. Так 19 января 2018 года в школе №5 в поселке Сосновый Бор (близ Улан-Удэ, Республика Бурятия) подросток напал топором на учеников и учительницу, а также попытался поджечь здание. В результате инцидента получили ранения шесть детей и учительница. Нападавший задержан, он находится в больнице, так как предпринял попытку самоубийства. Возбуждено уголовное дело по статье 105 УК РФ. Мотивы преступления и обстоятельства происшествия выясняются².

5 сентября 2017 года в городе Ивантеевке Московской области в школе №1 15-летний старшеклассник открыл стрельбу в классе и напал на

¹Официальный сайт новостей РИА НОВОСТИ [Электронный ресурс] URL:<https://ria.ru> // (дата обращения 07.03.2019).

²Официальный сайт новостей РИА НОВОСТИ [Электронный ресурс] URL: <https://ria.ru> // (дата обращения 09.03.2019).

учительницу с кухонным топориком. В результате возникшей паники три учащихся выпрыгнули из окна, один из них получил перелом. Открытую черепно-мозговую травму получила учительница. Стрелявший находится под арестом. В отношении него возбуждено и расследуется уголовное дело по двум статьям УК РФ – «Хулиганство» и «Убийство»¹.

Утром 10 мая 2018 года в городе Барабинск Новосибирской области студент-первокурсник открыл стрельбу по однокурснику и затем совершил самоубийство. Ещё два человека получили ранения после того, как выпрыгнули из окна².

В марте 2018 года 13-летняя школьница ранила семь человек в городе Шадринск Курганской области.

Самый свежий случай, получивший широкую огласку в средствах массовой информации (далее СМИ) произошел в Архангельском управлении ФСБ России 31 октября 2018 года, где 17 летний преступник, предварительно по мотивам личной неприязни попытался совершить подрыв сотрудников ФСБ при котором погиб сам. Уголовное дело возбуждено и расследуется в соответствии со ст. 205 УК РФ «Террористический акт» и ч. 1 ст. 222 УК РФ³.

Таким образом, мы видим, что проблемы преступности несовершеннолетних, совершенные в общественных местах все более насущны. Именно поэтому тема нашей работы сейчас становится актуальна как никогда ранее.

На протяжении последнего столетия, в юридической литературе неизменным и вполне обоснованным является тезис о том, что в механизме преступного поведения несовершеннолетних граждан ключевая роль принадлежит внешним условиям, социальной среде, которые обусловили

¹Официальный сайт новостей РИА НОВОСТИ [Электронный ресурс] URL: <https://ria.ru> // (дата обращения 09.03.2019).

²Официальный сайт новостей РБК [Электронный ресурс] URL: <https://www.rbc.ru> // (дата обращения 09.03.2019).

³Официальный сайт новостей РИА НОВОСТИ [Электронный ресурс] URL: <https://ria.ru> // (дата обращения 10.03.2019).

недостаток воспитания подростка, а не его отрицательным личностным характеристикам. Поэтому и реакция государства на преступление несовершеннолетнего чаще всего выражена не столько карательным воздействием на него, сколько коррекцией социального окружения и устранением последствий его недостаточной социализации¹.

Вследствие этого, важно постоянно улучшать систему правосудия в отношении несовершеннолетних граждан, принимая во внимание необходимость постоянного улучшения работы персонала данной системы. Проще, эффективнее и целесообразнее – предотвратить, осуществить профилактические меры, нежели чем, справедливо выносить наказания несовершеннолетним.

Повышенная опасность привлечения подростков к уголовной ответственности заключается в том, что в результате негативного влияния на процессы воспитания у несовершеннолетних могут выработаться деформированные, искаженные представления об определенных нравственных, мировоззренческих, социальных установках и ценностях. Происходит деформация личности, которая влечет деградацию и распад общества, что, бесспорно, наносит урон будущему государству и страны².

Но прежде чем мы перейдем к подробному анализу данной темы, стоит ответить на вопрос, кто же такие несовершеннолетние с точки зрения уголовного процесса.

В соответствии с положениями ч.1 ст. 87 УК РФ: «Несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет».

¹ Александров А. Прекращение досудебного уголовного преследования несовершеннолетнего обвиняемого в порядке, предусмотренном ст.427 УПК РФ //Уголовное право 2015. №16.С.96.

² Аликперов Х. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних //Законность. 2014. №2. С.130.

Таким образом, законодатель четко и внятно указывает нам и правоприменителям на однозначность трактовки данной категории.

Аналогичным образом понятие несовершеннолетнего выделяет Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (далее УПК РФ) в ч. 1 ст. 420.

Однако, здесь мы видим отличие. Данное отличие заключается в том, что (в отличие от УК РФ), УПК РФ не устанавливает нижний возрастной предел для несовершеннолетних. Таким образом, несовершеннолетним может быть признано лицо в возрасте менее 14 лет, теоретически вплоть до младенческого возраста. Иными словами, в отличие от УК РФ, или Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (далее ГК РФ), в ч. 1 ст. 26 и ст. 28 которого можно встретить помимо понятия несовершеннолетний, иное понятие – малолетний, УПК РФ данную категорию не подразделяет¹.

Согласно взгляду ученых – юристов, однозначно относить лиц от 18 до 20 лет к взрослым нельзя. Сегодня нет необходимости доказывать, что к 18 годам мировоззрение человека еще не сформировано настолько, чтобы соответствовать в полной мере мировоззрению взрослого человека. Прочная возможность противостоять негативным влияниям окружения формируется у указанных лиц уже за пределами восемнадцатилетия, как правило, к 20 – 21 году». Таким образом, по мнению ученых, необходимо определять возрастной период от 18 лет до 20 лет как переходный от несовершеннолетнего к взрослому. Хотя данный возрастной период в соответствии с положениями учения о внешнем облике человека носит название «молодежный», его границы устанавливаются в различных пределах. В актах различного уровня от 18 до 25 лет и от 18 до 30 лет.

В то же время, в международном праве понятие несовершеннолетнего (именуемого чаще ребенком) встречается во многих нормативных правовых

¹ Габечия Ф.В. Возраст и преступление /Факторы педагогической запущенности и психологические вопросы коррекции делинквентного поведения несовершеннолетних. Воронеж: Воронежский государственный педагогический институт. 2015. №12. С.146.

актах, таких как Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 г., принятой Генеральной Ассамблеей ООН, Минимальных стандартных правилах Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (так называемые Пекинские правила), принятые 29 ноября 1985 г., Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы, Приняты 14.12.1990 Резолюцией 45/112 на 68-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН и некоторые другие документы¹.

В соответствии с данными международными актами, несовершеннолетними, признаются лица в возрасте до 18 лет².

Аналогичных критериев деления несовершеннолетнего по возрастному признаку придерживается и российское уголовное и уголовно-процессуальное законодательство.

Понятие несовершеннолетнего закреплено в ч. 1 ст. 87 УК РФ, устанавливающей, что несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет, а в соответствии с положениями УПК РФ, ч. 1 ст. 420 УПК РФ – это лица, не достигшие к моменту совершения преступления возраста восемнадцати лет.

Но, тем не менее, если с возрастными рамками несовершеннолетнего все более менее однозначно, то со временем наступления совершеннолетия могут возникать сложности. Учитывая необходимость выявления криминалистами даты и времени совершения преступления для правильной

¹ СПС КонсультантПлюс и Гарант [Электронный ресурс] URL:<http://www.garant.ru/>, <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 10.03.2019).

² Статья 1 Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989., принята Генеральной Ассамблеей ООН и др. / СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс] URL:<http://www.consultant.ru/> // (дата обращения 11.03.2019).

квалификации того или иного уголовного дела, этот вопрос приобретает большой практический смысл¹.

Часто в юридической литературе и правоприменительной деятельности возникают спорные на первый взгляд ситуации, когда именно следует определять возраст лица в день его рождения.

Для решения этого вопроса следует обратиться к несвойственному уголовному процессу источнику регулирования гражданских правоотношений – ГК РФ.

В соответствии с требованиями ст. 197 ГК РФ: «течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало».

Таким образом, мы видим, что наступление возраста 18 лет у лица юридически происходит с 00.00 часов следующей даты, после даты его дня рождения².

Это обстоятельство следует учитывать при правильной квалификации преступления и определения степени ответственности лиц, совершивших общественно опасные уголовно-наказуемые деяния в день своего рождения.

Таким образом, в качестве вывода следует отметить, что на сегодняшний день количество преступлений совершенных несовершеннолетними, а что еще хуже, количество жертв данных преступлений растет в геометрической прогрессии.

Мы выяснили, что вопросы участия в уголовном судопроизводстве несовершеннолетних помимо уголовного процесса являются предметом изучения иных наук, таких как криминология и уголовное право.

Мы определили возрастную характеристику несовершеннолетнего, а так же сделали вывод об отличии понятия несовершеннолетнего с точки зрения международных правовых актов, положений УК РФ и УПК РФ.

¹ Боровиков В.О. Совершенствование института уголовной ответственности несовершеннолетних //Уголовное право.2016.№7.С.84.

²Гражданский кодекс Российской Федерации. М.: Эксмо, 2012. С. 186.

В следующем параграфе мы подробно изучим правовые аспекты регулирования указанной отрасли уголовного процесса.

1.2. Правовое регулирование производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

В соответствии с требованиями ч. 1 ст. 1 Конституции Российской Федерации, принятой всенародным голосованием 12.12.1993 года, с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ (далее Конституция России) среди других характеристик российского государства содержится и положение о России как о правовом государстве. Так характеризуется государство, которое в своей деятельности подчиняется праву.

Таким образом, основные вопросы производства по уголовным делам в среде несовершеннолетних лиц должны быть напрямую урегулированы законодательством России и иметь высшую юридическую силу для правильной квалификации того или иного дела следователями или дознавателями¹.

Что касается международных правовых актов, то положение ребенка в обществе является одной из самых существенных граней комплексной системы прав и свобод человека, поддерживаемой на международном уровне и развиваемой в направлении установления единых стандартов ее обеспечения.

В принятой в 1924 г. Женевской декларации прав ребенка подчеркивалась необходимость специальной охраны ребенка ввиду его физической и умственной незрелости.

¹ Филимонов В.Д., Мельникова Э.В. Уголовная ответственность по российскому законодательству. М.: Юрстинформ, 2013. С.205-206.

20 ноября 1959 г. Декларацию прав ребенка принимает Генеральная Ассамблея ООН, в которой уже с учетом принципов, закрепленных во Всеобщей декларации прав человека, принятой в 1948 г., вновь подчеркивается, что ребенок должен при всех обстоятельствах быть среди тех, кто первым получает защиту и помощь. В Декларации провозглашена необходимость всемерной защиты всех прав ребенка, которые ему принадлежат наряду с правами, предоставленными взрослому человеку¹.

Продолжением линии на всемерную защиту прав ребенка на международном уровне явилась Конвенция о правах ребенка, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г., представляющая комплексный подход к охране прав ребенка, в том числе и к защите его от различного воздействия негативного характера.

Самостоятельное место в Конвенции (ст. 37) занимают положения, регламентирующие отношение к ребенку в тех случаях, когда он становится правонарушителем, в том числе и преступником. При этом подчеркивается, что: «ни один ребенок не должен быть подвергнут пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания; лицам, совершившим преступления моложе 18 лет, не могут быть назначены ни смертная казнь, ни пожизненное тюремное заключение, не предусматривающее возможности освобождения; ни один ребенок не должен быть лишен свободы незаконным или произвольным образом. Арест, задержание или тюремное заключение ребенка осуществляются согласно закону и используются лишь в качестве крайней меры и в течение как можно более короткого соответствующего периода времени»².

В указанной выше Конвенции (ст. 40) также предусмотрены процессуальные гарантии защиты прав ребенка, который считается

¹ СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс] URL:<http://www.consultant.ru> // (дата обращения 10.03.2019).

² Павлов Д.В. Развитие российского законодательства об ответственности несовершеннолетних за совершение преступлений и антиобщественных действий. Юридический журнал, 2018.№1(46) С.189.

нарушившим уголовное законодательство. К таким гарантиям относятся, в частности: презумпция невиновности, пока его вина не будет доказана согласно закону; незамедлительное и непосредственное информирование его об обвинениях против него и, в случае необходимости, через его родителей и законных опекунов и получение правовой и другой необходимой помощи при подготовке и осуществлении своей защиты; безотлагательное принятие решения по рассматриваемому вопросу компетентным, независимым и беспристрастным органом или судебным органом в ходе справедливого слушания в соответствии с законом в присутствии адвоката или другого соответствующего лица и целый ряд других.

Указанные положения получили свое развитие и продолжение в таком фундаментальном международном документе, как Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (так называемые Пекинские правила), принятые 29 ноября 1985 г. В них еще более четко отражена идея об обеспечении особенностей в вопросах ответственности несовершеннолетних за совершенные правонарушения. В п. «а» ст. 2.2 указанных Правил отмечено, что несовершеннолетним является ребенок или молодой человек, который в рамках существующей правовой системы может быть привлечен за правонарушение к ответственности в такой форме, которая отличается от формы ответственности, применимой к взрослому¹.

Большое внимание в Правилах уделено вопросу о возрасте уголовной ответственности. В ст. 4.1, в частности, указывается, что в правовых системах, в которых признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, нижний предел такого возраста не должен

¹ СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс] URL:<http://www.consultant.ru/> (дата обращения 11.03.2019).

устанавливаться на слишком низком возрастном уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости¹.

Из комментария к этой статье вытекают следующие позиции:

- минимальные пределы возраста уголовной ответственности различны, поскольку зависят от исторических и культурных особенностей развития государства, общества;

- установление минимальных пределов возраста уголовной ответственности базируется на определении способности ребенка осознавать, что его поведение является антиобщественным, и перенести моральное и психологическое воздействие уголовной ответственности;

- установление возрастного предела в таких случаях на слишком низком уровне или вообще не установление такого предела исключает смысл уголовной ответственности, ее понятие становится бессмысленным;

- установление возраста уголовной ответственности должно осуществляться во взаимосвязи с установлением возраста, определяющего общий правовой статус ребенка, когда на него уже можно возлагать определенные обязанности (гражданское совершеннолетие);

- необходимо стремиться для установления разумного низшего возрастного предела, который мог бы применяться в международном масштабе.

Получили дальнейшее развитие в Пекинских правилах и положения, касающиеся применения мер воздействия на несовершеннолетних в случаях совершения ими преступлений.

С момента совершения преступления несовершеннолетний попадает под воздействие органа, призванного обеспечить расследование по уголовному делу (первоначальный контакт). На этой стадии возможны любые формы обращения с несовершеннолетним, в том числе и его задержание.

¹ Павлов Д.В. Развитие российского законодательства об ответственности несовершеннолетних за совершение преступлений и антиобщественных действий. Юридический журнал, 2018. №1(46) С.189.

Предусматривая целый ряд особенностей процессуального характера, Правила обращают внимание на то, что контакты между органами по обеспечению правопорядка и несовершеннолетним должны быть такими, чтобы уважать правовой статус несовершеннолетних, содействовать их благополучию и избегать причинения им ущерба. При этом термин «избегать причинения ущерба» предлагается толковать широко: как причинение прежде всего наименьшего ущерба, а также любого дополнительного или излишнего ущерба, что особенно важно именно при первоначальном контакте, от которого зависит успех любого дальнейшего вмешательства в судьбу несовершеннолетнего. Подчеркивается также важность сострадания и мягкого, но вместе с тем требовательного подхода¹.

В рамках первоначального контакта важное значение имеет рекомендация, содержащаяся в ст. 11 Пекинских правил, о стремлении не доводить дело о преступлении, совершенном несовершеннолетним, до официального разбирательства (например, судом), а стараться по возможности его прекратить с передачей в соответствующие службы, как правило, общественные, занимающиеся несовершеннолетними. Такая практика призвана ограничить негативные последствия процедуры отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. При этом в комментариях к указанным положениям отмечается, что прекращение дела не должно ограничиваться лишь мелкими делами, и поэтому оно может быть важным средством. Обращается также внимание на необходимость обеспечения надзора за несовершеннолетним, в отношении которого прекращено дело, проведения с ним воспитательной работы².

Для тех случаев, когда уголовное дело в отношении несовершеннолетнего не было прекращено, и встал вопрос о выборе судом

¹ Смирнов А.В. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. М.: Норма, изд. № 6 пер. и доп. 2017. С. 380-381.

² Павлов Д.В. Развитие российского законодательства об ответственности несовершеннолетних за совершение преступлений и антиобщественных действий. Юридический журнал, 2018. №1(46) С.189.

соответствующих мер воздействия, Пекинские правила подтверждают закрепленные ранее принципы и подходы. В ст. 17 Правил, посвященной руководящим принципам вынесения судебного решения и выбору мер воздействия, указывается, что:

- меры воздействия всегда должны быть соизмеримы не только с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего, а также с потребностями общества;

- решения об ограничении личной свободы несовершеннолетнего должны приниматься только после тщательного рассмотрения вопроса, а само ограничение должно быть, по возможности, сведено до минимума;

- несовершеннолетнего правонарушителя не следует лишать личной свободы, если только он не признан виновным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или в неоднократном совершении других серьезных правонарушений, а также в отсутствие другой соответствующей меры воздействия;

- при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос о его или ее благополучии должен служить определяющим фактором.

Пекинские правила также нацеливают судебные или иные компетентные органы на применение к несовершеннолетним альтернативных лишению свободы мер воздействия, дальнейшую разработку таких мер, а также на более широкое применение системы пробации путем вынесения условных приговоров, отсрочки их исполнения, постановлений советов и других видов решений.

Наряду с вышеупомянутыми, так или иначе, вопросы, связанные с преступностью несовершеннолетних лиц освящают руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы) (Приняты

14.12.1990 Резолюцией 45/112 на 68-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН¹.

Другим документом являются Рекомендации № Rec (2003) 20 Комитета Министров Совета Европы государствам-членам о новых подходах к преступности среди несовершеннолетних и о значении правосудия по делам несовершеннолетних. Данные рекомендации так же надлежит учитывать при деятельности судов в России².

Указанные выше международные правовые акты в том или ином виде нашли свое отражение в основных нормативных – правовых актах Российской Федерации, устанавливающих ответственность и порядок привлечения к ней несовершеннолетних лиц, и первым из них является УК РФ³.

В статье 20 УК РФ устанавливаются фундаментальные положения о возрасте лиц, с момента которых они подлежат уголовной ответственности. Это 16 лет и 14 лет в зависимости от характера общественной опасности действия или бездействия. В соответствии с данным положением, мы видим, что несовершеннолетние лица могут подпасть под все виды преступлений, предусмотренных УК РФ⁴.

Регулированию уголовной ответственности несовершеннолетних всецело посвящен Раздел V УК РФ (Глава 14). В данной Главе законодатель регулирует особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних лиц.

О статье 87 УК РФ, устанавливающей возраст несовершеннолетнего, мы уже упоминали в предыдущем параграфе. Помимо возраста статья

¹ СПС Гарант [Электронный ресурс] URL: <http://base.garant.ru/> (дата обращения 11.03.2019).

² СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс] URL:<http://www.consultant.ru> // (дата обращения 11.03.2019).

³ Лупу А.А., Оськина И.Ю. Международное уголовное право: Учебник.М.: Дашков и Ко, 2012.С. 216.

⁴ Вологина Ж.Ю. Преступность среди несовершеннолетних Вологина Ж.Ю., Н.В. Спивакова, А.А. Камалов //Право: современные тенденции: материалы междунар. науч. конф. (г. Уфа, июль 2017). Уфа, 2017. С.137.

устанавливает возможность применения мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних и возможность помещения в специализированное исправительное учреждение, о котором мы поговорим отдельно.

Статья 88 УК РФ устанавливает ограничения на применение отдельных видов наказаний в отношении несовершеннолетних, как в вопросах их виде, так и в вопросах сроков.

Так, в соответствии с данными положениями, несовершеннолетние лица могут получить наказание в виде штрафа, лишения права заниматься определенной деятельностью, обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы и лишения свободы на определенных срок.

Данный перечень дан законодателем исчерпывающе. Так же статья устанавливает порядок назначения и особенности применения данных видов наказаний в отношении несовершеннолетних.

В соответствии со ст. 89 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетнему учитываются условия его жизни и воспитания, уровень психического развития, иные особенности личности, а также влияние на него старших по возрасту лиц из его окружения¹.

Помимо этого, в соответствии с ч. 2 указанной статьи, несовершеннолетний возраст признается смягчающим обстоятельством.

Статья 90 и 91 устанавливают основания, порядок применения и содержание принудительных мер воспитательного воздействия, которые как мы помним из ст. 87 могут применяться к несовершеннолетним в определенных случаях. Статьи 90 и 91 как раз и устанавливают указанные случаи, когда это возможно.

Статья 92 УК РФ устанавливает возможность освобождения от наказания несовершеннолетнего с применением в отношении него мер воспитательного воздействия, в случае, если он осужден за совершение

¹Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 16.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.07.2015) //Правовая справочная система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru>. (дата обращения 20.10.2018).

преступления небольшой или средней тяжести, а так же применения мер содержания в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа, в случае если лицо совершило преступление средней тяжести или тяжкое преступление.

Статья 93 УК РФ устанавливает порядок применения в отношении несовершеннолетних лиц условно-досрочного освобождения (далее УДО). Так, в случае совершения преступления небольшой, средней тяжести, либо тяжкого преступления УДО возможно при отбывании осужденным не менее одной трети срока наказания, назначенного судом. В случае же особо тяжкого преступления двух третей срока наказания.

Статья 94 УК РФ устанавливает сокращение общих сроков исковой давности в отношении несовершеннолетних наполовину.

Статья 95 УК РФ устанавливает так же ограниченные сроки погашения судимости в отношении несовершеннолетних в сравнении с общими сроками, установленными ст. 86 УК РФ.

Интерес вызывает заключительная 96 статья рассматриваемой главы УК РФ, которая может внести незначительные коррективы в сформировавшуюся в ходе изучения первого параграфа позицию, при которой мы рассматривали возраст несовершеннолетнего¹.

В соответствии со ст. 96 в исключительных случаях с учетом характера совершенного деяния и личности суд может применить положения главы 14 УК РФ к лицам, совершившим преступления в возрасте от восемнадцати до двадцати лет, кроме помещения их в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа либо воспитательную колонию.

Несмотря на неоднозначность толкования данной позиции законодателя, мнения ученых однозначно. Это не является уголовно-правовой особенностью возраста уголовной ответственности, а лишь подчеркивает исключительность личностного подхода к психофизическому

¹Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 16.07.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.07.2015) //Правовая справочная система «КонсультантПлюс» URL: <http://www.consultant.ru>. (дата обращения 20.10.2018).

развитию отдельных лиц, и не может становиться исключением из общего правила об определении возраста несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого¹.

Таким образом, мы видим, что УК РФ устанавливает материальные основы для процессуального регулирования уголовного преследования несовершеннолетних, которое всецело регулируется УПК РФ.

Для этого законодатель выделил порядок уголовного преследования несовершеннолетних в отдельную главу 50.

Начинает данную главу упомянутая нами в предыдущем параграфе ст. 420 УПК РФ, которая устанавливает возраст несовершеннолетнего. Мы уже говорили, что положения о возрасте несовершеннолетнего разнятся с положениями УК РФ, в котором устанавливается нижний предел возрастной характеристики. Это происходит потому, что производство отдельных следственных действий может осуществляться и в отношении лиц младше 14 летнего возраста. Так, задержание может быть применимо и к 10 и к 12 летним подозреваемым.

Статья 421 данного Федерального закона регулирует вопросы, связанные с установлением обстоятельств, подлежащих установлению в отношении несовершеннолетних. Более подробно ознакомимся с ними во второй главе работы.

Статья 422 УПК РФ устанавливает необходимость выделения в отдельное производство дела в отношении несовершеннолетнего, а так же взрослого, который участвовал в совершении преступления наряду с несовершеннолетним лицом.

Статья 423 УПК РФ устанавливает особенности производства отдельных следственных действий – задержания и избрания меры пресечения. Однако, сама норма является отсылочной, и направляет нас к исключениям, связанным с присутствием несовершеннолетнего в

¹Редькина Е.А. Характеристика личности условно осужденного несовершеннолетнего, вновь совершившего преступление // Мировой судья. 2014. С.25.

производстве того или иного действия. Так, основания для задержания, предусмотренные ст. 91 УПК РФ или избрания меры пресечения, предусмотренные ст. 97 УПК РФ не имеют никаких исключений. В то же время статья 99 УПК требует устанавливать в ходе избрания меры пресечения возраст обвиняемого, подозреваемого.

Статья 100 УПК РФ так же не предусматривает исключений в отношении несовершеннолетних. При этом уголовно-процессуальный закон в ст. 108 УПК РФ устанавливает в отношении несовершеннолетних следующие исключения из общего порядка применения меры пресечения в виде заключения под стражу: «к несовершеннолетнему подозреваемому или обвиняемому заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести»¹.

Это накладывает определенные ограничения на правоприменителей, в связи с тем, что норма является императивной.

Подобного рода ограничения установлены и в ст. 105 УПК РФ, на которую нас отсылает законодатель в ст. 423 УПК РФ. Данная статья регулирует вопросы, связанные с применением отдельной меры пресечения, свойственной только несовершеннолетним – «присмотр на несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым».

Стоит отметить важное положение ст. 423 УПК РФ, в соответствии с которым о задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого незамедлительно извещаются его законные представители.

¹ Марковичева Е.В. Особенности избрания меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого //Российский следователь. 2014. №20.С.11.

Статья 424 УПК РФ устанавливает особый порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого, который осуществляется через его законных представителей.

Статья 425 УПК РФ устанавливает порядок проведения допроса в отношении изучаемой категории лиц, о котором мы так же поговорим во 2 главе работы.

Статья 426 регулирует вопросы участия в деле законных представителей, а также устанавливает права законных представителей (ч.2) и некоторые права следователя (дознателя) (ч.3).

В соответствии со ст. 2. УПК РФ, законный представитель вправе:

- 1) знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;
- 2) присутствовать при предъявлении обвинения;
- 3) участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя - в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;
- 4) знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;
- 5) заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора;
- 6) представлять доказательства;
- 7) по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

В случае, если имеются основания полагать, что действия законного представителя наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, он может быть отстранен от участия в уголовном деле. Об этом следователь, дознаватель выносят постановление. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

Статья 427 УПК РФ, по аналогии с УК РФ регулирует вопросы применения принудительных мер воспитательного воздействия и прекращения уголовного преследования. Процессуальный порядок, мы так же рассмотрим далее в работе.

Статья 428 УПК РФ регулирует вопросы, связанные с участием в судебном заседании законных представителей, устанавливая при этом их права (ч.1) и иные вопросы.

Статья 429 УПК РФ регулирует порядок удаления несовершеннолетнего из зала судебного заседания в том случае, если судья или стороны обоснуют факт ознакомления с обстоятельствами, могущий оказать негативное воздействие на лицо, а также процессуальный порядок возвращения после удаления.

Статья 430 УПК РФ указывает на обязанность суда рассмотреть возможность освобождения несовершеннолетнего подсудимого от наказания в порядке рассмотренной нами статьи 92 УК РФ, либо назначении срока условно или назначения иного, не связанного с лишением свободы наказания, предусмотренного УК РФ. Особенно подчеркнем, что это не право, а обязанность суда, в отличие от положений УК РФ, где это является правом¹.

Так же суд устанавливает вид исправительного учреждения.

Заключительные статьи 431 и 432 главы 50 УПК РФ устанавливают порядок освобождения судом несовершеннолетнего подсудимого от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия или направлением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа.

Таким образом, мы видим, что законодатель выводит основополагающие положения об уголовном преследовании несовершеннолетних в УПК РФ в отдельную главу.

¹Громов Н.А. Уголовный процесс России. М.: Феникс, 2016.330 с.

Между тем, не только нормативные правовые акты, имеющие высшую юридическую силу, регулируют участие в уголовном процессе несовершеннолетних. В системе российского права существует еще один важный документ, который напрямую не является источником права, но применяется большинством судов в своей деятельности, а иногда и цитируется в судебном решении ¹. Таким документом является Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних», с изменениями и дополнениями от 9 февраля 2012 г., 2 апреля 2013 г., 29 ноября 2016 г. (далее Пленум ВС)².

Мы проанализировали положения данного документа и пришли к выводу, что каких-либо новых подходов он не содержит, за исключением положения о порядке рассмотрения дел с участием несовершеннолетних наиболее опытными судьями.

В остальном документ дублирует и уточняет положения УПК РФ.

Так, Пленум ВС в статье 5 разъясняет порядок определения возраста несовершеннолетнего, основываясь на гражданско-процессуальном законодательстве.

Пленум ВС для реализации требований п. 2 ч. 1 ст. 421 УПК РФ постановляет суду обязанность об извещении о времени и месте рассмотрения дела в отношении несовершеннолетнего подсудимого предприятие, учреждение и организацию, в которых учился или работал несовершеннолетний, комиссию по делам несовершеннолетних и защите их

¹См., например, дело № 44У-53/2016 4У-843/2016 от 19 августа 2016 Официальный сайт Верховного суда Удмуртской республики [Электронный ресурс] URL: <https://vs-udm.sudrf.ru> // (дата обращения 11.03.2019).

²Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011. № 1 "О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних" (с изменениями и дополнениями от 9 февраля 2012., 2 апреля 2013., 29 ноября 2016) СПС гарант [Электронный ресурс] URL: <https://base.garant.ru> // (дата обращения 11.03.2019).

прав, а при необходимости принять меры к обеспечению явки в суд представителей этих организаций, учебных и трудовых коллективов.

Так же в Пленуме ВС устанавливается правило о том, если лицо, совершившее преступление в возрасте до 18 лет, на момент рассмотрения дела в суде достигло совершеннолетия, полномочия законного представителя по общему правилу прекращаются. Однако Пленум устанавливает и здесь некоторые исключения.

В исключительных случаях реализация этих функций может быть продолжена путем принятия судом решения о распространении на лиц в возрасте от 18 до 20 лет положений об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних. Такое решение может быть принято исходя из характера совершенного этим лицом деяния и данных о его личности (статьи 88, 96 УК РФ) с приведением соответствующих мотивов.

Уточняющим следует признать положение Пленума ВС указанное в ст. 23, которое определяет обязанность суда, назначая несовершеннолетнему наказание в виде исправительных работ, иметь в виду, что данный вид наказания может быть применен лишь к той категории несовершеннолетних осужденных, исправление которых возможно с помощью общественно полезного труда без изоляции от общества. При этом следует учитывать, как назначенное наказание может повлиять на учебу несовершеннолетнего, его поведение в быту, семье.

Таким образом, в документе присутствует большое количество статей, уточняющих положения федерального законодательства об особенностях производства по уголовному делу в отношении несовершеннолетних и уголовной ответственности несовершеннолетних. О многих из них мы поговорим во второй и третьей главе выпускной квалификационной работы.

А пока подведем краткий итог. Законодательство, регулирующее вопросы привлечения несовершеннолетних к уголовной ответственности основывается на общепризнанных нормах международного права, устанавливающих права и свободы детей.

Наряду с международным правом, Конституция Российской Федерации так же содержит нормы права, касающиеся вопросов прав несовершеннолетних лиц.

Но правовую основу в большинстве случаев составляют УК РФ и УПК РФ, в которых вопросы, связанные с привлечением несовершеннолетних к уголовной ответственности выделены в отдельных положениях.

ГЛАВА 2 ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ДОСУДЕБНОГО ПРОИЗВОДСТВА ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

2.1 Обстоятельства, подлежащие установлению по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

В силу того, что несовершеннолетние являются особой категорией уголовно-процессуальный закон, в случае совершения ими преступления предусматривает необходимость установления помимо общих обстоятельств, подлежащих доказыванию (ст. 73 УПК РФ), таких как: событие преступления, виновность лица в совершении преступления, обстоятельства, характеризующие личность обвиняемого, характер и размер вреда, причиненного преступлением, обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание и иные обстоятельства, дополнительные (ст. 421 УПК РФ), так же являющиеся необходимыми в исследуемом случае.

Первым таким обстоятельством является возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год его рождения (п.1 ч.1 ст. 421 УПК РФ). Следует учитывать, что возраст несовершеннолетнего лица – категория, подлежащая установлению в обязательном порядке, в связи с тем, что она прямо влияет на квалификацию преступления.

В случае, когда возраст лица подтверждается наличием действительного документа удостоверяющего личность, иным официальным документом, выдаваемым уполномоченным на то органом, никаких проблем не происходит. Суд или должностное лицо, в производстве которого находится уголовное дело, принимает официальные документы в качестве достаточных и обоснованных доказательств возраста несовершеннолетнего.

Если подлинность документа вызывает сомнения, а его происхождение не подтверждается в рамках проводимых проверочных мероприятий, либо

когда такой документ у подозреваемого или обвиняемого отсутствует возраст следует устанавливать иным способом предусмотренным уголовно-процессуальным законодательством. Подобные ситуации чаще всего происходят в отношении иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации на законных или незаконных основаниях (при незаконном пересечении государственной границы России), которые утратили документ удостоверяющий личность. В таком случае, следователю (дознавателю) предстоит установить личность несовершеннолетнего, и как следствие его установочные данные, данные о возрасте.

Делается это путем направления официального запроса в компетентные органы миграционного контроля страны, гражданином которой является лицо, либо в посольство указанной страны, находящееся на территории Российской Федерации, в целях получения первичного документа (регистрационная карточка формы № 1, которая заводится в подразделениях миграционных служб большинства стран СНГ).

Уголовные дела в отношении несовершеннолетних граждан, которые не имеют при себе действительных документов, удостоверяющих личность, чаще всего, встречаются в практике дознания пограничных органов ФСБ России, при совершении ими преступления, предусмотренного ст. 322 УК РФ. Личность указанных лиц устанавливается именно таким образом, однако делают это до возбуждения уголовного дела в рамках полномочий, предоставленных КоАП РФ. Происходят подобные ситуации в связи с тем, что наличие документа удостоверяющего личность в данном случае и его действительность не входят в диспозицию статьи 322 УК РФ.

В случае, если у лица будет иметься при себе документ, удостоверяющий личность, и он будет признан действительным, такое деяние подлежит квалификации по ст. 18.1 КоАП РФ «Нарушение режима государственной границы».

Пограничные органы чаще устанавливают личность, применяя методы оперативно-розыскной деятельности, предусмотренные ст. 144 ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности».

Таким образом, применение методов оперативно-розыскной деятельности так же является основанием для установления личности несовершеннолетнего, его возраста, даты рождения. В случае, когда невозможно установить дату рождения лица, возникает необходимость проведения соответствующей экспертизы. При этом, в соответствии с ч.5 ст. 196 УПК РФ подобная экспертиза обязательна.

К примеру, в рассмотренном нами деле № 22-4823/2011 от 15 декабря 2011 г. возраст не был установлен в ходе предварительного следствия. В результате по решению суда проводилась комиссия судебно-медицинская экспертиза и психолого-педагогическая судебная экспертиза в отношении М. для установления его возраста¹.

В данном случае судебно-медицинская экспертиза проводилась для определения возраста, в ходе которой изучались антропометрические данные лица, сроки появления и состояния зубов, развитие вторичных половых признаков, состояние кожи, рентгенологические данные и прочие индивидуальные черты.

В результате проведенной экспертизы было установлено, что «возраст лица не менее чем 14 лет и не более чем 15 лет».

И хотя такая формулировка была достаточной для квалификации преступления, сторона защиты пыталась обжаловать решение экспертизы, однако, суд принял решение что проведение экспертизы было осуществлено в надлежащем порядке согласно ч. 5 ст. 196 УПК РФ и отказал в удовлетворении жалобы стороне защиты.

Следующим обстоятельством, подлежащим установлению, являются условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень его

¹ Обобщение судебной практики за 2011 / сайт Астраханского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.ast.sudrf.ru> (дата публикации 29.02.2015).

психического развития и иные особенности его личности. При этом, важно отметить, что установление условий жизни и воспитания несовершеннолетнего, его уровня психического развития, а так же, наряду с этим, иных особенностей его личности требуется для всестороннего изучения физического и психического состояния подростка, уровня нравственного и интеллектуального его развития, особенностей его личностного характера.

Данные об обстановке, в которой происходило формирование личности несовершеннолетнего, могут понадобиться так же для установления мотивов совершенного преступления, обстоятельств субъективной стороны, связанных с отношением лица к содеянному. Это необходимо для принятия исчерпывающих мер по предупреждению совершения иных преступлений со стороны лица не достигшего совершеннолетнего возраста и о возможной ответственности его родителей или воспитателей.

Следователю и суду необходимо обратить особое внимание на условия жизни несовершеннолетнего в семье, на характеристики тех, кто фактически занимается его воспитанием, где и в качестве кого трудоустроены опекуны, попечители, законные представители, имеет ли подозреваемый или обвиняемый какое – либо имущество, самостоятельный заработок, иной источник дохода, в каком объеме, какие взаимоотношения складываются между родителями и иными лицами в семье, окружением, родственниками, не вытеснялся ли подросток из дома, не существовали ли факты самостоятельного покидания дома, соблюдены ли материальные или моральные права несовершеннолетнего и иные вопросы.

Большинство вопросов зависит от категории совершенного преступления и обстоятельств его совершения.

При выяснении условий учебы или работы должностное лицо следственных органов устанавливает в каком учебном заведении учится несовершеннолетний, его успеваемость, поведение в школе и на уроках, отношение со сверстниками и учителями (преподавателями). Так же следует выяснить с кем дружит указанное лицо, применялись ли к нему ранее меры

воспитательного характера за негативное поведение, приглашались ли родители в школу по поводу поведения лица, и за какие именно проступки.

Если несовершеннолетний не учится и не трудоустроен, следователем выясняется, когда и по каким причинам лицо оставило учебу или рабочую деятельность. В случаях исключения несовершеннолетнего из школы необходимо установить, насколько обоснованна эта крайняя мера, кем она принималась, участвовала ли при этом комиссия по делам несовершеннолетних, была ли она оповещена, способствовала ли она решению вопросов о трудоустройстве.

Если несовершеннолетний оставил работу, необходимо установить, уволился ли он по собственному желанию, или его уволили за проступки, повинности, наложив при этом дисциплинарные взыскания. Выяснению подлежит факт, было ли согласовано его увольнение с комиссией по делам несовершеннолетних, какие меры воспитательного характера принимали должностные лица администрации до его увольнения, как отреагировали законные представители на оставление работы, соблюдались ли при этом трудовые и иные права несовершеннолетнего при приеме и увольнении с работы в негосударственных коммерческих организациях, не было ли нарушений трудового законодательства в сфере трудовой деятельности (время работы, сверхурочное время), не вовлекался ли несовершеннолетний обвиняемый (подозреваемый) в запрещенную законом деятельность (производство и сбыт табачных изделий, алкогольной продукции, выпуск порнографических изданий и т.п.).

В целях установления интересов несовершеннолетнего лица следует выяснить его связи, время препровождения, круг его друзей и знакомых, которые отрицательно влияют на подростка.

Для того чтобы иметь полное представление о личности и личной жизни подростка важно знать, употребляет ли он спиртные напитки, наркотические и психотропные вещества, с какого времени и в каком количестве, что или кто способствовал такому времяпрепровождению.

Особенно это необходимо выяснять в ситуациях, когда несовершеннолетний совершает преступления в состоянии алкогольного или наркотического воздействия.

Исследованию подлежит поведение подростка в прошлом. При этом, существенное значение для рассматриваемого дела имеют следующие обстоятельства: совершал ли он ранее преступления или административные правонарушения, когда и какие; за какие именно преступления, на какие общественные отношения он посягал, в каком возрасте, на какой срок был осужден, где проходил отбывание наказания и как долго, как вел себя в местах лишения свободы, какие характеристики имел в данных местах. Также необходимо выяснить, не предоставлялась ли ему отсрочка исполнения приговора, находился ли в специальных воспитательных учреждениях, когда, за что, сколько времени, состоит ли на учете в специализированных учреждениях, привлекался ли ранее к иным видам ответственности.

Если несовершеннолетний отбывал наказание в воспитательной колонии и вернулся после пребывания в ней, необходимо установить, были ли приняты меры по его устройству и организации надзора за поведением и почему они не дали положительных результатов, а при повторном совершении преступления - причины рецидива.

В целях обеспечения благополучия несовершеннолетнего и создания необходимых условий для его адаптации в обществе по каждому уголовному делу следует выявлять причины возникновения антиобщественных взглядов и привычек, обращать внимание на обстоятельства, которые привели к формированию и реализации умысла совершить преступление, которые создали благоприятные условия для приготовления и совершения преступления, способствовали формированию организованной преступной группы (если таковые факты имеются).

Установлению подлежат источники приобретения или изготовления огнестрельного и холодного оружия, орудий взлома, спиртных напитков, наркотических и психотропных веществ, иных одурманивающих препаратов,

иных предметов, ограниченных к свободному обороту на территории нашей страны.

В случае совершения несовершеннолетним преступления в состоянии опьянения необходимо выяснить обстоятельства, связанные с приобретением и употреблением спиртных напитков, установить лиц, виновных в доведении подростков до состояния опьянения или продавших им спиртные напитки, решить вопрос о привлечении их к административной или уголовной ответственности.

Специально должны быть исследованы обстоятельства, способствовавшие рецидиву преступлений (отсутствие постоянной работы и заработка, иных средств к существованию, утрата жилища, наличие в семье психотравмирующих или тяжелых жизненных обстоятельств, неоказание социальной помощи или защиты органами милиции, опеки и попечительства и др.).

В этой связи необходимо по каждому делу устанавливать причины и условия, способствовавшие совершению преступления; не оставлять без реагирования выявленные недостатки и упущения в работе комиссий по делам несовершеннолетних и подразделений органов внутренних дел по предупреждению правонарушений несовершеннолетних, учебных заведений и общественных организаций.

Следует выносить частные определения с указанием конкретных обстоятельств, которые способствовали совершению преступления несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым), и лиц, по вине которых оно стало возможным, а также обеспечить строгий контроль за их исполнением.

Так, по уголовному делу № 1-122/2018 от 5 сентября 2018 г. рассмотренном Шелеховским городским судом Иркутской области были установлены обстоятельства и условия жизни несовершеннолетних

подсудимых, которые обвинялись в совершении нескольких эпизодов квалифицированных краж¹.

В числе прочего суд устанавливал, что каждый из подсудимых ранее не судим, является несовершеннолетним, не эмансипирован, холост, детей, иных иждивенцев не имеет, обучается в школе, характеризуется удовлетворительно, в порядке учебы оценивается на удовлетворительно и хорошо. Один из несовершеннолетних занимается в спортивной секции по мини-футболу.

В данном уголовном деле таких данных суду было достаточно для вынесения решения по уголовному делу.

Еще одним обстоятельством, подлежащим выяснению и установлению, является влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц (п.3 ч.1 ст. 421 УПК РФ). При этом, должностным лицам следственных органов (органов дознания) следует не только устанавливать таких лиц, но одновременно с этим решить вопрос о привлечении их к уголовной ответственности по ст. 150 или ст. 151 УК РФ.

Существуют прецеденты, когда законные представители совершают преступления в присутствии и даже в отношении несовершеннолетних, фактически давая негативный пример ребенку.

Совсем недавно, 10 марта 2019 года в средствах массовой информации была опубликована новость о расследовании резонансного преступления, совершенного в московской области законным представителем пятилетней девочки, которую мать оставила на 5 дней одну в квартире. Несовершеннолетняя находилась одна в квартире на Ленинградском шоссе. Соседи слышали ее плач, который долгое время не стихал и вызвали полицию. Ребенка доставили в реанимацию с признаками анорексии и гнойным отитом. Кроме того, у нее на шее обнаружили вросшую

¹Обзор статистических данных / сайт Шелеховского городского суда Иркутской области [Электронный ресурс] // URL: <http://shelehovsky.irk.sudrf.ru> (дата обращения 14.03.2019).

в кожу резинку для волос (в форме пружинки). У девочки отсутствуют социальные навыки¹.

В данном случае ребенок не является субъектом преступления, однако, подобного рода действия без вмешательства органов опеки и попечительства, сотрудников полиции и иных государственных надзорных органов более чем очевидно приведут к криминальному будущему ребенка. Именно поэтому в случае совершения преступления несовершеннолетним сотрудникам органов внутренних дел, следователям и дознавателям следует выяснять такие обстоятельства.

Возвращаясь к несовершеннолетним субъектам преступления, следует отметить, что поскольку к уголовной ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления могут быть привлечены лица, достигшие 18-летнего возраста и совершившие преступление умышленно, необходимо обязательно доказывать, осознавало ли взрослое лицо, допускало ли, что своими действиями вовлекает несовершеннолетнего в совершение конкретного преступления.

Фактические данные о влиянии на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц излагаются в формулировке обвинительного заключения, направляемого органами следствия или дознания, и раскрываются как обстоятельства, которые могут смягчать его ответственность.

Следует отметить, что при наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, устанавливается также, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими (ч.2 ст. 421 УПК РФ).

Так же, следует отметить, что в ходе производства предварительного расследования и судебного разбирательства по уголовному делу о преступлении средней тяжести (тяжком) преступлении, совершенном

¹ Официальный сайт новостей Российская газета [Электронный ресурс] //URL: <https://rg.ru>(дата публикации 29.03.2018).

подростком, устанавливается также наличие или отсутствие у лица заболевания, препятствующего его содержанию или обучению в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа.

Медицинское освидетельствование несовершеннолетнего проводится в ходе предварительного расследования на основании постановления следователя или дознавателя в порядке, установленном Постановлением Правительства РФ от 28.03.2012 № 259 (ред. от 15.08.2018) «Об утверждении Правил медицинского освидетельствования несовершеннолетнего на наличие или отсутствие у него заболевания, препятствующего его содержанию и обучению в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа». При этом, заключение о результатах медицинского освидетельствования несовершеннолетнего представляется в суд вместе с материалами уголовного дела.

Таким образом, следует сделать вывод о том, что в отношении несовершеннолетних следует устанавливать определенные обстоятельства, которые имеют процессуальное значение в конкретном уголовном деле и призваны воздействовать на следователя в целях наиболее тщательного изучения личности несовершеннолетнего для разрешения уголовного дела.

При этом, указанные обстоятельства, подлежащие установлению строго прописаны действующим законодательством и подлежат беспрекословному исполнению правоприменителем.

2.2 Особенности предварительного расследования по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

В целом, порядок проведения предварительного расследования по уголовным делам в отношении несовершеннолетнего не существенно отличается от общего порядка проведения предварительного расследования, за исключением некоторых особенностей, которые продиктованы существом

изучаемых нами общественных отношений и спецификой рассматриваемых уголовных дел.

Одной из главных особенностей производства предварительного расследования является выделение уголовного дела в отдельное производство.

При этом, в соответствии со ст. 422 УПК РФ, такое выделение обязательно. Однако, законодатель допускает, что в случае, когда выделение уголовного дела в отдельное производство невозможно, к несовершеннолетнему обвиняемому, привлеченному по одному уголовному делу с взрослым, применяются правила главы 50 УПК РФ.

Выделение уголовного дела в отдельное производство осуществляется в соответствии со ст. 154 УПК РФ.

При этом, важно указать, что выделение уголовного дела в отдельное производство для завершения предварительного расследования допускается, если это не отразится на всесторонности и объективности предварительного расследования и разрешения уголовного дела.

Производится указанная процедура на основании постановления следователя или дознавателя.

Так, например, в деле № 1-18/2018 от 19 февраля 2018 г. М., примерно в 22-00 часа, будучи в состоянии алкогольного опьянения, находясь возле магазина «Радеж» с ранее ему знакомыми несовершеннолетними, предложил последним совершить хищение спиртных напитков из торгового зала указанного магазина, которые в последующем совместно употребить, на что несовершеннолетние согласились, тем самым вступили с М. в преступный сговор. Далее, распределив роли каждого при совершении преступления, примерно в 22-07 часа, пройдя в торговый зал вышеуказанного магазина М. продемонстрировал несовершеннолетним, как необходимо совершать хищение спиртного, а несовершеннолетние прошли к витрине с алкогольной продукцией, где, реализуя свой единый совместный преступный умысел, направленный на тайное хищение имущества принадлежащего ООО

«Радеж», действуя совместно и по предварительному сговору, согласно заранее распределенным ролям, убедившись, что за их действиями никто не наблюдает, и они останутся тайными, один из несовершеннолетних похитил одну бутылку водки «Зимняя деревенька» объемом 0,5 литра стоимостью 158 рублей 46 копеек, которую спрятал в рюкзак, висящий на спине второго несовершеннолетнего, после чего похитил одну бутылку водки «Белый дракон» объемом 0,5 литра стоимостью 164 рубля 02 копейки, которую спрятал в левый рукав одетой на нем куртки, а второй несовершеннолетний при этом следил за окружающей обстановкой.

Далее М. и несовершеннолетние с места совершения преступления скрылись, распорядившись похищенным по своему усмотрению, причинив тем самым ООО «Радеж» материальный ущерб на общую сумму 322 рубля 48 копеек.

В данном примере уголовное дело в отношении двух несовершеннолетних, участвующих в сговоре, в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 154, ст. 422 УПК РФ выделено в отдельное производство¹.

Так же, в отдельное производство выделено уголовное дело № 1-177/2017 от 18 декабря 2017 г. в котором К. в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, находясь на территории базы отдыха получил от несовершеннолетнего, уголовное дело в отношении которого выделено в отдельное производство, по основанию предусмотренному п. 2 ч. 1 ст. 154, ст. 422 УПК РФ, предложение совершить тайное хищение чужого имущества с территории базы отдыха «Лотос»².

Следует отметить, что в целом, предварительное расследование в отношении несовершеннолетнего производится по общему правилу с момента возбуждения уголовного дела (ч.1 ст. 156 УПК РФ). Однако,

¹Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Котовского районного суда Волгоградской области. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://kotov.vol.sudrf.ru> // (дата публикации 20.02.2019).

²Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Ханкайского районного суда Приморского края Котовского районного суда Волгоградской области. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://hankaisky.prm.sudrf.ru> // (дата публикации 29.03.2018).

особенности возникают, в том числе и выделение в отдельное производство уголовного дела, после установления (документального подтверждения) факта несовершеннолетия лица.

Порядок применения мер принуждения к несовершеннолетним подробно рассматривается нами в следующем параграфе работы, а пока перейдем к иным особенностям, возникающим на этапе предварительного расследования.

Следующей особенностью производства предварительного расследования является порядок вызова несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) к следователю, дознавателю или в суд в целях расследования уголовного дела.

В соответствии со ст. 424 УПК РФ, вызов несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, к следователю, дознавателю или в суд производится через его законных представителей, а если несовершеннолетний содержится в специализированном учреждении для несовершеннолетних - через администрацию этого учреждения. Это сделано, прежде всего, для обеспечения возложения обязанностей по применению мер воздействия к более ответственному субъекту общественных отношений, к которым относятся совершеннолетние лица, и тем более работники специализированных учреждений.

Определенные ограничения на работу следственных органов в расследовании преступлений, совершенных несовершеннолетними накладывает ст. 425 УПК РФ.

Во-первых, допрос несовершеннолетнего не может длиться более 4 часов в день, а также продолжаться без перерыва более 2 часов.

Во-вторых, в допросе подростка, обвиняемого в совершении преступления должен в обязательном порядке участвовать защитник, который вправе задавать ему вопросы, а по окончании допроса знакомиться с протоколом и делать замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей.

В допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно. В случае, когда это не является обязательным, следователь, дознаватель обеспечивают участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого по ходатайству защитника либо по собственной инициативе.

При наличии педагога или психолога, указанные лица вправе с разрешения следователя, дознавателя задавать вопросы лицу, в отношении которого ведется допрос, а по окончании допроса знакомиться с протоколом допроса и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей.

Зачастую, участие в допросе указанных лиц является обоснованным со стороны следователя, в связи с тем, что третье лицо может давать показания как свидетель, в том случае, когда несовершеннолетний попытается изменить свои показания. И как показывает практика, в большинстве случаев такое лицо присутствует в ходе допроса.

Так, в деле № 22К-2206/2014 от 23 декабря 2014 г. рассматриваемом Верховным судом Республики Дагестан законный представитель указывает, что допрос был проведен вне ее присутствия в присутствии психолога, которого следователь пригласил по своему усмотрению. Суд счел проведение допроса правомерным, а результаты достаточными для вынесения решения. Более того, суд принял такое решение, игнорируя жалобы законного представителя на то, что она якобы не была надлежащим образом оповещена о проведении допроса согласно ст. 424 УПК РФ. Следователь в обоснование указанной ситуации указал, что она оповещалась по телефону¹.

Интересно с нашей точки зрения изучить дело № 22-645/2018 от 19 июня 2018 г., рассматриваемое Орловским областным судом, в котором

¹ Обобщение статистики за 2014 / сайт Верховного суда Республики Дагестан. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://vs.dag.sudrf.ru> // (дата публикации 29.04.2016).

стороной обвинения обжаловалось решение суда первой инстанции об отмене результатов расследования (протокол допроса) в связи с отсутствием в допросе психолога.

При этом, суд первой инстанции поддержал сторону защиты, указав, что допрос в качестве обвиняемой в отсутствие педагога или психолога проведены с нарушением требований уголовно-процессуального закона, что повлекло за собой нарушение порядка предъявления обвинения в целом, составление обвинительного заключения с такими нарушениями порядка привлечения в качестве обвиняемого и права лица на защиту, которые неустранимы в ходе судебного разбирательства, исключают возможность постановления судом приговора или вынесения иного решения на основе данного заключения. Таким образом, суд принял решение о возврате уголовного дела прокурору.

Сторона обвинения при этом указала, что, несмотря на то, что, лицо действительно страдает психическим расстройством, на момент проведения допроса, ей уже исполнилось 18 лет, а потому, требования ст. 425 не должны применяться. Сторона защиты же указывала, что преступление совершено еще до наступления 18 летнего возраста, а стало быть, по мнению стороны, правила проведения предварительного расследования должны применяться на момент совершения преступления.

В итоге, суд второй инстанции отменил решение нижестоящего суда и направил дело на новое рассмотрение, поддержав сторону обвинения.

Еще одной важной особенностью производства предварительного расследования в отношении подростков в возрасте до 18 лет, обвиняемых или подозреваемых в совершении преступлений является допуск к участию в уголовном деле с момента первого допроса несовершеннолетних законных представителей несовершеннолетнего (ч.1 ст. 426 УПК РФ).

Иными словами, в ходе расследования преступления, совершенного несовершеннолетним законный представитель наравне с иными участниками

уголовного судопроизводства принимает участие, реализуя свои права вплоть до окончания предварительного расследования.

При этом, законный представитель вправе знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний, присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя - в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника, знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей, заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, представлять доказательства, по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме.

Следователь, дознаватель вправе по окончании предварительного расследования вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему обвиняемому для ознакомления тех материалов уголовного дела, которые могут оказать на него отрицательное воздействие. Ознакомление с этими материалами законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого является обязательным.

Следует отметить, что законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Об этом следователь, дознаватель выносят постановление. В этом случае к участию в уголовном деле допускается другой законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

В противном же случае, решения принятые в нарушение правил об участии в уголовном производстве законных представителей подлежат

отмене, (например решение № 22-3379/2016 от 27 октября 2016 г., решение № 1-65/2017 от 28 марта 2017 г.)¹.

Окончание предварительного расследования возможно в двух вариантах. В соответствии с первым, дело передается в суд после формирования обвинительного заключения, в соответствии со вторым, к несовершеннолетнему применяются принудительные меры воспитательного воздействия.

Принудительным мерам воспитательного воздействия, и связанными с их применением проблемами посвящена Глава 3 выпускной квалификационной работы.

Согласно проводимых исследований проблематики ведения уголовного судопроизводства в отношении несовершеннолетнего на этапе предварительного расследования ученые выделяют ряд проблем.

Говоря о допросе, без проведения которого не обходится ни одно уголовное дело нельзя не отметить, что проведение указанного следственного действия напрямую связано с личностными психофизиологическими характеристиками и особенностями допрашиваемого лица, а так же психологическим взаимодействием, достигнутым между следователем и несовершеннолетним, что в общей совокупности и влияет на характер проводимого допроса, и его окончательные результаты.

В.Л. Васильев пишет: «Перед началом проведения допроса следователю следует определить психовозрастные особенности развития конкретного несовершеннолетнего, в отношении которого предстоит осуществление допроса».

Как справедливо отмечает В. Л. Васильев, следователь должен хорошо знать психологические особенности личности несовершеннолетних и

¹Обобщение судебной практики за 2016 и 2017 / сайт Зимовниковского районного суда Ростовской области и Хабаровского краевого суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL:<http://zimovnikovsky.ros.sudrf.ru> и <http://kraevoy.hbr.sudrf.ru> // (дата публикации 19.03.2018).

учитывать их при выборе тактических приемов проведения с ними того или иного следственного действия¹.

Так же по мнению ученых необходимо учитывать как безотлагательность данного следственного действия, так и физическое и психоэмоциональное состояние несовершеннолетнего.

Во-первых, несовершеннолетний гораздо быстрее утомляется, чем взрослый, а усталость может оказаться одним из источников ложных показаний².

Во-вторых, концентрация несовершеннолетнего падает гораздо быстрее концентрации взрослого человека, поэтому длительные допросы недопустимы, так как могут вызвать стрессовое состояние или состояние безразличия к происходящему, что может привести к самоговору или замкнутости несовершеннолетнего³.

Не случайно поэтому некоторые авторы среди условий, которые должны соблюдаться при допросе несовершеннолетних, называют «краткость (непродолжительность) допроса»⁴.

По мнению некоторых ученых, чрезвычайно сложно проводить отдельные следственные действия в отношении несовершеннолетних, в связи с этим, большую важность приобретает подготовка к проведению отдельных следственных действий в отношении несовершеннолетних⁵.

¹Васильев В. Л. Юридическая психология : учебник для вузов. 6-е изд. СПб. : Питер, 2017. С. 413.

²Васильев А. Н., Карнеева Л. М. Тактика допроса при расследовании преступлений. М., 1970. С. 179.

³Макаренко И. А. Тактика допроса несовершеннолетнего обвиняемого. Ж. Наука и право М., 2017. С. 34.

⁴Закатов А. А. Некоторые особенности тактики допроса несовершеннолетних // Вопросы криминалистической тактики : сб. трудов. Ташкент, 1978. С. 58.

⁵Ищенко Е. П., Егоров Н. Н. Криминалистика для следователей и дознавателей: научно-практическое пособие / Москва: Контракт: Инфра-М, 2013. С.212.

Как указывает И.С. Кон: «Поведению несовершеннолетних допрашиваемых лиц свойственны повышенная активность, подвижность, большая возбудимость и резкая смена настроений»¹.

Так же особенностью и определенными проблемами образует ограничение на проведение следственных действий в отношении несовершеннолетних. В частности речь идет о времени проведения допроса.

А.Г. Илларионов по этому поводу говорил: «Допрос несовершеннолетнего следует проводить как можно быстрее после полного восприятия им обстоятельств, связанных с событием преступления. Это обусловлено тем, что несовершеннолетний быстро забывает старые воспоминания под влиянием новых впечатлений, тем более, если интересующее событие не имеет для него резкого эмоционального значения».

Еще одной проблемой является участие в ходе допроса психолога.

Вопрос участия психолога в допросе несовершеннолетних в науке поднималась не раз многими учеными, такими как: Н.Б. Вахмянина, И.В. Гецманова, С.А. Голунский, Г.К. Рогинский и другими².

При этом, участие психолога стесняет несовершеннолетнего и вместо того, чтобы раскрывать сведения – несовершеннолетний замыкается в себе, становится недоверчивым и агрессивным.

Для решения подобных проблем может помочь использование помещения, оборудованного зеркалом Гезелла, в котором психологи могут беседовать с несовершеннолетним не нанося вреда психике³.

Особое значение такое средство приобретает при расследовании преступлений против половой свободы и половой неприкосновенности

¹Кон И.С. Социология личности. М:Просвещение, 1967. С. 142.

² Савицкая И.Г. К.Ю.Н. Некоторые организационные и процессуальные проблемы производства допроса несовершеннолетнего/ Вестник Воронежского института МВД России // вып. 325. 2017. С. 5.

³Зеркало Гезелла — стекло, выглядящее как зеркало с одной стороны и как затемнённое стекло — с другой. Активно применяется детскими психологами. Психологи наблюдают за детьми через зеркало Гезелла, не мешая им, что позволяет детям вести себя естественно и позволяет психологам верно оценить педагогическую ситуацию.

несовершеннолетних, когда установление психологического контакта с лицом затруднено.

Определенной проблемой проведения допроса несовершеннолетнего является выбор следователя между педагогом или психологом.

Практика показывает, что педагог (психолог) привлекается следователем, как правило, по знакомству, ввиду отсутствия между правоохранительным органом и социальным учреждением договора, заключённого в целях привлечения данного участника процесса к следственным действиям с участием несовершеннолетних¹.

По мнению И.Г. Савицкой, по определенным категориям дел именно участие психолога, а не педагога может оказать существенную помощь в установлении психологического контакта с несовершеннолетним. Это особенно важно, если подросток замкнут, недоверчив, с трудом налаживает отношения с окружающими, а также при расследовании преступлений, совершенных на сексуальной почве.

Таким образом, следует сделать вывод, что ключевыми особенностями проведения предварительного расследования в отношении несовершеннолетних выступает тот факт, что уголовное дело может быть выделено в отдельное производство, а производство допроса, некоторых иных следственных действий требует обязательного участия законных представителей или лиц специализированных учреждений, педагога (психолога).

¹Савицкая И.Г. Некоторые организационные и процессуальные проблемы производства допроса несовершеннолетнего/ Вестник Воронежского института МВД России // вып. 325. 2017. С. 5.

2.3 Особенности применения к несовершеннолетним подозреваемым и обвиняемым мер процессуального принуждения

В соответствии со ст. 423 УПК РФ задержание несовершеннолетнего подозреваемого, а также применение к нему меры пресечения в виде заключения под стражу производятся в общем порядке, установленном статьями 91, 97, 99, 100 и 108 УПК РФ.

Задержание несовершеннолетнего лица проводится в общем порядке, без каких-либо изъятий и исключений.

Особенности возникают избрании меры пресечения к несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому.

При этом, наряду с общими мерами пресечения, которые следователь или дознаватель может применить в отношении несовершеннолетнего, таких как: подписка о невыезде, личное поручительство, наблюдение командования воинской части, присмотр за несовершеннолетним обвиняемым, запрет определенных действий, залог, домашний арест и заключение под стражу – следователь вправе применить специальную меру пресечения – характерную только для несовершеннолетних – присмотр за несовершеннолетним обвиняемым (ч. 4 ст. 98 УПК РФ).

При этом сам законодатель устанавливает требование, согласно которому в каждом случае должна обсуждаться возможность отдачи несовершеннолетнего обвиняемого или подозреваемого под присмотр (ст. 105 УПК РФ).

Следует отметить, что ст. 105 УПК РФ характеризует специальную меру пресечения в отношении несовершеннолетнего, которая состоит в обеспечении его надлежащего поведения со стороны родителей, иных законных представителей, опекунов, попечителей или иных заслуживающих доверия лиц, а также должностными лицами специализированного детского учреждения, в котором он находится, о чем эти лица дают письменное обязательство.

При избрании меры пресечения в виде присмотра дознаватель, следователь или суд разъясняет лицам их ответственность, связанную с обязанностями по присмотру за лицом. Более того, к лицам, которым несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый был отдан под присмотр, в случае невыполнения ими обязательства по присмотру, могут быть применены меры взыскания.

По словам Е.Г. Васильевой: «Введение особой меры пресечения в отношении указанных лиц не случайно. Повышенное внимание, уделяемое правам несовершеннолетних, обуславливается важностью защиты ребенка, который в силу своей эмоциональной, духовной, интеллектуальной и физической незрелости нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту»¹.

Дифференциация мер воздействия позволяет не только более эффективно решать задачи уголовного судопроизводства, но и достигать цели гармоничного развития и воспитания подростков. Специальная мера пресечения вызвана сохраняемой еще возможностью оказать влияние на подростка, в отличие от совершеннолетнего лица, со стороны взрослых. Сущность данной меры пресечения состоит в обеспечении надлежащего поведения обвиняемого (подозреваемого) несовершеннолетнего посредством присмотра за ним уполномоченных на то лиц².

Необходимо отметить, что, находясь под присмотром, несовершеннолетний должен обладать всем комплексом конституционных прав; лица, осуществляющие присмотр, в свою очередь, не вправе самостоятельно ограничивать несовершеннолетнего в его законных правах. Однако, при применении данной меры пресечения подросток, безусловно, попадает в более или менее строгую зависимость от присматривающего лица, которое может до некоторой степени ограничивать свободу его действий,

¹ Васильева Е. Г. Меры уголовно-процессуального принуждения. Уфа: Изд-во БашГУ. 2013. С. 109.

² Васильева Е. Г. Меры уголовно-процессуального принуждения. Уфа: Изд-во БашГУ. 2013. С. 110.

оказывать на него психическое давление, ибо без этого эффективный присмотр просто невозможен.

Этой связи большое значение играет вопрос определения круга лиц, на которых может быть возложена обязанность по присмотру.

Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым является одним из разновидностей психологически-принудительным мер пресечения, и по своему содержанию схожу споручительством.

Суть присмотра состоит в том, чтобы обеспечить надлежащее поведение несовершеннолетнего, которое заключается в следующем.

Во-первых, не покидать постоянное или временное место жительства без разрешения дознавателя, следователя или суда, т. е. несовершеннолетний должен уведомлять дознавателя, следователя и суд о перемене места проживания в пределах одного населенного пункта¹.

Во-вторых, в назначенный срок являться по вызовам дознавателя, следователя и в суд. Это предполагает, что несовершеннолетний не должен скрываться и обязан являться в назначенный срок по вызовам дознавателя, следователя и в суд.

И, в-третьих, несовершеннолетний не должен иным путем препятствовать производству по уголовному делу. Данная мера пресечения является исключительной и имеет ряд преимуществ. Несовершеннолетний не отдалается от семьи, продолжает посещать занятия в школе, что позволяет проводить с ним более эффективно воспитательные работы, родителям удобнее устанавливать над ребенком контроль, что обеспечит надлежащее поведение со стороны него².

К несовершеннолетнему подозреваемому (обвиняемому) может применяться и заключение под стражу.

¹Исакова А. С. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым как мера пресечения в уголовном процессе // Молодой ученый. 2016. №11. С. 530. URL <https://moluch.ru> (дата обращения 22.05.2019).

²Исакова А. С. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым как мера пресечения в уголовном процессе // Молодой ученый. 2016. №11. С. 531 URL <https://moluch.ru> (дата обращения 22.05.2019).

О задержании, заключении под стражу или продлении срока содержания под стражей несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого незамедлительно извещаются его законные представители.

И хотя эта мера исключительная, в некоторых случаях ее применение более чем оправдано, когда речь идет о совершении лицом тяжких и особо тяжких преступлений, таких как в случае с пермской школой или политехническим колледжем в Керчи, а так же в иных случаях, когда несовершеннолетний может скрыться от следствия или продолжить заниматься преступной деятельностью.

В подобных случаях полная и строгая изоляция от общества – лучшее решение не только в интересах проводимого расследования, но и в интересах самих несовершеннолетних.

«Пекинские правила» ориентируют на применение принуждения к несовершеннолетним правонарушителям только в самых крайних случаях и в течение минимально необходимого времени.

Более того, приоритетным они считают избрание мер пресечения, не связанных с заключением под стражу и альтернативных ему (например, постоянный надзор, активная воспитательная работа, помещение в воспитательное заведение), а содержание под стражей до суда рассматривают в качестве крайней меры, которая может применяться только в течение кратчайшего периода времени (п.13 «Пекинских правил»). Такой подход обусловлен в первую очередь целью ювенального правосудия – обеспечение благополучия несовершеннолетнего.

В то же время УПК РФ почти не предусматривает особенностей задержания и заключения под стражу несовершеннолетних. Это означает, что несовершеннолетние задерживаются и заключаются под стражу в таком же порядке и на такой же срок, как и взрослые.

Единственное отличие состоит в том, что к несовершеннолетнему обвиняемому (подозреваемому) заключение под стражу в качестве меры пресечения может быть применено в случае, если он подозревается или

обвиняется в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления. В исключительных случаях эта мера пресечения может быть избрана в отношении несовершеннолетнего, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления средней тяжести (ч.2 ст.108 УПК РФ).

При этом законодатель не указал, какие случаи следует считать исключительными. Во избежание произвольного толкования указанной нормы на практике такими случаями необходимо считать те, которые перечислены в ч.1 ст.108 УПК РФ и являются исключительными для заключения под стражу взрослых подозреваемых, обвиняемых при совершении ими преступлений небольшой тяжести: если подозреваемый или обвиняемый не имеет постоянного места жительства на территории РФ; его личность не установлена; им нарушена ранее избранная мера пресечения; он скрылся от органов предварительного расследования или от суда.

Установление иного, в том числе более широкого, перечня исключительных случаев для несовершеннолетних означало бы ухудшение их положения по сравнению со взрослыми, что в принципе недопустимо.

Особое внимание в правоприменительной практике, а так же со стороны общественных организаций по защите прав несовершеннолетних уделяется на применение меры пресечения в виде заключения под стражу.

Причина такого пристального внимания нам ясна и понятна.

Заключение под стражу несовершеннолетнего в специализированный изолятор временного содержания органов внутренних дел (иных ФОВ) и пребывание подростка в условиях изоляции от общества – могут пагубно сказаться на его психике.

Несмотря на это, во многих случаях применяется именно данная мера пресечения, несмотря на то, что «Пекинские правила» ставят своей целью сокращение таких исключительных процедур¹.

¹ Смирнов А. В. Комментарий к Уголовно - процессуальному кодексу Российской Федерации. М.: Норма, 2017. С.398.

В ходе предварительного расследования первоначальное решение о том, какую именно меру пресечения следует избрать обвиняемому (подозреваемому), принимает дознаватель или следователь. Следует отметить, что порой преступления, совершаемые несовершеннолетними, шокируют своей дерзостью, цинизмом, потребительским отношением к жизни и, соответственно, потерпевшие по уголовному делу заинтересованы и желают, чтобы обвиняемым (подозреваемым) была избрана самая строгая мера пресечения, а в дальнейшем – и справедливое наказание¹.

Для несовершеннолетнего, совершившего преступление, чаще всего характерны подавленность или, наоборот, приподнятость настроения, нежелание давать правдивые показания из-за боязни прослыть трусом. Зная общие психологические особенности несовершеннолетних, следователь (дознаватель) должен помнить о том, что проявление эмоций индивидуально у каждого. Выражение подавленности или приподнятости настроения свидетельствует об отношении несовершеннолетнего к преступлению и обуславливает выбор той или иной меры пресечения².

Подписка о невыезде как мера пресечения в отношении несовершеннолетнего носит характер психического принуждения, т.к. ее нарушение может повлечь применение к обвиняемому (подозреваемому) более строгой меры пресечения, о чем он письменно предупреждается при отобрании подписки о невыезде.

Представляется, что наиболее эффективна данная мера пресечения в том случае, если несовершеннолетний обвиняемый (подозреваемый) будет являться в правоохранительные органы не просто для проведения

¹ Виноградов А. В. Цели уголовной политики в отношении несовершеннолетних: соотношение доктрины и правотворчества / А. В. Виноградов // Труды Академии управления МВД России. 2016. № 1, С.16.

² Стельмах В. Ю. Некоторые актуальные проблемы возникновения процессуального статуса подозреваемого / В. Ю. Стельмах // Вестник Калининградского филиала Санкт-Петербургского университета МВД России. 2015. № 4 (42). С. 53.

следственных действий, а следователю (дознавателю) удастся установить некий индивидуальный контроль за данным лицом¹.

Обязательство о явке несовершеннолетнего не преследует цели пресечь или предупредить неправомерные действия подозреваемого, обвиняемого. Взятие обязательства о явке у несовершеннолетних лиц вызывается необходимостью обеспечить их своевременную явку. Чаще всего такая мера пресечения в отношении несовершеннолетнего применяется, когда по уголовному делу недостаточно доказательств его причастности к совершенному преступлению, а соответственно, не ясна перспектива привлечения к уголовной ответственности и направления уголовного дела в суд².

Меру пресечения – домашний арест можно рассмотреть как альтернативу заключению под стражу для несовершеннолетнего. Сущность домашнего ареста состоит в нахождении подозреваемого или обвиняемого несовершеннолетнего в полной либо частичной изоляции от общества в жилом помещении, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях.

Учитывая, что в большинстве случаев несовершеннолетние подозреваемые (обвиняемые) учатся, реже работают, они не смогут быть полностью изолированы от общества, т. к. основную часть времени они будут проводить вне жилища. Таким образом, можно сказать, что подобная мера пресечения превращает домашний арест в подписку о невыезде³.

Судебная практика показывает, что в большинстве случаев к несовершеннолетним применяются «общие» меры пресечения.

¹Мальшева Ю. В. Теоретико-правовые основы реализации решений Европейского Суда по правам человека в уголовном процессе Российской Федерации / Ю. В. Мальшева // Труды Академии управления МВД России. 2017. № 1 (41), С. 19.

²Кокорин Д. Л. Отдельные аспекты тактики допроса несовершеннолетних / Д. Л. Кокорин, С. В. Мосина // Вестник Уральского юридического института МВД России. 2016. № 2. С. 23.

³Виноградов А. В. Цели уголовной политики в отношении несовершеннолетних: соотношение доктрины и правотворчества / А. В. Виноградов // Труды Академии управления МВД России. 2016. № 1, С. 19.

Так, в деле № 22К-2177/2018 от 28 сентября 2018 г. Воронежским областным судом в апелляционном порядке отклонена жалоба на решение о продлении содержания под стражей несовершеннолетнего в связи с совершением им преступления, предусмотренного ст. 111 УК РФ, несмотря на то, что сторона защиты неоднократно пыталась изменить меру пресечения на предусмотренную ст. 105 УПК РФ¹.

Аналогичное решение принял судья Приморского краевого суда Приморского края по делу № 22-3711/2018 22К-3711/2018 от 20 июля 2018 г., в котором несовершеннолетнее лицо обвинялось в совершении преступления, предусмотренного ст. 158 УК РФ.

При этом, суд апелляционной инстанции так же отказал в удовлетворении жалобы стороне защиты о применении норм ст. 105 УПК РФ в связи с тем, что несовершеннолетний подозревается в совершении тяжкого преступления, не трудоустроен, ранее привлекался к уголовной ответственности за совершение преступлений против собственности, установление причастности подростка к совершению вышеуказанного преступления стало возможно в результате проведенных оперативно-розыскных мероприятий.

Кроме того, в отделе дознания ОМВД России в отношении подростка возбуждено еще уголовное дело по признакам преступления, предусмотренного ч.1 ст. 161 УК РФ, в связи с чем, у следствия имеются все основания полагать, что находясь на свободе, лицо может скрыться от органов предварительного следствия и суда, продолжить заниматься преступной деятельностью или иным образом воспрепятствовать установлению истины по уголовному делу.

В деле № 22К-1030/2018 от 25 июля 2018 г. (апелляционный порядок) Вывод суда первой инстанции о необходимости изменения несовершеннолетнему обвиняемому Р. меры пресечения на более строгую в

¹ Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Воронежского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.vrn.sudrf.ru> // (дата публикации 20.01.2019).

виде заключения под стражу основан на фактических обстоятельствах дела, и является обоснованным.

Суд учёл подозрение Р. в совершении новых тяжких преступлений, допущенные им нарушения возложенных на него судом запретов, в том числе совершение правонарушений в ночное время, а также неспособность родителей контролировать поведение сына. Кроме того, разрешая вопрос о более строгой мере пресечения, суд учёл общественную опасность несовершеннолетнего Р., обвиняемого в совершении десяти преступлений, восемь из которых относятся к категории тяжких, два – к категории средней тяжести.

Учитывая указанные обстоятельства, выводы суда о том, что Разумов может скрыться, продолжить заниматься преступной деятельностью, воспрепятствовать производству по уголовному делу, оказать давление на свидетелей, и о невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения, являются обоснованными.

Таким образом, в данном случае, так же решение о продлении содержания под стражей суд счел обоснованным¹.

В деле № 22К-193/2018 от 15 марта 2018 г. органами предварительного следствия С. подозревался в хулиганстве, то есть грубом нарушении общественного порядка, выражающем явное неуважение к обществу, совершенном с применением предметов, используемых в качестве оружия, совершенным группой лиц по предварительному сговору.

В отношении указанного лица так же принималось решение о содержании под стражей.

Доводы стороны защиты, которая ходатайствовала об отмене решения о содержании под стражей были весьма убедительны.

Так, сторона защиты указывала, что органы следствия не представили, ни достаточных доказательств причастности Савина к инкриминируемому

¹Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Верховного Суда Республики Карелия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://vs.kar.sudrf.ru> // (дата публикации 06.12.2018).

преступлению, ни наличия исключительных обстоятельств, подтверждающих необходимость избрания в отношении несовершеннолетнего подозреваемого столь строгой меры пресечения, как заключение под стражу. По мнению адвоката, представленными в суд данными причастность Савина к совершению преступления не подтверждается, а свидетельствует лишь о самовольном уходе подростка из училища (в данном случае преступление совершено воспитанниками специализированного учреждения).

При этом, факт добровольного возвращения несовершеннолетнего в училище также не учтен судом.

Сторона защиты настаивала, что данные о личности ее подзащитного не подтверждают наличие исключительных обстоятельств для его изоляции, поскольку Савин, который был направлен в данное учреждение за совершение кражи, в связи с добросовестным отношением к учебе и труду характеризуется в целом положительно и, не обладая лидерскими качествами, допускал лишь нарушения внутренних правил поведения специального учебного заведения.

Несмотря на доводы стороны защиты, суд указал, что в ходе избрания меры пресечения Савина вопрос о применении присмотра должностных лиц специального училища подробно выяснялся в судебном заседании с участием защитника, самого подозреваемого С., его законного представителя и социального педагога. Однако, в сложившейся ситуации указанная мера стала бы неэффективной.

Таким образом, и в данной ситуации суд установил правомерность применения содержания под стражей, несмотря на то, что сама статья 213 УК РФ не является тяжким преступлением¹.

Иное решение принял Верховный суд Республики Дагестан в деле № 22К-1428/2018 от 22 августа 2018 г., в котором несовершеннолетнее лицо

¹Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Псковского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.psk.sudrf.ru/> (дата публикации 26.03.2018).

подозревалось в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст. 228 УК РФ, и к которому суд первой инстанции применил нормы ст. 108 УПК РФ¹.

Сторона защиты добилась от суда второй инстанции отмены решения о продлении заключения под стражу и замены его на меру пресечения, предусмотренную ст. 105 УПК РФ.

В данном случае суд удовлетворил жалобу стороны защиты. При этом, суд вышестоящей инстанции мотивировал свое решение следующим образом.

В отношении обвиняемого (подозреваемого) может быть избрана мера пресечения в виде заключения под стражу, при наличии достаточных оснований полагать, что он скроется от следствия, может продолжить преступную деятельность, угрожать участникам уголовного судопроизводства. Мера пресечения может избираться также для обеспечения исполнения приговора.

При этом в числе других обстоятельств, учитывается тяжесть предъявленного обвинения и данные о личности. При этом, заключение под стражу в качестве меры пресечения применяется при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения. Вместе с тем, в соответствии с разъяснениями содержащимися в п.11 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О практике применения судами законодательства о мерах пресечения в виде заключения под стражу, домашнего ареста и залога», и в силу требований статьи 423 УПК РФ при рассмотрении ходатайства следователя или дознавателя о заключении под стражу несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого суду следует обсуждать возможность отдачи его под присмотр.

Исходя из конкретных обстоятельств дела, тяжести преступления и с учетом данных о личности несовершеннолетнего, об условиях его жизни и воспитания, а также об отношениях с родителями судье на основании

¹Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Верховного Суда Р. Дагестан Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://vs--dag.sudrf.ru> // (дата публикации 26.03.2018).

статьи 105 УПК РФ надлежит обсуждать возможность применения такой меры пресечения, как присмотр за несовершеннолетним родителями, опекунов, попечителей или других заслуживающих доверия лиц, а за несовершеннолетним, находящимся в специализированном детском учреждении, - присмотр должностных лиц этого учреждения.

Более того, несмотря на то, что в соответствии с ч. 1 ст. 108 УПК РФ мера пресечения в виде заключения под стражу может быть избрана лишь при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения, судом первой инстанции не обсуждена и возможность применения какой-либо иной меры пресечения.

Таким образом, можно подвести итог. Применение мер принуждения в отношении несовершеннолетних лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступления накладывает свои особенности при работе должностных лиц и органов следствия и дознания.

Что касается задержания, то оно проводится в общем порядке, определяемом положениями ст. 91-92 УПК РФ и не содержит каких-либо особенностей, характерных для несовершеннолетних.

Особенности возникают при производстве некоторых следственных действий (рассмотренный ранее допрос) и применении мер пресечения.

В то же время, как показывает практика, чаще всего уполномоченные на расследование преступлений должностные лица обходятся мерами пресечения, применяемыми в общем порядке, и редко обращаются к специальной мере пресечения, предусмотренной ст. 105 УПК РФ.

ГЛАВА 3 ПРЕКРАЩЕНИЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ С ПРИМЕНЕНИЕМ ПРИНУДИТЕЛЬНОЙ МЕРЫ ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ

3.1 Основания прекращения уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия

Основания для прекращения уголовного преследования с применением принудительной меры воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних устанавливается ст. 427 УПК РФ.

При этом, ученые-теоретики в области уголовного процесса, такие как Ф.В. Габечия, В.О. Боровиков сходятся во мнении, что указанная мера применяется в целях воздействия на несовершеннолетнего и исключения причинения несовершеннолетнему психологического воздействия и душевных травм последующим рассмотрением уголовного дела и наказанием¹.

Необходимо сразу отметить, что для применения принудительной меры воспитательного воздействия необходимо наличие оснований, которые строго установлены действующим законодательством.

Так, применение принудительной меры воспитательного воздействия (далее меры воздействия) согласно ч. 1 ст. 427 возможно только в случае, если несовершеннолетнее лицо обвиняется в совершении преступного деяния, которое согласно действующего УК РФ относится к числу преступлений небольшое и средней тяжести.

¹ Габечия Ф.В. Возраст и преступление /Факторы педагогической запущенности и психологические вопросы коррекции делинквентного поведения несовершеннолетних. Воронеж: Воронежский государственный педагогический институт. 2015. №12. С. 89 и Боровиков В.О. Совершенствование института уголовной ответственности несовершеннолетних //Уголовное право. 2016. №7. С.56.

По тяжким и особо тяжким преступлениям несовершеннолетние не могут подпадать под круг лиц, в отношении которых будет применены меры воздействия.

Ключевой особенностью применения мер воздействия в отношении несовершеннолетних и основанием для их применения является срок расследования.

Данная мера воздействия может быть применена к несовершеннолетнему только на стадии досудебного производства в ходе предварительного расследования, которая как мы знаем, оканчивается направлением обвинительного заключения.

При этом, вопрос, может ли применяться данная мера после направления обвинительного заключения является дискуссионным.

Судебная и правоприменительная практика показывает, что такое возможно только в том случае, если в результате судебного рассмотрения уголовного дела, оно направляется следователю на стадию предварительного расследования.

В любом случае при применении принудительных мер воздействия должно быть выполнено главное условие прямо установленное в ч.1 ст. 427 УПК РФ– «...исправление несовершеннолетнего обвиняемого может быть достигнуто без применения наказания...».

Что именно это значит – законодатель не разъясняет. Не разъясняет это и Верховный Суд Российской Федерации.

В связи с этим – в правоприменительной и судебной практике создается огромное количество случаев, когда сторона защиты ходатайствует о применении данных мер, тогда как сторона обвинения настаивает на обычном порядке уголовного судопроизводства.

В рамках положений уголовно-процессуального законодательства на сегодняшний день к несовершеннолетнему могут быть назначены принудительные меры воспитательного воздействия, такие как:

- а) предупреждение;

б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;

в) возложение обязанности загладить причиненный вред;

г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

При этом, предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений.

По большому счету, как отмечают ученые в области уголовного процесса, данная мера воспитательного воздействия является аналогом административного вида наказания и ставит своей целью исправление несовершеннолетнего в рамках административного воздействия, как отмечает Х.Б. Аликперов: «На честном слове»¹.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

Практически данный вид воспитательного воздействия проверяется регулярным посещением несовершеннолетнего в семье в вечернее время, наблюдением за несовершеннолетним (редко) и взаимодействием с общественными организациями, коллективами (место работы, учебы) в которых состоит и проводит время указанных несовершеннолетних.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего и наличия у него соответствующих трудовых навыков.

Практически применение данной меры состоит в осуществлении конкретных положительных действий, совершаемых в отношении

¹ Аликперов Х.Б. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних //Законность. 2014. №2. С.105.

потерпевшего по уголовному делу или государства. Данные действия чаще всего носят имущественный характер.

К сожалению, в Российской Федерации массово отсутствует практика законной трудовой деятельности несовершеннолетних с регистрацией в организации-работодателя.

В то же время, возмещение вреда в большинстве случаев производится несовершеннолетним в порядке досудебного производства и на момент рассмотрения ходатайства следователя о применении норм воспитательного воздействия вред уже возмещен.

В результате совокупности влияния этих двух факторов – с 2016 года мы не нашли ни одного уголовного дела о применении указанной меры воспитательного воздействия в судах общей юрисдикции крупных населенных пунктов.

Следующая мера воздействия затрагивает ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего. Применение данной меры может предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательную организацию либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа.

Важно отметить, что перечень указанных требований не является окончательным. Правоприменитель вправе указывать иные требования к поведению несовершеннолетнего.

Необходимо так же отметить, что применение мер воспитательного воздействия возможно и в том случае, если несовершеннолетнее лицо совершает преступление средней тяжести или тяжкое преступление.

В таком случае несовершеннолетний может быть освобожден судом от наказания и помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа. Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная мера воспитательного воздействия в целях исправления несовершеннолетнего, нуждающегося в особых условиях воспитания, обучения и требующего специального педагогического подхода. Несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им возраста восемнадцати лет, но не более чем на три года.

При этом, пребывание несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа прекращается до истечения срока, установленного судом, если судом будет признано, что несовершеннолетний не нуждается более в применении данной меры, либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении.

Не утихают споры среди ученых-юристов в области уголовного процесса о том, входит ли указанная мера в число мер воспитательного воздействия или нет. По смыслу положений ст. 427 УПК РФ такое не предусмотрено, потому как ссылка в норме права отводит нас к с. 90 УК РФ. В то же время как утверждают противники такого видения, в ч. 2 ст. 92 УК РФ указано: «... Помещение в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа применяется как принудительная мера воспитательного воздействия...».

По нашему мнению – это является особой мерой воспитательного воздействия, находящейся вне рамок положений ст. 427 УК РФ, имеющей общие черты уголовно-правового а не уголовно-процессуального характера.

Что касается оснований для применения мер воздействия - правоприменители чаще всего указывают признание вины, раскаяние, характеристики, возмещение вреда.

В деле № 1-88/2018 от 21 сентября 2018 г. при изучении личности несовершеннолетнего подсудимого О. было установлено, что вину свою он признал как в ходе дознания, так и в судебном заседании, что свидетельствует о том, что в содеянном он искренне раскаялся, по месту жительства главой Администрации муниципального района Республики Ингушетия и участковым уполномоченным полиции ОУУП и ПДН МО МВД России «Сунженский» Республики Ингушетия характеризуется с положительной стороны, впервые привлекается к уголовной ответственности, возместил потерпевшему причинённый ущерб¹.

В деле № 22-1272/2018 от 6 сентября 2018 г. рассматриваемым Ярославским областным судом в качестве оснований для применения мер воздействия (применение меры было осуществлено по просьбе стороны защиты, тогда как прокурор ходатайствовал о проведении общего порядка ведения уголовного судопроизводства) было указано наличие у лица хронического заболевания².

В данном случае сторона обвинения обжаловала решение суда первой инстанции о применении мер воздействия.

В обоснование своей позиции прокурор указывал, что после прекращения уголовного дела М. уверовал в безнаказанность, его поведение ухудшилось, также, по мнению стороны, суд не принял во внимание информацию об общении М. с лицами, склонными к совершению преступлений.

Несмотря на доводы стороны обвинения, решение по существу было поддержано апелляционным судом.

Таким образом, следует отметить, что меры принудительного воспитательного воздействия устанавливаются правоприменителем при

¹Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Сунженского районного суда Р. Ингушетия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://sunjaing.sudrf.ru/> (дата публикации 12.03.2019).

²Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Ярославского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://oblsud--jrs.sudrf.ru/> (дата публикации 16.02.2019).

наличии строго определенных законодательством условий и обстоятельств, которые образуют собой основания для применения таких мер.

При этом, действующее уголовно-процессуальное законодательство не перечисляет указанные меры, а в ч.1 ст. 427 лишь отсылает нас к нормам материального уголовного права.

В то же время УК РФ устанавливает не только перечень воспитательных мер принудительного воздействия, но и дает характеристику каждого из них, а так же приводит пример конкретных действий, которые могут быть ограничены в отношении несовершеннолетних, к которым применяются запреты и ограничения.

3.2 Процессуальный порядок прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетнего с применением принудительной меры воспитательного воздействия

Особенностью применения принудительных мер воспитательного воздействия является определенный порядок применения данных мер. В соответствии с ч.1 ст. 427 следователь при наличии оснований, рассмотренных нами в предыдущем параграфе вправе ходатайствовать о применении мер воздействия с согласия руководителя следственного органа, а дознаватель - с согласия прокурора.

Таким образом, инициатива о применении указанных мер лежит на следователе или дознавателе, и оформляется в виде постановления и направляется в суд (с согласия, как мы уже отмечали – определенных лиц правоохранительных органов). Итоговое решение принимает суд.

При этом, необходимо отметить, что в соответствии с ч.2 ст. 427 УПК РФ, суд рассматривает ходатайство и материалы уголовного дела, совершенного несовершеннолетним лицом в порядке, установленном положением о применении к несовершеннолетнему меры

пресечения в виде заключение под стражу, за исключением правил, устанавливающих процессуальные сроки принятия такого решения.

Важно отметить так же, что суд по своей инициативе вправе применить принудительную меру процессуального принуждения. В соответствии с ч. 3 ст. 427 УПК РФ, суд, получив уголовное дело с обвинительным заключением или обвинительным актом, вправе прекратить его и применить к несовершеннолетнему обвиняемому принудительную меру воспитательного воздействия.

Так же, в соответствии с ч.4 ст. 427 УПК РФ: «Суд в постановлении о применении к несовершеннолетнему обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия вправе возложить на специализированное учреждение для несовершеннолетних контроль за исполнением требований, предусмотренных принудительной мерой воспитательного воздействия».

В соответствии с ч.5 ст. 427 УПК РФ: «В случае систематического неисполнения несовершеннолетним этих требований суд по ходатайству специализированного учреждения для несовершеннолетних отменяет постановление о прекращении уголовного преследования и применении принудительной меры воспитательного воздействия и направляет материалы уголовного дела руководителю следственного органа или начальнику органа дознания».

Дальнейшее производство по уголовному делу продолжается в общем порядке.

Следует учесть, что для прекращения уголовного преследования и применения меры принудительного воздействия необходимо согласие самогонесовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), а в случае, если законный представитель будет возражать против такого применения – производство будет так же осуществляться в общем порядке (ч.6 ст. 427 УПК РФ)

Определенные особенности применения принудительных мер воспитательного воздействия в отношении

несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого вносятся положениями ст. 432 УПК РФ, некоторые из которых, как было указано во введении к выпускной квалификационной работе – были существенным образом отредактированы в декабре 2018 года.

В случае, когда при рассмотрении уголовного дела о преступлении средней тяжести или тяжком преступлении будет признано достаточным помещение несовершеннолетнего подсудимого, совершившего это преступление, в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, то суд, постановив обвинительный приговор, освобождает несовершеннолетнего осужденного от наказания и направляет его в указанное учреждение на срок до наступления совершеннолетия, но не более трех лет.

Таким образом, закон устанавливает определенный срок применения меры воспитательного воздействия в рамках применения ст. 432 УПК РФ.

При этом, что касается срока пребывания, то в соответствии с ч.3 ст. 432 УПК РФ: «Пребывание несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа может быть прекращено до достижения им совершеннолетия, если отпадет необходимость в дальнейшем применении к нему данной меры либо если у него выявлено заболевание, препятствующее его содержанию и обучению в указанном учреждении», а в соответствии с ч.4. ст. 432 УПК РФ: «Продление срока пребывания несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа допускается, если судом будет признано, что несовершеннолетний осужденный нуждается в дальнейшем применении к нему данной меры».

Ходатайство о прекращении пребывания либо продлении срока пребывания несовершеннолетнего в таком учреждении принимается специализированной комиссией, которая в заключении выносит соответствующее ходатайство или мотивированное представление перед

судом, обосновывая такую необходимость (не позднее чем 1 месяц до истечения срока принудительной меры) (ч. 4 ст. 432 УПК РФ).

При этом, такое мотивированное представление подлежит обязательному согласованию с комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту нахождения указанного учреждения.

Важно отметить, что в соответствии с ч.4 ст. 432 УПК РФ: «Прекращение пребывания несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа либо перевод его в другое специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа осуществляется по мотивированному представлению администрации учреждения, согласованному с комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту нахождения указанного учреждения, либо по ходатайству несовершеннолетнего осужденного, его родителей или иных законных представителей».

При этом, законодатель устанавливает срок не менее шести месяцев со дня поступления несовершеннолетнего осужденного в указанное учреждение для направления в суд ходатайства несовершеннолетнего осужденного, его родителей или иных законных представителей о прекращении пребывания несовершеннолетнего осужденного.

Так же, частью 4 ст. 432 УПК РФ установлен срок повторного обращения в случае отказа в первый раз.

«Повторное представление либо ходатайство может быть подано в суд не ранее чем по истечении шести месяцев со дня вынесения решения суда об отказе в прекращении пребывания несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа. Вопрос о продлении, прекращении или восстановлении срока пребывания несовершеннолетнего осужденного в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа либо переводе его в другое специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа рассматривается единолично судьей районного суда по месту нахождения указанного учреждения в

течение 10 суток со дня поступления ходатайства или представления» - устанавливает ч.4 ст. 432 УПК РФ.

Что касается судебной и правоприменительной практики применения норм воспитательного воздействия, то чаще всего к несовершеннолетнему применяют меру воздействия - передачу под надзор родителей или законных представителей: дело № 1-397/2018 от 3 октября 2018 г. о краже, рассмотренное Майкопским городским судом Республики Адыгея, дело № 1-88/2018 от 21 сентября 2018 г. о неправомерным завладением автомобилем без цели хищения, рассмотренное Сунженским районным судом Р. Ингушетия, дело № 1-323/2018 от 4 сентября 2018 г. о совершении мошенничества, рассмотренное Предгорным районным судом Ставропольского края, дело № 1-316/2018 от 4 сентября 2018 г. о краже в составе группы лиц, рассмотренное Предгорным районным судом Ставропольского края, дело № 1-8/2018 от 6 июля 2018 г. рассмотренное Кировским районным судом Калужской области, дело № 1-194/2018 от 19 июня 2018 г., рассмотренное Промышленный районным судом г. Смоленска Смоленской области, дело № 1-64/2018 от 8 февраля 2018 г., рассмотренное Предгорным районным судом Ставропольского края, и многие другие дела¹.

В меньшем количестве случаев надзор возлагался на комиссию по делам несовершеннолетних и иных лиц: Постановление Карабулакского районного суда Республики Ингушетия № 1-51/2018 от 5 июля 2018 г. (с контролем со стороны комиссии ПДНС) и Постановление № 1-74/2018 от 4 июля 2018 г. по делу № 1-74/2018, рассмотренное Сунженским районным судом Республики Ингушетия (передача под надзор дяди)².

Реже, но также довольно часто правоприменители применяют две и более меры воздействия одновременно, например, часто встречается

¹Обобщение судебной практики материалов судов за 2016 - 2017 / Официальные сайты судов [Электронный ресурс] URL: <http://maikopsky.adg.sudrf.ru>

²Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Сунженского районного суда Р. Ингушетия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://karabulak.ing.sudrf.ru/> (дата публикации 21.02.2019).и др.

предупреждение и передача под надзор комиссии по делам несовершеннолетних: дело № 22-1272/2018 от 6 сентября 2018 г. рассмотренное Ярославским областным судом, дело № 1-35/2018 от 29 июня 2018 г., рассмотренное Красногвардейским районный судом Оренбургской области, дело № 1-22/2018 от 13 февраля 2018 г., рассмотренное Кировским районным судом г. Ярославля и другие¹.

Отдельно предупреждение применяется намного реже чем передача под надзор: дело № 1-298/2018 от 9 июля 2018 г., рассмотренное Ленинским районным судом г. Махачкалы, дело № 1-101/2018 от 12 февраля 2018 г., рассмотренное Ленинским районным судом г. Махачкалы.

Что касается применения ограничений и запретов (ч. 4 ст. 91 УК РФ), правоприменители довольно часто выбирают меры воздействия по собственному усмотрению, исходя из характера личности несовершеннолетнего.

Важно отметить, что в применении мер воспитательного воздействия необходимо особенно обращать внимание на возраст несовершеннолетнего. Показательным для подтверждения наших слов станет решение Благовещенского городского суда Амурской области № 1-1267/2017 от 1 ноября 2017 г. по делу № 1-1267/2017, согласно материалов которого 30 октября 2017 года в адрес Благовещенского городского суда Амурской области поступили материалы уголовного дела в отношении К., обвиняемого в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 161 УК РФ, с постановлением следователя о прекращении уголовного преследования и возбуждении перед судом ходатайства о применении к обвиняемому принудительной меры воспитательного воздействия².

¹Обобщение судебной практики материалов судов за 2016 - 2017 / Официальные сайты судов [Электронный ресурс] URL: <https://oblsud--jrs.sudrf.ru>

²Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Благовещенского городского суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://blag-gs.amr.sudrf.ru/> (дата публикации 21.01.2019).

При этом обвиняемый К., на момент поступления материалов уголовного дела с постановлением следователя в суд, достиг восемнадцатилетнего возраста.

Суд в данном случае сослался на разъяснения Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 01.02.2011 № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних», и указал, что срок применения избранной меры воспитательного воздействия (часть 2 статьи 90 УК РФ), прекращается по достижении обвиняемым восемнадцатилетнего возраста.

По смыслу приведённых норм, применение принудительной меры воспитательного воздействия было возможно лишь в отношении несовершеннолетнего обвиняемого.

Таким образом, суд не нашел оснований для решения вопроса о прекращении уголовного преследования в отношении Кириленко и дело было возвращено следователю.

Вызывает интерес дело № 1-83/2017 от 18 октября 2017 г., рассмотренное Сулейман-Стальским районным судом Республики Дагестан, согласно материалов которого мера воспитательного воздействия была назначена несовершеннолетнему в возрасте 14 лет за совершение тяжкого преступления¹.

И хотя по нашему мнению данное решение довольно спорное, суд мотивировал его положениями УК РФ и УПК РФ, пользуясь отсутствием правовой регламентацией спорных случаев.

Так, согласно материалам дела несовершеннолетний Г. совершил хищение чужого имущества с незаконным проникновением в жилище, для чего перелез через металлическую сетку и путем свободного доступа, через

¹Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Сулейман-Стальского районного суда. URL: <http://s-stalskiy.dag.sudrf.ru/> (дата публикации 29.03.2018).

входные двери первого этажа, незаконно проник в жилище Набиевой, где совершил кражу

В судебном заседании несовершеннолетний подсудимый Г. полностью признал свою вину в предъявленном ему обвинении в совершении кражи, с незаконным проникновением в жилище, раскаялся в содеянном, подтвердил свои признательные показания.

Потерпевшая с ее слов подавала заявление в полицию с просьбой прекратить дело, «но почему-то дело не прекратили». При этом, потерпевшая не имела никаких претензий к подсудимому, причиненный ущерб ей был возмещен полностью и потому потерпевшая просила не наказывать несовершеннолетнего (являлась обвиняемому тетей).

По данному уголовному делу суд допросил в качестве свидетеля педагога, которая охарактеризовала несовершеннолетнего с положительной стороны, отметив, что: «ребенок очень активный, принимает участие в мероприятиях школы, всегда помогает в классе, добрый, отзывчивый, толерантный, общительный, учится на удовлетворительно».

По мнению педагога (присутствовала при проведении допроса согласно требований УПК РФ), такое поведение лица связано с переходным возрастом и с тем, что его родители находятся в разводе, несовершеннолетний проживает без матери, вместе с отцом и престарелой бабушкой. Суд посчитал, что исправление и перевоспитание несовершеннолетнего может быть достигнуто и без назначения наказания, предусмотренного УК РФ (об этом ходатайствовал и следователь).

Важно отметить, что согласно ст. 15 УК РФ, совершённое несовершеннолетним лицом преступление, предусмотренное ч.3 п. «а» ст.158 УК РФ относится к категории тяжких преступлений.

Несмотря на это, суд принял во внимание данные, характеризующие личность несовершеннолетнего подсудимого, то что он обучается в 9 классе общеобразовательной школы, ему только исполнилось 14 лет, положительно характеризуется по месту учёбы, не состоит на учёте у нарколога,

психоневролога и в полиции, преступление совершил впервые из-за неблагополучного семейного положения и отсутствия надлежащего контроля за его поведением со стороны отца, обстоятельств того, что его родители в разводе, отец не имеет постоянной работы и дохода и испытывает материальные затруднения, того факта, что по делу отсутствуют обстоятельства, отягчающие наказание и имеются обстоятельства смягчающие наказание.

Суд так же учел мнение потерпевшей, законного представителя Г., педагога и ст. инспектора ПДН ОМВД России по Сулейман-Стальскому району, просивших не назначать подсудимому наказание.

Учитывая все обстоятельства дела суд принял решение о смягчении наказания согласно требований п. 6.1 ч. 1 ст. 299 УПК РФ: «при постановлении приговора, суд в совещательной комнате должен также разрешить вопрос о том, имеются ли основания для изменения категории преступления, в совершении которого обвиняется подсудимый, на менее тяжкую, в соответствии с ч. 6 ст. 15 УК РФ и согласно ч.6 ст. 15 УК РФ, с учетом фактических обстоятельств преступления и степени его общественной опасности, суд вправе при наличии смягчающих наказание обстоятельств и при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств, изменить категорию преступления на менее тяжкую, но не более чем на одну категорию преступления.

В соответствии с ч.2 ст. 87 УК РФ к несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия либо им может быть назначено наказание. В итоге суд изменил Г. категорию совершённого им преступления, предусмотренного ч.3 п. « а » ст. 158 УК РФ на менее тяжкую категорию, освободил Г. от уголовного наказания с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия в виде передачи под надзор его отца – Г. сроком на 3 года, начиная с даты вступления приговора в законную силу.

В соответствии с пунктом «г» ч. 2 ст. 90 УК РФ, суд так же обязал Г. продолжать обучение в школе, не изменять своего места жительства, находиться дома после окончания уроков до 7 часов утра в дни учёбы, а в выходные дни находиться под контролем родителей¹.

Повторимся. По нашему мнению решение суда вызывает вопросы о правомерности, в связи с тем, что решение о применении принудительных мер воздействия принимается на стадии предварительного расследования, а решение о снижении тяжести категории дел только судом на стадии судебного производства.

Но учитывая, что несовершеннолетние – особая категория лиц, а уголовно-процессуальное и уголовное законодательство преследует так же профилактические и воспитательные цели, а так же обстоятельств дела и отсутствия возражений всех сторон – наверное, такое решение оправдано. Тем не менее, обжалование такого решения не осуществлялось.

Таким образом, следует подвести итог. Применение принудительных мер воспитательного воздействия осуществляется в рамках полномочий, данных следователю или дознавателю действующим законодательством.

Мы рассмотрели особые случаи из правоприменительной практики и пришли к выводу, что необходимо уделять особое внимание на возраст несовершеннолетнего при подаче ходатайства о применении мер воспитательного воздействия, а так же обращать внимание на то, что согласно положений ст. 427 УПК РФ, применение принудительных мер воспитательного воздействия возможно на стадии предварительного расследования.

Так же, следует обратить внимание на то, что применение рассматриваемых мер возможно только в случае, если несовершеннолетний обвиняется в совершении преступления небольшой или средней тяжести.

¹Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Сулейман-Стальского районного суда.
URL:<http://s-stalskiy.dag.sudrf.ru> // (дата публикации 29.03.2018).

В то же время, некоторые рассмотренные нами примеры позволяют сделать вывод о том, что в исключительных случаях применение мер воздействия возможно и в отношении тяжких преступлений, что является примером особой трактовки норм уголовно-процессуального права.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В рассмотрении вопросов производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних достаточно сложно переоценить значимость гражданских и правовых институтов. Подростки, в силу своих особенностей взросления, совершают преступления, что вынуждает правовые институты применять разнообразного рода меры с целью урегулирования вопросов привлечения несовершеннолетних лиц к уголовной ответственности.

В рамках проведенного исследования задачи, поставленные в ходе работы были выполнены в полном объеме.

В качестве итоговых выводов по результатам проведенного исследования по нашему мнению, необходимо выделить следующее:

1) Преступления, совершаемые несовершеннолетними имеют большой общественный резонанс и порождают общество и государство принимать меры по исправлению криминогенной ситуации с участием несовершеннолетних.

Вопросы участия в уголовном судопроизводстве несовершеннолетних помимо уголовного процесса являются предметом изучения иных наук, таких как криминология и уголовное право.

Что касается определения несовершеннолетнего, то:

- в соответствии с положениями ч.1 ст. 87 УК РФ: «Несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет»;

- Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в ч. 1 ст. 420 устанавливает, что несовершеннолетние лица – «... лица, не достигшие к моменту совершения преступления возраста восемнадцати лет».

Таким образом, в отличие от УК РФ, УПК РФ не устанавливает нижний возрастной предел понятию несовершеннолетнего. Несовершеннолетним может быть признано лицо в возрасте менее 14 лет, теоретически вплоть до младенческого возраста.

Международные акты, так же как и УПК РФ, признают в качественесовершеннолетних лиц в возрасте до 18 лет.

Но, тем не менее, если с возрастными рамками несовершеннолетнего все более менее однозначно, то со временем наступления совершеннолетия могут возникать сложности.

В соответствии с требованиями ст. 197 ГК РФ: «течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало».

Таким образом, наступление возраста 18 лет у лица юридически происходит с 00.00 часов следующей даты, после даты его дня рождения.

Это обстоятельство следует учитывать при правильной квалификации преступления и определения степени ответственности лиц, совершивших общественно опасные уголовно-наказуемые деяния в день своего рождения.

2) Законодательство, регулирующее вопросы привлечения несовершеннолетних к уголовной ответственности основывается на общепризнанных нормах международного права, устанавливающих права и свободы детей.

В отношении несовершеннолетних следует устанавливать определенные обстоятельства, которые имеют процессуальное значение в конкретном уголовном деле и призваны воздействовать на следователя в целях наиболее тщательного изучения личности несовершеннолетнего для разрешения уголовного дела.

При этом, указанные обстоятельства, подлежащие установлению строго прописаны действующим законодательством и подлежат беспрекословному исполнению правоприменителем.

3) Отдельные следственные действия досудебной стадии производства в отношении несовершеннолетних сложны для исполнения следователем в силу специфичности субъекта преступления, его психики и развития.

Сложность применения указанных следственных действий состоит в повышенных требованиях к их проведению, участию определенного рода специалистов и необходимости обоснования позиций следователей.

Мы провели анализ мнения ученых на вопросы, связанные с участием несовершеннолетнего в проведении допроса и проблемы, связанные с присутствием в ходе допроса психолога или педагога.

4) Задержание как мера процессуального принуждения проводится в общем порядке, определяемом положениями ст. 91-92 УПК РФ и не содержит каких-либо особенностей, характерных для несовершеннолетних.

Особенности применения по отношению к несовершеннолетним мер пресечения продиктованы их процессуальной сущностью.

При этом, зачастую применяют общие меры пресечения с определенными особенностями их применения, а так же часто специальную меру пресечения – отдачу под присмотр несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого).

5) Необходимо уделять особое внимание на возраст несовершеннолетнего при подаче ходатайства о применении мер воспитательного воздействия, а так же обращать внимание, на то, что согласно положений ст. 427 УПК РФ, применение принудительных мер воспитательного воздействия возможно на стадии предварительного расследования.

Так же, следует обратить внимание на то, что применение мер возможно только в случае, если несовершеннолетний обвиняется в совершении преступления небольшой или средней тяжести.

6) Некоторые рассмотренные нами примеры позволяют сделать вывод о том, что в исключительных случаях применение мер воздействия возможно и в отношении тяжких преступлений, что являет собой пример особой трактовки норм уголовно-процессуального права.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

РАЗДЕЛ I НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ И ИНЫЕ ОФИЦИАЛЬНЫЕ АКТЫ

1. Конституция Российской Федерации (ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства РФ 2014 №31 ст.4398.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (ред. от 17.04.2019) // Консультант плюс.
3. Уголовный кодекс Российской Федерации (ред. от 29.05.2019) // Консультант плюс.
4. Федеральный закон от 24.06.1999 № 120-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» //Правовая справочная система «Гарант» (дата обращения 22.11.2018). www.garant.ru.

РАЗДЕЛ II ЛИТЕРАТУРА

1. Александров, А. Прекращение досудебного уголовного преследования несовершеннолетнего обвиняемого в порядке, предусмотренном ст.427 УПК РФ //Уголовное право 2015. №16. С.96.
2. Аликперов, Х. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних //Законность. 2014. №2. С.130.
3. Арестова, Е.Н. Прекращение уголовного дела (уголовного преследования) при производстве дознания //Российский следователь. М.,2012. 276 с.
4. Башкатов, Л.Н., Ветрова Г.Н., Донченко А.Д., Зажицкий В.И., Шестаков В.И. Уголовный процесс: Учебник.М.: Наука, 2016. 342 с.
5. Боровиков, В.О. Совершенствование института уголовной ответственности несовершеннолетних //Уголовное право. 2016. №7. С.84.

6. Бриллиантов, А.В., Курганов С.И. Уголовно-исполнительное право Российской Федерации: Учебник Спб.: Питер, 2011. 374 с.
7. Волколуп, О.В. Система уголовного судопроизводства и проблемы ее совершенствования. Спб.: «Юридический центр Пресс», 2009. 311 с.
8. Вологина, Ж.Ю. Преступность среди несовершеннолетних Вологина, Ж.Ю., Н.В. Спивакова, А.А. Камалов //Право: современные тенденции: материалы междунар. науч. конф. (г. Уфа, июль 2017 г.) Уфа, 2017. 140 с.
9. Габечия, Ф.В. Возраст и преступление /Факторы педагогической запущенности и психологические вопросы коррекции делинквентного поведения несовершеннолетних. Воронеж: Воронежский государственный педагогический институт. 2015. №12. 146 с.
10. Громов, Н.А. Уголовный процесс России. М.: Феникс, 2016. 330 с.
11. Горобец, В. Принятие судебных решений о заключении под стражу //Российская юстиция. 2012. №6. С.23-25.
12. Жалинский, А.Э., Энгельгардт А.А. Практикум по уголовному праву. М.: Городец, 2013. 496 с.
13. Иванов, В.Д. Уголовное право.В.Д. Иванов. Учебник. М.: Приор, 2015. 420 с.
14. Игнатов, А.Н. Уголовное право России: Спб.: Питер, 2015. 514 с.
15. Карагодин, В.М. Расследование отдельных видов преступлений совершенных несовершеннолетними. Спб.: Юридический центр Пресс, 2014. 448 с.
16. Лазарева, В.А. Доказывание в уголовном процессе. М.,2010. 287 с.
17. Лупу, А.А., Оськина И.Ю. Международное уголовное право: Учебник. М.: Дашков и Ко, 2012. 312 с.
18. Манова, Н. С., Францифоров Ю. В. Уголовный процесс: Краткий курс лекций. М.: Юрайт, 2016. 159 с.
19. Мирсагатова, М.Н. Профилактика безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних: проблема формирования государственной системы. //Семья в России, 2012. №3. С.137.

20. Марковичева, Е.В. Особенности избрания меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого //Российский следователь. 2014. №20. С.10-12.
21. Мартышин, О.В. Справедливость и право //Право и политика. 2012. №2. С.8-13.
22. Павлов, Д.В. Развитие российского законодательства об ответственности несовершеннолетних за совершение преступлений и антиобщественных действий. Юридический журнал, 2018. №1(46). С.189.
23. Редькина, Е.А. Характеристика личности условно осужденного несовершеннолетнего, вновь совершившего преступление //Мировой судья. 2014. С.25.
24. Смирнов, А.В. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации. М.: Норма, 2014. 935 с.
25. Уголовное право России. Общая часть: Учебник/ Под ред. Б.В. Здравомыслова. М.: Юристъ, 2015. 678 с.
26. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: Учебник /под.ред. П.А. Лупинской. М.: Норма, 2014. 451 с.
27. Уголовный процесс: Учебное пособие под ред. Б. А. Викторова. М., 2010. 249 с.
28. Филимонов, В.Д., Мельникова Э.В. Уголовная ответственность по российскому законодательству. М.: Юристинформ, 2013. 256 с.

РАЗДЕЛ III ПОСТАНОВЛЕНИЯ ВЫСШИХ СУДЕБНЫХ ИНСТАНЦИЙ И МАТЕРИАЛЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПРАКТИКИ

1. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»;

2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 14.02.2000 № 7 (ред. от 06.02.2007) «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» //Правовая справочная система «Консультант Плюс» (дата обращения 22.04.2016). <http://www.consultant.ru>.
3. Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Сулейман-Стальского районного суда. [Электронный ресурс] URL: <http://s-stalskiy.dag.sudrf.ru> // (дата публикации 29.03.2018г.).
4. Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Благовещенского городского суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://blag-gs.amr.sudrf.ru> // (дата публикации 21.01.2019).
5. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Березовского районного суда Красноярского края. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://berez--krk.sudrf.ru> // (дата публикации 26.04.2019);
6. Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Лесосибирского городского суда Красноярского края. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://kraevoy.krk.sudrf.ru> // (дата публикации 26.02.2018).
7. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Сунженского районного суда Р. Ингушетия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://karabulak.ing.sudrf.ru> // (дата публикации 21.02.2019)
8. Обобщение судебной практики материалов судов за 2016 - 2017 / Официальные сайты судов [Электронный ресурс] URL: <https://oblsud--jrs.sudrf.ru>.
9. Обобщение судебной практики материалов судов за 2016 - 2017 / Официальные сайты судов [Электронный ресурс] URL: <http://maikopsky.adg.sudrf.ru> // (дата обращения 23.05.2019).
10. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Сунженского районного суда Р. Ингушетия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://sunja--ing.sudrf.ru> // (дата публикации 12.03.2019);

11. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Ярославского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <https://oblsud--jrs.sudrf.ru> // (дата публикации 16.02.2019).
12. Дело № 44У-53/2016 4У-843/2016 от 19 августа 2016. Официальный сайт Верховного суда Удмуртской республики [Электронный ресурс] URL: <https://vs--udm.sudrf.ru> // (дата обращения 11.03.2019);
13. Обобщение судебной практики за 2011 / сайт Астраханского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.ast.sudrf.ru> // (дата публикации 29.02.2015).
14. Обзор статистических данных / сайт Шелеховского городского суда Иркутской области [Электронный ресурс] // URL: <http://shelehovsky.irk.sudrf.ru> // (дата обращения 14.03.2019).
15. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Котовского районного суда Волгоградской области. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://kotov.vol.sudrf.ru> // (дата публикации 20.02.2019);
16. Обобщение судебной практики за 2017 / сайт Ханкайского районного суда Приморского края Котовского районного суда Волгоградской области. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://hankaisky.prm.sudrf.ru> // (дата публикации 29.03.2018).
17. Обобщение статистики за 2014 / сайт Верховного суда Республики Дагестан. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://vs.dag.sudrf.ru> // (дата публикации 29.04.2016).
18. Обобщение судебной практики за 2016 и 2017 / сайт Зимовниковского районного суда Ростовской области и Хабаровского краевого суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://zimovnikovsky.ros.sudrf.ru> и <http://kraevoy.hbr.sudrf.ru> // (дата публикации 19.03.2018).
19. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Воронежского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.vrn.sudrf.ru> // (дата публикации 20.01.2019).

20. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Верховного Суда Республики Карелия. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://vs.kar.sudrf.ru> // (дата публикации 06.12.2018).

21. Обобщение судебной практики за 2018 / сайт Псковского областного суда. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://oblsud.psk.sudrf.ru>// (дата публикации 26.03.2018).

РАЗДЕЛ IV ДИССЕРТАЦИИ И АВТОРЕФЕРАТЫ ДИССЕРТАЦИЙ НА СОИСКАНИЕ УЧЕНОЙ СТЕПЕНИ

1. Земляной, Г.Л. Реализация уголовной ответственности в форме условного осуждения: Автореф. дис...канд. юрид. наук. Спб.: Юрид. ин-т при Генеральной прокуратуре РФ, 2011. 128 с.

2. Гусельникова, Е.В. Заключение под стражу в системе мер пресечения: Автореф. дис....канд.юрид.наук. Спб.: Томск. ТГУ, 2015. 25с.

РАЗДЕЛ V ЭЛЕКТРОННЫЕ РЕСУРСЫ

1. Официальный сайт Федеральной службы государственной статистики. Официальный текст [Электронный ресурс] URL: <http://www.gks.ru> // (дата обращения 05.05.2019).

2. Официальный сайт новостей Лента.ру [Электронный ресурс] URL:<https://lenta.ru> // (дата обращения 07.03.2019);

3. Официальный сайт новостей Газета.ру [Электронный ресурс] URL: <https://www.gazeta.ru> // (дата обращения 09.03.2019).

4. Официальный сайт новостей РБК [Электронный ресурс] URL: <https://www.rbc.ru> // (дата обращения 09.03.2019)

5. СПС КонсультантПлюс и Гарант [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru>

// (дата обращения 10.03.2019);

6. Статья 1 Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989., принята Генеральной Ассамблеей ООН и др. / СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс] URL:<http://www.consultant.ru> // (дата обращения 11.03.2019).
7. СПС Гарант [Электронный ресурс] URL: <http://base.garant.ru> // (дата обращения 11.03.2019).
8. Официальный сайт новостей Российская газета [Электронный ресурс] // URL: <https://rg.ru> // (дата публикации 29.03.2018).
9. Исакова А. С. Присмотр за несовершеннолетним подозреваемым или обвиняемым как мера пресечения в уголовном процессе // Молодой ученый. 2016. №11. С. 530. URL [Электронный ресурс] <https://moluch.ru> // (дата обращения: 22.05.2019).
10. Официальное выступление Уполномоченного по правам человека в РФ / Архив Официального сайта [Электронный ресурс] / URL: <http://ombudsmanrf.org> // (дата обращения 22.05.2019);