DOI: 10.17117/na.2016.03.04.036

Поступила (Received): 14.03.2016

<http://ucom.ru/doc/na.2016.03.04.036.pdf>**Камалова Г.Ш.****Кто оказывает юридическую помощь по делам несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве?****Kamalova G.Sh.****Who provides legal aid for minors in judicial proceedings?**

В статье рассматриваются некоторые вопросы, характеризующие участие защитника по делам несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве на основе анализа действующего законодательства, теоретических положений, научных подходов и судебной практики. Автор, исходя из криминогенной обстановки в России и роста числа преступлений, совершаемых несовершеннолетними обращает внимание на обязательное участие защитника по делам несовершеннолетних

Ключевые слова: защитник, обязательное участие, уголовные дела, несовершеннолетние, уголовное судопроизводство

The article discusses some of the issues that characterize the participation of counsel in juvenile cases in criminal proceedings on the basis of the analysis of the current legislation, theoretical principles, scientific approaches and litigation. The author, on the basis of the criminogenic situation in Russia and growth of number of crimes committed by minors drew attention to the mandatory participation of counsel in juvenile cases

Key words: defender, mandatory participation, criminal proceedings, juvenile criminal proceedings

Камалова Гузель Шевкетовна

Студент

Казанский (Приволжский) федеральный университет

г. Елабуга, ул. Казанская, 89

Kamalova Guzel Shevketovna

Student

Elabuga institute (branch) of Kazan (Volga Region) federal university

Yelabuga, Kazanskaya st., 89

Вопросам анализа участия адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве посвящено немало публикаций, в том числе и по делам несовершеннолетних [1], что ни в коей мере не лишает автора высказать свое мнение по практически значимой теме.

Происшедшие в России с 90-х годов XX столетия реформы в политической и социально-экономических сферах привели к развитию новых рыночных отношений, предусматривающих монополизацию государственной и устанавливающих множественность форм собственности, свободу предпринимательства и иной экономической деятельности [20, р. 664], свободу в личных, политических, социально-экономических и культурных правах. При этом данный процесс оказался не только сложным и экономически нестабильным, повлекшим негативные последствия в социально-экономическом плане [2, с. 13], но и значительный рост общеуголовной корыстной и насильственной, экономической,

организованной, коррупционной и иной преступности, в том числе преступлений, совершаемых несовершеннолетними [3, с. 834; 160].

При этом среди всех видов правонарушений и преступлений, влияющих на криминогенную ситуацию в России, и в тоже время востребованных в правоприменительной практике [4, с. 387] являются преступления, совершаемые несовершеннолетними.

Преступления, совершаемые несовершеннолетними в современных условиях занимают значительное место в структуре преступности России и более того темпы и масштабы их распространения являются одним из факторов, которые отрицательно влияют на социально-экономическое и нравственно-культурное развитие страны [5, с. 54].

В тоже время преступность несовершеннолетних характеризуется определенными причинами и условиями. При этом автор солидарен с научным подходом, что исследовать причины и условия, способствующие совершению преступлений несовершеннолетними и молодежью можно условно разделить на общесоциальные и личностно-микросредовые [6, с. 35], что требует самостоятельного исследования.

Тем самым на современном этапе развития Российского государства, перед ее обществом, как и в целом перед мировым сообществом, достаточно остро встают проблемы [7, с. 186] социального поведения несовершеннолетних, значительный рост числа преступлений, совершаемых несовершеннолетними.

Предметом данного исследования будут вопросы, характеризующие [8, с. 88] участие защитника по делам несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве.

Исходя из предмета исследования представляют интерес следующие вопросы: в каких российских нормативных правовых актах определяется право на получение квалифицированной юридической помощи и с какого момента участвует адвокат-защитник; в каких случаях обязательное участие защитника в уголовном судопроизводстве; участвует ли защитник по делам несовершеннолетних; какие особенности предусматриваются для участия адвоката-защитника по делам несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве? На многие из указанных вопросов имеются научные публикации, что не мешает автору высказать свое мнение [9, с. 507].

В России признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина, в том числе на получение квалифицированной юридической помощи, право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента установленного законодательством.

Согласно ч. 1 ст. 48 Конституции РФ каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, а в соответствии с ч. 2 ст. 48 Конституции РФ каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения [10]. Ни один участник уголовного судопроизводства не может быть лишен права на квалифицированную юридическую помощь по каким-либо мотивам.

При осуществлении адвокатской деятельности адвокат в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» [11] может выполнять следующие виды деятельности: дает консультации и справки по правовым вопросам; составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие правовые документы; представляет интересы доверителя в конституционном судопроизводстве; участвует в качестве представителя в гражданском и административном судопроизводстве; участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях и т.д.

В уголовном судопроизводстве в части защиты прав и законных интересов несовершеннолетних значимым элементом является порядок предоставления квалифицированной юридической помощи адвоката.

Для правоприменительной практики представляют интерес случаи обязательного участия адвоката-защитника в уголовном судопроизводстве, которые определяются в ст. 51 Уголовно-процессуального кодекса РФ [12] (далее – УПК РФ), если: 1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке ст. 52 УПК РФ; 2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним; 3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту; 3.1) судебное разбирательство проводится в порядке, предусмотренном ч. 5 ст. 247 УПК РФ; 4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу; 5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь; 6) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; 7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в порядке, установленном гл. 40 УПК РФ; 8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме в порядке, установленном гл. 32.1 УПК РФ.

При этом участие защитника по делам в отношении несовершеннолетних, т.е. когда подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним, осуществляется на общих основаниях УПК РФ, но содержит и ряд особенностей. Это связано с необходимостью обеспечения несовершеннолетних дополнительными процессуальными гарантиями защиты их прав и законных интересов в связи с их психофизиологическими особенностями развития, обусловленными несовершеннолетним возрастом. Более того законодатель предусмотрел участие по данной категории уголовных дел законных представителей, защитника, педагога и психолога, дополнен предмет доказывания по данной категории уголовных дел и другие особенности [13, с. 253], некоторые из которых и будут предметом нашего рассмотрения.

В уголовном судопроизводстве защита прав и интересов несовершеннолетних выражается, прежде всего, в представительстве их интересов законным представителем (одним из родителей, опекуном или попечителем) и адвокатом-защитником. При этом участие законного представителя не заменяет участия защитника и наоборот.

В литературе приводятся данные опроса родителей, согласно которым 72% родителей полагают, что у них нет достаточных способностей и знаний, чтобы защищать интересы своего ребенка в уголовном судопроизводстве. При этом 46,5% родителей считают, что их участие в производстве по уголовному делу является обязательным, а 34,9% родителей высказались против этого, по их мнению, охрану интересов ребенка лучше всего сможет осуществлять адвокат или другой квалифицированный специалист [14].

Как следует из выше указанного, согласно п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ участие защитника в уголовном судопроизводстве обязательно, если подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним» [12].

Подозреваемому, обвиняемому несовершеннолетнему обязательно должен быть предоставлен защитник, который гарантирует защиту его прав и законных интересов. Данная гарантия необходима, так как она направлена на предотвращение возможных незаконных действий со стороны следователя или иных должностных лиц к отказу несовершеннолетнего от квалифицированной помощи. Потому что в силу не полного психического развития несовершеннолетний отличается недостаточно сильной волей, что способствует возможности оказывать на него влияние, чем иногда могут воспользоваться недобросовестные должностные лица правоохранительных органов в ущерб его правам и законным интересам [15, с. 5].

Данной проблеме посвящено множество публикаций и различных мнений авторов. С.В. Тетюев справедливо отмечает, что «деятельность защитника занимает важное место в системе процессуальных гарантий права несовершеннолетних на защиту, ибо психофизические особенности их личности нередко вызывают пассивное поведение в процессе, безразличное отношение к защите своих интересов, к этому нередко прибавляются ложная романтика, стремление выглядеть взрослым и независимым, что иногда дезориентирует следователя и может привести к неправильным решениям, нарушающим законные интересы подростков» [16, с. 15]. Мы согласны с мнением С.В. Тетюева, потому как несовершеннолетний относится к кругу лиц, наиболее нуждающийся в квалифицированной юридической помощи, которую оказывает адвокат-защитник.

Е.В. Горбачев также дает свою характеристику, с которой невозможно не согласиться, что защитник является необходимым несовершеннолетнему в уголовном судопроизводстве, так как «В целом современный вариант расследования дел о преступлениях несовершеннолетних отражает общую специфику «классического» расследования с обеспечением обязательной защиты и двойного представительства (законный представитель и защитник) несовершеннолетнего обвиняемого» [17, с. 127]. Защитник является именно той гарантией для несовершеннолетнего, которая помогает избежать возможных незаконных действий по отношению к нему со стороны следователя и иных должностных лиц правоохранительных органов.

Таким образом, на адвоката возлагаются конкретные обязанности, для реализации которых ему даны определенные полномочия-права. Использование этих полномочий одновременно является и его юридической обязанностью,

уклониться от выполнения которой он не вправе [18, с. 132], что в полной мере имеет место по делам несовершеннолетних.

На сегодняшний день в правоприменительной практике имеются некоторые трудности при защите несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого и тактике участия адвоката-защитника. В практике имеют место случаи, когда между несовершеннолетним и его законным представителем могут возникать некоторые противоречия относительно позиции, которой следует придерживаться при осуществлении защиты. В таких случаях перед защитником возникает определенная трудность по поводу того нужно ли поддерживать ему позицию несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) или согласовывать с законным представителем несовершеннолетнего либо выбрать более правильную и придерживаться своей позиции, которая, по мнению защитника, является наиболее оптимальной и эффективной для защиты его доверителя-несовершеннолетнего.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 72 УПК РФ: «Защитник не вправе совершать какое бы то ни было действие, противоречащее интересам подзащитного» [12], но может случиться так, что выбранная и предлагаемая защитнику позиция идет во вред самому несовершеннолетнему. Может ли в этом случае защитник придерживаться другой линии защиты, отличной от той, которую ему предлагают несовершеннолетний или его законный представитель?

Автор разделяет научный подход, что такое возможно, когда защитник полагает, что выбранная позиция несовершеннолетнего и законного представителя ошибочна и приведет, безусловно, к ухудшению положения несовершеннолетнего. Но при этом защитник обязательно должен принять все возможные меры, чтобы убедить несовершеннолетнего и его законного представителя в ошибочности их позиции, а предлагаемая им позиция более правильная. При этом защитник должен поставить в известность несовершеннолетнего и его законного представителя о всех возможных ухудшаемых последствиях занимаемой ими позиции и более того предпринять меры, чтобы убедить их сменить такую позицию на выгодную для них.

В подтверждение участия защитника по делам несовершеннолетних приведем примеры из судебной практики. Так, по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего С., последний заявил ходатайство об отказе от услуг адвоката-защитника, в удовлетворении которого суд обоснованно отказал, с указанием п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК РФ и что подсудимым совершено преступление в несовершеннолетнем возрасте [19].

Также, в постановлении о назначении судебного заседания по уголовному делу в отношении С., мотивируя необходимость назначения дела к слушанию в закрытом судебном заседании судья аргументировано указал, что принимает во внимание то, что С. не достиг 16-летнего возраста, и учитывает необходимость избежать причинения ему вреда из-за ненужной гласности и ущерба репутации, неблагоприятного воздействия на его психоэмоциональное состояние, в целях обеспечения благоприятной психологической обстановки в суде для полного, всестороннего и объективного исследования всех обстоятельств дела [19].

Анализ этого уголовного дела показывает, что судебное разбирательство проводилось с обязательным участием защитника. В случаях, когда несовершеннолетний подсудимый С. отказался от услуг защитника, суд принял верное решение об отказе в удовлетворении ходатайства подсудимого, указывая, что УПК РФ предусматривает обязательное участие защитника по делам несовершеннолетних.

В заключение можно сделать вывод, что на сегодняшний день защита прав несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых и подсудимых в уголовном судопроизводстве в целом соответствует основным требованиям международного права. В тоже время следует отметить, что уголовно-процессуальное законодательство в России по делам несовершеннолетних может совершенствоваться, с учетом научно обоснованных положений и требований современного времени. При этом адвокат-защитник обязан всеми возможными законными способами защищать права и интересы своего доверителя-несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве.

Список используемых источников:

1. Еникеев Р.З. Проблемы доказывания в деятельности адвоката-защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних: автор. дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 2004. 17 с.
2. Жадан В.Н. Защитник как участник процесса доказывания по уголовному делу // Модернизация научных исследований. Горловка: ФЛ-П Пантюх Ю.Ф., 2012. С. 131-137.
3. Защитник в уголовном судопроизводстве.
URL: http://www.0zd.ru/gosudarstvo_i_pravo/zashhitnik_v_ugolovnom_sudoproizvodstve.html
4. Купрейченко С.В. Защитник в уголовном процессе на стадии предварительного расследования: автореф дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007. 24 с.
5. Кручинин Ю.С. Участие адвоката-защитника в уголовно-процессуальном доказывании: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ижевск, 1997. 28 с.
6. Мартынчик Е.Р. Адвокатское расследование в уголовном процессе. М., 2009. 258 с.
7. Обязательное участие адвоката в уголовном процессе.
URL: <http://www.advocatemoscow.ru/322-obyazatelnoe-uchastie-advokata-v-ugolovnom.html>
8. Полномочия адвоката – защитника в уголовном процессе. URL: http://vodopiynov.ru/category_40.html
9. Участие адвоката в уголовном процессе.
URL: http://knowledge.allbest.ru/law/3c0b65625b3ad68a5c53a88421216c27_0.html
10. Иванченков Ю.В. Участие адвоката-защитника в собирании доказательств в уголовном процессе // Адвокатская практика. 2012. № 4. URL: <http://www.center-bereg.ru/j656.htm>
11. Андреева Л.А. Коррупция: основные тенденции противодействия. Коллективная монография. Новосибирск: СибАК, 2015. 196 с.
12. Жадан В.Н. Некоторые подходы к анализу причин и условий, способствующих совершению преступлений несовершеннолетними // Молодой ученый. 2014. № 4. С. 834-838.
13. Жадан В.Н. Актуальные вопросы криминологической характеристики экологических преступлений // Молодой ученый. 2013. № 4. С. 387-393.
14. Жадан В.Н. К вопросу об анализе причин и условий преступности несовершеннолетних и молодежи в России // Роль науки в развитии общества. Горловка: ФЛП Пантюх Ю.Ф., 2014. С. 54-59.
15. Жадан В.Н. Некоторые подходы к определению причины условий преступности несовершеннолетних и молодежи // Молодой ученый. 2014. № 17.1. С. 35-36.
16. Жадан В.Н. Некоторые вопросы о сотрудничестве государств в борьбе с международным терроризмом // Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. 2016. № 2. С. 183-187.
17. Жадан В.Н. Участие России в деятельности международных организаций // Таврический научный обозреватель. 2016. № 3 (8). С. 88-94.
18. Жадан В.Н. Актуальные вопросы о системе коррупционных преступлений // Молодой ученый. 2015. № 13. С. 507-513.

19. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (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) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
20. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 13.07.2015) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.
21. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 30.03.2016 № 78-ФЗ). // СЗ РФ. 2001. № 52. Ст. 4921.
22. Жадан В.Н. Некоторые особенности участия защитника по делам в отношении несовершеннолетних // Законность и правопорядок в современном обществе. Новосибирск: Издательство НГТУ, 2012. С. 252-258.
23. Проблемы обеспечения прав несовершеннолетнего подозреваемого при производстве предварительного расследования (статья). URL: http://superinf.ru/view_helpstud.php?id=586
24. Дилбандян С.А. Участие защитника по делам несовершеннолетних в уголовном процессе России и Армении // Административное и муниципальное право. 2011. № 5 (41). С. 82-85.
25. Тетюев С.В. К вопросу о защитнике несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве (анализ ч. 2 ст. 49 УПК РФ) // Адвокатская практика. 2007. № 5. С. 34-36.
26. Горбачева Е.В. Проблемы регулирования судопроизводства по делам несовершеннолетних в УПК РФ // Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: год правоприменения и преподавания. М.: 2004. С. 105-108.
27. Жадан В.Н. Защитник как участник процесса доказывания по уголовному делу // Модернизация научных исследований. Горловка: ФЛ-П Пантюх Ю.Ф., 2012. С. 131-137.
28. Нижегородский областной суд.
URL: <http://oblsudnn.ru/index.php/obzory-sudebnoj-praktiki/1263-obzor-sudebnoj-praktiki-nizhegorodskogo-oblastnogo-suda-za-pervoe-polugodie-2010g-po-grazhdanskim-delam-6>
29. Zhadan V.N. On the Criminogenic Situation in Russia and Its Significance to the Security of Citizens // World Applied Sciences Journal. 2013. 25 (4). P. 664-668.

© 2016, Камалова Г.Ш.

Кто оказывает юридическую помощь по делам несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве?

© 2016, Kamalova G.Sh.

Who provides legal aid for minors in judicial proceedings?