

УДК 347.963
ББК 67.92
М-69

Михальчук Юлия Павловна, кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного процесса Краснодарского университета МВД России, e-mail: YP.M74@mail.ru.

**УЧАСТИЕ ЗАКОННОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО
ОБВИНЯЕМОГО ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ОТДЕЛЬНЫХ
СЛЕДСТВЕННЫХ ДЕЙСТВИЙ
(рецензирована)**

Статья посвящена изучению вопросов охраны прав и свобод несовершеннолетних, вовлекаемых в сферу уголовного судопроизводства; определению эффективных форм участия законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого при производстве отдельных следственных действий; формулированию предложений по совершенствованию уголовно-процессуального законодательства.

Ключевые слова: охрана прав несовершеннолетнего, законный представитель; уголовное судопроизводство; производство следственных действий.

Mikhailchuk Julia Pavlovna, Candidate of Law, assistant professor of the Department of Criminal Procedure of Krasnodar University of the Russian MIA, e-mail: YP.M74@mail.ru.

**PARTICIPATION OF A LEGAL REPRESENTATIVE
OF AN ACCUSED MINOR IN THE PROCEEDINGS
OF CERTAIN INVESTIGATION ACTIONS
(reviewed)**

The article studies the issues of protection of the rights and freedoms of minors involved in criminal proceedings; Definition of effective forms of participation of a legal representative of an accused minor in certain investigative activities and formulation of ideas for improving the criminal procedure legislation have been considered.

Keywords: protection of the minor's rights, legal representative, criminal proceedings, investigative activities.

Одним из основных прав обвиняемого лица Конвенция о защите прав человека и основных свобод [1] признает право иметь достаточные возможности для подготовки своей защиты (пп.«б» п. 3). В свою очередь, статья 48 Конституции Российской Федерации указывает, что каждый обвиняемый в России имеет возможность получить предусмотренную законодательством помощь в защите своих прав и законных интересов. При этом особое внимание в большинстве стран уделяется защите лиц, которые не могут самостоятельно защитить себя – несовершеннолетним. Именно особенностям охраны их прав и свобод и посвящена настоящая работа.

В этом отношении первоначально отметим, что ч. 1 ст. 87 Уголовного кодекса Российской Федерации [4] гласит, что несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет. В этом возрасте лица могут стать обвиняемыми в уголовном процессе. Несовершеннолетние лица, обвиняемые в совершении преступления, имеют особый статус при производстве по уголовным делам из-за своих психологических и физиологических особенностей, что обуславливает особый подход к обеспечению их права на защиту [7].

Международные документы отмечают важное значение обеспечения права на защиту детей. Так, Конвенция о правах ребенка [2] требует, чтобы в деятельности государств-участников первоочередное внимание уделялось обеспечению интересов ребенка (п. 1 ст. 3). И эти положения в достаточной мере находят свое отражение в национальном законодательстве России. Но, несмотря на это, наше государство регулярно принимает ряд дополнительных мер, направленных на охрану детей, в том числе вставших на преступный путь. Свой вклад в дело охраны прав и законных интересов несовершеннолетних лиц,

вовлекаемых в сферу уголовного судопроизводства в качестве подозреваемого и обвиняемого, попытается внести и автор статьи.

Итак, в силу объективных причин при участии в уголовном процессе в качестве обвиняемых несовершеннолетние лица нуждаются в посторонней помощи, поскольку обладают лишь частичной дееспособностью (ч. 1 ст. 21 Гражданского кодекса Российской Федерации [3]). Закон устанавливает участие законного представителя несовершеннолетнего в досудебном производстве по уголовному делу в качестве одного из способов обеспечения интересов несовершеннолетнего обвиняемого (ст. 426 УПК РФ). Согласно п. 12 ст. 5 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации [5] законными представителями несовершеннолетнего обвиняемого являются родители, усыновители, опекуны или попечители, органы опеки и попечительства, представители учреждений или организаций, на попечении которых он находится.

Дополнительные гарантии прав несовершеннолетних при производстве по уголовным делам находят отражение в отдельной главе 50 УПК РФ.

Среди них и то, что законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого допускается к участию в уголовном деле на основании постановления следователя или дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего (п. 1 ст. 426 УПК РФ). В этой связи отметим, что УПК РФ не содержит исчерпывающего перечня следственных действий, в которых необходимо участие законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого. Традиционно к ним относят допрос, очную ставку, опознание, обыск, выемку, следственный эксперимент и прочие действия.

Согласно п. 3 ч. 2 ст. 426 УПК РФ законный представитель вправе участвовать в допросе несовершеннолетнего обвиняемого, а с разрешения следователя – в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника. И вызов несовершеннолетнего обвиняемого к следователю производится через его родителей или других законных представителей (ст. 424 УПК РФ).

Особенностью окончания предварительного расследования по делам несовершеннолетних является право следователя вынести постановление о непредъявлении несовершеннолетнему лицу для ознакомления материалов, которые могут оказать на него негативное влияние, а ознакомить с данными материалами законного представителя (ч. 3 ст. 428 УПК РФ).

Исходя из сути рассмотренных правовых норм, а также складывающейся правоприменительной практики, можно сделать вывод, что участие законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого при производстве отдельных следственных действий состоит в основном не в защите, а в моральной поддержке своего подопечного, недопущении психологического воздействия на него. Законный представитель зачастую не имеет специальных знаний. И для профессиональной защиты законодательство дополнительно предусматривает обязательное участие защитника (п. 1 ч. 1 ст. 51 УПК РФ), а также педагога или психолога (ч. 3 ст. 425 УПК РФ).

В настоящее время допрос потерпевшего или свидетеля в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя и допрос потерпевшего и свидетеля в возрасте от 14 до 18 лет проводятся с участием педагога (ст. 191 УПК РФ). В соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2013 года №432-ФЗ [6] с 1 января 2015 года вступят в силу нормы о порядке обязательного участия специалиста при проведении допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего.

Однако данные нормы не касаются действий с участием несовершеннолетнего обвиняемого.

Думается, что при производстве очной ставки, опознания и проверки показаний несовершеннолетнему обвиняемому требуется аналогичная поддержка и защита, что и несовершеннолетнему потерпевшему или свидетелю.

Далее отметим, что на сегодняшний день, согласно уголовно-процессуальному закону, допрос – это единственное следственное действие, право законного представителя

несовершеннолетнего обвиняемого на участие в котором является безусловным. Участие законного представителя в иных следственных действиях возможно только по решению следователя. Позиция законодателя по вопросу порядка участия и места законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого в уголовном судопроизводстве вполне понятна. Однако, думается, что его положение несколько умалется, в связи с чем нормы о правах законного представителя несовершеннолетнего требуют корректировки.

Так, термин «представитель» подразумевает представление интересов, защиту, принятие на себя части функций подопечного. Хотя на практике законному представителю нередко отводится роль наблюдателя, а не активного участника. По верному мнению Ухревой Е.А., в настоящее время возможности законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого существенно ограничены и законодательством, и правоприменительной практикой [9, с. 3]. Принимая участие в следственных действиях, законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого, как правило, знакомится с протоколом, не предпринимая иных активных действий в интересах доверителя. Законные представители практически не реализуют имеющееся у них право заявлять ходатайства об участии в иных следственных действиях (помимо допроса обвиняемого) и о производстве тех либо иных следственных действий по собственной инициативе.

С целью более полноценного обеспечения защиты несовершеннолетнего обвиняемого со стороны законного представителя требуется рассмотрение вопроса о допуске последнего к участию в уголовном деле с тех же моментов, с которых участвует защитник (ч. 3 ст. 49 УПК РФ). Эта идея высказывалось и обосновывалось в юридической науке и ранее [8, с. 87], однако по сей день не нашла должного отображения.

Кроме того, законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого должен стать полноценным участником при назначении, производстве экспертизы и ознакомлении с заключением эксперта. В связи с этим требуется внесение дополнений и в ст. 198 и 206 УПК РФ.

Логичным и целесообразным является предложение о предоставлении несовершеннолетнему обвиняемому и его законному представителю права обращаться с письменным заявлением о производстве контроля и записи их телефонных переговоров без судебного решения, если это требуется для обеспечения их безопасности и недопущения воздействия со стороны старших по возрасту соучастников [9, с. 9, 21-22]. В настоящее время эта возможность предоставлена лишь потерпевшим, свидетелям, их близким родственникам, родственникам, близким лицам (ч. 2 ст. 186 УПК РФ).

Таким образом, и в результате столь небольшого изучения вопроса об участии законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого при производстве отдельных следственных действий можно сделать вывод о недостаточности его полномочий. В связи с чем нами предлагаются следующие изменения и дополнения в уголовно-процессуальный закон:

- обеспечить допуск законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого к участию в уголовном деле с тех же моментов, с которых участвует защитник (ч. 3 ст. 49 УПК РФ);

- закрепить в ст. 426 УПК РФ норму о праве законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого присутствовать при проведении таких следственных действий с участием его подопечного как очная ставка, опознание и проверка показаний несовершеннолетнего обвиняемого;

- сделать законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого полноценным участником при назначении, производстве экспертизы и ознакомлении с заключением эксперта, в связи с чем внести изменения в ст. 198 и 206 УПК РФ;

- предоставить несовершеннолетнему обвиняемому и его законному представителю право обращаться с письменным заявлением о производстве контроля и записи их телефонных переговоров без судебного решения, если это требуется для обеспечения их безопасности и недопущения воздействия со стороны старших по возрасту соучастников.

Литература:

1. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях совершенствования прав потерпевших в уголовном судопроизводстве: федер. закон от 28 декабря 2013 года №432-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2013. №52. Ч. I.
2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (заключена в г. Риме 04 ноября 1950 года) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. №2. Ст. 163.
3. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 года; вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 года) // Сборник международных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 1 // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. №32. Ст. 3301.
5. Уголовный кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. №25. Ст. 2954.
6. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. №52. Ч. I. Ст. 4921.
7. О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних: пост. Пленума Верхов. Суда Рос. Федерации от 01 февраля 2011 года №1 (ред. от 02.04.2013) // Российская газета. 2011. 11 февр.
8. Тетюев С.В. Отзыв об автореферате диссертации Е.А. Ухаревой «Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в производстве следственных действий (правовые и организационные аспекты)» // Вопросы ювенальной юстиции. 2011. №3 (35).
9. Ухарева Е.А. Участие законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в производстве следственных действий (правовые и организационные аспекты): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. 24 с.