

К вопросу об участии законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого в уголовном деле

Куряшева Полина Эдуардовна, студент 2-курса магистерской программы «Уголовное право, криминология, уголовно-исполнительное право» юридического факультета СЗИУ РАНХиГС (Санкт-Петербург, Российская Федерация); e-mail: pauline.australia@yandex.ru

Научный руководитель:

Шепелева Светлана Витальевна, доцент СЗИУ РАНХиГС (Санкт-Петербург, Российская Федерация), кандидат юридических наук, доцент; e-mail: shepeleva-sv@ranepa.ru

Аннотация

Целью статьи является рассмотрение понятия законного представителя несовершеннолетнего, определение его роли в уголовном процессе, выявление и анализ проблемных вопросов участия законного представителя в досудебной стадии производства по уголовному делу, а также непосредственно в самом судебном разбирательстве. В статье анализируются особенности привлечения лица в качестве законного представителя несовершеннолетнего, его процессуальный статус, участие законного представителя несовершеннолетнего в производстве отдельных следственных действий.

Ключевые слова: законный представитель несовершеннолетнего, родитель как законный представитель, правовой статус, производство по уголовным делам, допрос несовершеннолетнего

Participation of a Legal Representative of a Minor in Criminal Proceedings

Polina E. Kuryasheva, MA Student, Program “Criminal Law, Criminology, Penal Law”, Department of Law, North-West Institute of Management, branch of RANEPa (Saint Petersburg, Russian Federation); e-mail: pauline.australia@yandex.ru

Academic Supervisor:

Svetlana V. Shepeleva, PhD in Jurisprudence, Associate Professor of the Chair of Criminal Law Sciences, North-West Institute of Management, branch of RANEPa (Saint Petersburg, Russian Federation); e-mail: pauline.australia@yandex.ru

Abstract

The objective of the article is to consider the notion of a legal representative of a minor, to determine her role in the criminal process, to identify and to analyze some issues of a legal representative's participation in the pre-trial stage of criminal proceedings, as well as in the trial itself. The article analyzes the specific features of involving a person as a legal representative of a minor, his procedural status, the participation of a legal representative of a minor in the performance of individual investigative actions.

Keywords: a legal representative of a minor, parent as legal representative, legal status, criminal proceedings, interrogation of a minor

Уголовный процесс в отношении лиц, не достигших совершеннолетия, выделяется среди различных институтов уголовного процесса, имеющих «специального субъекта», прежде всего, наличием отличительных особенностей личности самого несовершеннолетнего преступника и особым значением, которое он имеет в обществе и жизнедеятельности любого государства. Несовершеннолетние являются наиболее уязвимой категори-

ей лиц, которая в силу своих нравственных, физических и умственных особенностей не может самостоятельно защищать свои права.

«Поскольку ребенок наделяется правом на то, чтобы его права защищались, поскольку он является наиболее уязвимой частью общества, то государство обеспечило такую защиту в виде определенных процессуальных норм и правил» [6, с. 199].

Немаловажной особенностью в уголовном процессе в отношении несовершеннолетних лиц, совершивших преступление, является обязательное участие в уголовном процессе законного представителя, главная обязанность которого — представление и защита прав и законных интересов несовершеннолетнего лица.

В теории уголовного процесса и на практике обнаружен ряд проблемных вопросов, связанных с правовым статусом законного представителя, а также его ролью в уголовном судопроизводстве в отношении несовершеннолетних. Они все нуждаются в теоретическом осмыслении.

В данной статье мы рассмотрим само понятие законного представителя несовершеннолетнего лица в уголовном процессе, его процессуальный статус, а также особенности участия законного представителя несовершеннолетнего в производстве отдельных следственных действий.

Существование особого производства по делам о преступлениях, которые были совершены несовершеннолетними, в том числе обусловлено потребностью в обеспечении соответствующей социально-правовой защиты несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Собственно, для данной цели в уголовный процесс вступает законный представитель лица, не достигшего совершеннолетнего возраста.

Ряд авторов к достоинствам современного российского уголовно-процессуального законодательства относят подробную регламентацию процедуры участия законного представителя несовершеннолетнего. По мнению В. Н. Хорькова, с указанным суждением сложно согласиться, поскольку процессуальное положение законного представителя несовершеннолетнего участника уголовного судопроизводства видится весьма схематичным, требующим уточнения целого ряда положений [4, с. 128].

Лицо, являющееся подозреваемым, обвиняемым и не достигшее совершеннолетнего возраста, самостоятельно, без постороннего вмешательства, имеет возможность реализовать некоторые права, такие как, к примеру, дача показаний. Однако такое действие, как обжалование решений, действий (бездействия) должностных лиц, в производстве которых находится уголовное дело, лицо, не достигшее совершеннолетнего возраста, воплощает либо через защитника или законного представителя, либо с их непосредственной помощью. Отталкиваясь от этого факта, в данной ситуации сказывается влияние института представительства, и, соответственно, несовершеннолетний обвиняемый, подозреваемый имеет своей отличительной чертой «ограниченную уголовно-процессуальную дееспособность».

Уголовно-процессуальное законодательство не имеет в своем арсенале определения законного представителя, а только перечисляет, кого именно можно привлечь в качестве такового. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (далее — УПК РФ) в п. 12 ст. 5 закрепил подробный перечень лиц, которых можно привлекать к производству уголовного дела как законных представителей лица, совершившего преступление в несовершеннолетнем возрасте. Данный перечень является исчерпывающим. При этом в законодательстве не разграничивается, чьи именно интересы будет представлять привлеченное лицо из данного перечня лиц. Таким образом, оно может представлять как несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, так и потерпевшего. Это связано с тем, что среди лиц, которые законодатель указал в п. 12 ст. 5 УПК РФ, указан опекун. Опекун в соответствии со ст. 32 Гражданского кодекса Российской Федерации устанавливается

над малолетними лицами, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Исходя из данного положения, мы можем сделать вывод, что опекун привлекается в качестве законного представителя чаще всего на сторону потерпевшего, так как малолетний не может нести уголовную ответственность в соответствии с Уголовным кодексом Российской Федерации (далее — УК РФ), а потерпевшим лицо может быть в любом возрасте. Но не стоит исключать случаев, когда опекун является законным представителем несовершеннолетнего лица, признанного недееспособным вследствие психического расстройства. В подобной ситуации опекун может играть роль как законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, так и роль законного представителя несовершеннолетнего потерпевшего.

Отдельные авторы считают, что понятие законного представителя не стоит рассматривать как уголовно-процессуальное, оно определяется, прежде всего, семейным законодательством. Вследствие этого возникло мнение, что УПК РФ не нуждается в детальной регламентации понятия «законный представитель», так как его разъяснение уже имеется в российском законодательстве и является достойным и вполне легким для восприятия гражданами. Понятие законного представителя, закрепленное в ст. 64 Семейного кодекса РФ, едва ли можно рассматривать как исчерпывающее и в достаточной степени показывающее все своеобразие как самого законного представителя, так и его процессуального статуса в уголовном процессе. Из этого следует, что ст. 48 Уголовно-процессуального кодекса РФ имеет потребность в определенных дополнениях, которые бы максимально точно закрепляли понятие законного представителя лица, не достигшего совершеннолетнего возраста. Вне всякого сомнения, данные нововведения упростили бы как понимание закона, так и привлечение лиц, относящихся к данной категории, к рассмотрению дел в рамках уголовного процесса.

К выполнению обязанности законного представителя несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого субъект расследования привлекает одного из родителей несовершеннолетнего лица. В соответствующих ситуациях вместо родителя могут быть привлечены: усыновитель, опекун, попечитель, а также уполномоченный представитель учреждения (организации), на попечении которого находится лицо, не достигшее совершеннолетия.

Как было замечено нами выше, в УПК РФ не включено понятие «законный представитель». В связи с этим обратимся к российской юридической энциклопедии, в которой указано, что «законный представитель — это гражданин, который, в силу закона, выступает во всех учреждениях, в том числе судебных, в защиту личных и имущественных прав и законных интересов недееспособных, ограниченно дееспособных либо дееспособных, но физически не могущих лично реализовать свои права и выполнять свои обязанности, для осуществления этих действий. В уголовном процессе законными представителями являются родители, опекуны, попечители подозреваемого (обвиняемого), потерпевшего, свидетеля. Законными представителями являются также представители таких учреждений, как детский дом, дом инвалидов и т. п., на попечении которых находится не полностью дееспособный участник процесса, представители органов опеки и попечительства (если не полностью дееспособный участник процесса не имеет других законных представителей или они не допущены к процессу)» [2, с. 111–137].

В качестве законного представителя чаще всего привлекается один из родителей несовершеннолетнего лица. Но известны примеры ситуаций, имевших место на практике, когда, например, на судебное заседание явились сразу оба родителя с явным намерением каждого быть законными представителями несовершеннолетнего лица. Тогда суд, учитывая их намерение стать законным представителем и учитывая предельно важную задачу, заключающуюся в обеспечении защиты законных прав и интересов несовершенно-

летнего подсудимого, принимает решение, кому именно из них стоит предоставить права законного представителя. Об этом суд выносит соответствующее определение.

В настоящее время нет возможности выделить те соответствующие признаки, исходя из которых могут быть привлечены граждане для представления интересов несовершеннолетнего обвиняемого при расследовании. В Постановлении Пленума Верховного Суда от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» имеются рекомендации по уголовному судопроизводству в отношении несовершеннолетних. Но в них указано лишь то, что перечень лиц, определенных в п. 12 ст. 5 УПК РФ, является исчерпывающим при решении вопроса о привлечении законных представителей¹.

В научном сообществе имеются разнообразные точки зрения относительно того, кто может быть привлечен как законный представитель. Можно выделить И. А. Макаренко, М. А. Фомина, согласно научной позиции которых «законным представителем может быть не только родитель, но и любой другой близкий родственник несовершеннолетнего» [3, с. 45–51]. Сторонники другой позиции, И. С. Гвоздева, А. Б. Шлипкина, следуют буквальному толкованию п. 12 ст. 5 УПК РФ, отрицают возможность привлечения в качестве законного представителя несовершеннолетнего «иных родственников, кроме родителей, если они не назначены в установленном порядке опекунами или попечителями подростка» [1, с. 68–73].

Целесообразно было бы добавить в п. 12 ст. 5 УПК РФ формулировку «а в исключительных случаях и иные близкие родственники», так как они тоже должны располагать правом в определенного рода ситуациях представлять интересы лица, не достигшего совершеннолетия, например, в случаях, когда близкий родственник совместно проживает, а также тесно общается с несовершеннолетним лицом. Не являются редкостью случаи, при которых родитель, выполняя роль законного представителя несовершеннолетнего, вместо того чтобы всячески поддерживать и оказывать ему помощь, напротив, весьма отрицательно влияет на своего ребенка или всеми возможными способами уклоняется от своих обязанностей, в том числе от обязанности явиться в органы предварительного расследования или в суд. Как раз в подобных ситуациях не повредило бы привлечение близкого родственника в качестве законного представителя несовершеннолетнего лица.

В момент производства по уголовному делу представлять интересы несовершеннолетнего обвиняемого может один участник — законный представитель. Исходя из норм процессуального закона, не предполагается, что таких представителей может быть два и более. Но может возникнуть ситуация, когда участник — законный представитель либо заболевает, либо уезжает в длительную командировку. Соответственно, его «место» должен занять другой родитель или иное соответствующее лицо. Но в законе такого разрешения нет, а исходя из ситуации нет возможности отстранить «первого» законного представителя от участия в уголовном деле. Все это может привести к нарушению разумных сроков уголовного судопроизводства и создавать дополнительные проблемы.

По мнению Э. Д. Шайдуллиной, «разрешить данные правоприменительные сложности позволит возможность привлечения в качестве законных представителей сразу обоих родителей, что следует закрепить в статьях 45 и 48 УПК РФ. В статьях 216 и 217 УПК РФ указать, что в случае участия в уголовном судопроизводстве обоих родителей несовершеннолетнего ознакомление с материалами уголовного дела осуществляется одним из них. Если законный представитель не может явиться к следователю, дознавателю для

¹ О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 01.02.2011 № 1 (в ред. от 02.04.2013) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 4; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 6.

ознакомления с материалами уголовного дела по уважительной причине, ознакомление продолжает другой законный представитель несовершеннолетнего с того места, на котором остановился первый» [5, с. 14–18].

Следует отметить, что законный представитель несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого оказывается одним из немногих участников уголовного процесса, который имеет полное право на основании уголовно-процессуального закона выполнять функции различных участников, которые имеют «свой интерес» или «способствуют установлению истины» по уголовному делу. Допустимо, к примеру, совмещение функций законного представителя и защитника, свидетеля или гражданского ответчика. Однако недопустима ситуация, при которой лицо одновременно выполняет и роль законного представителя несовершеннолетнего, и роль потерпевшего, так как в этом случае такой участник выполняет прямо противоположные функции — «защиты» и «обвинения», что является недопустимым в уголовном процессе в соответствии со ст. 15 УПК РФ.

Законный представитель несовершеннолетнего лица может быть допущен в качестве участника в уголовный процесс только после того, как следователь или дознаватель составит соответствующее постановление. Обычно это совпадает с началом проведения первого допроса несовершеннолетнего лица. Для того чтобы лицо признали законным представителем, он должен предъявить документ, который подтверждает отношения с тем несовершеннолетним лицом, чьи интересы он изъявляет желание представлять.

Следует иметь в виду, что согласно ч. 4 ст. 426 УПК РФ законный представитель может быть отстранен от участия в деле, включая участие в судебном разбирательстве, если появятся основания полагать, что его действия каким бы то ни было образом причиняют ущерб несовершеннолетнему субъекту преступления, а также затрагивают его законные интересы. Принятие решения об отстранении законного представителя находится в компетенции следователя или дознавателя (на стадии судебного разбирательства — судьи), и в соответствии с законом оформляется мотивированное постановление и впоследствии объявляется данное постановление отстраненному законному представителю и новому, допущенному к уголовному процессу законному представителю несовершеннолетнего. Сам закон конкретно не раскрывает, какое именно поведение законного представителя несовершеннолетнего лица можно рассматривать в качестве угрозы посягательства на законные интересы несовершеннолетнего. Пленум Верховного Суда РФ в качестве примеров возможного ущерба приводит: «...Невыполнение обязанностей, вытекающих из самого статуса законного представителя, включая те, что касаются воспитания несовершеннолетнего лица; уклонение от участия в деле в качестве законного представителя, а равно злоупотребление процессуальными или иными правами»². К ущербу можно также отнести отрицательное влияние законного представителя на несовершеннолетнего и создание им препятствий для объективного выяснения обстоятельств, которые имеют значение для производства по уголовному делу. Привлечение в уголовный процесс в качестве законного представителя лица, с которым несовершеннолетний совершил расследуемое в рамках данного уголовного дела преступление, недопустимо. Участие такого лица также не допускается, если оно знало о совершенном несовершеннолетним преступлении и не сообщило о нем или оно является потерпевшим по делу. Иррационально участие в качестве законного представителя несовершеннолетнего обвиняемого лица, которое было очевидцем преступления. Так как при ознакомлении с материалами уголовного дела оно будет обладать большей полнотой сведений, чем обычный свидетель. А при допросе

² О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних : постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 01.02.2011 № 1 (в ред. от 02.04.2013) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 4; Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 6.

его в суде в качестве свидетеля оно сможет «исказить» свои показания в пользу несовершеннолетнего подсудимого. В отдельных случаях имеет место быть ситуация, в которой интересы совершеннолетнего лица, выполняющего роль законного представителя, могут во многом не совпадать с интересами несовершеннолетнего лица, даже если речь идет о родителе или ином законном представителе. В этом случае целесообразно ставить вопрос о замене законного представителя.

Если несовершеннолетнее лицо, которое совершило преступление, в процессе предварительного расследования уголовного дела и разрешения его по существу в суде первой инстанции достигнет совершеннолетнего возраста, то полномочия его законного представителя должны быть прекращены. В исключительных случаях полномочия могут быть продлены, например, если суд признает целесообразным принятие решения о распространении на лицо в возрасте от 18 до 20 лет положений об особенностях уголовной ответственности несовершеннолетних.

По мнению ряда ученых, законный представитель в любом случае имеет заинтересованность в том, чтобы дело имело определенный исход, и, соответственно, законный представитель в связи с этим оказывает влияние на несовершеннолетнего, в том числе порой и негативного характера. Подобную позицию следует оценивать критически. Законный представитель действует в интересах несовершеннолетнего лица. Если законный представитель и имеет личный интерес (как родитель, опекун или попечитель), он не стремится к злоупотреблению своими процессуальными правами и обязанностями. Не следует забывать, что нормы, закрепленные в ч. 4 ст. 426 УПК РФ, затрагивающие вопрос отстранения законного представителя от участия в уголовном деле, дают основание исключить возможность оказания противодействия уголовному процессу со стороны законного представителя.

«Важное место при производстве следственных действий по уголовным делам в отношении несовершеннолетних занимает допрос несовершеннолетних. Возрастные психофизические особенности несовершеннолетних (повышенная внушаемость, утомляемость, детский негативизм и т. п.) привели к необходимости предоставить этим лицам дополнительные гарантии, предусмотрев особые правила их допроса. Эти особенности касаются порядка вызова несовершеннолетних на допрос. Лица, не достигшие возраста 16 лет, вызываются на допрос через их законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей и других лиц, обязанных по закону защищать интересы подростков) либо через администрацию по месту работы или учебы несовершеннолетнего. Обычный порядок — направление повестки — применяется в случаях, когда отсутствует возможность передать вызов через законных представителей либо когда имеются данные о том, что они будут препятствовать даче подростком правдивых показаний» [3, с. 505].

В противоположность педагогу (психологу), чье присутствие на допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, не достигшего возраста шестнадцати лет либо достигшего этого возраста, но страдающего психическим расстройством или отстающего в психическом развитии, является обязательным в соответствии с ч. 3 ст. 425 УПК РФ, законный представитель несовершеннолетнего всего лишь вправе в нем участвовать. Кто именно должен решать вопрос о необходимости и целесообразности участия законного представителя несовершеннолетнего в данном следственном действии — вопрос открытый, так как сам законодатель не закрепляет данное полномочие за конкретным лицом. Можем предположить, что решение вопроса об участии в допросе несовершеннолетнего участника уголовного процесса лежит полностью на следователе, так как именно он занимается организацией и производством допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Следователю необходимо предварительно выяснить у несовершеннолетне-

го лица, которого он собирается допрашивать, его личное мнение об участии в допросе его законного представителя. Данный аспект связан с тем, что следователь, проводя допрос, ставит перед собой цель, прежде всего, установить необходимый для конструктивного общения психологический контакт с несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым. В случае если присутствие законного представителя оказывает крайне неблагоприятное воздействие на несовершеннолетнего, который начинает сразу же стесняться, не может и не хочет отвечать на поставленные перед ним вопросы, то ни о каком психологическом контакте не может быть и речи. Такой допрос может повлечь за собой негативные последствия, такие как возникновение различного рода психологических травм у подростка, поэтому вопрос о присутствии законного представителя в каждом случае следователь должен разрешать с особым вниманием. Законный представитель в процессе проведения допроса несовершеннолетнего имеет следующие права: задать вопросы как самому несовершеннолетнему, так и лицу, которое допрос проводит; ознакомиться с протоколом следственного действия, а затем сделать замечания по существу (о полноте сделанных записей, их правильности). Помимо возможности участвовать в допросе несовершеннолетнего, законный представитель может реализовать свои права и при производстве других следственных действий. К участию он привлекается в соответствии со ст. 426 УПК РФ с разрешения следователя.

Участие законного представителя несовершеннолетнего подсудимого в судебном заседании имеет крайне важное значение. Кроме того что данное участие является гарантией охраны прав и законных интересов несовершеннолетнего, участие законного представителя в том числе содействует повышению воспитательного воздействия судебного разбирательства и подробному выяснению обстоятельств, которые в итоге поспособствовали тому, что преступление было совершено. Участие законного представителя также имеет влияние на всестороннее и полное исследование обстоятельств, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Также следует отметить, что законный представитель является одним из немногих участников уголовного процесса, который имеет возможность сочетать несколько уголовно-правовых функций в одном лице, например, законного представителя и защитника, гражданского ответчика, свидетеля.

Участие законного представителя в уголовном процессе — это надежная и эффективная гарантия защиты прав, свобод, а также законных интересов несовершеннолетнего участника уголовного процесса.

Задачей российского уголовного и уголовно-процессуального законодательства является необходимость включения в уголовное судопроизводство специальных норм, которые защищали бы несовершеннолетних от негативного воздействия конкретных условий их жизни и воспитания, от особенностей самой процедуры уголовного судопроизводства, а также от одинаковых с совершеннолетними лицами режимов предварительного заключения и исполнения наказания.

Необходимо признать, что законный представитель несовершеннолетнего должен быть всегда обязательным участником производства по уголовному делу после установления возраста обвиняемого. Решение об его участии принимается от имени субъекта расследования или судебного рассмотрения. А при условии наступления совершеннолетия представительство должно быть продолжено до вынесения итогового решения по уголовному делу.

Считаем целесообразным дополнение п. 12 ст. 5 УПК РФ формулировкой «а в исключительных случаях и иные близкие родственники» для расширения круга лиц, имеющих право быть законными представителями несовершеннолетнего.

В науке уголовно-процессуального права не существует четко сформулированного понятийного аппарата, который мог бы в полном объеме выразить всю структуру уго-

ловно-процессуального представительства несовершеннолетних участников уголовного процесса.

Требуют дополнительного урегулирования законодателем такие вопросы, как точный момент вступления законного представителя в уголовное дело, уточнение и возможное увеличение прав законного представителя несовершеннолетнего, вопрос о расширении количества допускаемых к процессу законных представителей и круга лиц, привлекаемых к осуществлению данной функции. По этой причине дальнейшее исследование проблемных вопросов, относящихся к участию законного представителя несовершеннолетнего участника уголовного процесса в уголовном деле, является весьма актуальным.

Литература

1. *Гвоздева И. С.* Проблема выбора законных представителей несовершеннолетних обвиняемых: правоприменительный аспект // Проблемы уголовного процесса, криминалистики и судебной экспертизы. 2014. № 1. С. 68–73.
2. *Зайцев О. А.* Теория и практика участия свидетеля в уголовном процессе : дис. ... к. юр. н. М., 1993.
3. *Макаренко И. А.* Проблемы участия третьих лиц в процессе расследования уголовных дел в отношении несовершеннолетних // Вопросы ювенальной юстиции. 2007. № 1 С. 45–51.
4. *Хорьков В. Н., Волчецкая Т. С., Лонская С. В.* и др. Защита прав и ответственность несовершеннолетних: современные проблемы. Калининград : Калинингр. гос. ун-т, 2004. 281 с.
5. *Шайдуллина Э. Д.* Производство по уголовным делам с участием несовершеннолетних: проблемы и пути решения [Электронный ресурс] // ЮП. 2016. № 6 (79). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/proizvodstvo-po-ugolovnym-delam-s-uchastiem-nesovershennoletnih-problemy-i-puti-resheniya> (дата обращения: 08.06.2020).
6. *Шепелева С. В.* К вопросу о представительстве несовершеннолетних в контексте правоохранительной деятельности // Конституционализм и правоохранительная деятельность : материалы Всероссийской научно-практической конференции. Санкт-Петербург, 05.06.2020 / сост. С. Ю. Андрейцо. СПб. : Санкт-Петербургский университет МВД России, 2020. С. 199.