

Ескендиров Айдос Абдрахманович

***Ювенальная юстиция
в Республике Казахстан***

Учебник

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ
РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

АЛМАТИНСКАЯ АКАДЕМИЯ

ЕСКЕНДИРОВ АЙДОС АБДРАХМАНОВИЧ

Ювенальная юстиция в Республике Казахстан
Учебник

Республика Казахстан
Алматы - 2012

УДК 340 (075)
ББК 67.0я7
Е 83

Рекомендован

Департаментом высшего и послевузовского образования МОН Республики Казахстан к использованию в учебном процессе для студентов юридических факультетов

Рецензенты:

Себеков Шырынхан Ошакбаевич -

заместитель начальника Алматинской академии МВД Республики Казахстан
кандидат юридических наук, доцент, полковник полиции

Жетписбаев Батыр Адамович -

доктор юридических наук, профессор

Садыбеков Бакытжан Маликович -

Начальник Департамента уголовно-исполнительной системы
по г. Алматы и Алматинской области МВД Республики Казахстан
кандидат юридических наук, полковник юстиции

Е 83 Ескендиров А.А.

Ювенальная юстиция в Республике Казахстан: Учебник. 2-ое изд., с доп. и изм - Алматы: ООНИ и РИР Алматинской академии МВД Республики Казахстан, 2012. - 403 с.

ISBN 978-601-7336-44-8

Область научных исследований автора определена задачами борьбы с преступностью несовершеннолетних, особенностями производства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, проблемами совершенствования пенитенциарной практики в отношении несовершеннолетних осужденных, перспективами развития ювенальной юстиции в Республике Казахстан.

Автором изучены правовые аспекты ювенальной юстиции в комплексе пяти юридических наук (уголовное и уголовно-исполнительное право, уголовный процесс, криминалистика и криминология), выделив самостоятельную проблематику - «несовершеннолетний, как субъект правоотношений».

Издание предназначено, как для ученых и аспирантов (магистрантов), преподавателей и студентов (слушателей, курсантов), так и для юристов-практиков, работающих в системе правоохранительных органов Республики Казахстан (органы внутренних дел, прокуратура, органы и учреждения УИС).

ISBN 978-601-7336-44-8

© Ескендиров А.А., 2012

© Алматинская академия МВД Республики Казахстан, 2012

Содержание

Список обозначений и сокращений.....	5
Введение.....	7
1. Ювенальная юстиция: история и современная практика.	
1.1. Институт ювенальной юстиции: история и современность.....	11
1.2. Ювенальная юстиция и гражданское общество.....	78
2. Современные направления государственной политики в деле борьбы с преступностью несовершеннолетних.	
2.1. Социально-экономические и психолого-педагогические аспекты исследования преступности несовершеннолетних в Республике Казахстан.....	128
2.2. Уголовно-правовые меры борьбы с преступностью несовершеннолетних: практика и перспективы.....	172
2.3. Вопросы применения принудительных мер воспитательного воздействия.....	196
3. Производство предварительного расследования по уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними.	
3.1. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних.....	218
3.2. Вопросы применения уголовно-процессуальных мер принуждения в отношении несовершеннолетних.....	244
3.3. Особенности производства допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого).....	256
3.4. Допрос потерпевшего, свидетелей и законных представителей (близкие родственники, опекуны и попечители).....	282
3.5. Работа следователя по устранению причин и условий, способствовавших совершению преступлений несовершеннолетними.....	323
4. Исполнение уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных.	
4.1. Обеспечение юридической защиты прав и свобод, законных интересов несовершеннолетних.....	333
4.2. Пути совершенствования пенитенциарной практики и реформирования действующего законодательства Республики Казахстан в области исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных.....	361
Заключение.....	402

Обозначения и сокращения

АССР - Автономная Советская Социалистическая Республика
ВЦИК - Всероссийский центральный исполнительный комитет
ВКП (б) - Всесоюзная Коммунистическая партия (большевиков)
ВК - воспитательная колония
ВКО - Восточно-Казахстанская область
ГПК - Гражданский процессуальный кодекс
ГОРРАЙОВД - городские (районные) органы внутренних дел
ГНД - городской наркологический диспансер
ГНЦМСК - городской наркологический центр медико-санитарной коррекции
ДВД - Департамент внутренних дел
ДТС - Департамент технической службы
ДУИС - Департамент уголовно-исполнительной системы
ДЮСШ - детско-юношеская спортивная школа
ИК - исправительная колония
ИВС - изолятор временного содержания
КПСС - Коммунистическая партия Советского Союза
КоАП - Кодекс об административных правонарушениях
КАП - Комитет административной полиции
КНР - Китайская Народная Республика
КПС и СУ - Комитет по правовой статистике и специальным учетам
КСК - кооператив собственников квартир
КУИС - Комитет уголовно-исполнительной системы
МОТ - Международная организация труда
МВД - Министерство внутренних дел
МОН - Министерство образования и науки
МРП - месячный расчетный показатель
НКВД - Народный комиссариат внутренних дел
НТС - научно-технические средства
НПО - неправительственные организации
ОГПУ - Объединенное Государственное Политическое Управление
ОДН - отдел (отделение) по делам несовершеннолетних
ООН - Организация Объединенных Наций
ОРД - оперативно-розыскная деятельность
ГДН - подразделение по делам несовершеннолетних
ПШ - профессиональная школа
ПТШ - профессионально-техническая школа
ПМЖ - постоянное место жительства
РК - Республики Казахстан
РФ - Российская Федерация

РСФСР - Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика
РУВД - Районное управление внутренних дел
РЦТП - реабилитационный центр для трудных подростков
СССР - Союз Советских Социалистических Республик
ССР - Советская Социалистическая Республика
США - Соединенные Штаты Америки
СНК - Совет народных комиссаров
СКО - Северо-Казахстанская область
СО - следственный отдел
СУ - следственное управление
СИЗО - следственный изолятор
СПУВУ - специальное учебно-воспитательное учреждение
СПШ - специальная школа
СПТУ - специальное профессионально-техническое училище
СМИ - средства массовой информации
УИК - Уголовно-исполнительный кодекс
УК - Уголовный кодекс
УВД - Управление внутренних дел
УИИ - уголовно-исполнительная инспекция
ФРГ - Федеративная Республика Германия
ФЗУ - фабрично-заводское ученичество
ЦАН - центр адаптации несовершеннолетних
ЦВИАРН - центр временной изоляции, адаптации и реабилитации
несовершеннолетних
ЦИК - Центральный исполнительный комитет
ЦК - Центральный комитет
ШИЗО - штрафной изолятор
ЭВМ - электронно-вычислительная машина
ЮКО - Южно-Казахстанская область

Введение

«Кто покается по совершении беззакония и исправится, к тому Бог будет милостив...».

И.Я. Фойницкий¹

Преобразования, происшедшие за последние полтора десятилетия, вызвали резкое снижение функциональных возможностей всех институтов социализации. На фоне финансового кризиса, тяжелого социально-экономического положения населения и крушения традиционных ценностей семья, образовательные учреждения, молодежные и детские объединения утратили прежнюю роль в воспитании подрастающего поколения. Все это не могло не отразиться на состоянии и динамике преступности несовершеннолетних.²

Уголовная статистика показывает, что несовершеннолетними, как правило, совершаются корыстные и корыстно-насильственные преступления (кражи, грабежи и разбой). Особо тревожит ситуация, вызванная числом убийств и хулиганств, совершенных несовершеннолетними. Ведя борьбу с преступными проявлениями среди несовершеннолетних, государство все же отводит решающую роль мерам нравственного воздействия на сознание и поведение несовершеннолетних, делая главную ставку на убеждение и гуманность.

Профилактика преступности несовершеннолетних выступает одной из главных задач в деле обеспечения законности и правопорядка. Меры, принимаемые для решения этой задачи, представляют собой подсистему всей системы мер по обеспечению здорового развития подрастающего поколения страны.

¹ Фойницкий И.Я. Учение о наказании в связи с тюремоведением. - М.: Добросвет, 2000 С. 112.

² Алауханов Е.О., Зариллов З.С. Профилактика преступлений. Учебник. - Алматы: Юридическая литература, 2008. С.56.

Обеспечение здорового будущего страны относится к глобальным проблемам современности, в решении которых заинтересовано все мировое сообщество. Это объясняется определяющей ролью подрастающего поколения в гарантировании жизнеспособности общества и прогнозировании его будущего развития. Однако, следует признать, что ни одно государство в мире не может претендовать на роль образца в области соблюдения прав ребенка. Даже для самых демократических и экономически развитых государств характерны рост преступности несовершеннолетних, наличие семей с низким жизненным уровнем, смертность детей из-за недостаточного медицинского обслуживания и т.д. Эти негативные факторы доказывают невозможность разрешения детской проблемы только национальными средствами и вызывают необходимость объединения усилий мирового сообщества в целом, что и обусловило возникновение института международно-правовой защиты прав ребенка.

Сегодня международная защита прав ребенка представляет систему взаимосогласованных действий государства и международных НПО, направленных на разработку и обеспечение прав ребенка с целью формирования полноценной и гармонически развитой личности, содействие их закреплению в национальном законодательстве и оказание международной помощи детям развивающихся государств.

Современное ювенальное право - это совокупность правовых норм регламентирующих взаимоотношения государства и детей, находящихся в конфликте с законом.

Развитие системы ювенальной юстиции является одним из приоритетных направлений социально-правовой политики Республики Казахстан. 28 августа 2008 года Указом Президента Республики Казахстан № 646 была принята Концепция развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы. Актуальность принятия данной Концепции была продиктована необходимостью изменения методов работы с несовершеннолетними (малолетними) в системе уголовного правосудия, большего соблюдения на практике прав и законных

интересов несовершеннолетних в рамках уголовного и гражданского процесса.

Главной задачей участников казахстанского проекта ювенальной юстиции является неукоснительное соблюдение прав ребенка в правоприменительной практике.

Поэтапное внедрение и развитие ювенальной юстиции в Республике Казахстан позволит повысить эффективность и качество отправления правосудия в отношении несовершеннолетних на всех его этапах. Это включает создание и деятельность специализированных подразделений по работе с несовершеннолетними в органах юстиции и прокуратуры, образования и науки, адвокатуры и судах.³

Важной составляющей системы ювенальной юстиции также является деятельность специальных социальных служб, решающих специфические задачи в интересах несовершеннолетних.

Развитие института ювенальной юстиции предполагает создание специализированных подразделений по организации надзора за применением законодательства о несовершеннолетних в органах прокуратуры, новых специализированных ювенальных юридических консультаций, оказывающих гарантированную государством квалифицированную юридическую помощь несовершеннолетним, а также введение должности специалиста-инспектора по делам несовершеннолетних в уголовно-исполнительных инспекциях ДУИС областей (городов).

Необходимо качественным образом повысить работу региональных органов по защите прав детей (Центры адаптации несовершеннолетних, детские дома, школы-интернаты и т.д.).

Необходимым средством укрепления законности и правопорядка выступает уголовный закон, призванный бороться с преступностью специфическими формами и методами.

³ Комментарий к Указу Президента Республики Казахстан «О Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы» от 19.08.2008 года № 646 // Казахстанская правда. 28.08.2008. С.3.

Стремление нашего государства к формированию правового государства предполагает не только создание материально-технической базы данного института, но и рост духовной культуры, совершенствование нравственного облика общества. В соответствии со ст. 27 Конституции Республики Казахстан детство находится под защитой государства, являясь одной из основополагающих ценностей, признаваемых и защищаемых государством.⁴ Поэтому исключительно большое внимание уделяется воспитанию несовершеннолетних и его дальнейшему улучшению, выработки у них активной жизненной позиции, сознательного отношения к нормам морали и права, используя при этом в полной мере возможности общественности и силу закона.

⁴ Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012. С.9.

1. Ювенальная юстиция: история и современная практика.

1.1. Институт ювенальной юстиции: история и современность.

Законодательное признание юридического равенства людей - один из главных признаков существования гражданского общества. Значительным прогрессом в развитии современного сообщества явилось понимание ценностей человеческой жизни, личности, ее достоинства в неразрывной связи с необходимостью обеспечения минимальных гарантий существования и свободного развития.

Основные права и свободы гражданина закреплены в Конституции и по своей сути определяют его правовой статус. Характерной особенностью правового статуса гражданина является его стабильность и относительная неизменность. Гражданские права - одни из юридических форм выражения свободы гражданина, определяющих меру личной свободы и ответственности. В соответствии с Конституцией гражданин обладает всей полнотой политических, гражданских, социально-экономических и культурных прав и свобод, гарантируемых силой закона.⁵

Особых правил соблюдения прав, свобод и законных интересов требует категория несовершеннолетних членов нашего общества. Несомненно, современное общество остро заботится о вопросах правовой регламентации прав ребенка в международном и национальном ювенальном праве.⁶

Так, во Всемирной Декларации ООН «Об обеспечении выживания, защиты и развития детей» от 30.09.1990 года говорится, что «дети мира невинны, уязвимы и зависимы. Они также любознательны, энергичны и полны надежд. Их время должно быть

⁵ Конституционное право Республики Казахстан. Учебник II под ред. Г.С. Сапаралиева - Алматы, 2003. С. 17-18.

⁶ Зиманова А.Т. Организация программ восстановительного правосудия. - Новгород 2001 С.3.

временем радости и мира, игр, учебы и роста. Их будущее должно основываться на гармонии и сотрудничестве».⁷

Одним из достоинств молодого поколения является высокий уровень правовой культуры на всех этапах развития общества. Воспитание несовершеннолетних граждан, защита их прав, свобод и законных интересов является одной из главных задач общества во все времена. Но правовая культура не может оставаться на достаточно высоком уровне. Когда права, свободы и законные интересы несовершеннолетних должным образом не защищены.⁸

Реализация данных задач невозможна без проведения всесторонних и глубоких исследований закономерностей и тенденций развития молодого поколения, без объективного анализа социальных условий и процессов, оказывающих влияние на формирование сознания и поведение детей и подростков, их жизнедеятельность.⁹

К обозначению правового статуса несовершеннолетнего современное общество шло медленно и долго.

В римском праве особо выделялась доктрина государства по защите детей. Это - доктрина государства-отца. Государство объявлялось высшим опекуном ребенка.

При определении возрастных параметров несовершеннолетия римские законодатели исходили из теории климактерических периодов Гиппократы, согласно которой материальные элементы человеческого тела меняются каждые семь лет, а вследствие этого обновляется и нравственный, духовный облик человека.

Римское право различало три возрастных периода:

1) **infantes**, дети в возрасте до семи лет - безусловно невменяемые.

2) **impubes**, дети в возрасте от семи до четырнадцати лет - мужского пола или до 12-ти лет (женского пола) - возраст условной

⁷ Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних - М.: Интердиалект, 1998. С. 4.

⁸ Ювенология. Учебник II под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008. С.96.

⁹ Ермаков В., Крюкова Н. Несовершеннолетние преступники в России. - М., 1999. С.4.

вменяемости, относительно представителей которого каждый раз должен был решаться вопрос, был ли ребенок во время преступного деяния «способен к вменению в вину».

3) **minores**, несовершеннолетние до 18 лет (по преторскому эдикту до 25 лет), которые считались вообще вменяемыми, но подвергались более мягкому наказанию. Такая квалификация положила начала стройной системы периодизации участников судопроизводства в зависимости от возраста.¹⁰

В Дигестах императора Юстиниана (Книга IV) есть титул IV «О лицах, не достигших 25 лет». В п. 1 титула приводится высказывание римского юриста, префекта-претория Доминиция Ульпиана (170-228 г.г. н.э.). Следуя естественной справедливости, претор установил эдикт, путем которого он предоставил юным помощь и защиту против обмана, т.к. всем известно, что у лиц этого возраста рассудительность является шаткой и непрочной и подвержена возможностям многих обманов. Однако, как гласила цитата Ульпиана «и нужно признать, что при правонарушениях не следует приходить несовершеннолетним на помощь, и таковая не оказывается. Ибо, если он совершил воровство или противоправно причинил ущерб, помощь, не оказывается».¹¹

Если говорить о том, что оставили нам античный мир и средневековье о преступлениях несовершеннолетних и об их ответственности за это перед судом, то в законах речь шла только о наказаниях детей и подростков. Процессуальный статус стал интересовать юристов значительно позднее.

В Законе XII таблиц (451-450 г.г. до н.э.) впервые был сформулирован принцип прощения наказания. Он, главным образом, относился к несовершеннолетним, и в некоторых последующих работах, трактовавших содержание упомянутого закона, он формулировался, как прощение, обусловленное

¹⁰ Указ. соч. Галимов О.Х. С. 13.

¹¹ Дигесты Юстиниана / Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И.С. Переторского. Учебное пособие. - М., 1996. С. 89-90.

несовершеннолетием. В Законе XII таблиц речь шла о неназначении уголовного наказания при наличии следующих двух условий:

1) когда совершивший преступление не понимал характера преступного акта;

2) когда сам преступный акт не был доведен до конца.¹²

Этот принцип в течение длительного времени был распространен в странах, воспринявших римское право.

Так, французские юристы отсчитывают его существование во Франции и других странах Европы от Закона XII таблиц до Великой французской революции 1789 года. Несовершеннолетних, к которым был применен принцип прощения уголовного наказания, современные западные юристы называют «уменьшенными взрослыми».¹³

Закон XII таблиц делал различие между преступлениями умышленными и неумышленными. Можно напомнить, что это предусматривалось и в Дигестах Юстиниана, только применительно к нанесению ущерба.

По Закону XII таблиц умышленные преступления считались неискупаемыми, за них всегда следовало наказание. Однако, несовершеннолетнему, признаваемому психически незрелым, допускалось уменьшение уголовного наказания. Известный французский исследователь прав несовершеннолетних Ф. Робер оценивал это правило, как основу возникшего позднее общего для уголовной ответственности несовершеннолетних принципа разума.¹⁴

Вопрос определения совершеннолетия рассматривается в правилах шариата, прежде всего, для того, чтобы возложить на плечи молодого поколения обязанность выполнения религиозных требований, сделать его ответственным перед мусульманским законом.¹⁵

¹² Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран II под ред. З.М. Черниловского. - М., 1984. С. 43-53.

¹³ Кириленко П.А. Преступление в римском праве. - М., 2002. С. 99.

¹⁴ Карнаузов А.С. Памятники древнего и современного права. - СПб., 2004. С. 101.

¹⁵ Керимов Г.М. Шариат. Закон жизни мусульман. - М.: Ленем, 1999. С. 114-115.

Известный персидский поэт и мыслитель XII века Саади Ширази писал о совершеннолетии, что «в книгах написано, что оно имеет три признака: во-первых, пятнадцать лет, во-вторых, поллюция, и в-третьих, появление волос спереди, однако, в действительности оно имеет всего один признак: то, чтобы ты заботился о служении Господу славному и великому больше, чем о наслаждении плоти; кто не обладает этим свойством, того мудрецы не считают совершеннолетним».¹⁶

Став совершеннолетним, человек по правилам шариата обязан сознательно поставить себя под контроль божественных законов и выполнять их требования. Если же действия и поступки совершеннолетнего противоречат исламским догмам, то, как утверждает шариат, его ждет божественное наказание. Кроме того, он подлежит и наказанию земными методами по земным нормам. По мусульманским законам только совершеннолетний может распоряжаться своим имуществом.

Способы определения совершеннолетия по шариату архаичны. Более того, по этому вопросу до сих пор нет единого мнения у четырех канонических юридических школ ортодоксального суннизма и шариата шиитского направления.

Признаки достижения совершеннолетия по шариату в основном сводятся к следующему:

- 1) вырастание грубых волос в нижней части живота;
- 2) выделение спермы;
- 3) достижение 15 лет для мальчиков и 9 лет для девочек (по лунному летоисчислению).

Вырастание грубых волос на лице, груди и под мышками, также как появление усов, огрубление голоса и т.д., шариат не признает в качестве признаков совершеннолетия.

Способы определения совершеннолетия в шариате и возложение на достигших совершеннолетия юношей и девушек религиозных и светских обязанностей отражают во многом именно традиции Ближнего и Среднего Востока.

¹⁶ Саади Шираз. Гулистан // перев. с фарси. - М., 2004. С. 179.

Так, поверье о том, что в краях с жарким климатом девочки созревают быстрее, послужившее причиной замужества девочек в раннем возрасте, нашло свое отражение в шариате. Совершеннолетними считаются люди в возрасте от 16 до 34 лет, возраст от 34 до 51 года называется «кухул» (взрослый, средних лет), для стариков же есть термин «шейх».¹⁷

Таким образом, критерии несовершеннолетия в мусульманском мире отсутствовали, а трактовались лишь период наступления совершеннолетия и его правовые последствия.

Ислам неизменным постулатом объявлял и поныне обеспечивает защиту прав и свобод обездоленных и несчастных, в т.ч. и сирот, «...отдавайте сиротам имущество их; не заменяйте в нем добротного негодным; по жадности не переводите имущества их, в свое имущество это: будет великий грех».

Особо отмечена процедура вступления сирот во владение имуществом «...Испытайте сирот, покуда не наступит для их время вступить в брак; и если заметите в них здравый смысл, то отдавайте им имущества их. Не исстрачивайте их, расточая их, и спеша, до полного их возраста».

По канонам Корана «...те которые пожирают имущества сирот, поступая несправедливо, будут пожирать огонь, наполняя им свои утробы, когда будут гореть в пламени геенны».¹⁸

Период нескольких эпох жизни человечества от античного мира и средневековья характеризовался тем, что в юриспруденции тех времен не существовало правового понятия детства, как особо защищаемого периода жизни человека. Вследствие этого в правовых актах не были отражены юридические правила специальной защиты детей и подростков в суде, тюрьмах, после освобождения из них. Можно предположить, что юристов древности, средневековья и «раннего» капитализма (XVI-XIX века) дети, как

¹⁷ Садагдар М.И. Основы мусульманского права. - М., 1968. С. 22.

¹⁸ Коранъ // перевод Саблукова Г.С. съ арабского языка. Третье издание. - Казань: Центральная типография. 1907. С. 139-141. С. 143.

самостоятельная демографическая группа не интересовала. Они им представлялись либо взрослыми, либо вообще никем.¹⁹

Исследования К. Неволлина показывают, что до принятия христианства существовало право родителей отдавать своих детей в рабство. Категории «дети» стояла на одной ступени с «рабами, прислугой, родственниками», причем такие подчиненные лица назывались «чадь».²⁰

Известные швейцарские исследователи преступности несовершеннолетних Морис и Энрика Вейяр-Цибульские свидетельствуют, что частым было применение смертной казни к детям младшего возраста. К ним применялись все виды и иных уголовных наказаний, как ко взрослым преступникам, содержание в одних с ними тюрьмах (даже детей 7-летнего возраста), непонятные детям процессуальные действия (приведение к присяге) и недопустимые (пытки).²¹

В средневековой Европе проблема защиты прав ребенка в различных отраслях права практически не дискутировались. Лишь в отдельных странах проблеме социальной защиты детей уделялось определенное внимание.

Так, в Испании (XIV в.) существовали церковные функционеры, так называемые «отцы и судьи сирот». В компетенцию такого института входило опекунство, попечительство и благоустройство детей. Испанский король Павел IV Арагонский законодательно закрепил эту традицию, создав в 1337 году в г. Валенсии магистратуру «отца сирот». В его компетенцию вошли опека, попечительство и устройство детей. Католическая церковь в Испании с давних времен создавала приюты и брала на себя функции ресоциализации подростков-правонарушителей.²²

¹⁹ Дигесты Юстиниана / Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И С Переторского. Учебное пособие. - М., 1996. С. 448.

²⁰ Неволлин К. История российских гражданских законов. Т. 1. - СПб., 1851. С. 318.

²¹ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция. Учебное пособие для студентов юридических высших образовательных учреждений. - М.; 2000. С. 83.

²² Исмаилов Б.И. История и современность ювенальной юстиции II Правовые основы системы ювенальной юстиции. Учебное пособие. - Ташкент, 2002, С.43.

Отсутствие специальной правовой защиты детей и подростков было характерно для известных историко-правовых памятников, таких как «Швабское зеркало» (сборник германских законов XII века), «Каролина» (уголовно-судебное уложение короля Карла V). И хотя в них были закреплены акты прощения наказания, однако, в самом законе были нормы, позволявшие их обойти.²³

Так, в статье GLXXIX «Каролины» говорится о преступниках, которые, по малолетству, «заведомо лишены рассудка». Применяя наказание в отношении этих лиц, предписывалось «запросить совета у сведущих людей, как поступить соответственно всем обстоятельствам дела и нужно ли применять наказание». Эти «сведущие люди» принимают решение - наказывать или нет. Также в этих положениях указывается на возраст несовершеннолетнего преступника в связи с применением к нему наказания в виде смертной казни, так как до 14 лет смертная казнь не применялась. Однако, в этих положениях возникали противоречия с учетом тяжести совершенного преступления (возможно и применение смертной казни до 14-летнего возраста)²⁴.

Несомненно, особое место в жизни средневекового общества занимали вопросы отцовства. Родительская власть в этот период была очень сильна. Хотя права жизни и смерти над детьми родители не имели, однако, убийство детей не рассматривались в качестве серьезного преступления.

Так, по Уложению 1649 года, за убийство ребенка отец приговаривался лишь к году тюремного заключения и церковному покаянию. Дети же, умышленно лишившие своих родителей жизни, приговаривались к смертной казни²⁵

Принуждение детей к повиновению осуществлялось самим отцом с помощью применения домашних наказаний. Жаловаться на родителей дети не имели права. Родители могли обратиться для

²³ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция. Учебное пособие. - М., 1999. С. 28-31.

²⁴ Каролина Уголовно-судебное уложение Карали V: -Алма-Ата, 1967.С. 114-115.

²⁵ Соборное Уложение царя Алексея Михайловича..1649 года //Российское законодательство X-XX веков. Т. 2. - М., 1985. С.24

наказания детей и к публичным властям. Дело при этом по существу не рассматривалось, и в суть обвинения никто не вникал. Достаточно было одной только жалобы родителей, чтобы приговорить детей к порке кнутом.²⁶

В средневековом казахском обществе положение детей также определялось главенствующим положением отца в семье, т.е. отцовской властью. Дети состояли в правовой связи с отцом.²⁷ В обычном праве казахов пятнадцатилетний возраст лица рассматривался, как один из критериев дееспособности, что в свою очередь, позволяло привлекать его к участию в судебном разбирательстве.²⁸

Малолетние преступники в возрасте до 15 лет не привлекались к суду биев, но по совершенно иным основаниям, нежели неспособность их отдавать отчет своим действиям. Как писал д'Адре, «ордынцы, как мужского, так и женского пола, могут подлежать суду биев не прежде, как по минованию 15-летнего возраста. Буде какое-либо важное преступление будет учинено ордынцем до минования того возраста, как-то кража, убийство - суд над обвиняемым отсрочивается до совершеннолетия обвиняемого», который при этом отдается на поруки. Отсюда ясно, что полное освобождение детей до 15-летнего возраста от уголовной ответственности по менее важным, чем убийство и кража, преступлениям, объясняется не признанием их неспособности отдавать отчет своим действиям, а их неспособностью платить тогузы и айпы (штрафы), к взысканию которых сводилось в большинстве случаев всякое наказание у казахов.²⁹

В соответствии с положениями «Жеті Жарғы», дети, обидевшие родителей, строго наказывались либо по усмотрению своих

²⁶ Ювенология. Учебник // под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008 С 99-100.

²⁷ Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов. - Алматы: HAS. 2004. С.208.

²⁸ Материалы по казахскому обычному праву: Сб. сост.: Культелеев Т.М., Масевич М.Г., Шакаев Г.Б. - Алматы: Жалын, 1998. С. 104.

²⁹ Фукс С.Л. Обычное право казахов в XVII-первой половине XIX веков. - Алма-Ата- Наука 1981. С. 76.

родителей, либо судами биев. Родители имели неограниченную власть над своими детьми, поэтому не могло быть и речи об ответственности родителей за оскорбление и насилие в отношении собственных детей.

Положение ребенка на Руси в дохристианский период можно определить, как бесправное и выделить следующие черты:

- неограниченная отцовская власть;
- семья была патриархальной во главе с отцом семейства, в нее входили «и дети, и рабы, и принятые в семью (примаки) из чужой семьи»;
- полное подчинение ребенка воле родителей;
- воспитание детей в строгом соблюдении языческих обычаев и традиций;
- полное отсутствие прав у ребенка.³⁰

Ситуация изменилась в период правления Ярослава Мудрого и Владимира Мономаха. Существовали нормы церковного и обычного права, определявших правовое положение несовершеннолетних (малолетних) на Руси. В Русской Правде дети представлены, как наследники, за матерью закреплялось право оставить свое имущество по завещанию без ограничения любому из детей, как от первого, так и от второго брака, руководствуясь только отношением к ней детей (ст. 106). Ст. 101 Русской Правды возлагала на вдову с малолетними детьми обязанность сохранять имущество семьи для передачи его детям и выплатить детям все утраченное. После крещения Руси на смену языческим предписаниям пришли церковные каноны.³¹

Несомненно, данный факт существенно повлиял на практику применения Русской Правды. Детей стали делить на законных и незаконнорожденных.

³⁰ Сергеевич В. Лекции и исследования по истории русского права. - СПб., 1883. С. 508.

³¹ Владимирский-Буданов М.Ф. Обзор истории русского права. - СПб., 1905. С. 75.

Так, ст. 98 Русской Правды определяет незаконнорожденных детей, как «детей господина, рожденных от рабы, которые считаются незаконными», т.е. не будут являться наследниками.³²

Тем не менее, как показали исследования А. Загоровского, в глубокую старину к «рабьим» детям относились снисходительно - им не был закрыт путь даже к великокняжескому престолу.

Таким образом, в период античности и средневековья в мировой цивилизации проблемы уголовной ответственности несовершеннолетних - с учетом их правового положения - затрагивались в трудах многих исследователей того времени, однако, решить эту проблему не удавалось.

Италия была первой европейской страной, где церковь инициировала создание специального пенитенциарного учреждения для несовершеннолетних правонарушителей. Папа Клемент XI создал в г. Риме (Италия) исправительный дом Сен-Мишель, определив своим указом контингент подростков, помещаемых в этот дом, и условия их содержания.³³

Католическая религия способствовала и некоторым довольно радикальным законодательным новеллам, направленным на судебную защиту прав несовершеннолетних.

Серьезную роль в создании системы помощи детям-сиротам и правонарушителям, особого режима их воспитания сыграла церковь в Польше. Как отмечают западные исследователи этой проблемы, особенно одна из самых известных - Энрика Вейяр-Цибульская, система социальной помощи, тесно связанная с системой правосудия для несовершеннолетних, была целиком в руках церкви. Для Польши было традиционным создание большого числа религиозных патронажных общин, покровительствовавших детям и подросткам, оказавшимся в неблагоприятных для жизни условиях. Многие из этих общин располагали немалыми

³² Российское законодательство X-XX веков. Т. 1. Законодательство Древней Руси - М., 2003. С. 28.

³³ Николук В.В. Суды для несовершеннолетних: история и опыт их организации // Советское государство и право. № 5, 1991.

материальными средствами, позволявшими им создать воспитательные учреждения для таких детей.³⁴

К примеру, в 1871 году было создано «Общество сельского хозяйства и ремесел». Это общество в 1876 году построило исправительный дом для подростков-правонарушителей, который, по замыслу создателей, должен был стать подобием семьи для этих детей.³⁵

Проблемы правового положения несовершеннолетних в XVIII-XIX веках последовательно связывались с возрастными критериями, определявшими условия несовершеннолетия.

Так, французские ученые Стефани и Левассер подчеркивали важнейшее основание уголовной ответственности, а именно, что уголовный закон установил фундаментальное различие между несовершеннолетними делинквентами в возрасте до 18 лет и другими, взрослыми правонарушителями, в плане самого существования уголовной ответственности. Фундаментальное различие определилось возрастом виновного лица, степенью его общественной опасности, степенью вины и т.д. Общая оценка этих данных позволяла принять правильное решение в отношении подростка-преступника.

Аналогичной точки зрения придерживались английские исследователи Гиллер, Джонес и др. По их мнению, учет возрастных особенностей, смягчение уголовной ответственности в связи с несовершеннолетием юного преступника должны были рассматриваться, как прогрессивные тенденции.³⁶

Однако, практика второй половины XVIII века упорно свидетельствовала об отсутствии специальной защиты детей и подростков в суде и при исполнении уголовного наказания. Исследователь тюрем Дж. Ховард в своем труде «Государство тюрем» (1776 год) оценил бесправное положение детей и

³⁴ Veillard-Cybulski M. et H. Les jeunes delinquents dans le monde. Neuchatel, Suisse, 1964. P. 9.

³⁵ Зарубежная ювенология. Учебник II под ред. А.К. Цыбульского. - М., 2004. С. 22-24.

³⁶ Таганцев Н.С. Курс уголовного права. Часть Общая. Кн.1. Вып.1. - СПб., 1874. С. 77.

подростков в тюрьмах, как следствие равного положения их со взрослыми перед судом.³⁷

В свою очередь, английский юрист П. Кинг, изучив преступность в Англии за 1762-1782 годы, установил, что правовая незащищенность детей младших возрастов, содержащихся в тюрьмах, была по его словам, абсолютной. Значительную часть осужденных составляли мальчики и девочки в возрасте 11-13 лет. Все они содержались вместе со взрослыми осужденными в одном помещении.³⁸

В 1791 году Учредительным Собранием республиканской Франции была принята новая уголовная система, окончательно установившаяся в 1810 году и дополненная законом от 5 апреля 1850 года. По этой системе возраст человеческий, по отношению к ответственности за преступление, распадался на два периода, гранью которых являлся 16-летний возраст. Однако, существенным недостатком было отсутствие возраста, до достижения которого не может быть возбуждено уголовное производство. По буквальному тексту закона тех времен на скамье подсудимых могли оказаться и дети в возрасте 5-7 лет, и даже меньше, что противоречило здравой логике, возмущало общественную совесть. Кроме того, закон не знал и не принимал во внимание 17-летний и 18-летний возраст преступника³⁹.

В баденском, гессенском и тюрингенском системах уголовного права Германии допускались три возрастных рамки уголовной ответственности несовершеннолетних:

- 1) до 12 лет;
- 2) от 12 лет до 16 лет;
- 3) от 16 лет до 18 лет.

³⁷ Prisons past and future II Commemoration of the be - centenary of Jones Howards «The Stste of prisons», L., 1978. P. 41

³⁸ King P. Decision-makers and criminal law. 1750-1800II HistJQum., 1984. vol. 27, No. 1. P. 25-58.

³⁹ Мелешко Н.П. Предпреступное поведение несовершеннолетних, как криминологическая проблема. Дисс. на соиск.... к.ю.н. - Ростов-на-Дону, 1998. С. 89.

Однако, не смотря на то, что в XIX веке немецкое уголовное законодательство являлось самым передовым, оно также имело недостатки, выразившиеся в недоразумениях, безразличии закона к возрасту, а именно уравнивание в правовом положении при квалификации преступления и назначении уголовного наказания мальчика 12 лет и юноши 16 лет.⁴⁰

В конце XIX века порог возраста безусловной невменяемости в уголовных системах ряда стран Европы определялся следующим образом:

- Англия, Финляндия, США и Португалия - 7 лет;
- Румыния - 8 лет;
- Испания и Италия - 9 лет;
- Греция, Дания и Голландия - 10 лет.⁴¹

Решение вопросов вменяемости в русском уголовном праве связывали с возрастом виновного и достижением им возраста уразумения, т.е. наличия способности понимания совершенных действий и наступивших последствий. В этом случае преступление рассматривалось, как грех, ответственность за содеянное определялось способностью грешить.⁴²

Так, в начале XVI века в хрониках С. Герберштейна о России указано, что «они дают причастие семилетним детям, говоря, что тогда человек может грешить»⁴³ Семилетний возраст был нижней границей привлечения к уголовной ответственности на основании прямых указаний Кормчей книги, запрещающей осуждать «отроков» моложе семи лет.⁴⁴

Реформы российского императора Петра I положили начало новому периоду в развитии семейного права в царской России.

⁴⁰ Борбат АЗ. Антиобщественный образ жизни несовершеннолетних, как объект комплексного криминологического исследования. Дисс... на соиск. к.ю.н. - М.: Академия МВД СССР, 1988. С 78.

⁴¹ Галушко Д.М. Ювенальная виктимология: криминологические и социально-психологические проблемы. Дисс. на соиск.... к.ю.н. - М., 2003. С.23.

⁴² Гернет М.Н. В тюрьме. Очерки тюремной психологии. - М., 1925. С.101.

⁴³ Герберштейн С. Записки о Московских делах. - СПб., 1900. С. 60.

⁴⁴ Калэчев Н.О. О назначении Кормчей книги в системе древнего русского права. - М., 1850. С. 6.

Именно с середины XVIII века начала свое формирование современная российская ювенальная юстиция.

В 1744 году Правительствующий сенат издал указ, в соответствии с которым в отношении лиц, не достигших 14-летнего возраста, уголовное наказание не применялось. В свою очередь, Указом императрицы Екатерины II от 26 июня 1765 года возраст уголовной ответственности составил 10 лет. Малолетние до 10 лет признавались абсолютно невменяемыми и передавались на исправление родителям, родственникам или опекунам. Кроме того, были учреждены «совестные суды», которые рассматривали дела детей до 18 лет.⁴⁵

В свою очередь, Уложение 1845 года отступило от этой системы, приняв предельным возрастом 7 лет. Однако, по п. 1 ст. 173 (по изданию 1845 года) дети от 7 лет до 10 лет не подвергались наказанию, а отдавались родителям или благонадежным родственникам для домашнего исправления, то на этом основании в действительности предельным сроком периода детства являлся возраст 10 лет.⁴⁶

По своему характеру Уложение 1845 года лояльно отнеслось к малолетним преступникам, преимущественно ограничиваясь применением к ним мер дисциплинарного характера, подвергая несовершеннолетних правонарушителей уголовному наказанию лишь в исключительных случаях (каторжные работы, телесные наказания и т.д.). Уложение 1845 года содержало особые правила о смягчении и усилении ответственности малолетних преступников.

Так, по ст. 143 наказание уменьшалось на одну или две степени, если несовершеннолетний был вовлечен в преступление взрослым преступником. Согласно ст. 146 (издание 1885 года) малолетние в случае учинения ими нового преступного деяния наказывались, как совершеннолетние.⁴⁷

⁴⁵ Указ. соч. Галимов О.Х. С. 12.

⁴⁶ Российское законодательство X-XX веков. Законодательство первой половины XIX века Т. 6. - М., 1988. С. 204.-206

⁴⁷ Зимин А.А. Русское уголовное право. Учебное пособие. - М.: ИНФРА-М, 1993. С.137.

С введением Уложения о наказаниях 1885 года возраст до 21 года разделялся по семилетиям, что соответствовало системе климактерических периодов. Также параллельно с этим устанавливалась еще два срока: 10 лет и 17 лет.⁴⁸

Таким образом, существовало пять возрастных категорий - до 7 лет, от 7 до 10 лет, от 10 до 14 лет, от 14 до 17 лет и от 17 до 21 года. Условия применения наказания к детям в возрасте от 7 до 10 лет остались такими же, какие существовали при Уложении 1845 года. В отношении малолетних в возрасте от 10 до 14 лет уголовные наказания не применялись, если суд признавал факт того, что они действовали без «разумения». Ответственность (виды, сроки и порядок отбытия наказания) несовершеннолетних в возрасте от 14 до 17 лет также зависела от разрешения вопроса о разумении.

Статья 6 Устава о наказаниях, налагаемых мировыми судьями 1864 года предоставляла право мировым судьям определить несовершеннолетним в возрасте от 10 до 17 лет взамен заключения в тюрьме помещение в исправительные приюты.⁴⁹

Таким образом, в законах России конца XIX века содержались юридические нормы, предусматривавшие уменьшение тяжести уголовного наказания несовершеннолетним. Как уголовное, так и уголовно-процессуальное законодательство содержало положения о повышенной юридической защите несовершеннолетних по сравнению со взрослыми подсудимыми. Вместе с тем значительный объем судебной практики по этим делам (решение вопроса о действиях с «разумением», вынесение приговоров без установленного срока) все же ставил несовершеннолетних в положение лиц, не защищенных законом.⁵⁰

Некоторые особенности уголовной ответственности несовершеннолетних были предусмотрены в ст. 41 Уголовного уложения 1903 года.

⁴⁸ Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1885 года. - СПб., 1908. С.67.

⁴⁹ Российское законодательство X-XX веков. Судебная реформа. Т. 8. - М., 2004. С. 395.

⁵⁰ Макаровский А.В. Уголовная ответственность несовершеннолетних: история и современность. Учебное пособие. - М., 2001. С. 44.

Так, в ч. 1 ст. 41 указывалось, что «не вменяется в вину преступное деяние, учиненное несовершеннолетним от 10 до 17 лет, который не мог понимать свойства и значения совершаемого им деяния или руководить своими поступками».⁵¹

Одним из последних, вплоть до Октябрьской революции 1917 года, актов законодательной власти, регламентировавшим борьбу с преступностью несовершеннолетних, был Закон от 2 июня 1897 года «Об изменении форм и обрядов судопроизводства по делам о преступных деяниях молодежи и несовершеннолетних». Согласно ему уголовная ответственность наступала с 10 лет. К малолетству был отнесен возрастной период до 10 лет, а к несовершеннолетию - от 10 до 21 года. Кроме того, молодые преступники делились на две возрастные группы: 10-17 лет и 18-21 год. .

Личностные особенности, характерные для периода формирования взглядов, убеждений, поведенческих позиций подростков, позволяли дореволюционным российским ученым-юристам высказывать мысль о невозможности применения к несовершеннолетним, совершившим преступления, виды уголовного наказания, предусмотренных для взрослых. Однако, реально эта позиция законодательно не закреплялась и на практике не реализовывалась.

Оригинальный вариант участия церкви в реализации правосудия был предпринят в дореволюционной России. Согласно «Уложению о наказаниях уголовных и исправительных» (1845 года и 1885 года) дети и подростки в возрасте от 10 до 18 лет, совершившие преступления «без разумения», могли быть отданы «для исправления» в монастыри их вероисповедания, если в них не запрещалось проживание посторонних лиц.

В целом же отсутствие специальной правовой защиты малолетних и несовершеннолетних можно было обнаружить в законах многих стран в начале XIX века. В большинстве законов того времени устанавливалась равная для детей и взрослых уголовная

⁵¹ Российское законодательство X-XX веков. Законодательство эпохи буржуазно-демократической революции. Т. 9. - М., 2005. С. 284.

ответственность и наказание, одинаковая для всех лиц, представших перед судом. Лишь к середине XIX века в ряде государств мира стали появляться законы, создаваться специальные учреждения, где стояла задача элементарной защиты детей и подростков на разных стадиях осуществления правосудия.

Так, в 1824 году в г. Нью-Йорке (США) был создан первый реформаторий для детей с целью оградить их от совместного содержания в тюрьмах со взрослыми преступниками. В 1831 году закон штата Иллинойс (США) предусмотрел, что уголовное наказание несовершеннолетних за некоторые виды преступлений должно отличаться от наказания взрослых. В 1869 году в г. Бостоне (штат Массачусетс, США) впервые были организованы заседания суда специально для рассмотрения дел несовершеннолетних, а также осуществлен первый опыт применения к ним режима probation (воспитательного надзора), ставшей впоследствии одним из самых распространенных и, по мнению американцев, самых действенных методов обращения с несовершеннолетними правонарушителями. Федеральный закон США уже содержал предписание о рассмотрении уголовных дел несовершеннолетних в возрасте до 16 лет отдельно от дел взрослых преступников.⁵²

В 1872 году международный тюремный конгресс в г. Лондоне (Великобритания) рекомендовал ввести новый порядок рассмотрения дел малолетних и несовершеннолетних правонарушителей. Однако, это были лишь отдельные попытки, которые не меняли кардинально карательную направленность уголовной политики в отношении несовершеннолетних.

Первый суд по делам несовершеннолетних был создан в Австралии (1890 год), затем указанные суды были образованы в Канаде (1894 год) и в 1899 году в США (г. Чикаго).

Создание в США чикагского суда по делам несовершеннолетних было своеобразной сенсацией начала XX века. Как писал известный российский юрист П.И. Люблинский, «...едва ли можно назвать в современной европейской юридической и педагогической

⁵² Права несовершеннолетних в США. Учебник// под ред. Петренко А.С. - М., 1999. С. 61.

литературе тему более модную, чем вопрос об американских судах для несовершеннолетних, выдвинувшийся с начала XX века. Идеями этого движения полны труды юристов всех европейских стран. Почти в каждом государстве теперь делаются эксперименты практического осуществления этих учреждений, причем намечаются новые типы, новые формы».⁵³

Конечно, этот поворот в истории правосудия не был случайным. Его готовила сама история ювенальной юстиции. Но необходим был особый импульс, чтобы стало ясно, что без специального правосудия для несовершеннолетних борьба с подростковой преступностью чревата негативными последствиями.

Импульс возник в виде небывалого роста преступности несовершеннолетних в самом конце XIX века. Достижения научно-технического прогресса породили определенные новшества в экономической сфере, изменившие привычные условия жизни общества. Европа конца XIX-начала XX вв. была буквально наводнена толпами юных бродяг, попрошайек и правонарушителей. Существовавшие в то время средства борьбы с преступностью можно оценить, как неэффективные, а применительно к несовершеннолетним, как провоцирующие новые преступления.

Примеру Австралии, Канады и США, создавших суды для несовершеннолетних, последовали другие страны, через короткое время возникли национальные суды для несовершеннолетних:

- Ирландия и Египет (1904 год);
- Нидерланды, Англия и Уэльс (1905 год);
- Германия, Италия и Австро-Венгрия (1908 год);
- Россия (1910 год);
- Португалия (1911 год);
- Бельгия (1912 год);
- Швейцария и Румыния (1913 год);
- Франция (1914 год);
- Испания (1918 год);

⁵³ Люблинский П.И. Суды для несовершеннолетних в Америке, как воспитательные и социальные центры. - М., 1911. С.44.

- Польша (1919 год);
- Япония (1923 год).⁵⁴

К примеру, ювенальная юстиция во Франции появилась позже, чем в других западноевропейских странах, и потребовались немалые усилия для введения в действие этой новой системы правосудия. Суды для несовершеннолетних во Франции были созданы Законом от 22 июля 1912 года, вступившим в силу только в марте 1914 года.

Основателем французской модели ювенальной юстиции является инженер Эдуард Жюлье, побывавший в США и по возвращении на родину сделавший в феврале 1906 года в Социальном музее (г. Париж) доклад на эту тему. Основой доклада были материалы Американской тюремной комиссии. Особое место в нем занимало освещение опыта тогда знаменитого американского судьи Линдсея.⁵⁵

Спустя год по итогам доклада было проведено два заседания Генерального тюремного общества, где заслушали по этому поводу доклад судьи трибунала округа Сены (г. Париж) Альбанеля. Им было проведено сравнение судебной практики по делам в США и во Франции. Главное различие было не в пользу Франции. Это объяснялось отсутствием во Франции судебного контроля за деятельностью исправительно-воспитательных учреждений, которым суд своим решением передавал несовершеннолетних осужденных. Не считая возможным сразу перенести американскую модель ювенальной юстиции на французскую «почву», судья Альбанель предложил создать свой, французский оригинальный вариант, учитывающий французскую систему правосудия. В предложенной им модели ювенальной юстиции были привычные для Франции следственный судья, прокурор и, конечно, суд присяжных. До принятия закона о создании системы судов для несовершеннолетних предлагалось создать в г. Париже

⁵⁴ Супрун АР. Суды для несовершеннолетних: исторические аспекты и современность. Монография. - Казань: КГУ. 1997. С. 43-44

⁵⁵ Julhier E. Les tribunaux speciaux pour enfants. - P., 1906.

экспериментальный суд такой юрисдикции, который будет рассматривать дела о преступлениях несовершеннолетних в возрасте до 18 лет, причем в особых заседаниях суда. Предусматривалась специализация следственных судей и прокуроров по делам несовершеннолетних в общих судах. Надзор за несовершеннолетними обвиняемыми в ходе предварительного следствия поручался специальным чиновникам судебной полиции. Следственный судья с согласия прокурора мог поместить несовершеннолетнего в семью или в специальное воспитательное учреждение.⁵⁶

Одновременно с созданием ювенальных судов во Франции стали создаваться специальные опекунские советы, которые занимались несовершеннолетними, не подпадающими под юрисдикцию уголовного суда, т.е. детьми в возрасте до 12 лет. Эти советы вошли в систему гражданской судебной юрисдикции, став впоследствии базой для создания семейных судов.

Следует особо подчеркнуть, что французская ювенальная юстиция в отличие от англосаксонской модели строилась на базе строгого следования уголовно-процессуальным требованиям, обязательным для судопроизводства, некоторые из них были включены в упомянутый проект судьи Альбанеля:

1) для несовершеннолетних в возрасте от 12 до 18 лет сохранялся «принцип разумения»;

2) вводилось «второе досье» по делам несовершеннолетних (социально-психологическая характеристика самого несовершеннолетнего и его деяния);

3) ограничение гласности при рассмотрении дел о несовершеннолетних в суде, однако, с разрешением присутствовать в судебном заседании представителей учреждений, интересующихся защитой юношества;

⁵⁶ Кудрявцева Н.И. Ювенальная юстиция в России и Франции: сравнительная характеристика. Учебно-методическое пособие для студентов юридического факультета - Курск, 2003. С.16.

4) возможность рассмотрения дела несовершеннолетнего в общем суде при условии, если:

- несовершеннолетний действовал с разумением;
- несовершеннолетний совершил тяжкое преступление, указанное в законе;
- несовершеннолетний совершил его в соучастии со взрослым преступником, где главным был взрослый (наличие всех условий).⁵⁷

Российский опыт показывает, что суд по делам несовершеннолетних в России был открыт в г. Санкт-Петербурге 22 января 1910 года. Далее, распространение новой судебной системы было очень быстрым. Достаточно сказать, что к началу 1917 года такие суды действовали в г. Киеве, г. Москве, г. Одессе, г. Риге, г. Саратове, г. Томске и г. Харькове. Объяснением этому служила эффективная деятельность таких судов.

В России функции судьи по делам несовершеннолетних осуществлял специальный мировой судья. К его компетенции относились дела о преступлениях несовершеннолетних, а также взрослых подстрекателей подростков. Вопросы гражданского и опекунского производства не относились к юрисдикции «детского» суда. Судья этого суда осуществлял судебный надзор за работой учреждений, принимающих на себя заботу о малолетних преступниках. Именно поэтому российские юристы рассматривали суд для несовершеннолетних, как «орган государственного попечения о несовершеннолетних, действующий в судебном порядке».⁵⁸

Позднее, в 1913 году, в компетенцию «детского» суда были включены дела о беспризорных несовершеннолетних в возрасте до

⁵⁷ Кудрявцева НИ. Ювенальная юстиция в России и Франции: сравнительная характеристика. Учебно-методическое пособие для студентов юридического факультета. - Курск, 2003. С. 20.

⁵⁸ Законодательное регулирование правового статуса ребенка и проблемы формирования ювенального права в России. Учебно-научное издание // отв. ред. Е.Д. Волохова, В.Ф. Воробьев, А.В. Заряев. Т. 2. - Воронеж: ВЮИ МВД России, 2000. С. 143-145.

17 лет. Это сразу расширило сферу его гражданского и опекунского судопроизводства.⁵⁹

Дореволюционные русские юристы считали российскую модель ювенальной юстиции наиболее удачной из всех существовавших. Суд по делам несовершеннолетних в России выгодно отличали следующие признаки:

- рассмотрение дел о несовершеннолетних единоличным мировым судьей;
- избрание его, как и всякого мирового судьи, среди населения, проживающего в судебном округе;
- профессиональная подготовка судьи предполагала знание им детской психологии, поэтому при выборе кандидатов в судьи предпочтение отводили врачам и педагогам;
- достаточно широкая предметная подсудность этого суда (т.е. круг рассматриваемых дел);
- конфиденциальность судебного разбирательства;
- отсутствие формального обвинительного акта;
- отсутствие формальной судебной процедуры;
- упрощенное судопроизводство, сводившееся в основном к беседе судьи с подростком при участии его попечителя;
- в основном применение в качестве меры воздействия попечительского надзора;
- обжалование решений судов для несовершеннолетних в особое отделение съезда мировых судей (апелляционную инстанцию на решения мировых судей).⁶⁰

Еще одна историческая особенность создания в России первых судов для несовершеннолетних состоит в том, что данному событию предшествовала активизация деятельности российской юридической общественности в поддержку предлагаемых законопроектов.

⁵⁹ Борисова Н.Е., Дмитриев Ю.А., Захаров С.В. и др. Конституционно-правовой статус ребенка в Российской Федерации. - М., 1998. С. 10.

⁶⁰ Борисова Н.Е. Развитие ювенального права в России, М., 1999. С. 79.

Основатель российской ювенальной юстиции П.И. Люблинский сделал три вывода об исторической ценности данного института:

1) главное значение создания судов по делам несовершеннолетних состояло в том, что они получили функцию изучения личности несовершеннолетних правонарушителей и причин их правонарушений;

2) не менее важным было влияние вновь созданной ювенальной юстиции на уголовную политику государств в отношении несовершеннолетних. Хотя в законах и были отдельные охранительные нормы в отношении детей и подростков, все же в целом уголовная политика применительно к «ранней преступности» несовершеннолетних была карательной и осуществлялась с помощью наказаний. Смягчение ее произошло именно под флагом ювенальной юстиции;

3) деятельность судов для несовершеннолетних во всех странах предоставила специалистам полную и регулярную судебную статистику, которая свидетельствовала в пользу новых судов, подтверждая их эффективность.⁶¹

Современные ювенальные суды функционируют более чем в 60 странах мира, причем следует отметить, что при создании судов по делам несовершеннолетних сразу обнаружился неодинаковый подход в разных странах к виду указанной юрисдикции.

История развития концепции ювенальных судов свидетельствует о наличии различных подходов к данному вопросу. Автономная ювенальная юстиция возникла отнюдь не во всех странах, где были созданы суды для несовершеннолетних.

Достаточно четко обозначились два варианта:

1) автономный суд, не связанный с общим судом (США, Канада, Великобритания, Бельгия, Франция, Нидерланды, Польша, Венгрия, Египет, Австралия);

2) состав общего суда, получивший функции рассмотрения дел о несовершеннолетних (ФРГ, Австрия, Испания, Португалия).

⁶¹ Люблинский П.И. Борьба с преступностью в детском и юношеском возрасте. - М., 1999. С. 73-74.

Некоторые страны пошли по пути создания специализированных составов судей по делам несовершеннолетних (Ирландия, Италия, Япония).

Губительные последствия 1-ой мировой войны (1914-1918 годы) в отношении гражданского населения и растущий интерес к проблеме защиты детей в большинстве стран Европы и Северной Америки вызвал необходимость Лиги Наций создать в 1919 году Комитет детского благополучия, который рассматривал права детей в основном в контексте мер, которые нужно было принять в отношении беспризорных детей, рабства, детского труда, торговли детьми и проституции несовершеннолетних. Большую роль в разработке социальных стандартов защиты детей в этот период сыграли неправительственные организации, в частности, Международный союз спасения детей, основанный Э. Джебб (Великобритания).⁶²

Первым универсальным международно-правовым актом по защите детства и прав ребенка стала Декларация о защите прав ребенка (г. Женева, Швейцария), принятой Лигой Наций в 1924 году.

Декларация сформулировала пять принципов международно-правовой защиты детей:

- ребенку должна предоставляться возможность нормального развития, как материального, так и духовного;
- голодный ребенок должен быть накормлен, больному ребенку должен быть предоставлен уход, порочные дети должны быть исправлены, сиротам и беспризорным детям должно быть дано укрытие и все необходимое для их существования;
- ребенок должен быть первым, кто получит помощь при бедствии;
- ребенку должна быть предоставлена возможность зарабатывать средства на существование, и он должен быть огражден от всех форм эксплуатации;

⁶² Рустемов А.В. Ювенальная юстиция: история и современность. - Ташкент, 2005. С.52.

- ребенок должен воспитываться с сознанием того, что его лучшие качества будут использованы на благо следующего поколения.

В Декларации впервые подчеркивалось, что забота о детях и их защита не является больше исключительной обязанностью семьи, общества или даже отдельной страны - все человечество должно заботиться о благополучии детей.

Однако, окончательно система международной защиты прав ребенка, как составной части защиты прав человека сложилась после окончания II-ой мировой войны (1939-1945 годы) в рамках ООН, одним из основополагающих принципов которой было провозглашение уважения к правам и свободам человека без какой-либо дискриминации. Принцип уважения прав человека был закреплен в Уставе ООН. В преамбуле Устава ООН говорилось о решимости народов «вновь утвердить веру в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности».

В 1946 году Генеральная Ассамблея ООН создает Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ).

В 1948 году Генеральной Ассамблеей ООН была принята Всеобщая Декларация прав человека, провозгласившая право на защиту семьи - естественной и основной ячейки общества со стороны государства и общества. Согласно Всеобщей Декларации прав человека, «ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая и надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения».

20.11.1959 года ООН приняла Декларацию прав ребенка, которая посвящалась только несовершеннолетним. После многолетней подготовки в 1989 году была принята Конвенция ООН «О правах ребенка».

Необходимость разработки мер по охране прав ребенка, в силу его физической и умственной незрелости, потребовала выделение международной защиты прав детей в особое направление. С этой целью в ООН были созданы Социальная комиссия и Детский фонд ООН (ЮНИСЕФ).

Кроме того, защитой прав детей в отдельных областях занимаются специализированные учреждения ООН:

- Международная организация труда;
- Всемирная организация здравоохранения;
- ООН по вопросам науки, культуры и образования (ЮНЕСКО).

Исключительно детскими проблемами занимается ЮНИСЕФ, созданный Резолюцией Генеральной Ассамблеи № 57(1) от 11.12.1946 года.

Основная функция ЮНИСЕФ - помощь правительствам развивающихся стран в виде поставок оборудования для школ, продуктов питания, медикаментов, предоставления стипендий для преподавателей.

В 1953 году ЮНИСЕФ вошел в систему ООН (Резолюция Генеральной Ассамблеи № 802(8) от 06.10.1953 года) и его полномочия были расширены, т.е. ему предоставлялось право долгосрочной помощи детям, которые терпели лишения в результате сложившейся экономической и политической обстановки в их странах, а также во время вооруженных конфликтов.

В рамках ЮНИСЕФ функционирует Международный центр развития ребенка (с 1988 года), как специализированное исследовательское и учебное учреждение при базовой финансовой поддержке правительства Итальянской республики.⁶³

За годы существования Декларации прав ребенка (1959 год) многие представления изменились, сложились новые понятия, и концепция прав детей приобрела более широкий характер. В честь 20-летия с принятия Декларации Генеральная Ассамблея ООН провозгласила 1979 год - Международным годом ребенка. Именно в этот год Швеция стала первой страной в мире, где законодательно было запрещено физическое наказание детей.

Необходимость создания международного механизма защиты детства стала очевидной. Исследования, проведенные Международным центром развития ребенка (Италия), показали, что

⁶³ Романенко П.О. Международное законодательство в области защиты и охраны подрастающего поколения. - М., 2004. С. 45-46.

наиболее важное место в формировании такого механизма принадлежит институту омбудсмена.

Омбудсмен - в ряде стран специальное должностное лицо парламента (правительства), наблюдающее за законностью действий государственных органов и соблюдением прав и свобод граждан.⁶⁴

Детский омбудсмен, появившийся в Норвегии (1981 год), стал первым шагом в деле создания реально действующего международного механизма защиты прав детей. В настоящее время институты омбудсмена по защите прав ребенка созданы и эффективно действуют в ряде стран Западной Европы (Бельгия, Дания, Италия, Франция, ФРГ, Финляндия), Латинской Америки (Гватемала, Коста-Рико, Колумбия, Перу), Израиле, Канаде, Новой Зеландии, США и др.

Характер деятельности омбудсмена по делам детей и молодежи заключается главным образом в информировании общественности и формировании общественного мнения по вопросам соблюдения их прав. Он должен представлять поправки к действующему законодательству, а также изменения в области проводимой политики, добиваясь, чтобы понимание интересов детей и соблюдение Конвенции ООН «О правах ребенка» стали неотъемлемыми условиями соответствующего законодательства.

Важнейшим условием деятельности детского омбудсмена является его полная независимость, которая сможет обеспечить уполномоченному лицу возможность выражать собственное мнение о состоянии государственной политики в области защиты детей и семьи, не опасаясь санкций или вмешательства со стороны.

В период существования Советского Союза правам и свободам несовершеннолетних уделялось большое внимание с точки зрения формирования нормативно-правовой базы. Практически все сферы жизни общества несовершеннолетних сопровождалось соответствующим законодательством. Немало внимания уделялось

⁶⁴ Юридическая энциклопедия // отв. ред. Н.К. Машко. 2-ое изд., доп. и перераб. - М., 2006. С. 403.

обучению и воспитанию, труду и вопросам его охраны, мерам борьбы с безнадзорностью и правонарушениями, уголовной ответственности несовершеннолетних, родителей и других взрослых за неправильное воспитание, а также вовлечение несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность.

После Октябрьской революции 1917 года наша страна начала свой трудный и тяжелый путь к строительству нового общества. Наиболее остро встала проблема существования советских детей. Первая мировая и гражданская войны, голод и разруха, явившиеся результатом этих событий, осложнили до крайности положение подрастающего поколения. Потеря или гибель родителей, массовая миграция в город сельского населения, разрушение семейных отношений - все это ежегодно лишало десятки и сотни тысяч детей нормальных условий жизни, в самой основе расстраивало систему воспитания, подрывало их здоровье.

Число беспризорных детей непрерывно росло. Голодающих детей насчитывалось около 8,7 миллионов человек, в т.ч. нуждающихся в немедленной помощи по различным подсчетам было от 4 до 6 миллионов человек. Половину от этого числа составляли круглые сироты.⁶⁵

Непросто складывалось положение подростков, которые хоть и оставались в семье, но не учились и не имели возможности работать в силу недостатка мест на производстве. Значительная часть несовершеннолетнего населения страны занималась бродяжничеством, нищенствуя в больших масштабах, совершала преступления. К этому следует добавить разлагающее влияние на несовершеннолетних стихии в экономике, сопровождающейся ростом алкоголизма, употребления наркотиков, вовлечением в проституцию, занятием азартными играми. При таких условиях борьба с преступностью несовершеннолетних, как и охрана их жизненно важных интересов, требовала применения

⁶⁵ Астемиров З.А. Трудовая колония для несовершеннолетних - М. Юридическая литература. 1969. С.5.

первоочередных мер социального порядка, прежде всего, мер по ликвидации голода и беспризорности детей.

С первых лет советской власти отечественное уголовное законодательство провозгласило приоритет предупредительных и воспитательных мер над мерами уголовного воздействия. Впервые была реально предпринята попытка устранения подсудности несовершеннолетних общим судам и полного упразднения их тюремного заключения.

Так, Декрет СНК РСФСР «О комиссиях для несовершеннолетних» от 14 января 1918 года провозгласил отмену судов и тюремного заключения для малолетних и несовершеннолетних. Дела о несовершеннолетних в возрасте до 17 лет, совершивших общественно опасные деяния, подлежали рассмотрению комиссией по делам несовершеннолетних, находившихся в ведении Народного комиссариата общественного призрения. Комиссия вправе была либо освободить несовершеннолетнего, либо направить его в одно из учреждений вышеуказанного комиссариата. Вскоре данный комиссариат был переименован в Народный комиссариат социального обеспечения. К учреждениям данного комиссариата были отнесены детские дома, коммуны, приюты и приёмники.⁶⁶

Реализуя принципы гуманизма, законодатель в «Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 года» указывал, что в отношении несовершеннолетних преступников в возрасте от 14 до 18 лет должны применяться воспитательные меры воздействия, а не наказание. Вместе с тем «Руководящие начала» допускали применение наказаний в отношении лиц переходного возраста лишь при наличии исключительных случаев. Указанное положение получило развитие в Декрете СНК РСФСР «О делах несовершеннолетних, обвиняемых в общественно опасных деяниях» от 4 марта 1920 года, вступившим в законную силу в июле 1920 года. Инструкция определяла полный перечень мер медико-педагогического характера, применяемых комиссиями в отношении несовершеннолетних. Такими мерами могли быть беседы,

⁶⁶ СЗ РСФСР. 1918. № 16. Ст. 227.

разъяснения и замечания воспитателя, оставление на свободе под присмотром родителей и родственников, помещение в школу, отправка на родину, помещение в детский дом или же в специальные изоляционные отделения психиатрических лечебниц и т.д.

Декрет предоставил комиссиям по делам несовершеннолетних право передавать материалы о несовершеннолетних в возрасте от 14 лет до 18 лет для рассмотрения в суд, если будет установлена невозможность применения к несовершеннолетнему мер медико-педагогического воздействия, то есть «при упорных рецидивах, систематических побегах из детских домов, при явной опасности оставления несовершеннолетнего на свободе для окружающих». Декрет повысил предельный возраст несовершеннолетних, дела которых должны рассматриваться комиссиями, с 17 лет по 18 лет.⁶⁷

С принятием УК РСФСР 1922 года были определены четкие возрастные критерии уголовной ответственности с 16 лет. Согласно ст. 18 УК РСФСР 1922 года «наказание не применяется к малолетним до 14 лет, а также ко всем несовершеннолетним от 14 лет до 16 лет, в отношении которых признано возможным ограничиться мерами медико-педагогического воздействия».⁶⁸

Соблюдая принципы индивидуализации и дифференциации уголовной ответственности, ВЦИК РСФСР в постановлении от 11 ноября 1922 года требовал учитывать возраст лица, совершившего преступное деяние (взрослым, несовершеннолетним от 16 до 18 лет, несовершеннолетним от 14 до 16 лет или малолетним до 14 лет). Это постановление предусматривало обязательное смягчение наказания несовершеннолетних в возрасте от 14 лет до 16 лет наполовину, а в возрасте от 16 лет до 18 лет на одну треть.⁶⁹

III-я сессия ЦИК Казахской АССР, учитывая социальные условия жизни кочевых народов и уровня правосознания жителей аула,

⁶⁷ Шашило Д.Ф. Участие общественности в деятельности воспитательно-трудовых колоний - Рязань: НиРиО РВШ МВД СССР, 1974. С. 8-9.

⁶⁸ История Советского государства и права. Кн.2. - М.: Наука. 1968. С. 575.

⁶⁹ Беляев Н.А. Общественный контроль за деятельностью исправительных и воспитательных учреждений. - М.: Госюриздат, 1962. С. 17.

установила особые условия привлечения к уголовной ответственности несовершеннолетних казахов. В частности, уголовное наказание не применялось к малолетним в возрасте до 14 лет. К несовершеннолетним были отнесены лица казахской национальности в возрасте от 14 лет до 18 лет, лица других национальностей в возрасте от 14 лет до 16 лет (УК РСФСР 1922 года).⁷⁰

В УПК РСФСР (в редакции 1923 года) была сформулирована послереволюционная модель российской ювенальной юстиции, которая включала правила подсудности дел о несовершеннолетних, требования к профессиональному подбору народных заседателей, сроки рассмотрения дел этой категории и т.д. Впервые было сформулировано правило о недопустимости рассмотрения дел несовершеннолетних без участия защиты.

К сожалению, эта «советская» модель ювенальной юстиции развития не получила. Этому способствовала отчетливая тенденция карательной переориентации правосудия в отношении несовершеннолетних, причем без всяких на то объективных оснований.

УК РСФСР 1926 года, действовавший на территории Казахстана, возраст уголовной ответственности определял следующим образом.

Так, меры социальной защиты судебно-исправительного характера не подлежали применению по отношению к малолетним в возрасте до 14 лет, в отношении которых могли быть применены лишь меры социальной защиты медико-педагогического характера. К несовершеннолетним в возрасте от 14 лет до 16 лет меры социальной защиты судебно-исправительного характера могли быть применены лишь в тех случаях, когда комиссией по делам несовершеннолетних будет признано невозможным применение к ним мер социальной защиты медико-педагогического характера (ст. 12 УК).

⁷⁰ История государства и права Советского Казахстана. Т.1. - Алма-Ата: АН Казахской ССР.1961. С. 427.

При осуждении несовершеннолетнего к лишению свободы или принудительным работам срок наказания, предусмотренный УК, подлежал обязательному снижению. Для несовершеннолетних в возрасте от 14 лет до 16 лет наполовину и для несовершеннолетних в возрасте от 16 лет до 18 лет на одну треть против срока, который был бы определен судом за то же преступление в случае его совершения взрослым. При этом назначенная несовершеннолетнему мера наказания не должна превышать половину максимального размера наказания, предусмотренного соответствующей статьёй УК (ст. 50УК).⁷¹

В соответствии с постановлением ВЦИК и СНК РСФСР от 30 октября 1929 года уголовное наказание могло быть применено к лицам, достигшим 16 лет. Дела о подростках более раннего возраста полностью изымались из компетенции суда и передавались в ведение комиссий по делам несовершеннолетних (изменения к ст. 12 УК РСФСР 1926 года).

Однако, несмотря на успехи в области народного хозяйства, легкой и тяжелой промышленности, науке и искусстве, а также, что немаловажно в борьбе с преступностью, в конце 1920-ых годов стал заметным отход от наиболее прогрессивных принципов государственного строительства.

7 апреля 1935 года ЦИК и СНК СССР приняли постановление «О мерах борьбы с преступностью среди несовершеннолетних», отменившее ст. 8 Основных начал уголовного законодательства СССР и союзных республик. Согласно данному постановлению несовершеннолетние, начиная с 12-летнего возраста, уличенные в совершении краж, применении насилия, причинении телесных повреждений, увечий, в убийстве и в попытках к убийству, подлежали уголовному суду с применением мер наказания.⁷²

⁷¹ Мауленов Г.С. Основные характеристики преступности в Республике Казахстан. - Алматы: Гылым. 1999. С. 46-47.

⁷² Сборник документов по истории уголовного законодательства СССР и РСФСР (1917-1952 годы). - М., 1953. С. 382.

Данное постановление действовало в течение 24 лет и только в 1959 году было отменено вместе с другими нормативно-правовыми актами, утратившими силу в связи с введением в действие нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства союзных республик.

После специального рассмотрения мер по борьбе с детской беспризорностью в ЦК ВКП (б) и СНК СССР 31 мая 1936 года было принято постановление «О мерах ликвидации детской беспризорности и безнадзорности». В постановлении отмечалось, что «в условиях улучшения материального, культурного уровня населения, отпуска огромных средств на содержание детских учреждений, наличие беспризорности можно объяснить только плохой работой местных Советов, партийных, профсоюзных и комсомольских организаций и отсутствием организованного участия общественности в предупреждении беспризорности». На основании постановления были ликвидированы комиссии по делам несовершеннолетних и были установлены типы детских учреждений, находившихся в ведении НКВД, Народного комиссариата просвещения, Народного комиссариата здравоохранения и Народного комиссариата социального обеспечения.⁷³

В соответствии с Указом Президиума Верховного совета СССР от 10 декабря 1940 года и Указом Президиума Верховного совета СССР от 31 мая 1941 года к категориям преступлений, за совершение которых уголовная ответственность наступала с 12 лет, были отнесены действия, которые могли бы вызывать крушение пассажирских и грузовых поездов. За все остальные же преступления уголовная ответственность наступала с 14-летнего возраста⁷⁴

⁷³ Советская милиция: история и современность (1917-1987 годы). - М.: Юридическая литература.1987. С. 145.

⁷⁴ Сборник Законов Казахской ССР и Указов Президиума Верховного совета Казахской ССР (1938-1957 годы). - Алма-Ата: Казгосиздат. 1958.-499.

Кроме того, в 1941 году была введена уголовная ответственность учащихся ремесленных и железнодорожных училищ, школ ФЗУ за самовольный уход из этих учреждений, а также за систематическое и грубое нарушение школьной дисциплины.⁷⁵

Положительная тенденция снижения преступности несовершеннолетних позволила вновь пересмотреть ориентацию правосудия в отношении несовершеннолетних в направлении гуманизации их уголовного наказания.

Так, постановлением Пленума Верховного суда СССР от 17 февраля 1948 года «О применении Указов от 4 июня 1947 года в отношении несовершеннолетних» судебным органам предлагалось в случае совершения несовершеннолетними в возрасте от 12 лет до 16 лет хищений в незначительных размерах прекращать производство по уголовным делам и направлять подростков в трудовые воспитательные колонии.⁷⁶

На рубеже 50-60-ых годов XX века Основы уголовного законодательства СССР и союзных республик, принятые Верховным советом СССР 25 декабря 1958 года, УК союзных республик, принятые в 1959-1961 годах, повысили возраст, по достижению которого наступала уголовная ответственность. Уголовной ответственности подлежали лица, которым до совершения преступления исполнилось 16 лет. За совершение убийства, умышленное нанесение тяжких последствий, причинивших расстройство здоровья, изнасилования, разбойного нападения, кражи, злостного и особо злостного хулиганства, умышленного уничтожения и повреждения государственного, общественного имущества или личного имущества граждан, повлекших тяжкие последствия, а также умышленное совершение действий, могущих вызвать крушение поезда, уголовная ответственность наступала с 14 лет.

⁷⁵ Панкратов Р.И., Тарло Е.Г., Ермаков В.Д. Дети, лишённые свободы. - М.: Юрлитинформ, 2003. С. 65.

⁷⁶ Сборник постановлений Пленумов Верховного суда СССР (1924-1952 годы) - М 1953 С. 17.

Кроме того, законодательство ориентировало правоохранительные органы на преимущественное применение мер воспитательного характера, а не уголовного наказания в случаях совершения преступления, не представляющего большой общественной опасности (ст. 10 Основ).⁷⁷

В июле 1966 года было принято очередное постановление ЦК КПСС и Совета министров СССР «О мерах по усилению борьбы с преступностью», в котором определялись задачи в этой области на ближайшую перспективу. В свою очередь, это послужило основанием для внесения дополнений к ст. 10 УК Казахской ССР.

Так, в соответствии с Указом Президиума Верховного совета Казахской ССР № 296-VII от 10 августа 1967 года к перечню деяний, предусмотренных ст. 10 УК, за совершение которых уголовная ответственность наступала с 14-летнего возраста, было отнесено хищение огнестрельного оружия, боевых припасов или взрывчатых веществ.⁷⁸

Затем, уже в соответствии с Указом Президиума Верховного совета СССР «Об усилении борьбы с наркоманией» от 25 апреля 1974 года⁷⁹ и Указом Президиума Верховного совета Казахской ССР № 3559-VIII от 21 февраля 1975 года к ранее указанному перечню деяний было добавлено хищение наркотических средств.⁸⁰

Проявлением гуманизма уголовного права явилось принятие Указа Президиума Верховного совета СССР «О дополнении Основ уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик статьей 39-1» от 15 февраля 1977 года, предусмотревшего в ст. 39-1 основания отсрочки исполнения приговора о лишении свободы в отношении несовершеннолетних, совершивших менее опасные преступления, с тем, чтобы побудить их изменить поведение к

⁷⁷ Сборник Законов СССР и Указов Президиума Верховного совета СССР (1968-1970 годы). Т.3. - М.: Известия Советов депутатов трудящихся СССР, 1971. С. 332.

⁷⁸ Ведомости Верховного совета Казахской ССР, № 34, 1967. С. 44.

⁷⁹ Ведомости Верховного совета СССР, № 18, 1974.

⁸⁰ Ведомости Верховного совета Казахской ССР, № 9, 1975. С. 59.

лучшему, не изолируя от родных и близких, учебного и трудового коллективов.⁸¹

Согласно ранее действовавшему законодательству СССР, суд не назначал несовершеннолетним уголовное наказание в виде ссылки, высылки, лишения свободы в виде заключения в тюрьме и т.д. Согласно ст. 496 УК Казахской ССР 1959 года в качестве одной из принудительных мер воспитательного характера предусматривалась передача несовершеннолетнего под наблюдение трудового коллектива, общественной организации или отдельному гражданину либо назначение общественного воспитателя в соответствии с Положением об общественных воспитателях несовершеннолетних.⁸²

Завершением развития постсоветского законодательства об уголовной ответственности несовершеннолетних явилось принятие в 1991 году Основ уголовного законодательства СССР и союзных республик, которые впервые содержали специальный раздел «Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних».

С распадом Советского Союза, приобретением многими государствами, в т.ч. и Республикой Казахстан, суверенитета и независимости, становлением правового, светского и демократического государства законодательство в отношении несовершеннолетних казахстанцев претерпело многие изменения. В настоящее время законодательная база относительно несовершеннолетних достаточно разнообразна и считается сформированной. Следует отметить, что исторический этап законодательства в отношении несовершеннолетних современного Казахстана характеризуется вовлечением их в имущественные и иные отношения, расширением гражданско-правовой дееспособности, увеличением роли несовершеннолетних в семейно-правовых отношениях.

⁸¹ Ведомости Верховного совета СССР. № 8.1977. С. 137.

⁸² Уголовный кодекс Казахской ССР.-Алматы: Казахстан, 1994. С. 50.

Создание и внедрение института ювенальной юстиции оценивается, как торжество гуманистических тенденций в правовой теории и судебной практике.⁸³

Казахстан перед мировым сообществом взял на себя обязательство привести законодательство в соответствие с мировыми стандартами. Определенные шаги в этом направлении уже сделаны. В нашей республике созданы основы отечественного законодательства, направленные на защиту интересов детей, принят ряд законов в этой области. Немалая роль в связи с этим должна быть отведена формированию новой отрасли права, как ювенальное право, которое представляет собой совокупность норм, регулирующих прав, обязанности, гарантии и ответственность несовершеннолетних во всех сферах их жизнедеятельности.

По мнению Э.Б. Мельниковой, общая философия ювенальной юстиции сформировала и общие принципы всех моделей действующей в мире ювенальной юстиции, а также значительную часть ее общих методов и форм деятельности. Общность разных моделей ювенальной юстиции вытекает из возрастной специфики правосудия для несовершеннолетних.⁸⁴

Несомненно, особую роль в становлении отечественного института ювенальной юстиции сыграл международная практика.

Российская модель ювенальной юстиции получила закрепление в уголовно-процессуальном и уголовном законодательстве. Следует, однако, вспомнить, что фактически правовая и социальная база действующего российского правосудия, занимающегося несовершеннолетними, была создана на советской юридической платформе.

Возраст уголовной ответственности в России аналогичен казахстанской модели УК (с 16 лет, а в исключительных случаях с 14 лет).

⁸³ Бойцова В., Головань А., Шамсутдинов Н. Ювенальная юстиция - защита для сирот // Российская юстиция. № 8.1998.

⁸⁴ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии. Учебное пособие. - М.: Дело. 2000. С.188.

Глава 50 УПК Российской Федерации содержит 13 статей, отражающих особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних. Относятся они, как и к общим принципам судопроизводства, так и к отдельным вопросам, решаемым в ходе расследования и судебного разбирательства по делам этой категории.

К первой группе можно отнести принцип повышения юридической охраны несовершеннолетних, выражающейся:

- в обязательном участии законного представителя и защитника;

- в особенностях процесса доказывания по делам о преступлениях несовершеннолетних (условий жизни и воспитания, наличие взрослых подстрекателей и т.д.);

- в практике назначения взамен уголовного наказания принудительных мер воспитательного характера или же наказания без изоляции от общества;

- в выделении в отдельное производство материалов в отношении несовершеннолетних при наличии взрослых соучастников преступления;

- в требованиях судебной практики к специализации участников уголовного процесса по делам несовершеннолетних при расследовании и судебном разбирательстве дел этой категории;

- в знании специфики правосудия по делам несовершеннолетних, равно как в осведомленности судей и следователей в вопросах детской и юношеской психологии.

Вторая группа норм относится к вопросам более конкретным, решаемым в ходе уголовного процесса, т.е. речь идет:

- о задержании и заключении под стражу несовершеннолетнего;

- о порядке вызова обвиняемого;

- о вызове в суд и участии в судебном разбирательстве представителей;

- об участии педагога в допросе несовершеннолетнего обвиняемого;

- об удалении несовершеннолетнего из зала судебного заседания.

Следует иметь в виду, что в УПК РФ есть еще ряд статей, также регулирующих правовое положение несовершеннолетнего в уголовном процессе.

К ним относятся:

- ч. 3 ст. 27 УПК (отказ в возбуждении или прекращение дела в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста уголовной ответственности);
- ч. 2 ст. 45 УПК и ст. 48 УПК (разъяснение понятия «законный представитель»);
- п. 2 ч. 1 ст. 51 УПК (обязательное участие защитника в делах о преступлениях несовершеннолетних);
- ч. 2 ст. 52 УПК (необязательность для следователя и суда отказа несовершеннолетнего от защитника);
- ст. 54 УПК (привлечение в качестве гражданских ответчиков родителей, попечителей и опекунов несовершеннолетнего);
- ч. 2 ст. 150 УПК (обязательность проведения предварительного следствия по всем делам о преступлениях несовершеннолетних);
- ст. 191 УПК (особенности допроса несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля);
- п. 5 ст. 196 УПК (обязательность проведения экспертизы для определения возраста, когда это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют);
- ч. 4 ст. 354 УПК (право законного представителя обжаловать в кассационном порядке приговор суда).⁸⁵

В числе принципов российского уголовного процесса прямое отношение к охранительному режиму ювенальной юстиции имеют:

- право обвиняемого на защиту (законный представитель и защитник);

Часть 1 ст. 51 УПК РФ предусматривает обязательное участие защитника в делах несовершеннолетних независимо от того, достиг ли несовершеннолетний к моменту расследования или судебного

⁸⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации. - М., 2010.

разбирательства возраста 18 лет. Это безусловное требование закона подкреплено тем, что для следователя и суда не является обязательным отказ несовершеннолетнего или его представителя от защитника (ч. 2 ст. 52 УПК).

Двойное представительство в делах несовершеннолетних должно оцениваться, как проявление повышенной юридической охраны несовершеннолетних в уголовном процессе, ибо закон допускает одновременное представительство интересов несовершеннолетнего адвокатом и законным представителем.

Участие законного представителя несовершеннолетнего в российском уголовном процессе связано с двумя обстоятельствами:

- с неполной процессуальной дееспособности несовершеннолетнего;

- с тем, что законный представитель (родители, усыновители, опекуны, попечитель) несет ответственность за воспитание и поведение несовершеннолетнего.

Законный представитель вправе:

- знать в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;

- присутствовать при предъявлении обвинения;

- участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого;

- знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие;

- заявлять ходатайства и отводы;

- приносить жалобы на действия (бездействия);

- представлять доказательства;

- по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела и др.

При допуске в процесс законного представителя несовершеннолетнего следует помнить, что интересы несовершеннолетнего могут не совпадать с интересами его законного представителя/И суть таких возможных противоречий не обязательно в обстоятельствах конкретного дела, а в двойственном правовом положении законного представителя. Ведь фактически он защищает не только интересы несовершеннолетнего, но и свои

собственные. На нем лежит ответственность за поведение подростка, за условия его жизни и воспитания. Ограничения допуска законного представителя в процесс вытекают именно из этого его специфического статуса.

Согласно ст. 428 УПК Российской Федерации законные представители несовершеннолетнего подсудимого имеют право:

- представлять доказательства;
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания;
- участвовать в прениях сторон;
- приносить жалобы на действия (бездействия) и решения суда;
- участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

К числу принципов, обеспечивающих защиту прав личности в суде, в российском законодательстве и судебной практике относят гласность судебного разбирательства. Охранительные функции гласности и открытости судебного процесса связываются с возможностью таким образом информировать участников процесса, присутствующих на суде граждан, а в более широком плане общественное мнение страны о сути рассматриваемых дел, причинах совершения правонарушения и принятых по нему мерах воздействия к правонарушителю и профилактики подобных правонарушений.

Гласность судебного разбирательства в России - конституционный принцип. Согласно ст. 123 Конституции РФ «разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом».⁸⁶

Ст. 241 УПК Российской Федерации предусматривает проведение закрытых заседаний в случаях, когда открытое заседание может привести к разглашению государственной или иной охраняемой законом тайны.

Кроме того, закрытое судебное заседание также допускается:

⁸⁶ Конституция Российской Федерации.-М., 2010. С. 31.

- по делам о преступлениях лиц, не достигших 16-летнего возраста;

- по делам о преступлениях против половой неприкосновенности и половой свободы личности;

- по другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участников уголовного судопроизводства либо сведений, унижающих честь и достоинство;

- в случаях, когда этого требуют интересы обеспечения безопасности участников судебного разбирательства, их близких родственников, родственников или близких лиц.

Международные стандарты отправления правосудия по делам несовершеннолетних (Пекинские правила, ст. 8) рассматривают конфиденциальность (закрытость) судебного процесса в качестве неотъемлемого права несовершеннолетнего и охранительного принципа всего судопроизводства. Именно поэтому в странах, придерживающихся Пекинских правил, должен быть запрещен допуск представителей прессы, присутствие публики в зале может быть ограничено родителями и лицами, их заменяющими, а в необходимых случаях и представителями учреждений, занимающихся несовершеннолетними по поручению суда.

Существует запрет оглашения в прессе каких-либо сведений о несовершеннолетнем и об обстоятельствах дела.

Существует даже концепция стигматизации («клеймения») несовершеннолетнего обвиняемого с «помощью» судебного процесса, особенно открытого, когда имя подростка и его правонарушение до вынесения приговора обрастает слухами и домыслами, что может затем отрицательно сказаться на его судьбе и ему самому нанести психическую травму.

Кроме указанных выше общих изъятий из принципа гласности судебного разбирательства, касающихся несовершеннолетних, есть еще ряд правил так называемой частичной закрытости процесса, которые или прямо относятся к несовершеннолетним, или могут быть на них распространены. Есть в законе и прямое указание на право суда удалить на время из зала суда несовершеннолетнего обвиняемого, если есть основания опасаться, что исследуемые

обстоятельства могут иметь негативные последствия, травмируя несовершеннолетнего (ст. 429 УПК РФ).

Таким образом, нарушение баланса гласности и конфиденциальности в таком процессе может привести не к перевоспитанию несовершеннолетнего правонарушителя, а, напротив, к развитию криминогенных признаков его личности.

Прямого юридического протекционизма несовершеннолетних уголовное и уголовно-процессуальное законодательство России не предусматривает. Иными словами, суд не обязывается законом снизить несовершеннолетнему во всех случаях меру наказания за содеянное лишь потому, что он несовершеннолетний. Этот вопрос суд решает, исходя из обстоятельств дела и личности несовершеннолетнего подсудимого. Так что здесь есть определенное несоответствие с концепцией ювенальной юстиции (прим. авт. - что аналогично и казахстанской практике).

Подобное несовпадение можно найти и в правовой оценке несовершеннолетия, как смягчающего ответственность обстоятельства. УПК и УК Российской Федерации рассматривают его именно с этих позиций. Однако, УК Российской Федерации ввел на этот счет свою оговорку - несовершеннолетие учитывается и как смягчающее наказание обстоятельство в совокупности с другими смягчающими и отягчающими обстоятельствами (ч. 2 ст. 89 УК РФ).⁸⁷

Охранительная функция российского уголовного процесса в отношении несовершеннолетних заключается в том, что суд вправе заменить несовершеннолетнему уголовное наказание на принудительные меры воспитательного воздействия. Вопрос о такой замене и в целом об избрании принудительного воспитания несовершеннолетнего в качестве меры воздействия подлежит обсуждению судом при постановлении приговора по делу несовершеннолетнего. Решение принимается с учетом каждого конкретного случая.

⁸⁷ Уголовный кодекс Российской Федерации. - М., 2010. С. 37.

Введение в закон специального комплекса воспитательных мер определило главную специфику российского уголовного процесса по делам несовершеннолетних, как процесса охранительного, в котором несовершеннолетний получает реальный шанс прекратить уголовную «стею», не подвергаться негативному воздействию криминального окружения в местах лишения свободы.

Обратим внимание на обязательное требование - уголовное дело может быть прекращено только судом и только в судебном заседании.

Здесь очень важен воспитательный эффект:

- предостережение несовершеннолетнего, ибо повторное совершение преступления влечет за собой уголовное наказание;
- порицание виновного, разъяснение ему необходимости изменить свое негативное поведение.

Важно и другое, что несовершеннолетний не рассматривается, как осужденный, когда к нему применяются принудительные меры воспитательного воздействия.

Ювенальная юстиция в Федеративной Республике Германии ведет свою историю с 1908 года, однако, в современном виде она предстала после окончания II-ой мировой войны (1939-1945 годы). В конце 1960-х годов XX века после общественных и политических движений и изменений, в ФРГ возникли дискуссии о реформировании. Основные замечания касались закрытых учреждений («домов»), предусмотренных в Законе «О попечении несовершеннолетних» (1922 года), а в рамках Закона «О судах по делам несовершеннолетних» (1923 года) интерес представляли дисциплинарные меры, в частности, задержание несовершеннолетних до четырех недель (вид лишения свободы с шокowym воздействием в пресекающих целях).⁸⁸

Реформаторское движение в начале 1970-х годов XX века решительно защищало единую модель обеспечения благополучия

⁸⁸ Дункель Ф. Ювенальная юстиция в Германии: между благополучием и правосудием // Материалы международной научно-практической конференции: «Защита будущего страны: роль государства и общества». -Астана,2008. С. 101.

(по возможности, исключая классические меры наказания модели правосудия). Однако, это произошло без каких-либо поправок в западногерманском законодательстве и получило название «реформа через практику», т.е. инновационные проекты были разработаны социальными работниками, прокурорами и судьями по делам несовершеннолетних. Как следствие, количество приговоров к лишению свободы несовершеннолетних преступников в 1980-х годах значительно сократилось после введения «новых» мер общественного воздействия.⁸⁹

Начиная с 1974 года, практикующие юристы из частных или общественных организаций (отделы по охране юношества в городах) и прокуроры и судьи по делам несовершеннолетних приступили к разработке так называемых новых мер общественного воздействия, когда стало очевидно, что законодательные реформы не будут осуществлены в ближайшем будущем. Данные проекты создавались рядом с судами по делам несовершеннолетних на уровне общины, очень часто общинными комитетами по охране юношества, но потом были переданы частным организациям. И предоставление преимущества проектам, осуществляемым частными организациями, является особенностью системы обеспечения благополучия подростков.⁹⁰

В 70-80-е годы XX века западногерманские юристы руководствовались идеей создания новых воспитательных решений альтернативных традиционным более репрессивным мерам воздействия, как кратковременное заключение в исправительном учреждении.

Впервые «новой» мерой общественного воздействия было назначение общественных работ. Далее, последовало установление специальной воспитательной опеки, что означало закрепление за несовершеннолетним правонарушителем социального работника в

⁸⁹ Модельгрэф Г. Ювенальная юстиция: права и интересы несовершеннолетних, их защита. Учебник // перев. с немец. яз. А.И. Никифорова. - М., 2002. С. 92.

⁹⁰ Christine Wbrgenstem Internationale Mindeststandarrcls ffor antxJarte Stolen und MaGnafmen. Berlin. 2002. P. 96.

качестве наставника на срок обычно от 6 до 12 месяцев. Данная мера рассматривалась, как альтернатива классической probation, когда сотрудник службы probation иногда имеет 70 или более дел. Установление опеки считалось наиболее усиленной мерой надзора, т.к. социальный работник на практике имел бы нагрузку не более 10-15 дел. Очевидно, что опека выступала более эффективной мерой в предоставлении помощи и социальных интеграционных услуг, чем условное тюремное заключение подростка под контролем сотрудника службы probation.⁹¹

С начала 1980-х годов в ФРГ была разработана другая «новая» мера общественного воздействия, как курсы социальной подготовки. Она представляла собой воспитательную меру для работы в группе, и была нацелена на решение, как проблем досуга, так и ежедневных забот жизнедеятельности. Ее целью являлось повышение социальной компетентности и совершенствования навыков, необходимых в личной жизни и трудовой деятельности. Курсы социальной подготовки проводились в виде регулярных собраний один или два раза в неделю, часто совместно с активными мероприятиями в выходные дни (спортивные мероприятия, туристические походы и т.д.), обычно на протяжении времени до шести месяцев.

В ФРГ данные меры воспитательного характера до сих пор действуют и дают положительные результаты. Первые проекты по медиации в ФРГ были запущены в середине 80-х годов XX века. В начале 1990-х годов уже 60 % отделов по охране юношества сообщили о создании проектов по медиации.⁹²

В свою очередь, в 1990 году Закон «О попечении несовершеннолетних» (1922 года) был заменен ныне действующим Законом «О социальном благополучии» (по концепции «социального государства»). Комитеты по благополучию несовершеннолетних

⁹¹ Ineke Pruin. Die Heranwachsendenregelung im deutschen Strafrecht. Jugendkriminologische, entwicklungspsychologische, jugendsoziologische und rechtsvergleichende Aspekte. Berlin. 2007 P. 45.

⁹² Наумов А.С. Система уголовных наказаний в странах Западной Европы. - М.: УДН, 1991 С. 76-77.

стали выполнять функции по оказанию помощи, а не выступать в качестве агентов по «мерам вмешательства». По крайней мере, в теории пресекающие меры воспитания такие, как заключение в закрытых учреждениях опеки («домах») были отменены. В период 80-90-х годов XX века были заново открыты несколько закрытых учреждений социальной опеки (всего около 150 мест в некоторых федеральных землях, что составило около 0,2 % всех мер размещения в системе обеспечения благополучия).⁹³

Закон «О социальном благополучии» предоставляет множество возможностей для осуществления медиации или реституции ущерба. Прокуроры по делам несовершеннолетних могут отказаться от судебного преследования, если исправительные меры уже были выполнены или представлены. В законе медиация прямо отождествляется с исправительной мерой.⁹⁴

В значительной степени, законодатель уже признает искренние усилия со стороны несовершеннолетних разрешить конфликты или обеспечить реституцию. В таком случае закон защищает несовершеннолетних и молодых взрослых, если потерпевший отказывается сотрудничать. Успешная реституция ущерба чаще приводит к прекращению дела вследствие «снижения виновности». При таких же условиях, которые применимы к прокурорам по делам несовершеннолетних, судьи по делам несовершеннолетних могут отказаться от судебного преследования, чтобы молодые правонарушители могли обратиться к медиации.

Реституция материального ущерба, а также медиация в качестве отдельной санкции суда по делам несовершеннолетних являются особенностями закона в отношении несовершеннолетних в Германии. Система ювенальной юстиции, кроме того, предусматривает реституции ущерба в сочетании с условным сроком заключения в доме предварительного заключения или тюремного заключения.

⁹³ Указ. соч. Наумов А.С. С. 82.

⁹⁴ Указ. соч. Наумов А.С. С. 84.

Предоставление медиации, как судебной санкции в системе немецкой ювенальной юстиции получило справедливую критику за нарушение принципа добровольности действий по медиации. На практике медиация, как воспитательное предписание судов по делам несовершеннолетних, почти никогда не используется, т.к. подходящие случаи рассматриваются на неофициальных процессах до разбирательства дела в суде и, следовательно, не достигают уровня официальных судебных разбирательств.

Принимая во внимание все вышеперечисленное, можно увидеть, что элементы восстановительного правосудия на разных уровнях были реализованы в системе ювенальной юстиции в Германии.⁹⁶

В немецкую систему общих судов в качестве самостоятельных подразделений включены суды по делам несовершеннолетних. Они рассматривают дела о правонарушениях, в которых обвиняются несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, а также молодые люди в возрасте до 21 года, если суд по делам несовершеннолетних сочтет, что их поведение носит «подростковый характер». В этих же судах, как и в общих судах, могут рассматриваться дела о нарушениях взрослых интересов несовершеннолетних либо дела, по которым требуется допросить несовершеннолетних в качестве свидетелей.

Суд по делам несовершеннолетних вправе возложить следующие обязанности:

- следовать предписаниям, касающихся места жительства и места пребывания;
- поступить на работу или продолжить учебу;
- ограничение на круг общения (ранее судимые, алкоголики, наркоманы и т.д.) или посещения определенных мест (кафе, ночные клубы и т.д.).

К числу такого же рода судебных учреждений относятся в судах земли палаты по делам несовершеннолетних (в составе трех профессиональных судей и двух шеффенов) и в участковых судах - суд шеффенов по делам несовершеннолетних (в составе

⁹⁶ Указ .соч. Моделыреф Г. С. 93-95.

профессионального судьи и двух шеффенов) и судья по делам несовершеннолетних. Шеффенами по делам несовершеннолетних назначаются лица, имеющие опыт работы с молодежью (как правило, один из них - женщина).⁹⁶

В отдельных случаях возможно экспериментирование в выборе процедур и мер воздействия в отношении несовершеннолетних правонарушителей. «Любекская» модель позволяет заключать соглашение между полицией, судами по делам несовершеннолетних и прокурорами о введении упрощенных процедур рассмотрения административных проступков, совершенных несовершеннолетними (профилактические беседы, правовая пропаганда о необходимости законопослушания, выполнение общественных работ по линии социальных служб).⁹⁷

Ювенальная юстиция во Франции занимается, как несовершеннолетними правонарушителями, так и детьми, находящимися в опасности, т.е. в той или иной степени под угрозой (семейное насилие, проблемы родительской заботы, сексуальные домогательства в отношении ребенка и т.д.). Защита детства занимается и детьми, которые пропускают школу по тем или причинам, которые убегают из дома, и, конечно вопросы наркомании и проституции рассматриваются тоже.

Кроме того, ювенальная система может заниматься и молодыми совершеннолетними в возрасте от 18 до 21 года.⁹⁸

После освобождения Франции от немецкой оккупации 2 февраля 1945 года был принят Ордонанс «О преступности несовершеннолетних», который ввел новую систему по перевоспитанию несовершеннолетних преступников. За ним последовали Декрет «О лицах и службах, занимающихся несовершеннолетними правонарушителями» от 16.04.1946 года,

⁹⁶ Кесслер У. Отправление правосудия в федеральных землях Германии. Монография (перев. с немец.яз. Стоянова С.К.). - М.: Яуза, 2000. С.117.

⁹⁷ Гелеев А.П. Социально-правовая работы с несовершеннолетними и молодежью: мировая практика.-М., 1993. С. 112.

⁹⁸ Robert Ph. Trate de doit de rrineurs. Place et role dans revolution du dot francais oonterrporain. Besanson, 1969.

Декрет «О регламенте государственной администрации, касающемся применения статьи 2 Ордонанса от 2 февраля 1945 года «О преступности несовершеннолетних» от 12.04.1952 года, Закон «О судах по делам несовершеннолетних» от 04.08.1953 года (в редакции от 11.12.1974 года) и др.

Главной идеей Ордонанса 1945 года стало перевоспитание и ресоциализация несовершеннолетних правонарушителей.

Ордонанс 1945 года установил три основных принципа всей системы ювенальной юстиции:

- 1) предпочтительность воспитательным мерам;
- 2) глубокое знакомство с психологией и с личностью несовершеннолетнего правонарушителя;
- 3) специализация судей, которые должны заниматься исключительно делами несовершеннолетних.

В каждом департаменте Франции были созданы суды для несовершеннолетних преступников, назначены специализированные судьи по делам несовершеннолетних. В дальнейшем эта специализация перешла на служащих прокуратуры и адвокатуры. И даже была создана специальная структура, которая выделялась за рамки пенитенциарной системы и которая имела своей целью сначала наблюдение, контроль за несовершеннолетними преступниками, а сейчас, главным образом, это вся воспитательная работа.⁹⁹

Несовершеннолетние могут являться объектом только мер защиты, обучения или надзора. Ст. 2 Ордонанса установлено, что «в каждом конкретном случае ювенальный суд и ювенальный суд присяжных назначат соответствующие меры защиты, надзора и содействия или меры воспитательного воздействия».

Меры воспитательного характера применяются и к несовершеннолетним, совершившим правонарушение. Меры уголовного наказания могут быть применены только в случаях, если особенности личности несовершеннолетнего, а также определенные

⁹⁹ Уголовный процесс зарубежных стран. Учебник // под ред. Гуценко А.С. - М.: ИНФРА-М, 1989. С. 89-93.

обстоятельства не позволяют применение к нему мер воспитательного характера. Тем не менее, в практике применяются в основном меры воспитательного характера.

Выбор между различными мерами осуществляется в зависимости от личности несовершеннолетнего, исследование которой доверено компетентным специалистам. «Судья по делам несовершеннолетних должен обязательно изучить анкету несовершеннолетнего...так как то, что необходимо знать...это, прежде всего, особенности его личность, которая обуславливает выбор меры».

Ст. 8 Ордонанса предусматривает, что «судья по делам несовершеннолетних самым тщательным образом и в кратчайшие сроки осуществляет все действия, необходимые для достижения истины и для того, чтобы улучшить узнать личность и изучить все имеющиеся средства для его перевоспитания».

Но назначением тех ли иных мер функции суда не ограничиваются - меры воздействия могут быть изменены. Ст. 27 Ордонанса предполагает, что «решение о назначении мер защиты, надзора и содействия, а также воспитательных мер в отношении несовершеннолетнего может быть пересмотрено в любой момент при условии соблюдения следующих положений: по истечении минимум одного года с момента исполнения решения об изъятии несовершеннолетнего из семьи родители или его опекун или сам несовершеннолетний могут подать ходатайство о возвращении ребенка, аргументируя эту просьбу своей способностью заниматься его воспитанием, а также тем, что несовершеннолетний уже достаточно «исправился». В случае отказа в удовлетворении этого ходатайства повторное заявление может быть подано только по истечении еще одного года».¹⁰⁰

Согласно уголовно-процессуальному и уголовному законодательству Франции общий возраст уголовной ответственности наступает с 16 лет, от 13 до 16 лет применяются

¹⁰⁰ Ordonnance № 45-174 du 2 fevrier 1945 relative a l'enfance delinquante. Code penal, Dalloz, edition. 2001.

меры судебной защиты. В исключительных случаях судья может снизить уровень уголовной ответственности.¹⁰¹

В процессе уголовного преследования несовершеннолетний моложе 13 лет не может быть задержан. Тем не менее, несовершеннолетний 10-13 лет, против которого существуют серьезные улики, позволяющие предположить, что он совершил или пытался совершить преступления или тяжкое правонарушение, карающееся минимум 7 годами лишения свободы, может быть задержан на срок, определенный магистратами, но не более 10 часов.¹⁰²

Если несовершеннолетний или его законные представители не наняли адвоката-защитника, прокурор или судья, ведущий следствие, или офицер судебной полиции должны незамедлительно и любым способом проинформировать об этом, в момент задержания, председателя коллегии адвокатов для того, чтобы тот назначил адвоката (прим. авт. - аналогичная практика в Казахстане в порядке ст. 71 УПК).

В отношении несовершеннолетних, совершивших преступление, могут быть приняты следующие меры:

- юридический контроль над несовершеннолетним;
- временное лишение свободы, как правило, за совершение тяжких преступлений и преступлений средней тяжести на срок до 3-х лет с заключением в тюрьме для несовершеннолетних. Эта мера носит исключительный характер и вовсе не может быть применена к несовершеннолетним моложе 13 лет;
- выговор, который носит характер предупреждения и выносится судьей либо трибуналом.¹⁰³

¹⁰¹ Правосудие по делам несовершеннолетних. Мировая мозаика и перспективы в России // под ред. М.Г. Флямера. В 2-х кн. Кн. 1. - М.: МОО Центр «Судебно-правовая реформа», 2000. С.68.

¹⁰² Введение в концепцию международных стандартов в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. С.81.

¹⁰³ Проблемы совершенствования правосудия в отношении несовершеннолетних в России и международный опыт создания ювенальной юстиции. - СПб.: Программа развития ООН, 2000. С. 22.

Условное наказание является дополнительной мерой (как правило, работа в общественных интересах). Исполнение этого вида мер лежит на воспитателях различных служб Управления юридической защиты молодежи.

Судебный процесс по делам несовершеннолетних во Франции, как уже говорилось, имеет три стадии, отражающие соответствующую компетенцию юрисдикций по делам несовершеннолетних:

- судья для детей;
- суд присяжных по делам несовершеннолетних;
- трибунала по делам несовершеннолетних.¹⁰⁴

Судья для детей - это магистрат суда большой инстанции. В процессуальном отношении вызов к судье для детей является первой стадией процесса по делам несовершеннолетних (преимущественно носит административный характер).

Судья для детей вправе:

освободить подростка от уголовного преследования и назначить меры воздействия за правонарушения;

вынести несовершеннолетнему выговор;

применить в отношении несовершеннолетнего «меры безопасности» (охрана, надзор, наблюдение), но никогда не может применить к нему уголовное наказание.

Судья для детей может дать дальнейший ход рассматриваемому делу, распорядившись о направлении его в трибунал по делам несовершеннолетних.

Суд присяжных по делам о преступлениях несовершеннолетних рассматривает обвинения в совершении тяжких преступлениях, предъявленные несовершеннолетним в возрасте от 16 до 18 лет. Состав суда присяжных состоит из трех профессиональных судей и девяти присяжных, причем председатель суда обязательно должен быть членом апелляционного суда. Суд действует в сессионном порядке. Перед открытием сессии председатель суда путем жеребьевки подбирает 35 присяжных и 10 их заместителей. Из этих

¹⁰⁴ Слуцкий Е.Г., Скомарцева И.В. Основы ювенологии.-СПб., 1999. С.101-103.

лиц формируется коллегия присяжных. Выполнение обязанности присяжного обязательно под угрозой штрафа.¹⁰⁵

Дела об уголовных деликтах и о наиболее серьезных проступках несовершеннолетних в возрасте от 13 до 18 лет, а также тяжких преступлениях подростков в возрасте от 13 до 15 лет рассматриваются трибуналами по делам несовершеннолетних, создаваемыми в округах трибуналов большого процесса. Эти трибуналы состоят из судьи по делам несовершеннолетних и двух заседателей (ассессоров), назначаемых министром юстиции из лиц, проявивших интерес к проблемам воспитания молодежи. Судьей по делам несовершеннолетних назначается на три года один из судей трибунала большого процесса. Он может рассматривать и единолично дела об уголовных деликтах и проступках несовершеннолетних, но в этом случае Он вправе применять к ним лишь меры воспитательного и надзорного характера.¹⁰⁶

В отношении несовершеннолетнего правонарушителя младше 13-ти лет трибунал вправе применить:

1) передача родителям, опекуну или лицу, заслуживающему доверие, осуществлять надзор;

2) помещение в воспитательное или профессионально-образовательное государственное или частное заведение;

3) помещение в медицинское или медико-педагогическое заведение;

4) передача службе детства;

5) помещение в соответствующий интернат для несовершеннолетних правонарушителей.

В свою очередь, в отношении несовершеннолетнего правонарушителя старше 13-ти лет трибунал вправе применить:

1) передача под надзор родителей или иных лиц, заслуживающих доверия;

¹⁰⁵ Ведерникова О. Ювенальная юстиция: исторический опыт и перспективы // Российская юстиция. №7. 2002. С. 13.

¹⁰⁶ Гаврилов С.Т. Ювенальная юстиция // Главная тема. Социально-психологический журнал. 2003 - 2004. № 7. С. 10.

2) помещение в воспитательное или профессионально-образовательное государственное или частное заведение;

3) помещение в медицинское или медико-педагогическое заведение;

4) помещение в государственное учреждение по воспитанию или перевоспитанию несовершеннолетних правонарушителей.¹⁰⁷

Решения судьи и трибунала по делам несовершеннолетних могут быть обжалованы в специальную палату апелляционного суда. Обжалование решений трибуналов и судов присяжных производится в Кассационном суде.

Особое внимание французский законодатель уделил вопросам профилактики детской беспризорности и безнадзорности:

- Закон «Об общественной помощи» от 11.08.1961 года;
- Закон «Об охране молодежи в общественных местах» от 04.12.1951 года (в редакции от 25.02.1985 года);
- Закон «О распространении опасных для молодежи произведений» (в редакции от 21.03.1961 года).¹⁰⁸

Современная французская ювенальная юстиция отличается от той, что была создана во Франции в 1914 году, хотя бы потому, что вначале не было системы судов для несовершеннолетних, действовал только единоличный судья. В дальнейшем Ордонанс от 02.02.1945 года, модифицированный Законом от 24.05.1951 года и Ордонансом «Об организации судебных органов по делам несовершеннолетних» от 22.12.1958 года, окончательно создал во Франции автономную судебную систему по делам несовершеннолетних. Ее юрисдикции принадлежат все дела несовершеннолетних без изъятий, в т.ч. и их дела в соучастии со взрослыми.¹⁰⁹

¹⁰⁷ Галимов О.Х. Проблемы правового регулирования уголовного судопроизводства с участием малолетних. Дисс. на соиск. к.ю.н. - Омск, 1997. С. 55.

¹⁰⁸ Мельникова Э.Б., Ветрова Г.Н. Российская модель ювенальной юстиции (теоретическая модель) // Правоведение. № 2. 1996.

¹⁰⁹ Правосудие по делам несовершеннолетних. Мировая мозаика и перспективы в России //

под ред. М.Г. Флямера. В 2-х кн. Кн. 1. - М.: МОО Центр «Судебно-правовая реформа», 2000. С. 91.

Законодательной основой ювенальной юстиции в Великобритании являются:

- Закон «О детях и подростках» (1933 год);
- Закон «О полномочиях уголовных судов» (1973 год);
- Закон «О магистратских судах» (1980 год);
- Закон «Об уголовной юстиции» (1982 года);
- Закон «Об отправлении правосудия» (1985 год).

К низшей категории судов в Великобритании относятся суды графств и магистратские суды. Суды графств - основные органы гражданского правосудия. Дела в судах графств слушаются окружными судьями или рекордерами, в большинстве случаев, единолично либо же с присяжными, если судья удовлетворит заранее заявленное ходатайство об этом одной из сторон (число присяжных в суде графства - не менее восьми). Решения судов графств могут быть обжалованы в Апелляционный суд, но только с согласия суда, вынесшего решение, и, как правило, лишь по вопросам права либо допущения доказательств, а не по вопросам факта.¹¹⁰

Магистратские суды рассматривают в суммарном порядке (без присяжных) основную массу уголовных дел. Гражданская юрисдикция магистратов крайне ограничена и связана, прежде всего, с разбирательством споров о взыскании долгов и по некоторым вопросам семейного права.

В соответствии с действующим законодательством в Великобритании определены следующие возрастные критерии участников правоотношений.

- ребенок-10-14 лет;
- подросток-14-17 лет;
- взрослый подросток -17-21 год;
- взрослый -старше 21 года.¹¹¹

¹¹⁰ Штыкова Н.Н. Ювенальная юстиция в США, Англии и России XIX-XX века (историко-правовой анализ). Дисс. на соиск.... к.ю.н. - Ниж. Новгород, 2001. С.73-74.

¹¹¹ Головки Л.В. Реформа уголовного судопроизводства в Англии II Государство и право. № 8.1996.

По законодательству Великобритании все обвинения против ребенка или подростка могут рассматриваться только магистратским судом, являющимся судом по делам несовершеннолетних. В состав коллегии из трех судей суда по делам несовершеннолетних обязательно включается одна или две женщины-судьи. Этот суд рассматривает дела о правонарушениях, совершенных подростками и молодыми людьми в возрасте до 21 года.¹¹²

Магистратский суд, не являющийся судом по делам несовершеннолетних, может рассматривать информацию против ребенка или подростка, если тот обвиняется в пособничестве, помощи в совершении преступления, в котором одновременно обвиняется лицо, достигшее 17 лет.

Правила британского судопроизводства прямо предписывают судам по делам несовершеннолетних:

- сущность обвинения должна быть объяснена ребенку простым и ясным языком, доступным для его возраста;
- не употреблять специальных юридических терминов и понятий, не доступных сознанию ребенка или подростка.¹¹³

Если суд по делам несовершеннолетних признал ребенка или подростка виновным в совершении правонарушения, его законным представителям (родителю или опекуну), когда они присутствуют в суде, предоставляется возможность сделать заявление, представить информацию, касающуюся:

- домашнего окружения;
- поведения в учебном заведении;
- здоровья и истории болезни подростка.

Суд обязан принять информацию, представленную чиновниками службы probation или органов местной власти (муниципалитета).

Законодательство, связанное с назначением наказаний лицам, не достигшим 21 года, носит исключительный характер.

Если уголовное преследование осуществляется в отношении одного подростка, то:

¹¹² Апарова Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. - М.: ИМПЭ, 1996. С.45-46.

¹¹³ Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер. 2001. С.65.

1) несовершеннолетний освобождается без залога из-под ареста (взрослые - только под залог) или не освобождается совсем;

2) вызываются родители, которые могут защищать своего ребёнка;

3) при необходимости допросы свидетелей ведёт суд (вместо обвинителя);

4) если будет признан виновным, закон требует очень тщательного исследования личности обвиняемого;

5) может быть неопределённый приговор.¹¹⁴

Если несовершеннолетнего судят вместе со взрослыми, то применяется общий порядок.

На суд обязательно приглашаются родители. В обязательном порядке несовершеннолетнему судом назначается адвокат.

При рассмотрении дела в магистратском суде несовершеннолетнему может быть назначено любое уголовное наказание, кроме лишения свободы. Чтобы лишить свободы, дело нужно передать в суд по делам несовершеннолетних.

К несовершеннолетним правонарушителям могут быть применены меры, в частности, издание одного из приказов:

- о надзоре;
- об опеке;
- об обязанностях родителей и опекунов обеспечить хорошее поведение несовершеннолетних;
- о направлении несовершеннолетнего в центр посещений;
- о выплате штрафа;
- о возмещении ущерба или судебных издержек;
- об установлении надзора за несовершеннолетним со стороны социальной службы местного органа;
- о поручительстве выплаты штрафа родителями или опекунами.¹¹⁵

¹¹⁴ Галкина Н.Н. Государственное управление в области реализации семейной политики: Дисс. на соиск.к.ю.н. - М., 1997. С. 76-78

¹¹⁵ Права детей: Сборник документов Совета Европы и ООН // перев. с англ.яз. Серия «Права человека». - СПб., 2002.99.

Америки действует служба по вопросам юстиции по делам несовершеннолетних и предупреждению правонарушений несовершеннолетних во главе с администратором и целым штатом служащих, экспертов и консультантов (Закон «О юстиции по делам несовершеннолетних» в редакции от 1989 года).

Деятельность данной службы направлена на:

- проведение единой политики в сфере борьбы с правонарушениями несовершеннолетних;
- оказание помощи в осуществлении программ по борьбе с правонарушениями;
- изучение результатов проведенных программ;
- обеспечение помощи персоналу федеральных, штатных и местных органов, судов, налаживание его обучения.

В США действует Координационный совет по вопросам юстиции по делам несовершеннолетних и предупреждению правонарушений, в состав которого включены представители органов, занимающихся проблемами несовершеннолетних.

Законодательством созданы основы для деятельности Национального института по вопросам юстиции по делам несовершеннолетних и предупреждения правонарушений, который выполняет роль координационного центра по сбору, подготовке информации по предупреждению правонарушений. К несовершеннолетним относятся лица моложе 18 лет, хотя в отдельных штатах США этот возрастной ценз варьируется от 16-17 лет до 21 года.

Законами предусмотрены три основания, когда дело в отношении несовершеннолетнего может и должно рассматриваться в федеральном суде:

- когда суд по делам несовершеннолетнего или иной соответствующий суд не могут или отказываются принять дело несовершеннолетнего к рассмотрению;
- когда штат не располагает надлежащими программами по борьбе с преступлениями несовершеннолетних и службами по работе с несовершеннолетними;

- когда несовершеннолетний обвиняется в серьезном насильственном преступлении или преступлении, связанном со злоупотреблением наркотиками, поэтому рассмотрение дела имеет значительный федеральный интерес или подпадает под федеральную юрисдикцию.¹¹⁶

Во многих штатах США судами по делам несовершеннолетних являются просто специальные присутствия судов общей юрисдикции или большие семейные суды. Наиболее примечательным являются организация работы и наличие специального персонала чиновников пробации и социальных работников, оказывающих значительную помощь судам.¹¹⁷

В правовой системе США суды по делам несовершеннолетних носят разные названия, а поэтому регулируются различными по содержанию нормативно-правовыми актами.

Общим для них является процедура:

- дела несовершеннолетних делинквентов возбуждаются на основании петиции о судебном правонарушении несовершеннолетнего;

- дела рассматриваются в закрытом судебном заседании с учетом мнения психиатров и представителей социальных служб.

Петиция о судебном правонарушении несовершеннолетнего может быть подана:

- полицейским чиновником;
- родителями или опекуном (попечителем);
- потерпевшим;
- свидетелем преступления;
- представителем государственного органа (службы).

В процессе изучения петиции суд принимает следующие решения:

- освобождает ответчика;
- помещает ответчика под стражу до окончательного рассмотрения дела по существу.

¹¹⁶ Марк Е.С. Федеральные суды в США. Учебник.-М., 2004. С. 119-120.

¹¹⁷ Городецкая И.К. Международная защита прав и интересов детей. - М., 1973. С. 94.

Суд по делам несовершеннолетних может отложить рассмотрение дела, если придет к выводу, что есть необходимость специального расследования в выявлении необходимых данных, касающихся личности несовершеннолетнего, сбора информации об окружении несовершеннолетнего и условий его жизни.

После рассмотрения дела по существу суд может принять одно из решений:

- отклонить петицию;
- условно осудить;
- поместить под опеку (на срок до 18 месяцев с возможным продлением на срок до 1 года);
- назначить probation (на срок до 2-х лет с установкой ряда обязательств воспитательного и социального характера) или ограничение свободы.¹¹⁸

В каждой провинции Испании учреждены и действуют:

- административный суд;
- суд по контролю за местами лишения свободы;
- суд по делам несовершеннолетних.

Суды по делам несовершеннолетних, самостоятельные по отношению к общей системе судов, были созданы в 1918 году. Они имеются во всех провинциях страны. Коллегии судей или единоличные судьи рассматривают в них дела о правонарушениях несовершеннолетних, а также споры по семейным вопросам. Возглавляет систему этих судов Высший совет защиты несовершеннолетних (г. Мадрид). Согласно Закону 1980 года «О Высшем совете», апелляционные жалобы на решения судов по делам несовершеннолетних рассматриваются образуемыми им комиссиями в составе семи профессиональных судей.¹¹⁹

В 1988 году в Итальянской республике была реформирована система судов по делам несовершеннолетних. В каждом округе

¹¹⁸ Бабилова С.Л., Штыкова Н.Н. Суды по делам несовершеннолетних в США, Англии и России. Сравнительно-правовой анализ. Учебное пособие. - Муром, 2000. С. 67.

¹¹⁹ Гуценко К.Ф. Уголовный процесс основных капиталистических государств. Учебник. - М.: УДН им. П.Лумумбы, 1986. С.111.

апелляционного суда был учрежден самостоятельный трибунал по делам несовершеннолетних, который состоит из двух профессиональных судей и двух экспертов (мужчины и женщины). Трибунал рассматривает дела о правонарушениях подростков в возрасте до 18 лет. Жалобы на постановления трибунала рассматриваются в одной из палат апелляционного суда с участием двух таких же экспертов.¹²⁰

Особое место в судебной системе Японии отводится семейным судам. Суды по семейным делам составляют специальную категорию низших судов, имеют такую же структуру, как и окружные суды и действуют при окружных судах и их отделениях. В их компетенцию входит разбирательство споров имущественного и неимущественного характера между супругами, дел о наследстве и др., а также дел о правонарушениях несовершеннолетних в возрасте до 20 лет (в случае совершения теми серьезного преступления дело после проверки обоснованности обвинения в семейном суде передается в территориальный суд). Дело в семейном суде разбирает, как правило, единоличный судья и лишь в отдельных случаях - коллегия из трех судей. Нередко, эти суды прибегают к примирительной процедуре.¹²¹

В некоторых провинциях Канады имеются отдельные суды по делам несовершеннолетних (рассматривают обвинения в преступлениях и мелких правонарушениях) и семейные суды (споры о детях, иски об уплате алиментов и т.д.). В других провинциях они объединены в суды, рассматривающие обе категории дел. Согласно Закону о несовершеннолетних правонарушителях от 1982 года, дела об уголовных преступлениях подростков в возрасте от 14 до 18 лет должны рассматриваться в названных судах по правилам процедуры общих судов, с привлечением адвоката и соблюдением других гарантий прав обвиняемого.¹²²

¹²⁰ Клименко А.С., Уголовный процесс западноевропейских стран. Учебник. - М., 1997. С.193.

¹²¹ Валиев К.С. Уголовное правосудие в Японии // Российская юстиция. № 4, 1995. С. 11.

¹²² Правовое обеспечение защиты семьи и несовершеннолетних. Учебное пособие. В 3-х ч. // под ред. В.Ф. Воробьева, Е.Д. Волоховой. - Воронеж: ВЮИ МВД России, 2000. С. 44-46.

Интересна система ювенальной юстиции в скандинавских странах (Норвегия, Финляндия и Швеция). В данных странах ювенальные суды не существуют, дела о преступлениях несовершеннолетних рассматриваются в общих судах. Малолетних нарушителей, в т.ч. преступников, направляют в специальные санатории, где главным направлением политики правовой ответственности в отношении несовершеннолетних является проведение воспитательной работы, а в выходные и праздничные дни подростки отпускаются домой. В основе данной системы заложена идея гуманизма и дифференциации воспитательного воздействия.

Вышеизложенное позволяет признать ювенальное уголовное и уголовно-процессуальное законодательство в странах Европы достаточно развитым.

Приоритет суда для несовершеннолетних в уголовном судопроизводстве должен быть выражен даже более ясно, чем в суде общей юрисдикции, поскольку в суде для несовершеннолетних центральными действующими фигурами на протяжении всего судебного процесса являются судья и несовершеннолетний. Максимальная индивидуализация процесса в суде для несовершеннолетних делает роль судебной власти более конкретной и рельефной в отношении, как конкретного несовершеннолетнего, так и общества в целом.

Вместе с тем именно ювенальная юстиция породила целый комплекс несудебных, даже неюридических органов, которые призваны ее обслуживать, имеют вспомогательные функции и, нередко, в ходе исторического развития ювенальной юстиции начинали активно вытеснять суд, как орган правосудия. Об административных органах, рассматриваемых, как альтернатива суда для несовершеннолетних.

Контрольные вопросы:

1. Общая характеристика законодательства в отношении несовершеннолетних в античном мире и средневековье?
2. Первый в мире суд по делам несовершеннолетних, его особенности?

3. Ювенальный суд в современной судебной системе Республики Казахстан?
4. Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2010-2011 годы: цели и задачи, направления и перспективы?
5. Основные принципы ювенальной юстиции?
6. Уголовная ответственность и наказание малолетних (несовершеннолетних): историческая практика?
7. Несоввершеннолетие, как обстоятельство, смягчающее уголовную ответственность и наказание?
8. Вопросы определения малолетства, несовершеннолетия и совершеннолетия в уголовном праве зарубежных стран?
9. Англосаксонская и континентальная модели ювенальной юстиции?
10. Роль государства и международных организаций в обеспечении защиты подрастающего поколения?

Рекомендуемая литература:

1. Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012 -44 с.
2. Указ Президента Республики Казахстан № 646 «О Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2008-2011 годы» от 19.08.2008 года. - Астана.
3. Алауханов Е.О., Зарипов З.С. Профилактика преступлений. Учебник. - Алматы: Юридическая литература, 2008 -263 с.
4. Апарова Т.В. Суды и судебный процесс Великобритании. - М.: ИМПЭ, 1996 -221 с.
5. Бабилова С.А., Штыкова Н.Н. Суды по делам несовершеннолетних в США, Англии и России. Сравнительно-правовой анализ. Учебное пособие. - Муром, 2000. -214 с.
6. Борисова Н.Е., Дмитриев Ю.А., Захаров С.В. и др. Конституционно-правовой статус ребенка в Российской Федерации. - М., 1966 -209 с.
7. Борисова Н.Е. Развитие ювенального права в России. М, 1969. -271 с.
8. Городецкая И.К. Международная защита прав и интересов детей. - М., 1973.-207 с.
9. Гуценко К.Ф. Уголовный процесс основных капиталистических государств. Учебник. -М.: УДН им. П. Лумумбы, 1986 -312 с.
- Ю.Гелев А.П. Социально-правовая работы с несовершеннолетними и молодежью: мировая практика. -М., 1993. -284 с.
11. Дигесты Юстиниана / Избранные фрагменты в переводе и с примечаниями И.С. Переторского. Учебное пособие. -М., 1996. -175 с.
12. Ермаков В., Крюкова Н. Несовершеннолетние преступники в России. -М., 1999.-217 с.
13. Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер. 2001. -144 с.
14. Законодательное регулирование правового статуса ребенка и проблемы формирования ювенального права в России. Учебно-научное издание // отв. ред.

Е.Д. Волохова, В.Ф. Воробьев, А.В. Заряев. Т. 2 - Воронеж: ВЮИ МВД России, 2000. -284 с.

15.Зарубежная ювенология. Учебник // под ред. А.К. Цыбульского. -М., 2004. - 339с.

16.Зимин А.А. Русское уголовное право. Учебное пособие. - М.: ИНФРА-М, 1993.-188 с.

17.Зиманова А.Т. Организация программ восстановительного правосудия. - Новгород. 2001.-87 с.

18.Исмаилов Б.И. История и современность ювенольной юстиции // Правовые основы системы ювенольной юстиции. Учебное пособие. -Ташкент, 2002. -204 с.

19. История Советского государства и права. Книга 2 - М.: Наука. 1968, - 624 с.

20. История государства и права Советского Казахстана. Т.1. - Алма-Ата: АН Казахской ССР.1961, 447с.

21. Каролина. Уголовно-судебное уложение Карла V. - Алма-Ата, 1967.

22. Культелеев Т.М. Уголовное обычное право казахов. -Алматы: HAS. 2004. - 339с.

23. Кудрявцева Н.И. Ювенольная юстиция в России и Франции: сравнительная характеристика. Учебно-методическое пособие для студентов юридического факультета. - Курск, 2003. - 105 с.

24. Кесслер У. Отправление правосудия в федеральных землях Германии. Монография (перев. с немец.яз. Стоянова С.К.). -М.: Яуза, 2000. -305 с.

25. Клименко А.О. Уголовный процесс западноевропейских стран. Учебник. - М., 1997.-275с.

26. Кириленко П.А. Преступление в римском праве. -М., 2002 -194с.

27. Карнаузов А.С. Памятники древнего и современного права. -СПб., 2004. - 216 с.

28. Керимов Г.М. Шариат. Закон жизни мусульман. -М.: Ленем, 1999. -304с.

29. Конституционное право Республики Казахстан. Учебник // под ред. Г.С. Сапаргалиева. -Алматы, 2003. -224 с.

30.Люблинский П.И. Борьба с преступностью в детском и юношеском возрасте.-М., 1999.-297 с.

31. Материалы по казахскому обычному праву: Сб. сост.: Культелеев Т.М., Масевич М.Г., Шакаев Г.Б. -Алматы: Жалын, 1998,-464 с.

32. Мауленов Г.С. Основные характеристики преступности в Республике Казахстан. -Алматы: Гылым. 1999, -210с.

33. Марк Е.С. Федеральные суды в США. Учебник. -М., 2004.-301 с.

34. Мельникова Э.Б. Ювенольная юстиция: проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии. Учебное пособие. -М.: Дело, 2000. -272 с.

35. Наумов А.С. Система уголовных наказаний в странах Западной Европы. - М.:УДН, 1991.-209с.

36. Правосудие по делам несовершеннолетних. Мировая мозаика и перспективы в России // под ред. М.Г. Флямера. В 2-х кн. Кн. 1. - М.: МОО Центр «Судебно-правовая реформа», 2000. - 294 с.

37. Правовое обеспечение защиты семьи и несовершеннолетних. Учебное пособие. В 3-х ч. // под ред. В.Ф. Воробьева, Е.Д. Волоховой. - Воронеж: ВЮИ МВД России, 2000.-213 с.

38. Права несовершеннолетних в США. Учебник // под ред. Петренко А.С. - М., 1999.-223 с.

39. Права детей: Сборник документов Совета Европы и ООН // перев. с англ.яз. Серия «Права человека». - СПб., 2002.

40. Панкратов Р.И., Тарло Е.Г., Ермаков В.Д. Дети, лишённые свободы. - М.: Юрлитинформ, 2003. - 256 с.

41. Проблемы совершенствования правосудия в отношении несовершеннолетних в России и международный опыт создания ювенальной юстиции. - СПб.: Программа развития ООН, 2000. - 299 с.

42. Российское законодательство X-XX веков. Законодательство Древней Руси. Т. 1. - М., 2003.-294 с.

43. Российское законодательство X-XX веков. Законодательство первой половины XIX века. Т. 6. - М., 2004. - 343 с.

44. Российское законодательство X-XX веков. Судебная реформа. Т. 8. - М., 2005. - 356 с.

45. Российское законодательство X-XX веков. Законодательство эпохи буржуазно-демократической революции. Т. 9. - М., 2005, - 343 с.

46. Рустемов А.В. Ювенальная юстиция: история и современность. - Ташкент, 2005. - 202 с.

47. Романенко П.О. Международное законодательство в области защиты и охраны подрастающего поколения. - М., 2004. - 221 с.;

48. Супрун А.Р. Суды для несовершеннолетних: исторические аспекты и современность. Монография. - Казань: КГУ. 1997. - 194 с.

49. Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М.: Интердиалект, 1998. - 128 с.

50. Слуцкий Е.Г., Скомарцева И.В. Основы ювенологии. - СПб., 1999. - 316 с.

51. Уголовный процесс зарубежных стран. Учебник II под ред. Гуценко А.С. - М.: ИНФРА-М, 1999, - 299 с.

52. Фойницкий И.Я. Учение о наказании в связи с тюрьмоведением. - М.: Добросвет, 2000. - 464 с.

53. Фукс С.Л. Обычное право казахов в XVII-первой половине XIX веков. - Алма-Ата: Наука, 1981 - 224 с.

54. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран II под ред. З.М. Черниловского. - М., 1984.

55. Ювенология. Учебник // под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008. - 424 с.

1.2. Ювенальная юстиция и гражданское общество.

Вековая история ювенальной юстиции свидетельствует, что процесс ее становления сопровождался борьбой передовых и консервативных идей. Борьба шла за создание и совершенствование специфической системы для несовершеннолетних, призванной максимально защитить подрастающее поколение от преступных посягательств на его права и законные интересы и способной наиболее эффективно бороться с преступностью среди несовершеннолетних и молодежи, сохраняя и в этой области, прежде всего, свою правоохранительную специфику.

Цивилизованное общество и право сформировали современную модель ювенальной юстиции, при этом процесс реформирования происходил под влиянием:

1) внутренних факторов - принадлежностью ее моделей к разным правовым системам (романо-германской, англо-саксонской, мусульманской и др.);

В процессе развития ювенальной юстиции суды для несовершеннолетних появились в странах, принадлежавших к англо-саксонской правовой системе (США, Великобритания и т.д.), возникнув по образцу «чикагского» суда (1899 год), а затем были внедрены в континентальную систему правосудия. По мере развития именно признаков правовой системы дистанция между этими моделями судов все увеличивалась.

2) внешних факторов - уголовной политикой в отношении несовершеннолетних и совершаемых ими преступлений;

Так, количественные показатели преступности несовершеннолетних находятся в прямой зависимости от уголовной политики, следственно-судебной практики, изменений в уголовное, уголовно-процессуальное и административно-правовое законодательство.

Влияние уголовной политики на изменение ювенальной юстиции всегда относилось к острым ситуациям в борьбе с преступностью.

Достаточно вспомнить, что толчком к созданию первого суда для несовершеннолетних стал резкий рост преступности среди несовершеннолетних в мире.¹²³

В развитии ювенальной юстиции, как самостоятельной ветви правосудия происходили изменения, которые не меняли ее философию и концепцию. Эти изменения, происходившие под влиянием общей правовой системы, к которой относилось правосудие в конкретной стране. Были, однако, и изменения, существенно менявшие правовую сущность ювенальной юстиции. К ним следует отнести обращение к административным несудебным органам по делам несовершеннолетних, а также передачу в ряде стран несовершеннолетних юрисдикции общих судов.

В отношении существования ювенальной юстиции в XXI веке следует прогнозировать уверенно, что функционировать она будет, возможно, с изменением некоторых своих принципов. Наиболее эффективной моделью ювенальной юстиции будет та, которая наиболее полно отразит положительные результаты деятельности судов по делам несовершеннолетних в мире и более всех будет соответствовать Минимальным стандартным правилам ООН (Пекинским правилам), касающимся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних.

Развитие отечественной системы ювенальной юстиции стало одним из приоритетных направлений социально-правовой политики нашей страны. Подтверждением этому стала «Концепция развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы», принятая Указом Президента Республики Казахстан № 646 от 28.08.2008 года.

Необходимость принятия данной Концепции была продиктована актуальностью идеи создания особых процедур уголовного и судебного следствия по делам о преступлениях несовершеннолетних, проблемами соблюдения законности в деятельности органов образования, уголовного преследования и

¹²³ Мельникова Э.Б. Правосудие по делам несовершеннолетних: история и современность. -М., 1990. С.55

учреждений пенитенциарной системы, где основной фигурой выступает несовершеннолетний.

Планомерной реализации такой политики предшествовал десятилетний период поиска перспективных программ и проектов.

Так, в конце 2001 года в соответствии с «Протоколом о намерениях» от 17.11.2001 года, Генеральная прокуратура, Верховный суд, МВД и Министерство юстиции Республики Казахстан приступили к реализации проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане». Одновременно в этом проекте приняли участие Фонд «Сорос-Казахстан» и Международный правовой институт политики (г. Будапешт).

Основополагающими целями проекта стали:

- обеспечение соблюдения законодательства Республики Казахстан в области защиты прав несовершеннолетних в соответствии с Конвенцией ООН «О правах ребенка»;

- создание специализированной модели правосудия для лиц, не достигших 18-летнего возраста;

- выделение несовершеннолетних, привлекаемых к уголовной ответственности, в качестве особой группы дополнительной правовой защиты;

- выделение и подготовка специализированных кадров по работе с несовершеннолетними, как с группой требующей особого внимания.

Образованные в рамках пилотного проекта «Ювенальная юстиция в Казахстане» в г. Алматы (Ауэзовский район) и Алматинской области (Карасайский район) в порядке эксперимента специализированные учреждения по делам несовершеннолетних в процессе судопроизводства подтвердили необходимость активного внедрения института ювенальной юстиции.

Положительные результаты проекта были закреплены законодательно.

Так, Указом Президента Республики Казахстан № 385 «Об образовании специализированных межрайонных судов по делам несовершеннолетних» от 23.08.2007 года в г. Астане и г. Алматы были организованы специализированные межрайонные суды по

делам несовершеннолетних, уполномоченные рассматривать уголовные дела, дела об административных правонарушениях несовершеннолетних и гражданские дела, затрагивающие их интересы. На сегодняшний день в целях распространения положительного опыта деятельности специализированных (ювенальных) судов прорабатывается вопрос создания таких судов по всей территории республики.

Концепцией развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан определено, что «...важным звеном системы ювенальной юстиции должен стать специализированный (ювенальный) суд, тесно взаимодействующий со специализированными структурами в правоохранительных органах, учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних, адвокатуре и правозащитных организациях, причем как до того, как подросток окажется в орбите судопроизводства, так и после вынесения приговора».¹²⁴

Поэтапное внедрение и развитие ювенальной юстиции в Республике Казахстан позволит повысить эффективность и качество отправления правосудия в отношении несовершеннолетних на всех его этапах. В комплексе это включает создание и деятельность специализированных подразделений по работе с несовершеннолетними в органах юстиции и прокуратуры, образования и науки, адвокатуре и судах.

Несомненно, основа ювенальной юстиции - это правосудие, как центр в орбите юридических отношений и последующие правовые последствия (выводы). В Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 года до 2020 года отмечено, что «...Развитие судебно-правовой системы будет осуществляться на основе преемственности и поэтапности и предполагается по следующим направлениям. Основным вектором ее развития

¹²⁴ Комментарий к Указу Президента Республики Казахстан № 646. «О Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы» от 19.08.2008 года // Казахстанская правда. 28.08.2008. С.3.

является специализация судов и судей, в т.ч. развитие ювенальных судов, создание специализированных судов по рассмотрению уголовных дел.... При этом ювенальные суды должны стать центральным звеном создаваемой в стране системы ювенальной юстиции».¹²⁵ Именно в процессе судебного следствия судья дает оценку личности несовершеннолетнего подсудимого, изучает условия его жизни и воспитания, взвешивает все смягчающие и отягчающие обстоятельства дела, при этом особое внимание обращает на персональную ответственность компетентных органов и т.д., а в комплексе выносит вердикт (приговор).

Цель современного правосудия для несовершеннолетних - недопущение дальнейшей криминализации личности и содействие социальной реабилитации ребенка, а не отчуждение его от общества.

Верховный суд Республики Казахстан неоднократно обращал внимание районных и городских (областных) судов на то, чтобы они, реализуя государственную политику по воспитанию подрастающего поколения, постоянно совершенствовали судебную практику по борьбе с преступностью несовершеннолетних, добивались повышения ее предупредительного значения.¹²⁶

Необходимость этого обусловлена, в частности:

- возрастом требовательности к работе правоохранительных органов;

- повышением роли и значения судебной профилактики;

- недостатками, снижающими эффективность судебной деятельности в борьбе с преступностью несовершеннолетних и т.д.

Однако, нельзя однозначно утверждать, что ювенальная юстиция является особым видом правосудия. Нам представляется, что ювенальная юстиция является собирательным понятием (базируясь

¹²⁵ Указ Президента Республики Казахстан № 858 «Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» от 24.08.2009 года. - Астана.

¹²⁶ Нарикбаев М.С., Юрченко Р.Н., Алиев М.М. Актуальные вопросы применения нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан. - Астана, 1999. С. 14.

на основах науки криминологии, уголовного и уголовно-исполнительного права).

Отечественная ювенальная юстиция получила отражение не только в судопроизводстве, но и в реализации судом уголовной ответственности несовершеннолетних (ст. 78 УК), в назначении уголовного наказания (ст.ст. 79-80 УК) и применении принудительных мер воспитательного воздействия и т.д.

По мнению Б.А. Жетписбаева термин «ювенальная юстиция» требует трактовки, как в широком, так и узком смысле слова.¹²⁷

В широком смысле слова термин «ювенальная юстиция» означает:

- профилактику правонарушений и преступлений среди несовершеннолетних;
- статистику и динамику преступности несовершеннолетних;
- причины и условия, способствующие совершению преступлений несовершеннолетними;
- меры борьбы с преступностью несовершеннолетних;
- статус и деятельность правоохранительных органов в борьбе с преступностью несовершеннолетних.

В узком смысле слова под «ювенальной юстицией» понимается статус правоохранительных органов, обеспечивающих профилактику и меры борьбы с преступностью и правонарушениями среди несовершеннолетних.

Мы поддерживаем позицию Б.А. Жетписбаева и полагаем, что она может быть развернута в материалах нашего исследования и последующих трудах ученых-юристов.

На сегодняшний момент мировая концепция ювенальной юстиции включает следующие исходные компоненты:

- несовершеннолетие, как правовая база ювенальной юстиции;
- юстиция, как общелингвистическое и социально-правовое понятие;
- ювенальная юстиция, как часть общего понятия юстиции и как специфическая система;

¹²⁷ Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер, 2001. С.3.

- суд по делам несовершеннолетних как центральное звено ювенальной юстиции;

- специфические принципы ювенальной юстиции;

- судебная власть, гражданское общество и ювенальная юстиция.

Мы полагаем, что ювенальная юстиция, как правовой институт, является сферой деятельности, как уполномоченных государственных органов и суда, так и общественных организаций (НПО, правозащитные организации и т.д.), при этом во главе системы ювенальной юстиции должен стоять суд, который вершит правосудие.

Особой строкой в становлении института ювенальной юстиции проходит международное сотрудничество ученых и практиков. От отдельных контактов мы перешли к созданию международных организаций по вопросам оправления правосудия по делам несовершеннолетних, разработке международных стандартов и т.д. В результате такого продуктивного сотрудничества мы не только имеем достаточно полную картину о практике ювенальной юстиции в мире, но и имеем представление об особенностях разных ее моделей и можем судить о их преимуществах и недостатках. Именно международное сотрудничество активизировало сравнительно-правовые исследования проблем ювенальной юстиции.

Значимость для Казахстана международных правовых документов заключается в том, что политика обращения с несовершеннолетними, совершающими правонарушения, должна включать в себя международные стандартные правила и находить отражение в проведении следующих мер:

- осуществление превентивных мер профилактического характера (Конвенция ООН «О правах ребенка»);

- социальная адаптация и реабилитация;

- обеспечение гарантий соблюдения прав человека в отношении несовершеннолетних правонарушителей (Руководящие принципы ООН для предупреждения преступности среди несовершеннолетних);

- применение мер, альтернативных лишению свободы (Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних);

- осуществление ареста, задержания или тюремного заключения ребенка лишь в качестве крайней меры и в течение как можно более короткого периода времени (Правила ООН, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы).

Задачи международного сотрудничества требуют неотложного решения, важного для всего человечества. Объектом исследования в процессе такого сотрудничества выступает национальное законодательство и судебная практика ряда стран мирового сообщества, тем самым, выступая базой для разработки международных стандартов и правил.

Совершенно верно отметила Э.Б. Мельникова, что «...международные исследования в области уголовной статистики, касающиеся преступности несовершеннолетних и связанных с ней показателей социальной статистики, изучение причин преступности несовершеннолетних, личности юных преступников проводятся в гораздо более широком диапазоне, глубже анализируют типичные признаки, в них точнее происходит отсев случайных признаков, чем на национальном уровне».¹²⁸

Объяснением этому служит тот факт, что национальное законодательство и следственно-судебная практика значительного числа стран, будучи обобщенной, перестает быть отличительной чертой той или иной правовой системы, а выступает в качестве типичного образца международного образца.

Как показывает международная практика, сотрудничество такого масштаба всегда начинается с обмена делегациями и группами исследователей, изучения зарубежной и национальной практики, разработки пилотных программ и проектов. Впоследствии содержание инициативных групп трансформируется в создание международных общественных организаций (НПО и т.д.) или

¹²⁸ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии. Учебное пособие. - М.: Дело, 2000. С.162.

организации, состоящих под эгидой государств-участников региона (континента).

В рамках таких международных организаций проводимые исследования носят рекомендательный характер, однако, при углубленном изучении кардинальным образом влияют на содержание научных разработок и процесс их апробации на практике.

Создание международных организаций по проблемам ювенальной юстиции - процесс постепенный и трудоемкий. Создавался банк информации, укреплялись профессиональные связи судей по делам несовершеннолетних на международном уровне. В 1928 году была создана первая в мире Международная ассоциация судей для детей. На I-ом Конгрессе ассоциации, в июле 1928 года был принят ее Устав, где были определены и ее цели, к которым были отнесены требования по неукоснительному соблюдению прав и свобод несовершеннолетних, недопустимости судебного произвола и т.д. В 1930 году данная ассоциация была переименована в Международную ассоциацию магистрантов по делам несовершеннолетних. Впоследствии в компетенцию данной организации вошли вопросы семейного благополучия, защиты семьи и детства, что затем привело к изменению в 1978 году названия ассоциации в Международную ассоциацию магистрантов по делам несовершеннолетних и семьи.

Среди ряда международных организаций, которые и не ставили специальной цели изучения проблем ювенальной юстиции, но их правозащитная деятельность была с ней тесно связана, а поэтому требовала изучения и внимания, следует отметить Международное общество социальной защиты (1947 год), Международную ассоциацию уголовного права (1924 год) и т.д.

Современное международное сотрудничество в области ювенальной юстиции приобретает все новые, глобальные и более значимые черты, когда вопросы отправления правосудия в отношении несовершеннолетних было включено в работу исследовательских центров ООН (г. Вена, Австрия), ее фондов (ЮНИСЕФ), комитетов и экспертных групп.

Многовекторность деятельности ООН и ее структурных подразделений (центры, комитеты, фонды и т.д.) в полной мере раскрывает масштабы и тенденции международного сотрудничества в области защиты семьи и детства, борьбы с подростковой преступностью и отправления правосудия по делам о преступлениях несовершеннолетних.

Современные международные исследования в области борьбы с преступностью несовершеннолетних и наказания должны осуществляться в следующих направлениях:

- анализ причин и условий, способствующих совершению преступлений несовершеннолетними и малолетними;
- разработка мер предупреждения и профилактики преступности несовершеннолетних (малолетних), с преобладаем мер воспитательного воздействия;
- совершенствование уголовно-правовых средств борьбы с преступностью несовершеннолетних
- мониторинг следственно-судебной и пенитенциарной практики;
- разработка нормативно-правовых актов, способствующих укреплению международного сотрудничества в данной области

Знаковым событием в деле защиты прав подрастающего поколения стало принятие на 44-ой сессии Генеральной Ассамблеи ООН Конвенции «О правах ребенка» от 20.11.1989 года, к которой в 1993 году присоединилась Республика Казахстан. В Казахстане в соответствии с международными документами созданы основы национального законодательства, направленного на защиту интересов детей, а также принят ряд законов в этой области.¹²⁹

Так, впервые в уголовном законодательства суверенного Казахстана вопросам уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних в УК был специально посвящен Раздел VI «Уголовная ответственность несовершеннолетних» (ст.ст. 78-87 УК). С 9 июля 2004 года вступил в силу Закон Республики Казахстан № 591-ІІ «О профилактике правонарушений среди

¹²⁹ Ювенология. Учебник // под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеті Жарғы. 2008

несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности», с 7 июля 2004 года Закон Республики Казахстан № 581 «О государственной молодежной политике в Республике Казахстан», а 19 августа 2008 года Указом Президента Республики Казахстан № 646 была принята Концепция развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы и т.д.

Сегодня ювенальные суды функционируют более чем в 60 странах мира, причем следует отметить, что при создании ювенальных судов в разных странах неодинаковый подход. К указанному виду юрисдикции относятся две основные модели: англосаксонская и континентальная.

Международный опыт показывает, что ювенальная юстиция представляет собой специализированную систему правосудия для несовершеннолетних, основанную на комплексе мер, направленных на восстановление разрушенных или утраченных несовершеннолетним общественных связей и отношений вследствие изменения социального статуса и девиантного поведения личности, нацеленных на преодоление последствий правонарушения и возвращения правонарушителя в общество.

Итоги таковы, что:

- необходимо переходить от разовых акций и краткосрочных разработок к многосторонним исследованиям мирового масштаба с внедрением программ и проектов;
- следует проводить крупномасштабную пропаганду положительной практики международных исследований в области ювенальной юстиции с охватом тех стран, где данный институт не внедрен или находится на стадии пилотного проекта, тем самым, сокращая им время и средства на поиск приемлемой модели;
- заинтересованность и поддержка со стороны государственных участников обеспечит непрерывность процесса исследования, оценки и внедрения передовых идей, а также послужит базой для создания последующих грандиозных проектов;
- поступательные действия в области ювенальной юстиции и пенитенциарной практики в отношении несовершеннолетних

необходимы для широкого и комплексного развития судебной ветви власти.

Перевод исследований на международный уровень, определение ее типичных и случайных признаков, выработка международных стандартов ее функционирования помогут создать совершенно новую и современную ювенальную юстицию, как юрисдикцию, имеющую общегуманитарную ценность.

Подрастающее поколение и молодежь в любом цивилизованном государстве находится в особом привилегированном положении. Забота о них должна проявляться в самых различных областях его деятельности, Среди этих направлений охрана прав и законных интересов несовершеннолетних должна быть главенствующей.

Ислам неизменным постулатом объявляет защиту прав и свобод обездоленных и несчастных, в т.ч. и сирот, «...отдавайте сиротам имущество их; не заменяйте в нем добротного негодным; по жадности не переводите имущества их, в свое имущество это: будет великий грех».

Особо отмечена процедура вступления сирот во владение имуществом «...Испытайте сирот, покуда не наступит для их время вступить в брак; и если заметите в них здравый смысл, то отдавайте им имущества их. Не исстрачивайте их, расточая их, и спеша, до полного их возраста».

По канонам Корана «...те которые пожирают имущества сирот, поступая несправедливо, будут пожирать огонь, наполняя им свои утробы, когда будут гореть в пламени геенны».¹³⁰

Законодатель в ст. 27 Конституции Республики Казахстан «брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства».¹³¹

Несовершеннолетние наряду с престарелыми, инвалидами и беременными женщинами относятся к категории лиц, которые наиболее чаще подвергаются негативному воздействию со стороны

¹³⁰ Коранъ // перевод Саблукова Г.С. съ арабского языка. Третье издание. - Казань: Центральная типография. 1907. С. 139-141. С. 143.

¹³¹ Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012. С. 10.

общества, а потому нуждаются в особой правовой защите своих прав и законных интересов.

Быть молодым всегда было нелегко. Сегодня это труднее, чем когда-либо. Неразбериха, сложность и иррациональность современного массового общества не дают подростку сколько-нибудь прочной основы для понимания того, что его окружает и что это все означает. Поколение, которое ныне руководит нашими основными учреждениями, созрело тогда, когда человечество окончательно покорило природу. Этот успех породил самонадеянность, которая оказалась недолговечной перед лицом сложных вопросов.

Молодежь пытается познать само себя в мире, полном шума, движения, общения, незнакомыми людьми и сложнейшими техническими новинками. И это очень трудная задача. Мы живем в среде, которая в основном создана нами, но в значительной мере находится вне нашего контроля. Молодежь ясно осознает перспективы будущего жизнеустройства, которые открываются перед ней, но, в то же время с отчаянием думает о сложностях и разочарованиях, подстерегающих ее на пути к осуществлению этих жизненных целей.

Проблема политико-правовой, социально-экономической и психологической защиты несовершеннолетних определена рядом характерных особенностей их развития:

- физической беззащитностью;
- социальной беспомощностью;
- недостаточностью жизненного опыта;
- податливостью и склонностью к подражанию;
- повышенной эмоциональностью и импульсивностью.

Несовершеннолетний отличается развитым чувством личной дружбы и групповой солидарности. С точки зрения особенностей психических процессов несовершеннолетнего, его отличает также способность к неадекватному восприятию, запоминанию и воспроизведению некоторых фактических данных о наблюдаемых событиях. По сравнению со взрослым несовершеннолетний

обладает ограниченной дееспособностью, меньшей свободой в передвижении, в хранении и распоряжении своим имуществом.¹³²

Международные акты и отечественное законодательство широко использует термин «несовершеннолетний» (малолетний, подросток).

Так, ст. 1 Конвенции ООН «О правах ребенка» говорит о несовершеннолетнем, как о человеческом существе до достижения им 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достиг совершеннолетия ранее.¹³³

В ст. 11 (а) Правил, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, под термином «несовершеннолетний» понимается ребенок, т.е. человеческое существо до достижения 18-летнего возраста.

Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), не устанавливая их конкретный возраст, тем не менее указывают, 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 ко взрослому (Правило 2.2а).¹³⁴

Текст Руководящих принципов ООН для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (г. Эр-Рияд, Саудовская Аравия, 1990 год) также не содержит конкретного определения возраста несовершеннолетнего.

Представляется, что, если в международных документах отсутствует указание на возраст, с достижением которого наступает совершеннолетие, то выбор (из имеющихся в международной практике стандартов) при его определении должен быть сделан в пользу верхней возрастной границы.

¹³² Белкин Р.С. Криминалистическая энциклопедия. - М., 1997. С. 173.

¹³³ Конвенция ООН «О правах ребенка» (принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1989 года). - Нью-Йорк, 1990.

¹³⁴ Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних.-М., 1998. С.55.

Уголовным кодексом Республики Казахстан, несовершеннолетними, на которых распространяется действие Раздела VI УК, признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет (ст. 78 УК).¹³⁵

Именно УК Республики Казахстан 1997 года впервые в отечественном законодательстве вопросам уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних посвятил отдельный раздел, что, несомненно, полностью отвечало современным принципам гуманизма и справедливости.

Пункт 2 ст. 1 Закона Республики Казахстан № 345 «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 08.08.2002 года, трактует понятие «ребенок», как «лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста (совершеннолетия)».¹³⁶

В соответствии со ст. 480 УПК Республики Казахстан положения Главы 52 «Производство по делам о преступлениях несовершеннолетних» применяются по делам лиц, не достигших к моменту совершения преступления возраста совершеннолетия, то есть восемнадцати лет¹³⁷.

По условиям ст. 17 Гражданского кодекса Республики Казахстан, способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста¹³⁸.

Неоднозначно выглядит текст Закона Республики Казахстан № 591-11 «О профилактике правонарушений среди

¹³⁵ Уголовный кодекс Республики Казахстан: Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012 С. 32

¹³⁶ Закон Республики Казахстан № 345 «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 08.08.2002 года. - Астана.

¹³⁷ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан: Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012 С. 188.

¹³⁸ Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть. - Алматы: НОРМА-К, 2012 С.8.

несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года, в общих положениях которого нет ни строчки, посвященных трактовке термина «несовершеннолетний» и «малолетний».

Анализируя основные отрасли отечественного права, мы приходим к выводу, что нижняя и верхняя возрастные границы несовершеннолетия можно определить уровнем от 14 до 18 лет.

Как нам представляется, общим ориентиром для понимания статуса несовершеннолетия в отечественном праве могли бы стать соответствующие нормативные положения Конституции, которые в главном законе страны отсутствуют.

Существующие мировые тенденции в ювенальной уголовной политике противоречивы. Консерваторы требуют снижения возраста уголовной ответственности с 14 лет до 12 лет в связи с повышением показателей зарегистрированной малолетней преступности, что явно не является убедительным, т.к. повышение показателей в основном связано с увеличением количества незначительных ненасильственных правонарушений. Аргументы консерваторов полностью игнорируют психологические и педагогические основы подростков и молодежи, особенности их социальной интеграции в обществе и т.д. Многим экспертам НПО, адвокатам и представителям передовой общественности представляется угроза возврата к неоправданной репрессивной практике наказаний.

Действительно, в Европе вопрос по возрастным пределам не приведен в соответствие. С одной стороны, в некоторых странах возраст уголовной ответственности была снижен до 10 лет (Англия и Уэльс), с другой стороны, в Норвегии, Финляндии и Швеции сохранился умеренный подход с возрастом уголовной ответственности, составляющим 15 лет.

Уголовное законодательство Великобритании делит несовершеннолетних на три группы:

1) малолетние дети в возрасте до 10 лет (в отношении данной категории лиц действует презумпция, что они не могут совершить преступление);

2) дети в возрасте от 10 до 14 лет;

3) подростки в возрасте от 14 до 17 лет (к последним при назначении наказания приравниваются лица в возрасте от 17 лет до 21 года).¹³⁹

На основании Ордонанса № 45-174 от 02.02.1945 года в соответствии с УК Французской республики (1992 года) при совершении умышленного преступления лицам старше 13 лет может быть назначено уголовное наказание. Ордонансом № 45-174 от 02.02.1945 года установлен специальный правовой режим для несовершеннолетних с привлечением их к уголовной ответственности с 18 лет. При этом указанное правило может быть преодолено.

По правовому статусу несовершеннолетние во Франции подразделяются на три группы:

1) несовершеннолетние, не достигшие 13-летнего возраста, на которых распространяется абсолютная презумпция непривлекаемости к уголовной ответственности в силу отсутствия вменяемости. Однако, к ним могут быть применены меры безопасности (прим. авт. - меры воспитательного воздействия), если несовершеннолетний, несмотря на юный возраст, прекрасно понимает и осознавал антиобщественный характер своих действий;

2) несовершеннолетние в возрасте от 13 до 16 лет;

3) лица в возрасте от 16 лет до 21 года (уголовные дела данной категории преступников подлежат рассмотрению в судах по делам несовершеннолетних).¹⁴⁰

В свою очередь, в УК Федеративной Республики Германии (в редакции 1975 года) немецкий законодатель прямо указывает, что «невменяем тот, кто при совершении деяния еще не достиг 14 лет» (§ 19 «Невменяемость ребенка», Глава I «Принципы наказуемости», Раздел 2 «Деяние»).

Немецкий законодатель определил, что:

- лица, не достигшие 14-ти лет - дети;

¹³⁹ Романов А.К. Правовая система Англии. Учебное пособие. - М.: Дело, 2000. С. 95.

¹⁴⁰ Келина С.Г. Субъект преступления в современном европейском уголовном праве. - М.: ИГП РАН, 2004. С.161.

- лица в возрасте от 14 лет до 18 лет - несовершеннолетние.

Ограниченная уголовная ответственность наступает в возрасте 14 лет.¹⁴¹

В Соединенных Штатах Америки позиция уголовного права интересна тем, что законом определяется 14-летний возраст полной уголовной ответственности несовершеннолетних и презумпция непривлечения к уголовной ответственности лиц, не достигших 7-летнего возраста. Вместе с тем, на решение суда оставляется вопрос о привлечении к уголовной ответственности лиц с 7 до 14 лет в том случае, если доказано, что лицо понимало и осознавало преступность совершаемых им поступков. Приближение возраста несовершеннолетнего к 14 годам облегчает процесс доказывания возможности привлечения к уголовной ответственности конкретного лица. При этом необходимо отметить, что уголовное законодательство разных штатов США имеет возможность устанавливать собственные пределы возраста привлечения к уголовной ответственности несовершеннолетних, который дифференцируется в пределах от 7 до 14 лет.¹⁴²

Борьба с преступностью несовершеннолетних в Японии регламентируется рядом нормативно-правовых актов:

- Закон «О несовершеннолетних» (1948 года);
- Закон «О благосостоянии детей» (1947 года).

Уголовная ответственность за совершение умышленных преступлений наступает с 12 лет. Как показывает японская пенитенциарная практика, половина приговоров о назначении наказания в виде лишения свободы выносятся условно с обязательным помещением в специализированные учебно-воспитательные учреждения. Малолетние преступники, нарушившие правила условного осуждения, направляются в исправительные

¹⁴¹ Джекебаев У.С. Основные принципы уголовного права Республики Казахстан (сравнительный комментарий к книге Дж. Флетчера и А.В. Наумова «Основные концепции современного уголовного права»), - Алматы: Жеты-жаргы, 2001, С. 233.

¹⁴² Уголовное право зарубежных стран. Общая часть // под ред. ИД. Козочкина. - М.: ИМПЭ, 2001. С.137.

учреждения. Широкую практику получило назначение в качестве наказания штрафа.

В Японии приоритетными являются воспитательно-исправительные меры неуголовного характера, принцип исключительной юрисдикции семейного суда, помещение несовершеннолетних под надзор службы пробации, всеохватывающая система статистического учета несовершеннолетних, склонных к делинквентному поведению и т.д.

Специфической формой уголовной ответственности несовершеннолетних, достигших 14-летнего возраста, являются меры защиты (разновидность мер безопасности) - защитный надзор, помещение в исправительно-воспитательные учреждения, а уголовные наказания применяются в исключительных случаях.

Так, в Японии применение уголовных мер к лицам, не достигшим 16 лет, не допускается, а в возрасте от 16 до 20 лет они могут применяться лишь за преступления, наказуемые смертной казнью или лишением свободы с принудительным трудом или без него. При этом для применения к несовершеннолетним уголовного наказания необходимо изучить его прошлое, окружающую среду, особенности и обстоятельства преступления.¹⁴³

В уголовно-правовой системе Китайской Народной Республики не установлен точный перечень преступлений, за которое лицо, не достигшее совершеннолетия, подлежит уголовной ответственности.

Так, ст. 17 УК КНР подчеркивает, что лица в возрасте от 14 до 16 лет подлежат уголовной ответственности, если они совершили убийство, причинили тяжкие телесные повреждения, совершили изнасилование, грабеж, распространение наркотиков, поджог, взрыв, отравления или др. преступления, серьезно нарушающие общественный порядок.

В УК КНР отсутствует раздел, предусматривающий группу уголовных наказаний за преступление несовершеннолетних, что

¹⁴³ Ювенология. Учебник // под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008. С. 136-138.

свидетельствует о влиянии политического режима на установление системы регулирующих правоотношения норм.¹⁴⁴

Комплексный анализ европейской уголовной практики (страны Балтии, Западной и Восточной Европы) в отношении несовершеннолетних показывает более или менее единодушное мнение по возрастным ограничениям в 14 лет, 18 лет и 21 год (см. таблица 1).¹⁴⁵

Таблица 1. Сравнительная таблица возрастных критериев уголовной ответственности в Европе

Страна	Сокращенная уголовная ответственность (ювенальнона уголовное законодательство)	Уголовная ответственность (возможность/необходимость применения уголовного закона для совершеннолетних преступников)
Содружество Независимых Государств		
Беларусь	14 ^{***} /16	14/16
Молдова	14 ^{***} /16	14/16
Россия	14 ^{***} /16	14/16
Украина	14 ^{***} /16	16
Прибалтийские страны		
Латвия	14	18
Литва	14 ^{***} /16	14/16
Эстония	14	18
Скандинавские страны		
Финляндия ^{****}	15	15/18
Норвегия ^{****}	15	18
Швеция ^{****}	15	15/18
Страны Восточно? Европы		
Болгария	14	18
Венгрия	14	18
Македония	14 ^{***} /16	14/16
Польша	13 ^{****}	15/17/18

¹⁴⁴ Ювенология. Учебник // под общ. ред Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы 2008. С. 138.

¹⁴⁵ Ювенальная юстиция: мультидисциплинарный подход. Опыт становления правосудия в отношении несовершеннолетних. Материалы симпозиума // под ред. ЕЛ Вороновой - Ростов-на-Дону: Экспертное бюро, 2002. С. 19-21.

Румыния	16/18	16/16/21
Словения		18
Словакия	15	18
Хорватия	14/16*	18/21
Чехия	15	18
Страны Западной Европы		
Австрия	14	18/21
Бельгия	16**/18	16/18
Греция	13	18/21
Дания	15	15/18
Ирландия	7/15*	18
Италия	14	18/21
Испания	14	18/21
Нидерланды	12	18/21
Португалия		16/21
Швейцария	7/15*	15/18

Примечание:

** в случае совершения дорожно-транспортных преступлений

*** в случае совершения тяжких преступлений

**** только смягчение приговора без применения ювенального законодательства

***** освобождение от уголовной ответственности и применение ювенального законодательства

В силу наличия у несовершеннолетнего определенных возрастных особенностей он не в состоянии самостоятельно защитить свои права так же эффективно, как взрослый, что является главной причиной создания и действия в стране специальных правовых средств по защите ребенка.

Под правовой защитой несовершеннолетних следует понимать систему нормативно-правовых актов, устанавливающих правовой статус несовершеннолетних, как участников общественных правоотношений и закрепляющих основы организации деятельности системы органов по работе с несовершеннолетними и защите их прав и законных интересов.

Правовая защита охватывает все сферы жизнедеятельности несовершеннолетнего:

- воспитание;

- образование;
- медицинское обслуживание;
- трудовую занятость;
- социальное обеспечение;
- досуг и др.

В целях улучшения правового и социального положения детей перед государственными органами и должностными лицами должны быть поставлены следующие приоритетные задачи:

- обеспечение беспрепятственного и бесплатного доступа детей к системам образования и здравоохранения;
- социальная и материальная поддержка многодетных и малоимущих семей с детьми; ;
- разрешение социально-правовых и материально-бытовых проблем уязвимой части детского населения страны («социальные» сироты, дети-сироты и дети-инвалиды);
- предупреждение и профилактика правонарушений малолетних и несовершеннолетних;
- социальная реабилитация беспризорников;
- борьбы с насилием в семье, наркоманией и алкоголизмом среди несовершеннолетних (в т.ч. и «пивным»);

К сожалению, в большинстве случаев, принимаемые нормативно-правовые акты остаются лишь декларативными, поскольку отсутствуют механизмы их реализации, как на республиканском, так и региональном уровнях.

Продолжающиеся политико-правовые и социально-экономические реформы в Казахстане во многом определяют дополнительные трудности в решении такой сложной проблемы, как правовая защита несовершеннолетних. Это объясняется прямой зависимостью эффективности исполнения государством своих функций от интенсивности проводимых в нем изменений.

Как показывает практика, юридические нормы, регламентирующие правовой статус несовершеннолетнего, фактически входят в состав многочисленных обособленных отраслей права. Такая ситуация неизбежно порождает, как коллизии, так и пробелы в правовом регулировании общественных

отношений с участием несовершеннолетних. Вот почему необходим комплексный правовой подход к проблемам защиты прав и законных интересов несовершеннолетних и создания системы органов для регулирования общественных отношений с участием несовершеннолетних (органов ювенальной юстиции). По этой причине для определения правового статуса несовершеннолетнего в настоящее время возникла необходимость формирования новой для отечественных права и законодательства отрасли - ювенальной, которая, в свою очередь, будет регламентировать деятельность этих специализированных органов.

В Казахстане сложилась катастрофическая демографическая ситуация - высокий уровень детской смертности, средний период жизни 60 лет у мужчин и 70-71 лет у женщин.¹⁴⁶

Одновременно с этим происходит омоложение преступности, существует тенденция приобщения малолетних (до 14 лет) к употреблению алкоголя, табака и наркотиков, растет количество безнадзорных и беспризорных детей. И все это происходит на фоне кризиса семьи, недостаточной эффективности работы государственных структур, ответственных за решение проблем детства, ухудшения жизни детей, жестокого с ними обращения, грубейшего нарушения их прав и законных интересов.

Социально-экономическая ситуация в стране показывает, что при увеличивающихся формах потребительского интереса населения, его запросы остаются без должного внимания. Социальные катаклизмы, безработица и обнищание среднего класса казахстанцев заставляют переключать внимание родителей с забот о ребенке к вопросам элементарного выживания (угроза увольнения, кредиторская задолженность, ипотека и т.д.). Дети остаются без должной родительской опеки, нарушается процесс морально-нравственного и социального воспитания ребенка.

Несмотря на сокращение детского и подросткового населения (см. таблица 2), в республике остро ощущается «дефицит»

¹⁴⁶ Женщины и мужчины Казахстана. Краткий статистический сборник. - Алматы: Агентство по статистике Республики Казахстан, 2011. С.5.

дошкольных (ясли, детские сады, мини-центры) и общеобразовательных учреждений при прогрессирующем росте городского населения. Около 63 % казахстанских детей не охвачены дошкольным образованием, причем воспитание около 820 тыс. детей происходит дома без участия специалистов-педагогов. Детские сады и мини-центры при общеобразовательных учреждениях способны обеспечить своим вниманием лишь 356 тыс. детей.¹⁴⁷

Таблица 2. Сведения о численности детского и подросткового населения в Республике Казахстан¹⁴⁸

Годы	Общая численность детского и подросткового населения
2000 год	5428119 человек
2001 год	5040126 человек
2002 год	5263593 человека
2003 год	5273122 человека
2004 год	5194638 человек
2005 год	4932924 человек
2006 год	5020804 человека
2007 год	4781244 человека
2008 год	4775337 человек
2009 год	4681885 человек
2010 год	4676279 человек
2011 год	4852956 человек

Самый низкий охват дошкольным образованием наблюдается в Кызыл-Ординской области - 24,2 %, Алматинской области - 18 % и ЮКО - 13,5 %. В 2008 году зарегистрировано 239 тыс. заявлений об определении ребенка в детский сад. Наибольшее число заявлений в Алматинской области - более 40 тыс., г. Алматы - более 24 тыс. и ЮКО - более 21 тыс. Низкий охват детей дошкольного возраста

¹⁴⁷ Статистические данные о численности детского и подросткового населения в Республике Казахстан (2006-2011 годы) // Агентство по статистике Республики Казахстан. - Астана.

¹⁴⁸ Сведения о численности детского и подросткового населения в Республике Казахстан (2000-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана.

влияет на индикатор Глобального индекса конкурентоспособности «Охват начальным обучением» (85-ое место из 134).¹⁴⁹

Ситуацию усугубляют низкие темпы строительства детских садов (яслей), а также открытое игнорирование со стороны государственных и частных собственников требований Правительства Республики Казахстан о возврате в коммунальную собственность города (области) ранее приобретенных или приватизированных объектов для детей. В течение трех лет (2010-2012 годы) за счет республиканского бюджета планируется строительство 201 детского сада.

Ненадлежащее исполнение служебных обязанностей и преступная халатность чиновников в ряде регионов страны привело к неисполнению поручения Президента Республики Казахстан о сдаче в эксплуатацию 100 школ и 100 больниц. Еженедельно в отечественных средствах массовой информации освещаются факты нецелевого использования и присвоения бюджетных средств, выделенных по программе «Дорожная карта», где особой строкой выделены задачи по постройке и сдаче в эксплуатацию объектов для региональных органов образования.

В Казахстане остро стоит проблема «социального» сиротства. В школы-интернаты, приюты и детские дома продолжают поступать брошенные и отказные дети. В республике действуют 722 детских дома и интернатных учреждений.¹⁵⁰

По официальным данным, в 2009 году по стране число сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, составляло более 50 тыс. человек, из них 18 тыс. содержалось в детских домах и школах-интернатах, более 3 тыс. - круглые сироты, а 15 тысяч - «социальные» сироты («отказные» дети, подкидыши, родители

¹⁴⁹ О ходе реализации Послания Президента Республики Казахстан Нурсултана Назарбаева народу Казахстана «Повышение благосостояния граждан Казахстана - главная цель государственной политики» (6 февраля 2008 года) // Казахстанская правда. 06.03.2009. С. 21.

¹⁵⁰ Женщины и мужчины Казахстана. Краткий статистический сборник // под ред. К. Абдиева. - Алматы: Казстатинформ. 2008. С.31.

лишены прав на ребенка или находятся в местах лишения свободы).¹⁵¹

«Социальное» сиротство является следствием устранения или неучастия родителей в выполнении своих обязанностей по отношению к детям, т.е. происходит искажение родительского поведения. Как пишет Н.П. Калашникова, определение «социальное» указывает на то, что, в конечном счете, именно общество повинно в отсутствии достаточных материальных, финансовых и общих социальных условий для выполнения каждой семьей, каждым родителем своего долга, в дефиците у них чувств ответственности, любви, сострадания и милосердия.¹⁵²

Социальная защита сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, должна формироваться в комплексе с педагогическими и правовыми мерами, которые должны быть направлены на защиту таких детей от психологических травм и физического насилия (в т.ч. сексуального).

Одной из основных причин «социального» сиротства является проблема «неблагополучных» семей.

Неблагополучная семья - семья, где родители или законные представители несовершеннолетних не исполняют своих обязанностей по их воспитанию, обучению, содержанию и (или) отрицательно влияют на их поведение.

Именно от крепости и устойчивости семейно-брачных отношений, здоровья родителей зависит полноценное физическое и духовное развитие детей. На сегодня не каждая казахстанская семья может в полной мере, а порой с трудом выполняет функции социального института, способного обеспечивать здоровое и правильное воспитание детей. Изъяны и ошибки семейного воспитания, нередко, порождают «социальное» сиротство.

¹⁵¹ Тумакова С. Недетские страхи // Московский комсомолец в Казахстане. 16.12-23.12.2009. С. 6

¹⁵² Калашникова Н.П. Некоторые аспекты решения проблем сирот в Казахстане // Вестник Евразийского национального университета им. Л.Н. Гумилева. № 4.2008. С. 11

Ежегодно участковыми инспекторами полиции ПДН ГОРРАЙОВД (полиции) в связи с их «неблагополучием» на профилактический учет ставятся более 10 тыс. казахстанских семей (см. таблица 3).¹⁵³

Таблица 3. Сведения о состоянии профилактической работы с «неблагополучными» семьями

Годы	Состояли на профилактическом учете в ОВД, как «неблагополучная» семья (на конец отчетного года)
2000 год	12527 семей
2001 год	12073 семьи
2002 год	13034 семьи
2003 год	12691 семья
2004 год	10565 семей
2005 год	12894 семьи
2006 год	12928 семьи
2007 год	12577 семей
2008 год	12996 семей
2009 год	13072 семьи
2010 год	13038 семей
2011 год	12866 семьи

Неблагополучие в семье выступает главным фактором в распространении такого явления, как безнадзорность среди несовершеннолетних.

Беспризорный - безнадзорный, не имеющий места проживания.

Безнадзорный - несовершеннолетний, контроль за поведением которого отсутствует вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по его воспитанию, обучению и (или) содержанию со стороны родителей или их законных представителей, а также педагогов, воспитателей и других работников учебного, воспитательного и иного учреждения, обязанных осуществлять надзор за несовершеннолетними, либо вследствие самовольного ухода его из дома или организаций, осуществляющих функции по защите прав ребенка.

¹⁵³ Сведения об индивидуальной профилактике в отношении взрослых (2000-2011 годы) //

КАП МВД Республики Казахстан. -Астана.

Анализ данных последних десяти лет показывает, что в специализированные учреждения МВД и МОН Республики Казахстан, как безнадзорные, ежегодно в среднем доставляется около 7 тыс. детей и подростков (см. таблица 4).¹⁵⁴

Таблица 4. Сведения о численности безнадзорных детей и подростков, помещенных в ЦВИАРН

Годы	Поступило в ЦВИАРН, как безнадзорные дети и подростки
2000 год	9099 человек
2001 год	9832 человека
2002 год	10339 человек
2003 год	10023 человека
2004. год	8790 человек
2005 год	7715 человек
2006 год	7317 человек
2007 год	7043 человек
2008 год	7073 человека
2009 год	6210 человек
2010 год	2734 человека

Выходом из сложившейся ситуации может стать создание социальной службы поддержки семей, оказавшихся в трудной жизненной ситуации (социальная реабилитация).

Социальная реабилитация - комплекс мер, осуществляемый органами и учреждениями системы профилактики правонарушений, безнадзорности и беспризорности среди несовершеннолетних, направленных на правовое, социальное, физическое, психическое, педагогическое, моральное и (или) материальное восстановление несовершеннолетнего, находящегося в трудной жизненной ситуации.

Деятельность данных служб должна быть направлена на сохранение и укрепление семьи, профилактику «социального» сиротства и «кризиса» в семье. Родителям и детям должна быть оказана полноценная и квалифицированная психологическая,

¹⁵⁴ Сведения о численности безнадзорных детей и подростков, помещенных в ЦВИАРН (2000-2010 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана.

педагогическая, правовая и иная помощь (трудоустройство, организация летнего отдыха в детских лагерях, лечение по государственной квоте, оказание гуманитарной помощи и т.д.).

Необходимо детально изучить и разработать стандартный перечень социальных услуг. Позитивным в реализации данного проекта будет участие международных и отечественных неправительственных организаций. Социальную службу поддержки, как структуру, можно создать в системе Министерства труда и социальной защиты населения, координируя ее деятельность с компетентными службами МВД, МОН и Министерства здравоохранения Республики Казахстан.

Наши исследования выделяют такие основные проблемы, которые остро заботят воспитанников детских домов:

- получение достойной работы - 61 %;
- получение высшего образования - 55 %;
- разрешение жилищного вопроса - 66 %.

Менее заботит воспитанников детских домов (школ-интернатов):

- духовно-нравственные вопросы:
- проблемы соблюдения прав и законных интересов несовершеннолетних;
- собственная внешность и т.д.

Лишь 25 % респондентов указали, что помимо житейских проблем, их также заботит будущее страны.

По мнению воспитанников детских домов, основная роль государственных органов должна заключаться в том, чтобы они были накормлены, одеты и обуты. Согласимся с тем, что данное мнение более тяготит к потребительскому (меркантильному) инстинкту и явно является пробелом в работе педагогов,

В Казахстане отсутствует широкая сеть институтов социализации молодежи. Мы не сохранили систему социального контроля за процессом становления молодого поколения. В период советской власти вопросы обеспечения занятости подростков и молодежи по месту жительства, развития сети подростковых физкультурно-спортивных клубов и ДЮСШ, проведения массовых спортивных мероприятий решались с участием руководителей предприятий,

заводов и фабрик, комсомольских и партийных организаций, спортивных организаций общественности. В период же рыночных преобразований количество таковых государственных предприятий и спортивных организаций резко снизилось. Поддержка деятельности физкультурно-спортивных клубов и ДЮСШ стала не разрешимой по причине дефицита материальных средств.

Население страны преобладает в тех регионах, где функционируют крупные объекты промышленности и аграрной индустрии, центры торговли и бизнеса, крупные пункты связи и коммуникаций, основные узлы транспортных сообщений. Наибольшее количество активных предприятий находится в г. Алматы (31 %), г. Астане (20 %), Алматинской области (16 %), а также в Карагандинской области (8,2 %), ВКО (7 %), и ЮКО (6,5 %). При этом 72 % предприятий малого и среднего бизнеса являются действующими (40 % - в сфере торговли, ремонта автомобилей и изделий быта, 12,5 % - в промышленности, 12,4 % - в сфере операций с недвижимым имуществом, аренде и услугах предприятиям, 11,3 % - в строительстве).¹⁵⁵ Однако, становится странным, почему бюджет города (области) при таких благоприятных условиях постоянно испытывает дефицит средств на решение текущих задач защиты и охраны детства.

Динамика социальных отклонений у несовершеннолетнего зависит от различных факторов, но, не следует упускать из виду, что право воздействует не на всё сознание личности. Важно не забывать и о том, насколько в несовершеннолетнем развита его нравственная автономия. Если нравственная автономия отсутствует, то возможная нравственная капитуляция несовершеннолетнего перед обстоятельствами.¹⁵⁶ Внутренняя свобода личности, вытекающая из автономии воли, создает условия для формулирования таких нравственных законов, которые имеют

¹⁵⁵ Калиев С.М. Современный рынок и экономический кризис // Континент. № 21.2008. С.7.

¹⁵⁶ Криминология. Курс лекций // под ред. В.Н. Бурлакова, С.Ф. Милюкова, СА Сидорова, Л.И. Спиридонова. - СПб., 1995. С. 121.

объективную значимость, делающую их независимыми от естественных законов, от законов причинности.

В этих непростых условиях особую значимость приобретают специализированные государственные органы, чья деятельность должна быть направлена на защиту прав детей, предупреждение преступности несовершеннолетних, профилактику безнадзорности и правонарушений.

Основные направления развития отечественной ювенологии корреспондируются с основными положениями государственной политики в деле защиты и охраны подрастающего поколения. Сегодня отечественная правовая политика переживает один из наиболее ответственных этапов своего развития. Общество остро осознало необходимость кардинальных перемен, установления законности и правопорядка, политической стабильности и уверенности в будущем.

Поскольку родовое понимание термина «политика» (от греч. «**politike**» - искусство управления государством) подразумевает, прежде всего, управленческую деятельность государственных органов, то ювенальная политика сводится к государственному управлению в определенной сфере социальных отношений, связанных с несовершеннолетними.

Ювенальную политику можно определить, как часть внутренней политики государства, особый вид социальной деятельности, урегулированный нормами международного и национального права, направленный на эффективное обеспечение прав и законных интересов несовершеннолетних. Данная политика должна отражать, как общие интересы, потребности и права всех без исключения лиц до 18 лет, так и блага различных социальных и возрастных групп несовершеннолетних.

Целью отечественной ювенальной политики является разработка и реализация социально-правовых мер, адекватно отражающих потребности общества в защите прав, свобод и интересов детей.

Цель ювенальной политики можно представить, как единство трех ее составляющих:

Республики Казахстан, недопущение их дискриминации, упрочение основных гарантий прав и законных интересов детей, а также восстановление их прав в случаях нарушений;

2) формирование правовых основ гарантий прав ребенка;

3) содействие стабильному психо-физическому, интеллектуальному и духовно-нравственному развитию детей, воспитанию у них духа патриотизма и гражданской сознательности, а также реализации личности ребенка в интересах общества и в соответствии с национальными традициями и культурой.

В основу формирования ювенальной политики положен ряд принципов, основные из которых:

- соответствие международным стандартам в области защиты прав детей;

- демократический характер;

- гуманность и справедливость;

- гласность в деятельности субъектов ювенальной политики;

- законодательное обеспечение прав ребенка;

- государственная поддержка семьи в целях обеспечения полноценного воспитания детей, защиты их прав, подготовки их к полноценной жизни в обществе;

- установление и соблюдение государственных минимальных социальных стандартов основных показателей качества жизни детей;

- ответственность должностных лиц, граждан за нарушение прав и законных интересов ребенка, причинение ему вреда;

- государственная поддержка органов местного самоуправления (акимата), общественных объединений и иных организаций, осуществляющих деятельность по защите прав и законных интересов ребенка.

Несомненно, что все эти принципы тесно взаимосвязаны.

Таким образом, ювенальная политика представляет собой составную часть, как социальной политики Республики Казахстан,

так и ее государственной молодежной и семейной политики. Существование отдельных направлений социальной политики, указанных ранее, не исключает их взаимосвязи, что, в свою очередь, вытекает из соотношения ее составных частей.

Так, молодежная политика направлена:

- 1) обеспечение соблюдения прав и свобод молодежи;
- 2) обеспечение гарантий в сфере труда и занятости молодежи;
- 3) содействие предпринимательской деятельности молодежи;
- 4) государственная поддержка молодых семей;
- 5) обеспечение условий для реализации конституционного права на получение среднего бесплатного образования молодежью;
- 6) обеспечение условий для воспитания и всестороннего образования молодежи;
- 7) обеспечение гарантий прав и социальной защиты молодежи - инвалидов и воспитанников детских домов;
- 8) обеспечение условий для патриотического и гражданского становления молодежи;
- 9) обеспечение условий для развития национальной культуры и языка у молодежи;
- 10) обеспечение охраны здоровья молодежи, формирование ее здорового образа жизни;
- 11) обеспечение социальной помощи молодежи, нуждающейся в социальной поддержке;
- 12) обеспечение условий для культурного досуга и отдыха молодежи;
- 13) государственная поддержка талантливой молодежи;
- 14) сотрудничество уполномоченных государственных органов по осуществлению молодежной политики с молодежными некоммерческими организациями;
- 15) содействие международному сотрудничеству молодежи.¹⁵⁷

¹⁵⁷Закон Республики Казахстан № 581 «О государственной молодежной политике в Республике Казахстан» от 07.07.2004 года. - Астана.

В свою очередь, ювенальная политика направлена на защиту ребенка - лица в возрасте до 18 лет. Государственная молодежная политика в Республике Казахстан осуществляется в целях создания социально-экономических, правовых, организационных условий и гарантий для духовного, культурного, образовательного, профессионального становления и физического развития молодежи, раскрытия ее творческого потенциала в интересах всего общества, а ювенальная - содействия реализации и укреплению гарантий прав ребенка. Поэтому их основными отличиями являются возраст лиц, в отношении которых проводится политика, а также цели осуществления.

Мы полагаем, что в современных общеобразовательных учреждениях Казахстана учебные программы должны учитывать все аспекты нравственного, интеллектуального, физического и трудового воспитания. При этом особое внимание должно отводиться предметам гуманитарного содержания (литературе, истории, обществоведению), т.е. предметам, обычно входящим в образовательную программу. Их изучение и освоение рассматривается, как источник духовности, патриотизма, гуманности, гражданственности, как противоядие от жестокости и черствости.

Так, авторы новых школьных программ в Японии (1990-2000 годы) определяют четыре основных приоритета воспитывающего обучения:

- 1) воспитание духовности;
- 2) социальная адаптация;
- 3) формирование уважения к культуре и традициям собственного и др. народов;
- 4) формирование гражданских качеств.

Курс морали в японских школах введен с 1968 года. В центре программы курса - воспитание члена национального и мирового сообщества. В начальной школе практикуется особые «часы нравственности». Во время уроков и иных мероприятий используется различные дидактические материалы и виды работы:

- читаются рассказы и поэтические произведения;

- пишутся сочинения;
- проводятся просмотры видео- и аудиозаписей;
- устраиваются беседы и детские спектакли.

Программы общеобразовательной школы в **Российской Федерации** также предусматривают главные направления воспитания:

- формирование прочных нравственных принципов, гражданской ответственности на основе общепринятых духовных ценностей;

- приобретение духовного богатства отечественной и мировой культуры, навыков общезжития с представителями иных наций.

В школах **США**, начиная с 1-го класса, учитель в течение учебной четверти уделяет каждому ученику 53 минут для индивидуальной беседы на нравственные темы.

Во **французских** школах реализуется концепция «воспитание через искусство», определяющая 3 главные цели:

- 1) нравственно-духовное становление и создание эмоциональной воспитательной атмосферы;

- 2) формирование художественно-эстетической культуры;

- 3) накопление опыта культурной деятельности.

В учебном плане **Литвы** в число обязательных предметов включены курсы по нравственному образованию.

В **Финляндии** в учебный план школьного образования включен предмет "Этика", в содержание которого входят 3 раздела:

- 1) человеческие отношения и развитие духовности,

- 2) культурное своеобразие и общественные связи;

- 3) гражданская этика.

В структуре национального курикуллума **Австралии** имеется раздел «Ценности», куда включены следующие идеи:

- самоодобрение и чувство собственного достоинства (самоуважение);

- уважение, забота о других и их правах.

В **Республике Молдова** одной из основных целей курикуллума «Природоведение» для 1-4 классов является элементарное познание и понимание природы, самопознание,

определение места ребенка в мире и влияние среды на «Я» на качественном уровне», Куррикулум по нравственно-духовному воспитанию ориентируют личность на этическое поведение.¹⁵⁸

Отводя особую роль школе и педагогам в формировании личности и гражданина, мы не должны забывать об активном участии в этом процессе семьи и родителей,

Семья - главный источник развития интеллекта ребенка, нравственного и эстетического формирования личности, эмоциональной культуры и физического здоровья детей. Около 64 % казахстанских родителей утверждают, что им принадлежит главная роль в воспитании ребенка, а остальные же вообще сочли, что воспитание должно быть полностью делом семьи.¹⁵⁹

Особо полезно изучение международного опыта по повышению роли родителей в воспитании ребенка;

Так, в **Японии** действует закон, согласно которому отдавать детей в детский сад в раннем возрасте запрещено. Есть ясли, которые принимают детей с года, но родители должны обосновать невозможность воспитывать ребенка до 3 лет дома, Когда ребенок поступает в школу, его не учат началам чтения, письма и арифметики, так как эти знания он получил в семье,

Кроме того, в стране существует система мер по поощрению участия отцов в воспитании детей:

- создана информационная система поддержки, через которую мужчины могут обмениваться сведениями обо всём, что касается ухода за детьми;

- компании оплачивают краткосрочные перерывы, отгулы в работе со стороны отцов семейств, введены укороченные рабочие дни.

¹⁵⁸ Манков В С, Мировая школа для современных детей, Учебник. - М.: ИНФРА-М, 206. С. 45-48.

¹⁵⁹ Материалы социологического опроса жителей крупных городов Казахстана (г. Алматы, г. Астаны, г. Караганды, г. Усть-Каменогорск и г.Шымкент)// Комитет по охране прав детей МОН Республики Казахстан -Астана.-2009.

Поддержка проявляется и в растущем количестве журналов по воспитанию детей, предназначенных для мужчин, а также в создании социальных сетей, в которых мужчины обмениваются информацией, делятся своими проблемами в этой области и даже вместе занимаются приготовлением пищи.

В **КНР** функционируют местные комитеты, которыми ведётся разъяснительная работа по планированию семьи, рождаемости, объяснению прав и обязанностей родителей. В стране созданы более 30 тысяч школ для родителей, различные педагогические учреждения семейного воспитания, действующие в более чем 70 % городов. Семья является традиционной сферой работы Всекитайской федерации женщин (г. Пекин), которая помогает членам семей усвоить правильное мировоззрение и правильную систему ценностей.

В **Российской Федерации** функционирует Независимый институт семьи и демографии, целью создания которого является укрепление института семьи и повышения роли родителей в воспитании ребенка. Каждый год 15 мая в России отмечается Международный день семьи, посвященный укреплению устоев семьи. Ежегодно проводится кинофестиваль семейных и детских фильмов «Верное сердце» с целью консолидации всех сил мирового и российского кинематографа, способных позитивно отразить значимость семьи, пропагандировать радости отцовства и материнства, заботы о родителях.

В свою очередь, в **Великобритании** действует Национальная ассоциация директоров школ страны, основными задачами которой являются привлечение родителей в процесс воспитания ребенка и внесение предложений в правительство по поддержке системы вознаграждений для родителей, которые участвуют в воспитании своих детей в сотрудничестве со школами.

Для несовершеннолетнего важным компонентом в формировании правосознания является не только сознание, но и воля, не только мировоззрение, но и способность действовать.

Способность сознания несовершеннолетнего (малолетнего) к праву, его воздействию проявляется по-разному, т.е., в одном

случае, подросток может относиться к нормам права с повышенным вниманием, в другом - избирательно. Но на основе правовых знаний и убеждений у подростка складываются определенные установки, которые могли иметь логическое продолжение в определенных видах деятельности (учеба, спорт и т.д.). И в этом они объединены механизмом действия на сознание несовершеннолетнего. Если право опирается на принуждение, то механизм действия правосознания реализуется в оценке поведения, факта, суждения о соответствии законных и справедливых требований.¹⁶⁰

Конвенция ООН «О правах ребенка» (принята Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989 года) закрепила, что во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка (п. 1 ст. 3).¹⁶¹

Что касается семейной политики, то она представляет собой целостную систему принципов, оценок и мер организационного, экономического, правового, научного, информационного, пропагандистского и кадрового характера, направленных на улучшение условий и повышение качества жизни семьи.

Таким образом, семейная политика направлена на защиту прав ребенка в семье и не охватывает важные интересы ребенка в других сферах жизнедеятельности (например, образовательной, трудовой).

Содержание ювенальной политики образует деятельность соответствующих субъектов, направленная на:

- изучение положения несовершеннолетних в отдельных сферах общественных отношений;
- осуществление контроля за их благосостоянием;

¹⁶⁰ Мураев А.О. Современные проблемы права и педагогики. Учебное пособие. - Казань: КГУ, 1992. С. 98.

¹⁶¹ Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. С.25.

- анализ на этой основе соответствующего законодательства, оценку его эффективности;

- проведение коррекции правового статуса несовершеннолетних в случае возникновения такой необходимости;

- разработку и принятие нового, соответствующего современным социально-экономическим и политико-правовым условиям, законодательства в отношении лиц, не достигших возраста 18 лет.

Объектом ювенальной политики являются нуждающиеся в признании, правовом закреплении и социальной защите жизненно важные блага и интересы несовершеннолетнего, а также действующее законодательство, призванное официально отразить основные приемы и способы обеспечения благополучия несовершеннолетних.

Под субъектом ювенальной политики понимается система всех учреждений и организаций, чья деятельность направлена на провозглашение, реализацию и охрану прав несовершеннолетних. Эта система впервые нашла свое закрепление на законодательном уровне в Законе Республики Казахстан № 591-III «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года.

В ее состав вошли:

- 1) Правительство Республики Казахстан;
- 2) местные представительные и исполнительные органы;
- 3) комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав;
- 4) органы внутренних дел;
- 5) центры адаптации несовершеннолетних;
- 6) органы образования;
- 7) специальные органы образования;
- 8) организации образования с особым режимом содержания;
- 9) органы здравоохранения;
- 10) органы службы занятости;
- 11) органы юстиции;
- 12) иные государственные органы, участвующие в профилактике правонарушений, безнадзорности и беспризорности среди несовершеннолетних;

- органы культуры, информации, физической культуры, спорта и туризма;
- органы опеки и попечительства.¹⁶²

В последнее время ведется активная работа по созданию новых специализированных органов по работе с несовершеннолетними.

Так, например, все чаще выдвигаются предложения об учреждении института Уполномоченного по правам ребенка в Республике Казахстан (в частности, такой институт действует в ряде субъектов Российской Федерации).

Представляется, что с учетом опыта функционирования ранее существовавших в Казахстане социальных институтов по защите несовершеннолетних необходимо уделить пристальное внимание не только созданию новых институтов по охране прав несовершеннолетних, но и совершенствованию деятельности уже имеющихся структур.

Одним из основных средств ювенальной политики является ювенальное право. Соотношение ювенального права и ювенальной политики заключается в том, что обеспечение государственной политики в области охраны прав несовершеннолетних немыслимо без создания надежной правовой базы, в то же время полноценное развитие законодательства в области защиты прав детей невозможно без комплексного социального подхода государства к проблемам несовершеннолетних.

«Особенности личности несовершеннолетних правонарушителей, обусловленная ими специфика характера, причин, мотивов их действий, специфика законодательной регламентации и тактики расследования и судебного рассмотрения дел о несовершеннолетних с очевидностью предъявляют дополнительные

¹⁶² Закон Республики Казахстан № 591-III «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года.-Астана.

требования к судьям, прокурорам...»¹⁶³ и существенно усложняют сам процесс судопроизводства.¹⁶⁴

В целом, в уголовном процессе действует принцип особого положения несовершеннолетних. Он обуславливается комплексом возрастных психологических особенностей, свойственных подросткам, и направлен на наиболее полное осуществление судом воспитательно-предупредительной функции.¹⁶⁵

В теоретическом и практическом аспектах можно выделить много особенностей судебного разбирательства по делам о преступлениях несовершеннолетних. Некоторые из них (по мнению законодателя - наиболее существенные) регламентируются законом, остальные (преимущественно тактического характера) учитываются судом в процессе своей деятельности в рамках общих норм уголовно-процессуального законодательства. Только на основе правильного понимания, учета и применения всех этих особенностей возможно полное и точное разрешение конкретных задач, стоящих перед судом применительно к каждому уголовному делу о преступлении несовершеннолетнего.

В связи с особой важностью вопросов, связанных с правосудием в отношении несовершеннолетних, они являлись предметом специального рассмотрения Верховным судом Республики Казахстан в нормативном постановлении № 6 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в антиобщественную деятельность» от 11.04.2002 года, постановлении Пленума Верховного суда Республики Казахстан № 1 «О соблюдении судами законности при назначении уголовного наказания» от 30.04.1999 года, нормативном постановлении Верховного суда Республики Казахстан № 4 «О судебной практике по применению ст. 67 УК» от 21.06.2001 года и в нормативном постановлении

¹⁶³ Гуковская Н.И., Долгова А.И., Миньковский Г.М. Расследование и судебное разбирательство дел о преступлениях несовершеннолетних. - М., 1974. С.16.

¹⁶⁴ Борьба с групповыми правонарушениями несовершеннолетних. Монография // отв. ред. Лановенко И.П. - Киев: Наукова Думка. 1982. - С.162.

¹⁶⁵ Уголовный процесс. Досудебное производство: Учебное пособие // отв. ред. Сарсенбаев Т.Е. - Астана: ИКФ «Фолиант», 2000. - С.106.

Верховного суда Республики Казахстан № 15 «О некоторых вопросах назначения наказания в виде лишения свободы» от 19.10.2001 года.

Одной из центральных задач судов в настоящее время является обеспечение такого уровня эффективности судебного разбирательства уголовных дел, который максимально способствовал бы профилактике преступности несовершеннолетних, особенно групповой.

Судебный процесс и, принятые в строгом соответствии с законом, решения должны оказывать активное предупредительное воздействие на подсудимых, а также на иных лиц, склонных к совершению антиобщественных поступков. Каждый судебный процесс призван повысить ответственность тех лиц, которые непосредственно отвечают за воспитание подрастающего поколения. Объем и качество профилактической работы прямо зависит от того, насколько глубоко и всесторонне были выявлены причины и условия, способствовавшие совершению преступления.

Верховный суд Республики Казахстан неоднократно подчеркивал, что при производстве по делам о преступлениях несовершеннолетних, в частности, групповых (в т.ч. с участием взрослых), органы уголовного преследования и суд обязаны дифференцировать меру уголовной ответственности и наказания в отношении каждого из соучастников. Важным здесь будет решение вопроса о влиянии характера и степени соучастия несовершеннолетнего на вид и размер уголовного наказания.

Однако, в следственно-судебной практике есть недостатки:

- не всегда с достаточной полнотой устанавливаются все участники преступления;
- в полной мере не определяется характер и степень ответственности каждого участника преступления;
- не выявляется роль взрослых лиц по вовлечению несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность.

В соответствии с конституционными положениями о воспитании подростков и подготовке их к будущей жизни гражданина, судам следует:

- всей своей деятельностью способствовать предупреждению совершения правонарушений несовершеннолетними;

- укреплять связи с комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, другими государственными и общественными организациями;

- при рассмотрении уголовных дел выяснять все обстоятельства преступления, данные о личности подсудимых, условия их жизни и воспитания;

- острее реагировать на упущения в воспитательной работе с несовершеннолетними правонарушителями;

- принимать все меры для привлечения к уголовной ответственности лиц, виновных в вовлечении несовершеннолетних в преступную и антиобщественную деятельность.

Установленный УПК порядок рассмотрения уголовных дел в судах направлен на обеспечение наиболее рациональной и эффективной деятельности судебных органов по профилактике преступности, на выполнение всех задач уголовного судопроизводства.

Вся судебная деятельность должна быть проникнута идеей воспитания и исправления, даже в тех случаях, когда речь идет о людях, оступившихся, преступниках. Суд должен создать в сознании преступника убеждение в справедливости приговора. Только тогда будут достигнуты цели уголовного наказания.

Воспитательное значение судебного производства для несовершеннолетних преступников приобретает особое значение в силу их более обостренного эмоционального восприятия происходящего, обусловленного возрастом. Несовершеннолетние, нередко, с повышенной трагичностью воспринимают сам факт привлечения их к уголовной ответственности, а поэтому осознание справедливости происходящего становится стимулирующим фактором для переосмысления своих заблуждений, нравственных срывов и противоправных поступков. Для них особенно важным является восприятие ответной реакции обществе не с позиции мести, а с позиции справедливого наказания в строгом соответствии с законом,

Строгое соблюдение норм УПК Республики Казахстан и знание судьями тактических особенностей разбирательства по делам о преступлениях несовершеннолетних способствует оптимальному решению задач правосудия и предопределяет эффективность предупредительного воздействия судебного процесса.

Адвокат, защищавший несовершеннолетнего обвиняемого на предварительном следствии, обычно приглашается и для участия в судебном заседании. Однако, возможны исключения, вызванные болезнью защитника, необходимостью участвовать в другом деле, отказом обвиняемого от услуг данного защитника и т.д. Это обстоятельство всегда должно быть в поле зрения судей на этапе подготовки к предварительному слушанию.

Законом предписывается точно и неукоснительно соблюдать право несовершеннолетнего обвиняемого (подсудимого) на защиту. Несоблюдение требования закона об обязательном участии защитника по делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними (ст. 71 УПК) должно рассматриваться, как существенное нарушение уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан.

Определяя круг лиц, подлежащих вызову на судебное заседание, суд разрешает, с одной стороны, задачи, связанные с проверкой правильности списка лиц, подлежащих вызову в суд (прим. авт. - приложение к обвинительному заключению), а с другой - задачи, связанные с установлением круга новых лиц, подлежащих вызову в суд. При этом большое внимание уделяется обеспечению присутствия в суде законных представителей несовершеннолетнего подсудимого.

Обязанность вызова в суд законного представителя несовершеннолетнего подсудимого прямо предусмотрена законом (ст. 79 УПК).

Законными представителями несовершеннолетнего подсудимого могут быть его родители, усыновители, опекуны, попечители, а также представители организаций и лица, на попечении или на иждивении которых находится несовершеннолетний (п. 22 ст. 7 УПК).

При допросе законных представителей несовершеннолетнего подсудимого важное значение приобретает выяснение и уяснение всех основных промахов и упущений в воспитании подростка, Важно учитывать при допросе родителей и их психологическое состояние, самооценку своей воспитательной роли,

Также немаловажным является то факт, что при подаче защитником или законным представителем ходатайства, а также по своей инициативе суд вправе, с учетом мнения сторон, своим постановлением удалить несовершеннолетнего подсудимого из зала судебного заседания на время исследования обстоятельств, которые могут оказать на него отрицательное влияние (ст. 493 УПК),

Судебная практика показывает, что в списки лиц, подлежащих вызову в суд, в большинстве случаев, дополнительно включаются лица, которые несли в прошлом или настоящем несут ответственность за воспитание подростка (классный руководитель, близкий родственник и т.д.). Особенно много ценной информации, касающейся личности несовершеннолетнего подсудимого и окружающей его среды, могут дать представители общеобразовательного учреждения, где обучался подросток. При этом необходимо иметь в виду, что наибольшую ценность могут иметь показания тех представителей, которые хорошо ознакомлены с условиями жизни и нравственного формирования подростка и могут дать ему обстоятельную характеристику.

Весьма важные сведения могут сообщить суду соседи подсудимого подростка (по квартире или по дому), его одноклассники и друзья (знакомые) по месту жительства, в частности, о том, как и с кем подросток проводил свободное время, каковы его связи и знакомства.

Осуществление уголовного судопроизводства по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних обязывает к соблюдению такого принципа, как гласность. Согласно ч. 1 ст. 29 УПК Республики Казахстан разбирательство уголовных дел во всех судах и во всех судебных инстанциях происходит открыто. Однако, закрытое судебное разбирательство допускается по мотивированному постановлению суда по делам о преступлениях

несовершеннолетних, о половых преступлениях и другим делам в целях предотвращения разглашения сведений об интимных сторонах жизни участвующих в деле лиц, а также в случаях, когда этого требуют интересы безопасности потерпевшего, свидетеля или других участвующих в деле лиц, а также членов их семей или близких родственников.

Такое ограничение принципа гласности судебного разбирательства обусловлено заботой о создании наилучших условий для установления истины и достижения воспитательных целей процесса.

В открытом судебном заседании в присутствии многочисленной публики у отдельных подсудимых могут проявиться обусловленные возрастом и характером совершенного преступления психологические особенности, которые значительно затруднят осуществление воспитательных задач правосудия. Обстановка открытого судебного заседания также создает больше возможностей для постороннего влияния на несовершеннолетнего подсудимого, на несовершеннолетних свидетелей, в отдельных случаях может оказать отрицательное воздействие и на присутствующую молодежь.

Профессиональный и жизненный опыт судей являются существенными гарантиями правильного разбирательства дел данной категории и осуществления в полной мере воспитательной цели производства в суде. Специализация судей позволяет также проводить большую целенаправленную общепрофилактическую работу среди молодежи.

Развитие института ювенальной юстиции в Казахстане способствует повышению качества отправления правосудия в отношении несовершеннолетних на всех его этапах, обеспечению индивидуального подхода к каждому ребенку, а также снижению числа несовершеннолетних, отбывающих лишение свободы в воспитательных колониях уголовно-исполнительной системы Республики Казахстан. При этом немаловажным является активизация и координация комплексным мер, предпринимаемых лечебно-медицинскими, социальными и правовыми (ювенальными)

службами, при эффективном содействии органов внутренних дел (полиции) и прокуратуры. Необходимо создать юридические условия для реализации и защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних (малолетних).

Контрольные вопросы:

1. Ювенальная юстиция: понятие, сущность, принципы и задачи?
2. Роль государства в обеспечении политико-правовой и социально-экономической защиты юных казахстанцев?
3. Что означает термин «неблагополучная семья», «безнадзорный» и «беспризорный»?
4. Специфические особенности политико-правовой, социально-экономической и психологической защиты несовершеннолетних?
5. Перечислите приоритетные задачи государственных органов и должностных лиц по укреплению правового положения несовершеннолетних в обществе?
6. Каков возраст уголовной ответственности по законодательству Республики Казахстан?
7. Критерии несовершеннолетия по действующему законодательству Республики Казахстан (уголовному, гражданскому и т.д.)?
8. Процессуальные гарантии для несовершеннолетних на стадии главного судебного разбирательства?
9. Перечислите условия обязательного участия защитника на стадии предварительного расследования и главного судебного разбирательства?
10. Что такое правосознание, правовая культура и законопослушание?

Рекомендуемая литература:

1. Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012. - 44 с.
2. Гражданский кодекс Республики Казахстан. Общая часть. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
3. Уголовный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
4. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
5. Закон Республики Казахстан № 345 «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 08.08.2002 года. - Астана.
6. Закон Республики Казахстан № 591-11 «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года. - Астана.

7. Закон Республики Казахстан № 581 «О государственной молодежной политике в Республике Казахстан» от 07,07,2004 года. - Астана.
8. Указ Президента Республики Казахстан № 858 «Об утверждении Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» от 24.08.2009 года. - Астана.
9. Указ Президента Республики Казахстан № 646 «О Концепции развития системы ювенальной юстиции в Республике Казахстан на 2009-2011 годы» от 19.08.2008 года.-Астана.
10. Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. - 128 с.
11. Борьба с групповыми правонарушениями несовершеннолетних. Монография // отв. ред. Лановенко И. П. - Киев: Наукова Думка. 1982.
12. Гуковская Н.И., Долгова А.И., Миньковский Г.М. Расследование и судебное разбирательство дел о преступлениях несовершеннолетних. - М., 1974. -224 с.
13. Джекебаев У.С. Основные принципы уголовного права Республики Казахстан (сравнительный комментарий к книге Дж. Флетчера и А.В. Наумова «Основные концепции современного уголовного права»), - Алматы: Жеты-жаргы, 2001.-256с.
14. Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер. 2001. - 144с.
15. Келина С.Г. Субъект преступления в современном европейском уголовном праве. - М.: ИГП РАН, 2004. - 321 с.
16. Криминология. Курс лекций // под ред. В.Н. Бурлакова, С.Ф. Милюкова, С.А. Сидорова, Л.И. Спиридонова. - СПб., 1995. - 332 с.
17. Манков В.С. Мировая школа для современных детей. Учебник. - М.: ИНФРА-М, 2006. - 245 с.
18. Мельникова Э.Б. Правосудие по делам несовершеннолетних: история и современность. - М., 1990. - 221 с.
19. Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии. Учебное пособие. - М.: Дело, 2000. - 272 с.
20. Мураев А.О. Современные проблемы права и педагогики. Учебное пособие. - Казань: КГУ, 1992. - 223 с.
21. Нарикбаев М.С., Юрченко Р.Н., Алиев М.М. Актуальные вопросы применения нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан. - Астана. 1999. - 264 с.
22. Романов А.К. Правовая система Англии. Учебное пособие. - М.: Дело, 2000.-344 с.
23. Уголовное право зарубежных стран: Общая часть // под ред. И.Д. Козочкина. - М.: ИМПЭ, 2001.
24. Уголовный процесс. Досудебное производство: Учебное пособие // отв. ред. Сарсенбаев Т.Е. - Астана: ИКФ «Фолиант», 2000.

25. Ювенология. Учебник // под общ. ред. Дулатбекова Н.О. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008.-424 с.

2. Современные направления государственной политики в деле борьбы с преступностью несовершеннолетних.

2.1. Социально-экономические и психолого-педагогические аспекты исследования преступности несовершеннолетних в Республике Казахстан.

Великий казахский мыслитель Абай Кунанбаев в «Словах назиданиях» отмечал, что «с самого рождения жизнь ребенка складывается из двух различных влечений. Одно - это потребность есть, пить и спать, без чего тело ребенка не сможет стать приютом души, не будет расти и крепнуть. Второе - желание знать. Дитя стремится ко всему, что видят глаза и слышат уши: тянется к блестящему предмету, пробует его на ощупь и на вкус, ищет сближения с домброй или свирелью, услышав их необычные звуки. Подросши, он интересуется уже абсолютно всем: услышит ли лай собаки или звуки вечернего аула, смех или плач людей. Ребенок становится беспокойным. От вопросов ребенка теряют покой взрослые. Человек утверждается на земле, постигая тайны явлений природы или делая определенные умозаключения. Это отличает его от животного, выдает его душу, говорит о выделении разума и воли».¹⁶⁶

Несомненно, Е.И. Каиржанов верно отмечал, что «...если преступность - зло, то преступность среди несовершеннолетних - зло, увеличенное в десятки раз».¹⁶⁷ Как пишет Г.С. Мауленов, «преступность несовершеннолетних, как и преступность вообще, является социальным фактором, зависящим от различных обстоятельств в жизни общества и, в первую очередь, от социально-экономических, демографических и миграционных процессов».¹⁶⁸

Преступность - это:

¹⁶⁶ Абай (Ибрагим Кунанбаев). Слова назидания (пер. с каз.яз. Санбаева С.). 2-ое изд. - Алма-Ата: Жалын.1983. С.22

¹⁶⁷ Каиржанов Е.И. Профилактика преступлений несовершеннолетних органами внутренних дел. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1983. С. 6.

¹⁶⁸ Мауленов Г.С. Криминологическая характеристика и профилактика преступлений несовершеннолетних. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1990. С. 16.

1) целостное социально-правовое массовое явление, основу которого составляет совокупность деяний, содержащих признаки преступлений, а также лиц, совершивших такие деяния, на определенной территории за определенный период (социально-правовое значение);

2) совокупность совершенных на определенной территории за определенный период уголовно-наказуемых - деяний и лиц, их совершивших, в отношении которых вступили в силу обвинительные приговоры суда (правовое значение);

3) преступность - свойство общества воспроизводить преступления, в структуру которого входит совокупность криминогенных факторов, а также масса совершаемых преступлений и др.

Профилактика преступности - это совокупность мер, направленных на выявление, ограничение или нейтрализацию факторов преступности, общественной опасности личности преступника, а также на устранение факторов возникновения и распространении отдельных видов и форм преступлений.

Бездуховность и криминализация современной молодежи является одной из глобальных проблем человечества. Кризис в молодежной среде гораздо опасней для государства любых экономических кризисов. Невнимание к подростковым проблемам - это ошибка стратегического характера ведь идет речь о людях, которые через полтора-два десятка лет будет определять лицо страны.

Будущее поколение казахстанцев переживает такие негативные процессы, как:

- отсутствие патриотизма и гражданской сознательности;
- компьютерная зависимость;
- склонность к суициду;
- одиночество;
- национализм и расизм.

Несомненно, несовершеннолетний период жизни исключительно важен для становления личности. Молодой человек формируется физически и духовно, происходит становление его характера,

закладываются основы мировоззрения, он становится участником непрерывающейся сопричастности разрешения все новых и новых жизненных проблем. В этот период человек, активно включаясь в жизнь общества, принимает и перерабатывает для себя целую систему социальных норм.

Социализация индивида, начиная с его семейного воспитания, происходит всю жизнь, однако, наиболее интенсивно она протекает именно в подростковом и юношеском возрасте, когда человек ищет, определяет и утверждает свое место в системе общественных отношений,¹⁶⁹

Процессу социализации несовершеннолетнего способствует:

- формирование правового государства;
- обеспечение государственной защиты таких человеческих и социальных ценностей, как жизнь и здоровье, права и свободы;
- правоприменительная практика, направленная на восприимчивость несовершеннолетними к правовым требованиям и использованию их в процессе становления законопослушного поведения;
- комплексный анализ причин и условий, способствующих формированию антиобщественного или преступного поведения несовершеннолетних, их предотвращение и нейтрализация;

Моральные нормы и правила поведения несовершеннолетних должны быть объектом особо пристального внимания со стороны семьи, школы и общественных организаций. Это тем более важно, что отличительной особенностью моральных норм, характеризующих содержание морального сознания подростка, является их относительная неустойчивость, некоторая независимость от стереотипа поведения окружающих их взрослых людей.

Особую интенсивность процесс социализации приобретает в ходе школьного обучения. Школа - первый государственный институт социализации, Школа, как особый социальный институт

¹⁶⁹ Спиридонов Л.И. Социализация индивида, как функция общества // Человек и общество. №9. 1971. С 9

обеспечивает и направляет не только общеобразовательное, но и духовное, мировоззренческое развитие личности несовершеннолетнего. Вопрос о соотношении обучения и воспитания - всегда один из основополагающих в социализации несовершеннолетних. Поэтому не удивительно, что просчеты в деятельности школы обуславливают неудачи социализации отдельных индивидов.¹⁷⁰

Стране нужны чистые, опрятные и интегрированные школы с хорошими преподавателями и со специалистами по работе с «трудными» подростками. В «зону» особого внимания должны быть включены «неблагополучные» жилые районы города. Профессионально осуществляемое руководство может помочь детям достичь в своем развитии максимальных результатов. Школы должны быть готовы к тому, чтобы конструктивно и реалистично решать возникающие перед ними проблемы поведения и дисциплины, полностью отдавая отчет в значении последствий собственных неудач для людей, находящихся на их попечении, и для всего общества,

Однако, процесс социализации может быть затянут или же остаться незавершенным в силу:

- отрицательного влияния родителей при наличии дефектов семейного воспитания;
- отрицательного влияния ближайшего окружения (друзья, одноклассники и т.д.) и социальной среды;
- вовлечения взрослыми лицами несовершеннолетних в антиобщественную и преступную деятельность;
- безнадзорности и недостатков в работе компетентных органов и должностных лиц (школы и педагогов, органов исполнительной власти и комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, участковых инспекторов полиции ПДН ГОРРАЙОВД);

¹⁷⁰ Сапаргалиев Г., Таранов А, Организационно-правовые и педагогические проблемы общеобразовательной школы. - Алма-Ата, 1984. С. 81-82.

- морально-нравственного разложения в силу тлетворного влияния шоу-индустрии, пропагандирующей сексуальную распущенность и эгоистическое отношение к жизни.

Социализация подростков на улицах приобретает дефектный и криминогенный характер. Однако, эти факторы не должны рассматриваться, как фатальная неизбежность. Они должны приниматься во внимание, а против соответствующих негативных последствий необходимо принимать все более решительные правовые и социальные меры (к примеру, республиканские или региональные программы).

Формирование правосознания у несовершеннолетнего очень сложный и трудоемкий процесс, причем эти сложности предопределяются возрастными социально-психическими уровнями и многоаспектностью правосознания. Безответственное поведение несовершеннолетнего, криминализация его сознания и отсутствие готовности строго следовать требованиям закона, могут неизбежно привести к открытому противостоянию несовершеннолетнего и аппарата государственной власти. Суть конфликта заключается в том, что общество и институты государственной власти определяют перечень требований к поведению несовершеннолетнего. Но готов ли подросток к восприятию этих требований можно определить лишь на личностном уровне.

В силу возрастных и психо-физиологических особенностей организма, у несовершеннолетних, как правило, существует значительный интервал между осознанием правовых требований и выбором реального поведения. При этом право наиболее реально может влиять лишь на правосознание лишь тогда, когда несовершеннолетний развивается и способен осмысливать процессы правового регулирования.

Не секрет, что состояние правосознания несовершеннолетних отражается на их личностном уровне. Кризис образованности и правовой информированности определяется тем, насколько нарушена мера социальности (нормы человеческого общежития и цивилизованности) и культурности (правила поведения и этикета). При этом не следует переоценивать функциональную миссию права.

Функция права диктуется ее природой не допустить трансформации поведения в преступление. Но право не способно навязать личности нравственные цели и мотивы поведения.¹⁷¹

Ведущую роль в возникновении и развитии отклонений характера, по мнению Ю.М. Антоняна и В.В. Юстицкого, играет комплекс факторов, включающий:

а) накопление характерологических последствий неудовлетворительных жизненных проблем самим индивидом и лицами, играющими ведущую роль в его воспитании и социализации, в первую очередь, родителями;

б) процессы одностороннего развития личности, особенно активно протекающие по достижении акцентированной черты определенного уровня качественной выраженности;

в) нарушение психических и социально-психологических процессов, обеспечивающих социальный контроль и регулирование количественной выраженности черты характера.¹⁷²

Формируют личность окружающая среда жизни и практическая деятельность. Личность проявляется в многообразных отношениях с окружающим миром, действительностью, в общении с другими людьми, в конкретных поступках и поведении.¹⁷³

Неблагоприятная среда играет двоякую роль в социализации несовершеннолетнего, с одной стороны, оно оказывает отрицательное воздействие (как внешний раздражитель) на подростка, чьи взгляды, сознание, характер находятся в стадии формирования, а с другой - создает вокруг несовершеннолетнего пагубный микроклимат, способствующий развитию и упрочению у него отрицательных нравственных и психологических качеств и возникновению антиобщественной направленности.

Поэтому особое значение в правоохранительном плане приобретает ранее выявление отрицательных влияний на

¹⁷¹ Криминология. Учебник // под ред. Н.Ф. Кузнецовой. - М., 1994. С.97.

¹⁷² Антонян Ю.М., Юстицкий В.В. Несовершеннолетние преступники с акцентуациями характера. Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД РФ.1993. С.54-55.

¹⁷³ Миндагулов А.Х. Личность преступника: Учебное пособие. - Алматы: КазГЮУ, 2003. С.63.

несовершеннолетнего уже начиная с семейного окружения, т.к. существует не просто корреляция между правонарушениями несовершеннолетних и неблагоприятной обстановкой в семье, а причинная зависимость между правонарушениями несовершеннолетних и данными обстоятельствами.

При наличии отрицательных влияний окружающей среды, а также негативных психических особенностей данного индивида, свойств темперамента и психических процессов, формирующихся в зависимости от социально типичных отношений личности, процесс социализации несовершеннолетнего может протекать в неблагоприятной обстановке. Именно влияние указанных факторов может привести несовершеннолетнего к конфликту с обществом, одним из выражений которого служит его противоправное поведение.¹⁷⁴

Если среда, в которой вращается несовершеннолетний и в которой он стремится утвердить себя, оценивает его антиобщественный и противоправный поступок благоприятно, то в дальнейшем, естественно, следует ожидать от него повторения подобных отрицательных поступков. В его поведении, таким образом, будет закрепляться стойкая антиобщественная направленность, которая впоследствии явится одним из самых неблагоприятных обстоятельств психологического порядка, негативно влияющих на процесс социализации данного подростка. Отсутствие реакции среды на противоправное поведение несовершеннолетнего (т.е. пассивное допущение такого поведения) также является обстоятельством, способствующим (хотя и в меньшей степени) выработке и закреплению у несовершеннолетнего антиобщественной направленности.

Многим несовершеннолетним, видящим вокруг себя голод и нищету, трудно понять, почему нельзя взять имущество, принадлежащее другому человеку, или почему необходимо с уважением относиться к чувствам других людей. Они еще не могут этого понять. До тех пор пока все существование ребенка будет

¹⁷⁴ Кудрявцев В.Н. Причины правонарушений. - М., 1976. С.41.

наполнено мерзостью, невежеством, бедностью и социальными пороками, помочь ему будет нелегко. Надо менять условия его жизни.

Подростки-правонарушители имеют большое количество несовпадений самооценок с оценками окружающих по сравнению с подростками-представителями социальной нормы. Цинизм и особая аморальность поведения, разложение личности неминуемо сказываются на ее представлении о себе самой и на степени адекватности этого представления объективной оценке.

Изменчивая структура психики и моральных качеств несовершеннолетнего вызваны следующими факторами:

- отсутствие социальной направленности (т.е. отсутствие понимания смысла жизни);
- отсутствие трудовой занятости и специальности (профессии);
- незавершенность процесса становления нравственно-волевых качеств;
- отсутствие жизненного опыта.¹⁷⁵

В эмоционально-волевой сфере несовершеннолетних преступников преобладают:

- отсутствие чувства стыда;
- равнодушие к окружающим;
- грубость и несдержанность;
- недоверчивость и трусость;
- лживость и лицемерие;
- эмоциональная неуравновешенность;
- агрессивность, озлобленность и повышенная конфликтность;
- отягощенная наследственность (в т.ч. аномалии в психике и физиологии).

Нередко, подростки следуют правилам поведения, принятым в их группе, даже если они расходятся с общепринятыми правилами и нормами. Поэтому особенно важно знать и учитывать особенности

¹⁷⁵ Таранов А.А. Несовершеннолетние правонарушители в условиях перехода к рынку: групповой портрет // Бизнес и право. № 1, 1994.

поведения подростков-нарушителей, обычно соответствующие «морали» улицы.¹⁷⁶

Нас не удивляет, что достойным примером для современных казахстанских подростков являются не герои казахских эпосов, не ветераны Великой Отечественной Войны, не подвиг воинов-интернационалистов и даже не собственные родители, а образ сильного, дерзкого и удачливого человека при деньгах.

Современные частнособственнические отношения «породили» индивидуализм, жадность и эгоизм. Проявление милосердия к слабым противоречит основным принципам бизнеса, причем труд заменил авантюризм, спекулятивность и мошенничество. Образ «дельца» занимает умы современных юношей и девушек, которые отдают предпочтение престижной модели автомобиля, удачной карьере бизнесмена, благоустроенной квартире в элитном жилом комплексе и браку по расчету. И причиной всем этому - пагубный пример взрослых.

Как бы не разглагольствовали современные социологи и аналитики, но в период советской власти труд был уважаем. Советские граждане были искренними патриотами своей страны и великими тружениками целины, заводов и фабрик. Существовали нормальные производственные отношения между государством и человеком труда, создававшего все эти богатства для процветания страны. Именно радость труда - истинное человеческое качество. Еще академик А.А. Богомолец отмечал, «...первый признак разумной жизни - работа. Работать должен весь организм. Будучи естественным состоянием, труд не может изнашивать человеческий организм. Без труда человек не получает необходимых стимулов для отправления жизненных функций...».¹⁷⁷

Суровая действительность показывает, что наши дети не представляют себе, что такое труд, они не способны творить и

¹⁷⁶ Борьба с групповыми правонарушениями несовершеннолетних, Монография // отв. ред. Лановенко И.П. - Киев: Наукова Думка. 1982. С.35-36.

¹⁷⁷ Кузнецова С. Найдите свою половину // Московский комсомолец в Казахстане. № 48 2009. С. 21

создавать. Происходит стремительное обнищание и моральная деградация молодежи. Достаточно обратить внимание, как разговаривают те, кому от 14 до 20 лет. Людям старшего возраста может показаться, что они беспрерывно ругаются матом. На самом деле они так разговаривают, просто других слов они не знают. И это становится массовым явлением, это уже обыденность. Когда такие молодые люди заводят семьи, то и со своими детьми они продолжают изъясняться на известном им знакомом матерном языке. А теперь попробуйте представить какое поколение казахстанцев придет на смену нынешней молодежи.

Шокирующим является сам факт подражания несовершеннолетних уголовным элементам. Повсеместно в общеобразовательных учреждениях страны выявляются факты «насаждения» правил поведения и морали, бытующих в уголовной среде. Только в СПШ г. Тараза за последние два года произошло два массовых бунта (26.10.2008 года и 10.09.2010 года) по схеме аналогичным событиям в местах лишения свободы. Требования, выставленные бунтующими, были схожи с «дежурными» заявками взрослых осужденных («не ходить строем», «не убирать территорию», «сменить руководство учреждения» и т.п.), причем они сопровождалась уничтожением имущества и угрозами членовредительства. Основной контингент дебоширов составляли нарушители дисциплины и отказывающиеся от учебы, т.е. те, кто намеренно дестабилизируют ситуацию в коллективе, и пытаются своим поведением противопоставить себя администрации учреждения. Одной из причин бунтов в СПШ г. Тараза стала излишняя концентрация в школе асоциальных запущенных несовершеннолетних 16-17 лет, где прежде основной контингент учащихся составляли дети 11-14 лет. Именно асоциально запущенные подростки 16-17 лет в педагогическом плане являются трудновоспитуемыми и их «полукриминальный» опыт негативно сказывается на поведении младших.

Мы «забыли» каким должен быть нормальный человек, т.е. умным, воспитанным и цивилизованным. Авторитетно замечено, что «...красивым и сильным человека делает его ум, образованность,

честь и обаяние. Больше ничто. И глуп тот, кто хочет возвыситься иным путем».¹⁷⁸ Если у человека есть возможность читать, он может преодолеть любые проблемы, любое отчаяние и любое одиночество.¹⁷⁹

Наши дети и подростки стали меньше читать мировую и отечественную классику, перестали быть частыми посетителями библиотек. Они поглощены игровыми и развлекательными ресурсами современной техники (компьютерные игры, фильмы и ролики в онлайн-режиме, общение в социальных сетях, порно-сайты и т.д.). Увлечение техникой перестало быть хобби, оно стало образом жизни современного подростка. Такое положение дел негативным образом влияет на моральный облик личности, его эстетическое воспитание, интеллектуальный кругозор и т.д.

В процессе работы с контингентом воспитательных колоний и специализированных учебно-воспитательных учреждений были сделаны следующие выводы:

- 41 % - не были заняты в общественной жизни, т.е. не принимали участия в конкурсах, олимпиадах и спортивных соревнованиях, практически не посещали библиотек, кинотеатров и концертов;

- 37 % - иногда посещали кинотеатры или интернет-кафе (компьютерные клубы);

- 12 % - часто посещали кинотеатры, интернет-кафе (компьютерные клубы) и молодежные дискотеки.

Лишь 6 % несовершеннолетних показали, что регулярно посещали публичные библиотеки, театры и концерты.¹⁸⁰

Безусловно, такие факторы негативно влияют на социализацию несовершеннолетних, на развитие их культурного и общеобразовательного уровня, Мы полагаем, что предупреждение

¹⁷⁸ Указ. соч. Абай (Ибрагим Кунанбаев). С. 51.

¹⁸⁰ Результаты опроса несовершеннолетних осужденных исправительных учреждений ЛА-155/6 ДУИС по г. Алматы и Алматинской области, ОВ-156/22 ДУИС по ВКО и ЕС-164/6 ДУИС по СКО МВД Республики Казахстан и воспитанников школ-интернатов, детских домов и РЦТП г. Алматы.

преступности следует начинать с воздействия на маленьких детей дошкольного возраста и на учеников начальных классов.

Исследование проблем всеобуча в казахстанских школах показало, что из опрошенных 6,5 тысяч детей «группы риска» (прим. авт. - из неполных семей, социальные сироты, трудновоспитуемые, состоящие на профилактическом учете в ОВД):

- 35 % - часто пропускают занятия, потому что не желают учиться;
- 25% - из-за финансовых проблем в семье (прим. авт. - нищета и безработица родителей, отсутствие средств на приобретение одежды и обуви);
- 15 % - по состоянию здоровья;
- 11 % - из-за несправедливого отношения учителей;
- 10 % - из-за скандалов в семье;
- 4 % - из-за плохого влияния друзей и вымогательства со стороны сверстников.¹⁸¹

Основная тенденция состоит в том, что уровень осознания подростками-правонарушителями фактического выполнения общественно значимых для них правил поведения заметно ниже, чем у остальных подростков.

В абсолютном большинстве несовершеннолетний преступник - это лицо, обладающее стереотипами и устойчивыми стереотипами антиобщественного поведения. Случайно совершают преступления из них единицы.¹⁸²

Для остальных характерны:

- постоянная демонстрация пренебрежения к нормам общепринятого поведения (сквернословие, появление в нетрезвом виде, приставание к гражданам, порча общественного имущества и т.д.);

¹⁸¹ Материалы социологического опроса учащихся общеобразовательных учреждений г. Алматы, г. Астаны, г. Караганды, г. Усть-Каменогорск и г. Шымкент // КАП МВД Республики Казахстан и Комитет по охране прав детей МОН Республики Казахстан. - Астана. 2009.

¹⁸² Шапинова С.А. Подросток, общество и закон. - Алма-Ата: Наука, 1989. С.55-56.

- пристрастие к спиртным напиткам, к наркотикам, участие в азартных играх;
- бродяжничество, систематические побеги из дома и т.д.;
- ранние половые связи и половая распущенность;
- систематическое проявление злобности, мстительности, грубости и актов насильственного поведения;
- создание конфликтных ситуаций, постоянные ссоры в семье, терроризирование родителей и других членов семьи;
- притеснение ровесников и младших по возрасту и т.д.

Способность сознания несовершеннолетним природы права, его воздействия на сознание и поведение индивидуума проявляется двояко. С одной стороны, несовершеннолетний может относиться к праву с повышенным вниманием, а с другой - выборочно. Но на основе правовых знаний и убеждений у несовершеннолетнего складываются определенные установки, которые могли бы иметь логическое продолжение в определенных видах деятельности (учебной, культурно-массовой, спортивной и т.п.).¹⁸³

Существуют различия преступной активности контингентов несовершеннолетних, выделяемых в зависимости от их рода занятий. По степени этой активности все они из года в год ранжируются в строго определенном порядке: неработающие и неучащиеся - работающие - учащиеся общеобразовательных школ - учащиеся колледжей, лицеев и студенты высших учебных заведений. Судя по расчетам, такая констатация верна и на сегодняшний день. Однако, есть ряд обстоятельств, позволяющий отметить некоторые новые тенденции.¹⁸⁴

На протяжении ряда лет идет процесс заметного сближения почти всех (за исключением неработающих и неучащихся), категорий несовершеннолетних по уровню проявляемой ими активности в совершении преступлений, причем, с криминологической точки зрения, особенно важен тот факт, что сближение различных

¹⁸³ Жетписбаев Б.А. Проблемы организации ювенальной юстиции и социальных служб по делам несовершеннолетних правонарушителей. - Алматы: Ғылым, 1998. С. 33-34.

¹⁸⁴ Алауханов Е.О. Криминология. Учебник. - Алматы: ЖетыЖаргы. 2008. С.286.

контингентов правонарушителей происходило в основном из-за возрастания числа преступных проявлений, зафиксированных статистикой применительно к таким ранее благополучным группам, как учащиеся колледжей, студенты высших учебных заведений и школьники.

М.С. Нарикбаев пишет, что «нравственная характеристика личности несовершеннолетних преступников отличается противоречиями между нравственным понятиями и требованиями нашего общества и сложившимися убеждениями и понятиями под влиянием отрицательных примеров в окружающей их среде». ¹⁶⁵ Для всех или почти всех несовершеннолетних, вставших на путь совершения преступлений, выбор такого варианта поведения непосредственно или, в конечном счете, связан с личностными деформациями.

Особенности интересов, потребностей и отношений в сфере ведущей деятельности, характерные для несовершеннолетних преступников, включают стойкую утрату связей с учебным коллективом, полное игнорирование их правовых и нравственных оценок. Несмотря на то, что по уровню образования, определяемому по формальным показателям прохождения школьного обучения, отстают от сверстников лишь 8-10 % несовершеннолетних преступников, среди них в пять-шесть раз больше доля лиц, не успевающих из-за отсутствия прилежания. Будучи выражением и следствием соответствующих ценностных ориентаций, негативного отношения, складывающегося в этом виде деятельности, такое отношение существенно затрудняет, как социализацию, так и ресоциализацию подростков в процессе их исправления и перевоспитания.

Как пишет Ю.М. Антонян, «...в производственной сфере трудных подростков характеризуют отсутствие интереса к выполняемой трудовой деятельности, утилитарное отношение к профессии (как к возможности извлечь из нее только материальную и иную

¹⁶⁵ Нарикбаев М.С. Правовая охрана детства в Республике Казахстан, - Алматы: Жеты-Жаргы, 1996. С. 146-147.

потребительскую выгоды), отсутствие связанных с ней планов, отчужденность от задач производственного коллектива, его нужд. Такие подростки не испытывают боязни увольнения (исключения), т.к. полагают, и не без основания, что всегда смогут без труда устроиться в другое учебное заведение, на другое предприятие и даже, более того, обеспечить себе высокий денежный и другой потребительский доход».¹⁸⁶

Стремление к достижению успехов в учебной и производственной деятельности, общественной работе у правонарушителей замещено, как правило, досуговыми потребностями и интересами. Сама система оценок и предпочтений у таких людей все больше ориентируется на эту сферу. Именно здесь фиксируются и гипертрофированные потребности, интересы, связанные с погоней за модной одеждой, информацией, значимой для данной микросреды, и т.д.¹⁸⁷

В отличие от личности с позитивными, одобряемыми обществом интересами и потребностями, развитие их у правонарушителей часто идет как бы в обратном направлении. Бесцельное времяпрепровождение формирует соответствующий негативный интерес. Он закрепляется в привычках, которые, в свою очередь, ведут к формированию социально-негативных потребностей. Соответственно искаженному развитию потребностей на поведенческом уровне вырабатываются привычки к общественно опасным, противоправным способам их удовлетворения.¹⁸⁸

Наличие явно выраженных негативных по своей социальной сущности потребностей и интересов к употреблению алкоголя, бесцельному пребыванию на улице, в подъездах и т.п. зафиксировано не менее чем у 2/3 лиц, совершивших преступления и иные правонарушения. В соответствующей микросреде высокой оценкой пользуются совместные попойки, демонстрация

¹⁸⁶ Антонян Ю.М. Криминология, Избранные лекции. - М.: Логос, 2004.0:45;

¹⁸⁷ Криминология // под ред. А.И. Долговой. М: ИНФРА-НОРМА. - М., 1999. С. 111.

¹⁸⁸ Кашуба Ю.А., Фильченко А.П., Ревякина Л.А. Система индивидуального предупреждения преступного поведения несовершеннолетних, в России. - Рязань: Академия управления и права ФСИН МЮ РФ, 2004. С. 74.

пренебрежения к нормам общественного поведения, культивируемая вражда к определенным группам подростков и т.п. Интересы в художественном творчестве или занятий спортом проявляются в три-четыре раза реже, чем у подростков с позитивным поведением. И дело здесь не просто в ограниченности их интересов, а именно в весьма раннем, по возрасту, замещении интересами и потребностями явно асоциальными.

К числу характерных личностных особенностей несовершеннолетних, совершающих преступления, относятся и существенные деформации их нравственных и правовых ценностных ориентаций.

Понятие товарищества, долга, совести и смелости переосмысливаются этими подростками, исходя из групповых интересов. Жизненные цели смещаются у них в сторону психологического комфорта компанийско-группового характера, сиюминутных удовольствий, потребительства и наживы. Совершая аморальные и противоправные поступки, они стремятся всячески «облагораживать» их мотивы, искаженно, негативно оценивать поведения потерпевших, У них четко фиксируется позиция одобрения или «понимания» большинства преступлений, отрицания и полного игнорирования собственной ответственности за противоправное поведение,

В среде несовершеннолетних правонарушителей признается допустимым нарушение уголовно-правового или любого другого правового запрета, если очень нужно, в т.ч., если этого требуют интересы группы. Необходимость соблюдения требований закона соотносится главным образом со степенью вероятности наказания за допущенные нарушения.

В эмоционально-волевой сфере несовершеннолетних, совершивших преступления, чаще всего, фиксируется ослабление чувства стыда, равнодушное отношение к переживаниям других, несдержанность, грубость, лживость, несамокритичность. Выраженное ослабление волевых качеств констатируется лишь в 15-25 % случаев.

Эмоциональная неуравновешенность, тщеславие, упрямство, отсутствие гуманизма и агрессивность также можно отнести к наиболее распространенным характерологическим чертам несовершеннолетних преступников. При этом речь вновь идет не о возрастных особенностях, которые были бы присущи основной массе подростков вообще, а именно о криминогенных сдвигах, деформациях в морально-эмоциональной, нравственной сферах, характерных именно для лиц, совершающих преступления.

Особую озабоченность у практиков и ученых вызывают проблемы профилактики отклоняющегося поведения подростков-девушек (от 14 до 18 лет).

Половая распущенность обычное явление в неблагополучных семьях. В таких «семьях» девочки в возрасте 12-14 лет, нередко, и раньше, начинают приобщаться к курению, спиртным напиткам, а вследствие морального разложения и к половым отношениям. Все это за собой влечет отчужденность от семьи и школы, безнадзорность и совершение правонарушений.

Говоря о формировании личности несовершеннолетнего правонарушителя, следует назвать в качестве важного обстоятельства особенности полового развития, которые в ряде случаев активно способствуют формированию аморальных и противоправных установок.

Подростки-девушки опережают в своем развитии сверстников-мальчиков, они как бы взрослее, самостоятельнее, с повышенными запросами и амбициозностью. В этих условиях адаптация «трудных» подростков-девушек к уличной группе происходит со специфическим уклоном и чревато самыми худшими последствиями.

Девушки-правонарушители исправлению поддаются с трудом, нежели юноши. Аморальное и безнравственное поведение лиц женского пола (девушек) вызывает, с одной стороны, неодобрение основной массы сверстников, а с другой стороны, поощряется, т.к. приводит с половой распущенности и удовлетворению нездорового влечения. Такие девушки становятся социально ущербными и оказываются в духовной «бездне». Половая распущенность

приводит к заражению венерическими заболеваниями, криминальным абортам, женскому алкоголизму и наркомании.

Моральная деградация общества (в т.ч. и легализация групп нетрадиционной сексуальной ориентации) привела к появлению проституции в среде несовершеннолетних и малолетних.

Причины «детской» проституции разные и среди них могут быть:

- безвыходность жизненной ситуации (нищета, голод и т.д.);

- нездоровый интерес ко всем «прелестям» жизни;

- желание заработать и иметь личные деньги, тем самым материально не зависеть от родителей;

- вовлечение взрослыми (в т.ч. и родителями) ради личной наживы и материального обогащения;

- дурной пример сверстников и т.д.

«Жизненный» путь проститутки не долгий - насилие и издевательства клиентов, сутенеров и «коллег» по профессии приводит к травмам, самоубийствам и убийствам.

А.Н. Ли пишет, что «доступность информации, пропагандирующей свободу половых отношений, при отсутствии определенных моральных устоев у отдельной части девочек приводит к нежелательным беременностям. Отсутствие достаточного количества медицинских учреждений, медицинских препаратов (их стоимость), медицинских знаний способствует совершению убийств новорожденных. Если же учесть большую консервативность обыденных взглядов окружающих на внебрачных детей и внебрачные связи, можно утверждать, что боязнь общественного мнения является одним из условий, способствующих совершению подобных деяний».¹⁸⁹

Судебная практика по уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними женского пола, показывает об их особой изощренности и жестоком обращении с потерпевшими (глумления и истязания, участие в совершении насильственных

¹⁸⁹ Ли А.Н. Проблемы предупреждения преступности учащихся общеобразовательных школ Республики Казахстан. Монография. - Алматы: НОРМА-К, 2003. С.24-25.

действий сексуального характера и изнасилованиях).¹⁹⁰ Особый цинизм преступных действий девушек-преступниц заключается в том, что свое физическое превосходство над жертвой они фиксируют на цифровые камеры и мобильные телефоны, а затем распространяют среди сверстников в школе, колледже или в Интернете.

Причины преступного поведения среди подростков необходимо искать в его семье и ближайшем окружении (друзья, знакомые, одноклассники и т.д.). Семья в воспитании подростка играет огромную роль, т.к. образ жизни родителей является одним из решающих элементов в формировании детей. Именно негатив, зародившийся в семье подростка, ведет за собой образование неблагоприятных обстоятельств нравственного формирования личности несовершеннолетнего, недостатков в воспитательной, нравственной и правовой работе с несовершеннолетними, бесконтрольности и отсутствия организации культурного досуга и отдыха подрастающего поколения.

Родители передают детям свою нравственную позицию, мировоззрение и идеологию, свое представление о счастье и долге, свое понимание жизненных целей, дезорганизация которых в семьях болезненно отражается на психологии подрастающих мальчиков и девочек, искажая их представление о позитивных формах поведения женщин и мужчин и их семейных функциях.¹⁹¹

Социологи выделяют такие типы семей, как гармоничные, распадающиеся, распавшиеся, полные и неполные. Иногда семья внешне кажется крепкой, сплоченной, а на самом деле ее сплоченность лишь видимость. По существу же она псевдосолидарная и раздираемая противоречиями, в ней нет взаимного уважения друг к другу.¹⁹²

¹⁹⁰Архивные материалы 900 уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних (2006-2011 годы), рассмотренных судами г. Астаны (Алматинский и Сары-Аркинский районы), г. Алматы (Ауэзовский, Жетысуский и Турксибский районы) и г. Кокшетау.

¹⁹¹Ермаков В.Д. Социально-правовая профилактика правонарушений несовершеннолетних, связанных с недостатками семейного воспитания. - М., 1981. С. 19.

¹⁹² Буянов М.И. Ребенок из неблагополучной еемьи. - М., 1988, С.5.

В семьях, где утвердились аморальность, культ насилия в межличностных отношениях, как способ общения, объясняет, почему взаимное неуважение, грубость, жестокость, откровенный цинизм стали нормой поведения подростков.

Именно семейное неблагополучие приводит к преступному поведению несовершеннолетнего. Подростки из неблагополучных семей, как правило, всё своё свободное время проводят неконтролируемо на улице. В уличной микросреде у них, в том числе и под воздействием различных неблагоприятных психологических факторов семейной обстановки, возникает желание дать выход своему стрессу. Неблагоприятная обстановка в подобных семьях формируется постепенно и, как правило, носит устойчивый характер.

В свою очередь, конфликты на фоне семейных драм, безусловно:

1) сказываются на формировании характера несовершеннолетнего;

2) провоцируют несовершеннолетних (малолетних) на общение вне дома, что приводит к безнадзорности.

Мы солидарны с позицией К.Е. Игошева, который признает решающую роль среды и, прежде всего, семьи в формировании отрицательных качеств личности подростка-правонарушителя и связывает это со спецификой взаимоотношений подростка с окружающими людьми. Возможность превратить свои противоправные намерения в действительность во многом зависит от воспитательного воздействия на трудного подростка и педагогического общества. Своевременное выявление обществом такой вызревающей возможности, позволяет путем изменения материальных и духовных компонентов микросреды ограничить, а затем и вовсе исключить условия для ее превращения в действительность.¹⁹³

¹⁹³ Игошев К.Е. Опыт социально-психологического анализа личности несовершеннолетних правонарушителей. - М.: МВШ МООП СССР, 1967. С.12.

Криминологические исследования Ю.А. Погребинского выработали следующую типологию «семей с неправильной воспитательной позицией»:

1) семьи, где родители не хотят воспитывать своих детей в духе требований цивилизованного общества, хотя могут это делать и имеют для этого возможности (не проявляют заботу о детях, отрицательно влияют на них, сознательно прививают индивидуалистические взгляды и т.д.);

2) семьи, где родители не могут в полной мере осуществлять правильное воспитание (в силу занятости, болезни, временного отсутствия и т.д.), несмотря на свое желание и умение это делать;

3) семьи, где родители не умеют воспитывать детей (в силу педагогической и общей недостаточной культуры и т.д.) и вследствие этого или остаются пассивными или фактически неправильно воспитывают детей, причем последняя группа чаще преобладает.¹⁹⁴

Негативное влияние семьи может заключаться в неумении, нежелании или отсутствии объективной возможности:

- оказать существенную помощь ребенку в его занятиях;
- осуществлять надзор за его учебной и иной внешкольной деятельностью;
- противодействовать совместно со школой отчуждению ребенка от школы и семьи.

Для родителей несовершеннолетних преступников характерен, чаще всего, низкий образовательный и культурный уровень. Это, конечно, не может не затруднять поиск и реализацию правильной воспитательной позиции по отношению к детям, в частности:

- затрудняется завоевание авторитета у детей, обладающих, в большинстве случаев, значительно более разнообразным объемом получаемой информации;
- ограничивается ценность значимых для детей советов и рекомендаций;

¹⁹⁴ Личность преступника. Монография // отв. ред. В.Н. Кудрявцев. - М.: Юридическая литература, 1971. С. 265-266

- не развиваются активные формы семейного досуга.

Однако, ни один из вышеперечисленных факторов не предопределяет с фатальной неизбежностью дефектов воспитательной позиции семьи. При использовании всех возможностей общественного воспитания и при субъективно-ответственном отношении родителей к своему долгу неблагоприятное влияние этих факторов может быть преодолено или нейтрализовано.

В качестве достойного примера можно использовать советский опыт оздоровления внутрисемейных отношений:

- сокращение и упорядочение рабочего времени;
- увеличение количества нерабочих дней;
- широкая сеть школ продленного дня, дошкольных и детских культурно-воспитательных учреждений;
- широкая пропаганда педагогических знаний для родителей и т.д.

Родителям современных школьников необходимо:

- определять досуг ребенка посредством активного занятия спортом, участием в самодеятельных кружках и секциях;
- своевременно обращать внимание на нарушения поведения (низкий уровень открытости, раздражительность, агрессивность и т.д.);
- осуществлять постоянную выборку художественной литературы и фильмов, телевизионных и компьютерных программ, которыми увлекается ребенок;
- активно привлекать ребенка к домашнему труду и т.д.

Если учесть недостатки семейного воспитания, о которых уже говорилось, то станет понятной необходимость обеспечить правильное сочетание семейного воспитания с элементами общественного воспитания уже в дошкольном возрасте. Предшественниками школы в этом отношении являются дошкольные детские учреждения. У детей, которые воспитываются в этих учреждениях, обнаруживается в массе более быстрое

развитие социально-позитивных качеств личности, нежели у детей, воспитывающихся только в семье.¹⁹⁵

Таким образом, эффективность борьбы с правонарушениями среди несовершеннолетних находится в прямой зависимости от оздоровления семейной обстановки в неблагополучных семьях, от действенности и интенсивности принимаемых общих и специальных мер по устранению обстоятельств, способствующих возникновению негативных явлений в семье. Практика показывает, что контингент семей «трудных» подростков различен, среди них присутствуют алкоголики, наркоманы, ранее судимые, административные правонарушители, а также лица, разыскиваемые органами уголовного преследования.

Требование закона об обязательном среднем образовании (ст. 30 Конституции Республики Казахстан) имеет чрезвычайно важное общепрофилактическое значение.¹⁹⁶ Одной из приоритетных задач в деятельности общеобразовательных учреждений страны должно стать воспитание у школьников высоких нравственных качеств.

Неотъемлемым элементом решения этой задачи является правовое воспитание подрастающего поколения. Правовое воспитание - сложный процесс, который несводим к разъяснению содержания правовых норм и ответственности за их нарушение. Подобное разъяснение, т.е. правовое просвещение подрастающего поколения, представляет собой всего лишь начальный этап правового воспитания. Дело в том, что знание закона отнюдь не является достаточной гарантией его исполнения. Совершение преступления по незнанию закона имеет место, по-видимому, как исключение. Правовые нормы, как требования к поведению должны быть восприняты индивидом, стать его собственной внутренней моделью поведения, служащей ориентиром для действия. Следовательно, правовое воспитание формирующейся личности можно считать успешно завершенным только тогда, когда ей

¹⁹⁵ Сипенко А.А. Воспитательный процесс в деятельности дошкольных и общеобразовательных учреждений // Российский учитель, № 4.2001. С. 12-13.

¹⁹⁶ Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2010. С.7.

привиты определенные правовые убеждения.

Правовой всеобуч является важным условием профилактики правонарушений. Однако, обучение не всегда завершается формированием у несовершеннолетнего теоретического сознания. Задача состоит в том, чтобы каждый отдельный человек мог стать субъектом мышления и восприятия, овладевая не только логикой, но и культурой общения и восприятия окружающего мира.

Определяющей силой мер профилактики преступлений должна стать моральная ответственность школы и каждого учителя за судьбу педагогически запущенных детей. «Трудный» подросток, которого удалось удержать в школе, имеет несравненно больше шансов стать достойным членом общества, чем несовершеннолетний, преждевременно прекративший учебу. Школа не должна жалеть усилий во имя достижений этой цели.

В комплексе недостатки семейного и школьного воспитания, как правило, быстро приводят к нравственно-психологической деформации личности несовершеннолетнего.

В сложном комплексе обстоятельств, способствующих преступности несовершеннолетних, можно выделить упущения в подготовке педагогических кадров для работы с «трудными» подростками. Следует признать ошибочными и вредными встречающиеся в практике некоторых школ попытки подменить подлинную реализацию этого требования примиренческим отношением к неправильному поведению отдельных учащихся, «натягиванием» удовлетворительных оценок подросткам, явно их не заслуживающим. Удержать в школе «трудных» детей путем сознательного снижения предъявляемых к ним требований - значит нанести непоправимый вред формированию их личности, заглушить в них чувство ответственности за свое поведение. Необходимо сочетать принципиальную требовательность с вниманием к каждому учащемуся, оказанием ему помощи в преодолении возникающих трудностей, стимулированием искреннего интереса к учебе и активному участию в общественной жизни коллектива.

Анализируя проблемы школьного воспитания, можно с уверенностью утверждать, что личность «будущего»

правонарушителя складывается на этапе обучения в младших классах (1-4 классы). В силу разных причин (низкое прилежание, отсутствие дифференцированного подхода со стороны педагога, слабая социальная мотивация обучения и т.д.), ребенок оказывается неспособным выполнять роль младшего школьника, а к концу обучения в начальных классах оказывается за пределами позитивного классного коллектива, т.е. «...возникают условия, способствующие «завязыванию» уже в младшем школьном возрасте внешкольных, дворовых и уличных связей с подобными ему сверстниками или с более старшими по возрасту подростками».¹⁹⁷

Не исключено проявление асоциальных признаков и в средних классах (5-8 классы), когда школьники, которые более или менее успешно начали обучение в школе, но в силу ряда причин (низкое прилежание, конфликты с педагогом, бесконтрольность со стороны родителей и т.д.) начался «обратный процесс развития». Причем по мере отчуждения от школы и включения таких детей в неформальные группы, близких им по «духу», изменяется механизм формирования личности несовершеннолетних правонарушителей. Наряду с отрицательными формами поведения, вызванными неблагоприятным положением детей в семье и школе, происходит интенсивное усвоение по законам групповой психологии и попытка переноса в школу антиобщественных форм поведения и отношений, бытующих в неформальных группах.

Важным моментом в организации социально-профилактической работы с несовершеннолетними выступает знание условий, форм и режима использования свободного времени. Просчеты в данном направлении, нередко, приводят к обострению криминогенной ситуации.

Одной из немаловажных причин детской безнадзорности и беспризорности является безработица и материальная нужда родителей, которая не дает возможности детям посещать детские сады и школы. Из общего числа несовершеннолетних преступников

¹⁹⁷ Гурьева В.А. Социально-психиатрический анализ трудного детства. - М., 1983. С.42.

ежегодно 53-55 % составляют те, кого можно отнести к категории безнадзорных и беспризорников.¹⁹⁸

Участковыми инспекторами полиции ПДН ГОРРАЙОВД, как самовольно уходящие из семьи в возрасте до 16 лет, были выявлены и поставлены на профилактический учет (см. таблица 5):¹⁹⁹

Таблица 5. Сведения о состоянии профилактической работы с несовершеннолетними, самовольно оставляющих семью в возрасте до 16 лет

Годы	Количество несовершеннолетних, поставленных на профилактический учет в органах внутренних дел, как самовольно оставляющих семью в возрасте до 16 лет
2001 год	3103 человека
2002 год	4662 человека
2003 год	5745 человек
2004 год	5711 человек
2005 год	6822 человека
2006 год	6849 человек
2007 год	7539 человек
2008 год	4026 человек
2009 год	3196 человек
2010 год	2326 человек
2011 год	2148 человек

В последнее время много внимания уделяется выявлению у несовершеннолетних преступников отягощенности различными нервно-психическими аномалиями. Почти каждый шестой несовершеннолетний преступник, имеет достаточно выраженные отклонения в нервно-психическом состоянии. Ежегодно 10-11 % несовершеннолетних, отбывающих лишение свободы в

¹⁹⁸ Статистические данные о состоянии, динамике и структуре преступности среди несовершеннолетних (2000-2009 годы) // КПС и СУ Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. - Астана.

¹⁹⁹ Сведения о состоянии профилактической работы с несовершеннолетними, самовольно оставляющих семью в возрасте до 16 лет (2001-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана.

воспитательных колониях КУИС Министерства юстиции Республики Казахстан, ставятся на профилактический учет в связи с отклонениями в психике.²⁰⁰

Установлено, что влияние этих аномалий на правонарушающее поведение в основном носит косвенный или опосредованный характер. Они, как правило, стимулируют социальную неадаптированность, неадекватность реакций подростков, но не определяют основное содержание конкретных действий, их нравственно-правовую направленность. Всякий раз, когда речь идет о вменяемых субъектах, наличие нервно-психических аномалий не создает фатальной предрасположенности их к преступлениям. Аномалии психики оказывают влияние на механизм формирования противоправного поведения, выступают в качестве условия, ускоряющего процесс деградации личности, а также фактора, сказывающегося на выборе формы реакции на конфликтную ситуацию, на формирование специфической преступной мотивации.

Механизм преступного поведения - способ взаимодействия личности и среды, результатом которого является преступление. Включает свойства личности и мотивацию личности и мотивацию поведения лица, совершающего преступления, макро- и микросоциальные условия совершения преступления (как криминогенные, так и антикриминогенные), свойства личности и характер поведения жертвы преступления, интенсивность взаимосвязи данных элементов.

Подавляющую часть среди несовершеннолетних преступников составляют лица не с тяжелыми и стойкими заболеваниями, а с психопатическими чертами личности и остаточными явлениями после перенесенных родовых и иных травм. Важно и то, что психопатические черты преступников в подавляющем большинстве своем не связаны с отягощенной наследственностью. Они в 80-85 % случаев приобретены ими вследствие неблагоприятных условий жизни и воспитания, что в значительной мере более объективно и

²⁰⁰ Сведения о работе по предупреждению преступлений в воспитательных колониях (2000-2009 годы) // КУИС МВД Республики Казахстан. -Астана.

последовательно объясняет повышенную их распространенность у преступников по сравнению с законопослушными гражданами.²⁰¹

Основной причиной более интенсивного возникновения и развития психогенно обусловленных аномалий у несовершеннолетних преступников являются:

- различные нарушения психофизического развития, происшедшие в период внутриутробного развития, родов, в младенческом и раннем детском возрастах (черепно-мозговые травмы, инфекционные заболевания и т.д.);

- неблагоприятные условия семейного воспитания, выражающиеся в т.ч. и в наличии различных нервно-психических заболеваний у родителей, в их алкоголизме и пьянстве, противоправном и аморальном образе жизни, семейном насилии;

- ярко выраженные, начиная с детского возраста, невропатологические черты и патохарактерологические реакции (повышенная обидчивость, капризность, раздражительность, постоянное беспокойство, нарушение сна, речи и др.);

- явление физического инфантилизма (вялость, быстрая утомляемость, пониженная работоспособность и т.д.) либо выраженное отставание в физическом развитии, включая дефекты внешнего вида;

- пониженный уровень интеллектуального развития, создающий трудности в общении со сверстниками, воспитателями, в учебе и труде, затрудняющий приобретение необходимой информации и социального опыта.

Одной из наиболее распространенных причин преступности несовершеннолетних, в частности, является пьянство и наркомания. К примеру, в России ежегодно около 30 тыс. человек, в основном подростков и молодежи, умирает от наркотиков. Угроза будущему генофонда страны требует принятия радикальных мер, в т.ч. введение обязательного тестирования учащихся средних и старших классов (12-18 лет).

²⁰¹ Юридическая психология несовершеннолетних. Учебник // под ред. Епифанцева А.С. - М., 2004. С. 183-184.

Так, в процессе опроса школьников и студентов Центрально-Черноземного района Российской Федерации было установлено, что:

- пробовали наркотики 1 раз - 23,5 % респондентов;
- пробовали наркотики несколько раз - 9,3 % респондентов;
- имеют знакомых, постоянно употребляющих наркотики - 40 % респондентов;
- обладают полным представлением о вреде наркотиков - 14 % респондентов;
- ничего не знают о вреде наркотиков - 5,3 % респондентов.²⁰²

Пагубная привычка к употреблению алкогольных напитков, наркотических средств и психотропных веществ негативно отражается на формировании и становлении личности, приводит к состоянию социальной неадекватности, часто является движущим мотивом совершения корыстно-насильственных преступлений. Проблемы борьбы с ранним алкоголизмом несовершеннолетних - это одно из важнейших направлений правоохранительной работы среди подрастающего поколения. Но данное направление не замыкается аспектами воспитания нравственной личности. Немаловажным аспектом здесь является и борьба за физическое и интеллектуальное совершенство.

Преступность несовершеннолетних, преимущественно, имеет групповой характер. В свою очередь, совершение преступления несовершеннолетним одиночкой-преступником также представляет большую повышенную опасность для общества (особая дерзость, изощренность, тщательная подготовленности и т.д.). Однако, если исходить из позиций борьбы с преступностью, то групповое преступление в силу ряда обстоятельств легче поддается выявлению, чем единоличное, а это позволяет своевременно разработать и принять комплекс мер профилактики. Но если исходить из криминологической оценки негативных социальных последствий, наступивших вследствие совершения группового

²⁰² Дурь покоя не даёт // Огонек. № 27. 2010. С.40.

преступления, то они значительнее, чем последствия от противоправных действий преступника-одиночки.

Повышенная импульсивность, жестокость и интенсивность групповых преступлений несовершеннолетних достаточно часто существенно отягощает последствия таких преступлений. Подростковая коммуникабельность, склонность к групповому общению, интрига конфликтных ситуаций, потребность в самореализации, стремление к лидерству, неустойчивость морально-нравственных и социально-правовых убеждений способны многократно увеличить опасность умело спровоцированных антиобщественных действий несовершеннолетних. Все это может довести их негативные последствия до уровня более высокого в сравнении с тем, который наблюдается в результате противоправных действий взрослого населения.

Современная школа - наиболее точная модель общества, воспроизводящая систему его основных социальных ценностей, иерархию должностей и служебных отношений.²⁰³

В последние годы наметился процесс увеличения и укоренения групп несовершеннолетних с противоправным поведением в школьной среде. Именно криминализация взаимоотношений в среде школьников и студентов стала одной из злободневных проблем современного казахстанского общества. Нередко, от безысходности и преступного равнодушия наши дети стали часто прибегать к крайней форме нетерпимости - суициду.

Исследования отечественных НПО показывают, что из опрошенных 1,3 тысяч школьников 6 % были жертвами вымогательства, 26 % терпели оскорбления со стороны сверстников, а к 22 % применялось физическое наказание.²⁰⁴

²⁰³ Щепалин И.В. Детерминация преступности несовершеннолетних. Монография. - Караганды: КЮИ МВД РК, 2007. С. 101

²⁰⁴ Материалы круглого стола на заседании НПО в Комитете по охране прав детей от 20.05.2010 года // МОН Республики Казахстан. - Астана. 2010.

Обеспокоенность вызывает распространение насилия к жестокого обращения с детьми. Эти проблемы в нашем обществе являются наиболее закрытыми в силу исторически сложившейся культуры межличностных отношений, специфики воспитания и менталитета в стране. Насилие над детьми стало достаточно распространенным явлением в нашем обществе, от которого мы тщетно пытаемся «закрыться».

В рамках республиканской программы «Дети Казахстана» (2008-2009 годы) в шести крупных регионах страны были проведены два социологических опроса среди работников ОВД (полиции), органов образования и здравоохранения, СМИ и НПО.

Так, 47 % респондентов подтвердили, что проблема насилия в отношении детей существует в семье, 22 % - в школе, 21 % - на улице, 3% - в государственных учреждениях, 7 % - затруднились ответить.²⁰⁵

Психологи и эксперты неправительственных организаций причинами семейного насилия называют:

- пьянство родителей - 48 %;
- низкий культурный уровень - 23 %;
- материальные и жилищные проблемы - 12 %;
- иное - 17%.

Давая оценку преступности несовершеннолетних необходимо учитывать высокий уровень латентности (естественная и искусственная) их преступного поведения. Этому способствует:

- преступное поведение несовершеннолетних, нередко, расценивается, как озорство и шалости (хулиганские действия, мелкие хищения и т.д.);
- нежелание потерпевшего предавать огласке произошедшее событие и участвовать в производстве процессуальных действий, тратя на это свое личное время, а также отсутствие веры в справедливость и защиту со стороны правоохранительных органов;

²⁰⁵ Материалы социологического опроса в рамках республиканской программы «Дети Казахстана» (2008-2009 годы) // Комитет по охране прав ребенка МОН Республики Казахстан.-Астана.

- укрывательство со стороны педагогических коллективов по фактам преступного поведения учащихся, дабы не испортить показатели, характеризующие воспитательную работу в школе и т.д.;

- преступление считается совершенным несовершеннолетним только по результатам неотложных следственных действий и проведенных оперативно-розыскных мероприятий.

Анализ подросткового суицида в Казахстане показал, что зачастую суицид совершается из-за нестабильного морально-психологического климата в семье, конфликтов с одноклассниками, неустойчивой психики и незаслуженного наказания. При этом, из числа обследованных ребят 36 % имеют высокий уровень «тревожности».²⁰⁶

Необходимо организованное, массированное просвещение родителей, педагогов и работников медицинских учреждений для детей. Во всех учреждениях, начиная с родильных домов и детских поликлиник (больниц), детских садах (яслях), школах (лицеях, колледжах) и реабилитационных центрах должна быть доступная информация о том, какие бывают нарушения развития (патология), каковы меры помощи таким детям, как организовать их реабилитацию и образование, каковы возможности их интеграции, в какие организации можно обратиться за помощью и т. д.

Подразделениям по делам несовершеннолетних ГОРРАЙОВД и органам образования совместно с НПО необходимо разработать действенные механизмы профилактики насилия над детьми. Главный акцент в выработке таких механизмов должен быть сделан на обучении ребенка не быть «жертвой» и уверенно говорить «нет» всем формам посягательства на его свободу, при этом должна реально существовать экстренная связь с кризисными службами.

Практика показывает, что предотвращение и профилактика всех видов насилия всегда лучше, чем физическая, медицинская и психологическая реабилитация его последствий. Во всех

²⁰⁶ Материалы круглого стола на заседании НПО в Комитете по охране прав детей от 20.05.2010 года // МОН Республики Казахстан. - Астана. 2010.

общеобразовательных учреждениях в обязательном порядке необходимо вести разъяснительную работу и информационную пропаганду против насилия в отношении детей и насилия в семье. Для этого потребуются содействие НПО в плане консультирования и открытия центров, их методического обеспечения и работы с кадрами. Однако, в настоящее время число кризисных центров крайне мало, причем о деятельности имеющихся центров информации недостаточно.

Впервые в Казахстане на законодательном уровне были введены нормы, обязывающие местные исполнительные органы создавать организации по оказанию помощи жертвам насилия и обеспечивать их функционирование, а также оказывать специальные социальные услуги лицам, находящимся в трудной жизненной ситуации.

Так, согласно п. 7 ч. 2 ст. 6 Закона Республики Казахстан № 274-4 «О профилактике правонарушений» от 29.04.2010 года, местные исполнительные органы «организуют предоставление специальных социальных услуг лицам, находящимся в трудной жизненной ситуации».²⁰⁷

Также в порядке п. 3 и п. 5 ч. 2 ст. 7 Закона Республики Казахстан № 214-4 «О профилактике бытового насилия» от 04.12.2009 года, местные исполнительные органы «создают организации по оказанию помощи и обеспечивают их функционирование» и «организуют предоставление специальных социальных услуг потерпевшим в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан о специальных социальных услугах».²⁰⁸

Кадры, инфраструктура и управление - основные системообразующие факторы любой социальной системы. Профессиональные кадры должны быть мотивированы на работу с семьей, но беда в том, что эти самые профессионалы преобладают в системе НПО, а не в государственных и социальных учреждениях,

²⁰⁷ Закон Республики Казахстан № 274-4 «О профилактике правонарушений» от 29.04.2010 года. - Астана.

²⁰⁸ Закон Республики Казахстан № 214-4 «О профилактике бытового насилия» от 04.12.2009 года.-Астана.

куда устраиваются зачастую только в поисках стабильности и социальной защищенности для себя лично. Однако, неправительственные организации материально менее устойчивы - отсутствует регулярное финансирование, не предоставляются достаточных возможностей для повышения профессиональной квалификации. Следовательно, лишь малое число мотивированных профессионалов может заниматься реабилитационной деятельностью регулярно и непрерывно.

Поэтому для профессиональных нужд НПО при финансовой поддержке государства необходимо разработать программы по повышению квалификации специалистов, способных полноценно работать в системе кризисных служб и служб доверия, наладить интенсивную систему их стажировки, обучения и обмена опытом. Эти программы не могут быть эффективно реализованы без участия неправительственных организаций, т.к. они более мобильны, инициативны и могут оперативно перестроить свою работу, используя передовые стандарты переподготовки.

К.А. Бегалиев указывал, что «во многом правонарушения несовершеннолетних объясняются недостатками в организационной и воспитательной работе, недостатками в работе органов народного, профессионально-технического образования, слабой работой комиссий и инспекций по делам несовершеннолетних, недостатками в деятельности следственных и судебных органов, низкой организацией воспитательной работы в средних школах, отсутствием своевременных мер по устройству детей из неблагополучных семей, воздействием криминогенной микросреды, в которой оказывается подросток, будучи безнадзорным в семье и отвергнутым в школе».²⁰⁹

Несмотря на то, что данной работе тридцать лет, указанные недостатки до сих пор имеют место.

Позитивные сдвиги в борьбе с преступностью несовершеннолетних могут быть только там, где правовые средства

²⁰⁹ Бегалиев К.А. Предупреждение безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних. - Алма-Ата: Мектеп, 1980. С.4-5.

подкрепляются широкой программой социально-экономических и правовых мероприятий, направленных на обеспечение надлежащего уровня жизни подрастающего поколения, воспитание и образование, оказание необходимой помощи семье и детям, предупреждение безнадзорности.

Вопросы борьбы с преступностью несовершеннолетних обусловили некоторую специфику профилактики преступлений несовершеннолетних и молодежи. Определяя конкретные средства преодоления антиобщественных проявлений среди подрастающего поколения, руководство страны выдвинуло на первый план улучшение индивидуальной воспитательной работы с несовершеннолетними, развитие шефства и наставничества, возложило на соответствующие государственные органы и общественные организации обязанность разработки дополнительных мер по совершенствованию воспитания несовершеннолетних.

Крайне важно оградить подростков от пагубного влияния аудио-, видео- и печатной продукции, пропагандирующей насилие, жесткость, порнографию, а также привлекательность курения и употребления алкоголя, наркотических средств и психотропных веществ. Как пишет Ю.В. Васильев, «современная кино-, видео-, печатная продукция, пронизанная во многих случаях откровенными сценами насилия, жестокости, эротики и порнографии, обостряет возрастные процессы проявления агрессии и сексуальности у многих подростков. Обилие насилия в книгах, на экранах и в жизни приводит подростков, в целом склонных к подражанию, к установлению в их среде межличностных отношений агрессивного-насильственного типа». По его мнению, «в молодежной субкультуре в последние годы все больше проявляется субкультура насилия и сексуальная субкультура. Как результат их длительного воздействия насилие и сексуальный цинизм становятся для определенной части

подростков основой их мировоззрения и нравственной нормой поведения».²¹⁰

Мы солидарны с мнением Б.А. Жетписбаева в том, что воплощение правовой информации в сферу реальных знаний зависит от образовательных технологий, методических особенностей, которые заключаются в следующем:

1) правовые знания у младших школьников должны быть «встроены» в общегуманитарную подготовку при формировании исторического, художественного сознания. Право не должно осваиваться, как сумма знаний, тем более с акцентом угрозы наказуемости. Если право, как явление составляет элемент культуры, общения, то не следует лишать его, даже на уровне учебно-познавательного восприятия, культурологических характеристик;

2) убежденность в правовых знаниях должна подкрепляться знанием, в первую очередь, локальных первичных документов в масштабах образовательных учреждений (Устав школы и т.п.). В этой связи нельзя не признать удачным вариант организации образования тех стран, которые издают специальные акты, регламентирующие ученую деятельность, досуг школьников, общественно-культурную жизнь;

3) взаимоотношения несовершеннолетнего в семье, школе социальной среде, несмотря на возможные противоречия, побуждает его не только усваивать правовые знания, но и уметь пользоваться ими. То есть концепция социализации включает в себя не только совокупность факторов, воздействующих на формирование личности, но и анализ самого механизма этого воздействия, в процессе которого закладываются основы статуса личности.²¹¹

²¹⁰ Васильев Ю.В. Криминологическая характеристика и профилактика насильственных преступлений несовершеннолетних. Автореферат дисс. на соиск. к.ю.н. - М., 1992. С.5. С.14.

²¹¹ Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер, 2001. С.39-40.

В процессе политико-правовых и социально-экономических перемен перед государством и обществом стоит условие персонификации субъектов, ответственных за формирование законопослушного поведения несовершеннолетних. Отечественная система органов и учреждений, вовлеченных в профилактическую работу с несовершеннолетними, нуждается в реструктуризации, причем с восстановлением ранее ликвидированных институтов (к примеру, СПТУ).

Профилактика антиобщественных поведений и противоправных деяний среди несовершеннолетних имеет особое существенное значение и требует организации специальных государственных органов, занимающихся предупреждением и профилактикой преступности среди несовершеннолетних.

Как административное, уголовное, так и иное профилактическое воздействие на противоправные действия несовершеннолетних в Казахстане возложено на:

- правоохранительные органы (в частности, на органы внутренних дел и прокуратуру);
- органы представительской и исполнительной власти;
- комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав;
- органы юстиции;
- органы образования и здравоохранения;
- органы опеки и попечительства;
- органы культуры и информации;
- органы физической культуры, спорта и туризма.

В настоящий момент перед государством и общественностью остро встали задачи принятия скорейших мер по профилактике преступлений среди несовершеннолетних. В свою очередь, эти меры необходимо связывать с повышением роли и значения комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, в компетенцию которых входит:

- усиление воспитательной работы в детских дошкольных учреждениях, школе и семье;
- привлечение НПО, изучение и применение их опыта в работе с несовершеннолетними;

- защита и охрана прав и интересов несовершеннолетних и т.д.

Немаловажным является повышение предупредительной работы участковых инспекторов полиции ПДН ГОРРАЙОВД.

Именно по инициативе ПДН возможно:

- проведения массовой политико-правовой, воспитательной, агитационной и пропагандисткой работы среди учащихся общеобразовательных учреждений и колледжей (лицеев, ПТШ и т.п.);

- принятие эффективных мер по ограждению несовершеннолетних от пагубно влияющей на их психо-физическое состояние аудио-, видео- и печатной продукции, пропагандирующей насилие, жесткость, порнографию и т.д.

Одним из актуальных вопросов, в разработке которого очень нуждается практика, является вопрос о создании представителями различных наук обоснованной методики изучения личности несовершеннолетнего правонарушителя органами внутренних дел (полиции), педагогическими коллективами и общественными организациями.

До сих пор остро стоит проблема проведения работниками ПДН ГОРРАЙОВД и комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав совместных мер по оказанию воспитательного воздействия на родителей из «группы риска». Своим пагубным и развратным поведением они вызывают интеллектуальные, психологические и физиологические отклонения в личности несовершеннолетнего. Должны быть разработаны программы исправительных мероприятий, направленных на социальное восстановление личности. Во многих случаях потребуются длительное и терпеливо осуществляемое воздействие. Образование, профессия, работа и дружеская поддержка, облегчающая возвращение в общину - вот наиболее эффективные методы социального восстановления несовершеннолетнего правонарушителя.

Деятельность НПО и благотворительных фондов, органов образования, здравоохранения и служб социальной защиты позволит своевременно определить и решить круг вопросов в области:

- совершенствования системы лечения и реабилитации юных наркоманов;
- реализации программ социальной и психологической реабилитации «трудных» подростков;
- профилактики табакокурения и употребления алкогольных напитков среди несовершеннолетних;
- пропаганды здорового образа жизни средствами физической культуры и спорта, развития сети физкультурно-спортивных клубов и ДЮСШ, возобновления проведения спортивных массовых мероприятий и т.д.

Республика Казахстан, утверждая себя социальным государством, должен проводить социальную политику в интересах общества, реализовывать социальные программы адресной защиты определенных групп населения, регулируя и дирижируя участие в ней государственных органов управления и сил общественности.

Экстраординарная роль государства в борьбе с преступностью состоит не в попытках приукрасить усилия правоохранительных органов в решении проблемы контроля над преступностью, а в партнерстве с населением в оздоровлении общества, в защите правопослушных граждан.²¹²

Конкретные меры, принятые по этим направлениям на государственном уровне, предусматривают:

1) решение основных задач, связанных с преодолением наследственных заболеваний, необходимостью реального и существенного сокращения рождаемости от лиц, страдающих алкоголизмом и наркоманией, с аномалиями психического или физического развития;

2) первоочередное и безусловное выделение денежных средств и иных материальных средств, оказание помощи каждой родительской семье не по возможности (остаточному принципу), а в размерах, действительно необходимых;

²¹² Чукмаитов Д.С. Борьба с преступностью: социальные аспекты // Известия НАН РК. Серия общественных наук. № 2 (240). 2003. С.7.

3) создание и развитие в стране службы помощи несовершеннолетним и семье, которая, располагая кадрами высококвалифицированных специалистов, значительными денежными и иными материальными средствами, в том числе приютами, убежищами, транспортом, могла бы обеспечить решение самых сложных проблем подростков.

Создание такой службы милосердия, помощи, охраны прав и интересов несовершеннолетних и их родителей должно сопровождаться сокращением различного рода служб, особенно в системе МВД Республики Казахстан, призванных инспектировать и контролировать семью и детей;

4) создание правовых, социальных и материально-технических условий для систематического участия несовершеннолетнего в посильном и хорошо оплачиваемом труде. Необходимо исключить любые формы наказания детей и подростков трудом, а также привлечение их к тем его видам, которые формируют с раннего возраста отвращение к труду,

В связи с ратификацией Конвенции ООН «О правах ребенка» в Республике Казахстан проводятся законодательные работы, имеющие цель:

- устранить противоречия в правовом регулировании Конвенцией и законодательством Казахстана ряда важных юридических институтов, определяющих статус несовершеннолетних;

- восполнить существенные пробелы, имеющиеся в данном правовом статусе, обогатив его регламентацию за счет установленных данной Конвенцией и неизвестных нашему законодательству юридических прав, использование которых существенно расширит возможности позитивного формирования личности несовершеннолетнего.

Мы полагаем, что конкретные меры по улучшению предупредительной работы должны строиться на основе глубокого и всестороннего анализа преступности и других правонарушений среди несовершеннолетних. Это обусловлено, во-первых, сложным, многофакторным характером детерминации преступности

несовершеннолетних, во-вторых, тем, что в работе по ее предупреждению участвует множество субъектов криминологической профилактики.

Совершенно верно заметил Н.М. Абдиров, что «эффективность ранней профилактики прямо пропорционально эффективности раннего выявления, то есть чем активнее проводится работа по установлению несовершеннолетних, поведение которых свидетельствует об их склонности к правонарушению, тем соответственно выше конечный результат криминологической профилактики в целом».²¹³

Органы внутренних дел (полиция) должны поддерживать постоянную связь с комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав, прокуратурой и судами, органами образования и здравоохранения, педагогическими коллективами учебных заведений и средств массовой информации. В практику казахстанской полиции уже вошло систематическое обследование вокзалов, мест массового отдыха (парки, скверы и т.п.), дискотек (клубов), кафе и баров, дворов, подъездов и других объектов, где проводятся рейды, целевые проверки и иные мероприятия, к которым привлекаются значительные силы полиции (участковые инспектора полиции ПДН, патрульная полиция и др.).

Подросткам и молодежи необходимо разъяснить цели и задачи молодежной политики в стране, понятие и сущность норм законодательства по защите их прав и свобод, необходимость ведения антиалкогольной пропаганды, а также других мер, направленных на формирование и развитие правосознания у школьников и учащихся колледжей (лицеев).

Общепреventивные меры должны, в конечном итоге, содействовать режиму законности. Но это маловероятно, если они не обеспечиваются на индивидуальном уровне, уровне

²¹³ Абдиров Н.М. Ранее выявление несовершеннолетних с антиобщественным поведением - основа эффективной профилактики правонарушений. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1989, с. 29.

соответствующих организаций, способствующих соблюдению, исполнению и надлежащему применению норм закона.

Мы полагаем, что основными направлениями и механизмами реализации общепреventивных мер должно стать:

- обеспечение благополучия, прав и интересов несовершеннолетних на государственном уровне;
- создание специализированных социальных служб, занимавшихся разработкой и внедрением новых форм (методов) социальной, информационной, пропагандисткой работы с подрастающим поколением;
- мониторинг информационных и культурных запросов социально уязвимой категории несовершеннолетних;
- организация методической помощи специалистам информационной и пропагандисткой работы по профилактике правонарушений и преступлений среди несовершеннолетних;
- повышение мер ответственности за работу с несовершеннолетними по осуществлению воспитательной работы с ними, а также за соблюдение их законных прав, свобод и интересов;
- активное вовлечение несовершеннолетних в подготовку к жизни в обществе, семье и непосредственно участие молодых людей в процессе образования и социальной политики.

Планомерно осуществляя уголовную политику в деле борьбы с преступностью несовершеннолетних, мы часто забываем о том, что систематически нарушаются права детей и молодежи на бесплатное обучение, лечение, получение высшего образования и т.д. Детский труд незаконно и безнаказанно используется на табачных плантациях Алматинской области и хлопковых полях ЮКО, вещевых и продовольственных рынках г. Алматы, автомобильных мойках и др.

Мы должны быть исполнены желания экспериментировать и исследовать, постоянно совершенствоваться, стремиться к улучшению положения и значительно увеличивать занятый этим персонал и расходуемые на это денежные средства. Успешная реализация указанных мероприятий становится возможным в случае достаточного финансирования со стороны, как местного, так и

республиканского бюджетов, а также при получении грантов международных донорских организаций или спонсорской помощи. Если мы хотим сократить преступность, предупреждение делинквентности должно стать одной из главных задач многонационального Казахстана.

Контрольные вопросы:

1. Процесс социализации несовершеннолетнего?
2. Процесс формирования правосознания у несовершеннолетнего?
3. Что можно отнести к причинам преступного поведения несовершеннолетних?
4. Правовое воспитание учащихся общеобразовательных школ?
5. Современные проблемы школьного воспитания?
6. Роль органов внутренних дел (полиции) в профилактике отклоняющегося поведения учащихся общеобразовательных учреждений?
7. Пропаганда здорового образа жизни: участие общественности, НПО и т.д.
8. Современное телевидение, кино, музыка и печать: пределы допустимости и их влияние на сознание подростков?
9. Будущее без наркотиков - каким оно должно быть?
10. Школа, педагог и ребенок - формы взаимоотношений и доверие?

Рекомендуемая литература:

1. Конституция Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012. - 44 с.
2. Закон Республики Казахстан № 274-4 «О профилактике правонарушений» от 29.04.2010 года. - Астана.
3. Закона Республики Казахстан № 214-4 «О профилактике бытового насилия» от 04.12.2009 года. - Астана.
4. Абдиров Н.М. Ранее выявление несовершеннолетних с антиобщественным поведением - основа эффективной профилактики правонарушений. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1989. - 95 с.
5. Алауханов Е.О. Криминология. Учебник. - Алматы: Жеты Жаргы. 2008. - 365 с.
6. Антонян Ю.М., Юстицкий В.В. Несовершеннолетние преступники с акцентуациями характера. Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД РФ.1993. - 216 с.
7. Антонян Ю.М. Криминология. Избранные лекции. - М.: Логос, 2004. - 339 с.
8. Борьба с групповыми правонарушениями несовершеннолетних. Монография // отв. ред. Лановенко И.П. - Киев: Наукова Думка. 1982.
9. Буянов М.И. Ребенок из неблагополучной семьи. - М., 1988. - 191 с.

10. Бегалиев К.А. Предупреждение безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних. - Алма-Ата: Мектеп, 1980. - 263 с.

11. Гурьева В.А. Социально-психиатрический анализ трудного детства. - М., 1983. - 112 с.

12. Ермаков В.Д. Социально-правовая профилактика правонарушений несовершеннолетних, связанных с недостатками семейного воспитания. - М., 1981. - 217 с.

13. Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. - Алматы: Данекер, 2001. - 144 с.

14. Игошев К.Е. Опыт социально-психологического анализа личности несовершеннолетних правонарушителей. - М.: МВШ МООП СССР, 1967, - 97 с.

15. Каиржанов Е.И. Профилактика преступлений несовершеннолетних органами внутренних дел. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1983. - 96 с.

16. Криминология // под ред. А.И. Долговой. М: ИНФРА-НОРМА. - М., 1999. - 347 с.

17. Криминология. Учебник // под ред. Н.Ф. Кузнецовой. - М., 1994. - 304 с.

18. Кашуба Ю.А., Фильченко А.П., Ревякина Л.А. Система индивидуального предупреждения преступного поведения несовершеннолетних в России. - Рязань: Академия управления и права ФСИН МЮ РФ, 2004. - 271 с.

19. Кудрявцев В.Н. Причины правонарушений. - М., 1976. - 331 с.

20. Ли А.Н. Проблемы предупреждения преступности учащихся общеобразовательных школ Республики Казахстан. Монография. - Алматы: НОРМА-К, 2003.

21. Личность преступника. Монография // отв. ред. В.Н. Кудрявцев. - М.: Юридическая литература, 1971. - 356 с.

22. Мауленов Г.С. Криминологическая характеристика и профилактика преступлений несовершеннолетних. Учебное пособие. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1990. - 63 с.

23. Миндагулов А.Х. Личность преступника: Учебное пособие. - Алматы: КазГЮУ, 2003. - 136 с.

24. Нарикбаев М.С. Правовая охрана детства в Республике Казахстан. - Алматы; Жеты-Жаргы, 1996. - 336 с.

25. Юридическая психология несовершеннолетних. Учебник // под ред. Епифанцева А.С. - М., 2004. - 339 с.

2.2. Уголовно-правовые меры борьбы с преступностью несовершеннолетних: практика и перспективы.

К. Марксу принадлежит историческое высказывание о сущности самого подхода к борьбе с преступностью следующего содержания,

«...мудрый законодатель предупредит преступление, чтобы не быть вынужденным наказывать за него. Но он сделает это не путем ограничения сферы права, а тем путем, что в каждом правовом стремлении уничтожит его отрицательную сторону, предоставив праву положительную сферу деятельности».²¹⁴

Говоря о проблемах предупреждения и профилактики преступлений, И. И. Карпец подчеркивал, что «...размах применения уголовно-правовых мер воздействия в нашем обществе должен уменьшаться за счет использования других методов и средств воспитания и принуждения».²¹⁵

В.А. Кирин и Г.М. Миньковский верно отмечают, «...важно, чтобы привлечение к уголовной ответственности было адекватным тяжести содеянного при достаточности принятых профилактических мер».²¹⁶

В Послании Президента страны народу Казахстана отмечено «...создание функционирующего рынка труда привело к появлению большого различия между богатыми и бедными...Именно бедность и безработица создают питательную почву преступности, наркомании, порождают общественную депрессию и наращивают потенциал общественной нестабильности».²¹⁷

Еще на границе XIX-XX веков казахский мыслитель Абай в назидание будущим поколениям написал, «голодному человеку нелегко сохранить благоразумие и честь, еще труднее сохранить постоянное стремление к наукам. Бедность и как, следствие, вражда с родичами часто приводят человека к беде: он втягивается в воровство, прибегает к насилию и коварству, привыкает к плутовству. Только тогда, когда человек свободен от забот о куске

²¹⁴ Маркс К. Энгельс Ф. Сочинения. Т. 1. - М.: АН СССР. 1982. С.131.

²¹⁵ Карпец И. И. Современные проблемы уголовного права и криминологии. - М., 1976. С. 169.

²¹⁶ Кирин В.А., Миньковский Г.М. Роль законодательства в воспитании подрастающего поколения // В кн.: «Предупреждение правонарушений и охрана прав несовершеннолетних». - М., 1976. С.12.

²¹⁷ Назарбаев Н.А. Казахстан - 2030. Послание Президента страны народу Казахстана. - Алматы. 1999. С.15.

хлеба, он сам чувствует необходимость знаний и культуры и прививает эту жажду своим детям» (1894 год).²¹⁸

Наиболее тяжкое для интересов общества явление - это преступность среди несовершеннолетних. Каждый несовершеннолетний, преступивший закон - это минус для будущего развития страны. Он мог бы стать полезным и нужным членом общества и внести свой вклад в благосостояние страны, если бы он не совершил правонарушение. Поэтому для общества жизненно необходимо заботиться о нравственном воспитании подрастающего поколения, делать все возможное для того, чтобы как можно меньше несовершеннолетних нарушало закон.²¹⁹

Борьба с преступностью, в т.ч. и несовершеннолетних, - это сложная комплексная задача, для решения которой требуется координация усилий всех субъектов профилактики. «Как единая система правоохранительные органы могут рассматриваться только в том случае, если в борьбе с правонарушениями их действия координируются, как это присуще социальным системам и социальным процессам».²²⁰

По мнению Б.А. Жетписбаева, следует понимать, что какими бы не были обоснованными модели человеческого поведения, закрепленные в нормах права, но процесс правообразования не может только детерминироваться властной волей институтов государства, а генезис юридических норм выходит за рамки деятельности законодателя, поскольку фактические образцы типичного массовидного поведения и правовых отношений по природе законодатель черпает не из каких-то категорических императивов, заложенных в самом разуме, а из самой жизни.²²¹

²¹⁸ Абай (Ибрагим Кунанбаев). Слова назидания (перев. с каз.яз. Санбаева С.). 2-ое изд. - Алма-Ата: Жалын.1983, С.66

²¹⁹ Ли А Н. Проблемы предупреждения преступности учащихся общеобразовательных школ Республики Казахстан. Монография. - Алматы: НОРМА-К, 2003 С.10.

²²⁰ Маркелов Т.Л. Проблема координации в борьбе с правонарушениями // В кн.: «Вопросы борьбы с преступностью». Выпуск 26.1977. С.33.

²²¹ Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. Учебник.-Алматы: Данекер, 2001. С.19.

Сложность и многоплановость борьбы с преступностью несовершеннолетних объясняются, прежде всего, сложностью и многоаспектностью научного управления процессами общественного развития и определенными его издержками, когда не хватает комплексного подхода и единства государственных и общественных организаций, должностных лиц и общественности.

Особую тревогу у государства и общественности вызывает интенсивное развитие криминального насилия в среде несовершеннолетних. Значительно активизировалась организованная преступность в городах и областных центрах республики, при этом отмечается опасная тенденция вовлечения несовершеннолетних в преступную и антиобщественную деятельность.

Принудительное формирование законопослушного поведения не должно выступать самоцелью. Носитель такой морали понимает под воспитанием нравственности сознательное приспособление личности к наличному миру, вживание ее в социальную ткань общественного организма. При этом общество в лучшем случае получает конформистов. Поэтому есть все основания полагать, что внутреннее усвоение правовых требований и должно составлять установку для несовершеннолетних в деле формирования их правовой ориентации и социализации.²²²

Статья 3 Конвенции ООН «О правах ребенка» провозглашает, что во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка.²²³

²²² Горшков В.К. Причины и условия формирования групп несовершеннолетних, совершающих преступления с корыстной направленностью // Проблемы борьбы с преступностью в современных условиях. Ч. 3. - Иркутск, 1995. С. 78.

²²³ Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. С.25.

Любое социальное отклонение в поведении несовершеннолетнего - это, по сути, неуважение к действующему праву. Более крайние проявления такого неуважения и игнорирование права выражается в совершении преступления. Необходимо в правосознании несовершеннолетнего заложить мысль о том, что он субъект права, а не частичка общества. Такого рода установка сможет найти продолжение в определенных видах человеческой жизнедеятельности (учебной, спортивной и т.д.).

Уголовное и уголовно-процессуальное законодательство обеспечивает достаточный уровень правовой охраны несовершеннолетних, как субъекта уголовного права. При определении юридических границ уголовной ответственности и наказания учитывается их возрастная специфика.²²⁴

Специфика уголовной ответственности несовершеннолетнего обусловлена психо-физиологическим состоянием организма, увеличением разрыва между биологической и социальной зрелостью, признаками акселерации и т.д. Заметное влияние на поведение несовершеннолетних оказывают возрастные факторы, как повышенная эмоциональность и неуравновешенность, склонность к подражанию, отсутствие жизненного опыта и т.д.

В Минимальных стандартных Правилах ООН (Пекинские правила), касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (приняты резолюцией 40/33 Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1985 года), указывается, что «в правовых системах, где признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, нижний предел такого возраста не должен устанавливаться на слишком низком уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости» (Правило 4).²²⁵

²²⁴ Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть: Курс лекций // под общ. ред. И.Ш. Борчашвили. - Алматы: Жеты Жаргы. 2006. С. 555.

²²⁵ Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. С. 58.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 УК Республики Казахстан к уголовной ответственности за совершение общественно опасного деяния привлекаются лица, которые ко времени совершения преступления достигли возраста 16-ти лет. Вместе с тем за совершение ряда преступлений (прим. авт. - 21 состав), указанных в ч. 2 ст. 15 УК, уголовная ответственность наступает с 14 лет. Определяя возрастные критерии уголовной ответственности 14-летних преступников, законодатель предусматривал возможность осознания и понимания несовершеннолетним в этом возрасте общественной опасности содеянного, с учетом усвоения им суммы знаний и накопленного социального опыта.

В соответствии со ст. 78 УК несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцать лет.

Минимальный возраст несовершеннолетнего, как особого участника уголовного правоотношения - минимальный возраст уголовной ответственности. Уголовный закон ограничивает минимальный возраст уголовной ответственности четырнадцатью годами. Малолетние, не достигшие 14-летнего возраста, не подлежат уголовной ответственности. При этом законодатель исходит из того факта, что малолетний не может в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. К ним по представлению ГОРРАЙОВД, при наличии заключения комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, постановлением суда могут быть применены принудительные меры воспитательного характера в виде направления в специальные учебно-воспитательные учреждения с особыми условиями воспитания.

80 % несовершеннолетних, осужденных за совершение преступлений, ранее привлекались к административной ответственности. Анализ практики ПДН ГОРРАЙОВД за период 2000-2011 годов свидетельствует о снижении числа несовершеннолетних, доставленных в органы внутренних дел за

совершение административных правонарушений (с 135124 до 66268 человек).²²⁶

Несомненно, сложившаяся ситуация положительно сказалась и на оздоровлении ситуации с контингентом несовершеннолетних, находящихся на профилактическом учете в ПДН ГОРРАЙОВД. Наблюдается снижение подучетных с 23095 до 14115 человек (2000-2011 годы). Однако, для десяти лет профилактической работы это низкий показатель.²²⁷

Мы наблюдаем снижение количества преступлений, совершенных несовершеннолетними, с 7359 (2000 год) до 4108 фактов (2011 год). Соответственно снизилось число несовершеннолетних преступников с 7501 (2000 год) до 6362 человек (2011 год).²²⁸ Однако, такое положение дел не дает в полной мере утверждать о разрешении «подростковой» проблемы.

В обобщенном виде характеристика несовершеннолетних преступников по половому составу сводится к следующему:

- доля лиц мужского пола среди преступников (90-95 %) всегда существенно выше их удельного веса в населении данной возрастной группы, проживающего в соответствующих регионах страны (48-52 %);

- доля девушек, совершающих преступления (5-10 %), наоборот, значительно меньше их удельного веса в населении. При условии, что рост числа преступлений и среди этого контингента лиц приобрел устойчивую тенденцию, соотношение лиц мужского и женского пола среди несовершеннолетних преступников на протяжении длительного периода практически не изменяется;

- доля лиц женского пола в преступности несовершеннолетних в 3-4 раза меньше по сравнению с аналогичными показателями

²²⁶ Сведения о количестве несовершеннолетних, доставленных в органы внутренних дел (2000-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана,

²²⁷ Сведения о результатах деятельности подразделений по делам несовершеннолетних (2000-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана.

²²⁸ Статистические данные с состоянием, динамикой и структуре преступности среди несовершеннолетних (2000-2011 годы) // КПС и СУ Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. - Астана.

взрослой преступности. Правда, следует иметь в виду, что противоправная активность в совершении общественно опасных деяний у девушек, как правило, тоже достаточно высока, но главным образом до достижения ими возраста уголовной ответственности.

Удельный вес лиц женского пола среди состоящих на профилактическом учете в ПДН ГОРРАЙОВД практически все последние годы примерно в 2-2,5 раза был выше удельного веса их среди несовершеннолетних, совершивших преступления.²²⁹

Преобладание в общей картине (до 80-85 %) уголовных деяний против собственности - весьма показательно, и отражает рост социальной нетерпимости и агрессивности к возросшему и имущественному расслоению в обществе.

В зоне особого внимания всегда должны находиться подростки в возрасте 16-17 лет. Цифры показывают, что из числа несовершеннолетних преступников около 73 % совершают преступления в возрасте 16-17 лет. Максимальный удельный вес этой возрастной группы отмечен почти по всем составам преступлений.

Крайне угрожающее положение 16-17-летних детей объясняется тем, что на этот возраст приходится один из основных этапов становления человека, как личности. Окончив школу, юноша и девушка стоят перед выбором будущего. Свое будущее молодой человек может определить учебой в вузе, выбором профессии, построением семьи и т.д. Однако, для некоторых подростков будущее принимает иные формы. Это говорит нам о том, что общество и государство не смогло своевременно оказать воздействие на отклоняющееся поведение подростка еще в 14-15 летнем возрасте, а может и ранее,

В свою очередь, на протяжении ряда лет отмечается рост удельного веса среди несовершеннолетних 14-15-летних преступников по таким видам преступлений, как изнасилования, грабежи, разбои и кражи.

²²⁹ Сведения о результатах деятельности подразделений по делам несовершеннолетних (2000-2011 годы) //КАП МВД Республики Казахстан. -Астана.

Преступность несовершеннолетних носит ярко выраженный групповой характер. Практика показывает, что более половины несовершеннолетних участников преступлений совершали их в группе. К примеру, исследования С.Б. Бимурзина прямо указывают на то, что 80 % преступлений, совершенных городскими подростками, имеют групповой характер.²³⁰

Многоплановость проблем, связанных с предупреждением преступной деятельности групп несовершеннолетних, обуславливает необходимость рассмотрения основных этапов этой деятельности. Они включают в себя своевременное выявление несовершеннолетних, входящих в состав антиобщественных и преступных групп, изучение их особенностей, применение к несовершеннолетним правонарушителям и их родителям предусмотренных законом мер воспитательного и принудительного характера, а также работу по разобщению участников противоправных формирований, раскрытию преступлений, борьбе с подстрекателями и т.д.

Как показывает практика, наиболее опасным видом объединения несовершеннолетних и взрослых с асоциальным поведением являются преступные группы. К ним относятся формирования, в т.ч. ранее носившие антиобщественный или неформальный (нетрадиционный) характер, состоящие из двух и более лиц, которые приняли совместное участие в умышленном преступлении,

Важнейшим направлением деятельности ОВД по предупреждению групповых преступлений несовершеннолетних является работа по разобщению групп подростков-правонарушителей, которая состоит из следующих основных направлений:

- 1) получение информации о лицах, входящих в группы, и совершенных ими противоправных деяниях;
- 2) применение к участникам групп, совершившим правонарушения, предусмотренных законом мер воздействия

²³⁰ Бимурзин С.Б. Региональные особенности борьбы с преступностью несовершеннолетних. Дис. на соиск. к.ю.н. - Алматы, 1999. С.84.

для исправления таких лиц и предупреждения повторных правонарушений;

3) создание условий, направленных на исключение или сокращение возможности и желания совместного общения участников групп по месту жительства, учебы, работы, досуга и иным местам концентрации правонарушителей;

4) принятие мер по предупреждению преступлений путем изоляции лидеров групп и активных участников формирований.

В данном случае, речь идет о решении вопросов борьбы с групповой преступностью несовершеннолетних в условиях временной изоляции последних в учреждениях, как входящих в структуру ГОРРАЙОВД (ИВС) и уголовной юстиции (СИЗО), так и подчиненных органам образования и здравоохранения (ЦАН, РЦТП и т.п.).

Это вызвано спецификой применения профилактических и оперативно-розыскных форм и методов работы в обстановке временной изоляции правонарушителей, а также необходимостью повышения эффективности взаимодействия ГОРРАЙОВД (полиции) с администрацией названных специализированных учреждений в целях активного использования их возможностей для предупреждения, раскрытия преступлений и разобщения групп несовершеннолетних преступников.

В процессе сбора информации, необходимой для обеспечения исполнения перечисленных направлений работы, следует иметь в виду, что эффективность мер по предупреждению групповой преступности несовершеннолетних в существенной степени зависит от наличия сведений, характеризующих:

1) состав группы и особенности личности ее участников:

- биографические данные о лицах, входящих в группу, и членов их семей;

- сведения о прошлой противоправной деятельности несовершеннолетних и обстоятельствах, способствовавших совершению преступлений;

- информация о поведении несовершеннолетних по месту жительства, учебы или работы, месте, времени и способах проведения досуга;

- наличие у подростков аномалий психики, вследствие употребления спиртных напитков, наркотических или одурманивающих средств и т.д.

2) особенности противоправной деятельности лиц, входящих в состав группы:

- данные о планах участников группы;

- сведения о способах, мотивах и целях совершения преступлений;

- данные о местах сбора при групповом выезде, видах используемого транспорта и т.д.;

3) степень организованности и устойчивости группы:

- данные о наличии организатора, подстрекателя, лидера, пособника, активных участников, их авторитете и характере влияния на других подростков;

- данные о применяемых методах конспирации, сплочения группы и вовлечения в нее новых участников;

- сведения о положении, занимаемом отдельными несовершеннолетними в группе, наличии противоречий и конфликтов внутри группы и с иными формированиями, их причинах.

Анализ информации по названным и иным вопросам, как правило, позволяет выбирать наиболее эффективные формы воздействия на правонарушителей и своевременно корректировать работу по предупреждению преступлений в зависимости от изменения образа жизни участников группы. В этой связи получение подобных сведений должно осуществляться участковыми инспекторами полиции ПДН ГОРРАЙОВД совместно с др. заинтересованными службами органов внутренних дел (криминальная полиция и т.д.).

Участковые инспектора полиции ПДН ГОРРАЙОВД, чаще всего, получают указанную информацию в процессе непосредственного общения с несовершеннолетними. Как показывают исследования Г.И. Фильченкова, наиболее

эффективным средством получения информации являются регулярные беседы с правонарушителями при их посещении по месту жительства.

Так, 64 % работников ПДН в целях сбора информации поддерживали хорошие личные отношения с родителями подростков, 58 % - с их соседями, 42 % - с администрацией школ и профтехучилищ, а 34 % - с сотрудниками клубов и иных мест проведения досуга.²³¹

Становится необходимым укрепление оперативных позиций в среде правонарушителей, т.к. аппараты криминальной полиции, по данным исследования, не располагали негласной информацией об образе жизни 48 % условно осужденных несовершеннолетних, а также 43 % подростков, в отношении которых избраны меры пресечения, не связанные с арестом. Наряду с этим в отношении 24 % несовершеннолетних, состоявших на профилактическом учете в ОВД (полиции), необходимые сведения поступали несвоевременно и не носили конкретного характера.

Для предупреждения групповых противоправных деяний наряду с мерами воздействия к правонарушителям применяются и некоторые методы работы, направленные на сокращение возможности общения членов асоциальной группы по месту жительства, учебы, работы и досуга.

Необходимо отметить, что прямые запреты общения не всегда приносят ожидаемые результаты, т.к. нередко приводят участников формирования к необходимости соблюдения конспирации при встречах. Более действенным является создание обстановки, затрудняющей такое общение или способствующей преодолению желания несовершеннолетних общаться с другими членами группы.

В названных целях представляется полезным:

а) использование содействия заинтересованных учреждений и родителей несовершеннолетних для устройства наиболее активных

²³¹ Фильченков Г.И. Предупреждение и раскрытие групповых преступлений несовершеннолетних. Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД России, 1997.С.69.

членов группы на работу на различные предприятия или перевод их в другие школы (лицеи, колледжи, ПТШ и т.д.);

б) направление участников асоциальной группы в кружки, секции и клубы, имеющие несовпадающий по времени режим работы или расположенные в разных районах города;

в) различные формы информирования несовершеннолетних о негативных последствиях продолжения противоправного поведения в асоциальной группе, а также о бесперспективности ожидания помощи от членов группы или от ее лидера в преодолении возникающих трудных жизненных ситуаций;

г) использование возможностей по ограничению контактов участников группы путем контроля за исполнением условно осужденными несовершеннолетними, возложенных на них обязанностей, в части запрещения посещения мест сомнительного характера (кафе, ночные клубы и т.п.), по соблюдению режима пребывания несовершеннолетних в общественных местах не позднее 22-х часов и т.д.;

д) использование возможностей, связанных с применением судом принудительных мер воспитательного воздействия в отношении несовершеннолетних, освобожденных от уголовной ответственности. В частности, таким подросткам может быть запрещено посещение определенных мест, ограничено пребывание вне дома после определенного времени (с 22-х часов до 6 часов), запрещен выезд без разрешения УИИ ДУИС и ПДН ГОРРАЙОВД в другую местность и т.д.

Характерно, что перечень вышеуказанных мер не является исчерпывающим. В случаях, когда ранее рассмотренные формы и методы работы не принесли положительных результатов в исправлении несовершеннолетних, а также при совершении ими повторных либо тяжких противоправных деяний, необходимо организовать предупреждение групповых преступлений путем разобщения групп с помощью изоляции их лидеров и иных лиц, входящих в группу.

Исследования показывают, что порядок применения подобных мер определяется в зависимости от возраста

несовершеннолетних, состояния их здоровья, видов совершенных правонарушений, характера принятых мер воздействия, отношения родителей к воспитанию детей и иных обстоятельств.

Широкое распространение для предупреждения групповых преступлений получили меры, осуществляемые по согласованию с родителями несовершеннолетних и основанные на использовании возможностей заинтересованных организаций и учреждений для вывода правонарушителей из неблагоприятных условий проживания и воспитания, исключения или сокращения возможности отрицательного влияния на подростков со стороны членов их семьи, участников группы и иных лиц.

Для реализации названных целей можно рекомендовать участковым инспекторам полиции ПДН ГОРРАЙОВД подготовку предложений о направлении в школы-интернаты участников асоциальных групп, родители которых не занимаются их воспитанием или оказывают отрицательное влияние на поведение детей.

Одним из методов разобщения групп также является направление их участников в специализированные учебно-воспитательные учреждения (к примеру, СПШ г. Тараза, РЦТП г. Алматы и т.д.).

К несовершеннолетним, которые могут быть помещены в названные учреждения, относятся:

- нуждающиеся в социальной реабилитации и экстренной медико-социальной помощи;
- испытывающие трудности в общении с родителями, сверстниками, педагогами и другими лицами;
- проживающие в «неблагополучных» семьях;
- подвергшиеся физическому или психологическому насилию;
- отказывающиеся жить в семье или учреждениях для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей.

Особая роль в разобщении групп принадлежит различным формам принудительной изоляции правонарушителей (меры пресечения). Их использование осуществляется без согласия

несовершеннолетних и их родителей в порядке, предусмотренном уголовным и уголовно-процессуальным законодательством.

В действующем уголовно-процессуальном законодательстве предусмотрено семь мер пресечения, в свою очередь, к несовершеннолетним становится возможным применить: подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, отдача несовершеннолетнего под присмотр, залог, домашний арест и арест (ст. 140 УПК).

Среди них важнее место занимает обеспечение контроля за поведением несовершеннолетних, не взятых под стражу в период предварительного расследования (личное поручительство и отдача несовершеннолетнего под присмотр).

Учитывая осложнение оперативной обстановки (ежегодно на учете в ПДН ГОРРАЙОВД состоит более 20-21 тыс. человек), представляется полезным рекомендовать участковым инспекторам полиции ГДН ГОРРАЙОВД незамедлительно вносить следователям предложения о применении мер процессуальной изоляции в отношении участников асоциальных групп при выявлении в ходе профилактической проверки:

- фактов совершения повторных противоправных деяний;
- уклонения от следствия или оказания воздействия на свидетелей либо потерпевших в целях изменения их показаний путем насилия, угроз, подкупа и т.д.

Кроме того, желательно предусматривать в планах мероприятий по уголовным делам отдельные разделы, содержащие согласованные со следователем меры по предупреждению и раскрытию преступлений в период предварительного расследования, в т.ч. касающиеся обмена взаимной информацией, оказания профилактического воздействия на подозреваемых (обвиняемых), исключения отрицательного влияния на них со стороны соучастников, выявления и устранения причин и условий, способствовавших совершению преступлений.

Перечисленные формы работы желательно сочетать с использованием сотрудниками криминальной полиции оперативно-

розыскных средств для подрыва авторитета лидера и активных участников преступной группы. При этом дискредитация таких лиц не должна вызывать у других несовершеннолетних намерений организовать с ними физическую расправу.

В указанных целях, к примеру, возможно:

- разоблачение намерений и действий, направленных против самого несовершеннолетнего, его близких родственников и друзей или девушки, за которой он ухаживает;

- ознакомление несовершеннолетних с поступками названных лиц, которые явно не одобряются или осуждаются соответствующей возрастной категорией либо большинством жителей региона (неуважительное отношение к авторитету старших и аксакалов, проявления трусости, случаи избиения малолетних, жестокое обращение с животными и т.п.).

В процессе осуществления рассматриваемых мер целесообразно также учитывать, что выбор конкретных способов воздействия следует осуществлять в зависимости от психологических особенностей лиц, входящих в группу.

К примеру, несовершеннолетние с сенситивным типом личности обычно проявляют осторожность и недоверчивость, медленно поддаются переубеждению, а несовершеннолетние эпилептоидного типа, как правило, особенно тщательно заботятся о собственных интересах, злопамятны и не прощают обид, нарушения их прав.

В случаях, когда определение типов личности несовершеннолетних вызывает сложности, представляется правильным провести консультацию с психологами, должности которых сейчас введены в воспитательной колонии КУИС МВД Республики Казахстан, общеобразовательных учреждениях МОИ Республики Казахстан и т.д.

Кроме того, необходимую консультацию можно получить и у психологов, работающих в психолого-медико-социальных центрах для подростков, имеющих трудности в обучении и развитии, а также в специализированных учреждениях для несовершеннолетних, нуждающихся в социальной реабилитации, создаваемых в областных центрах и некоторых крупных городах.

Казахстанцами в возрасте 14-29 лет совершается 59 % преступлений в стране.²³² Показатели криминальной пораженности населения в возрасте 14-17 лет и 18-29 лет демонстрируют определенную стабильность и сходство тенденций их изменений, что обусловлено существованием общих причин преступности в целом и по структурным элементам. Исследования подтверждают взаимосвязь преступности этих возрастных групп - преступность старших «рекрутируется» за счет вчерашних «трудных» подростков. Влияние взрослой преступности на преступность несовершеннолетних, чаще всего, осуществляется опосредованно - через преступность молодежи. Потому характеризовать преступность несовершеннолетних только ее настоящим состоянием было бы неправильно, Преступность несовершеннолетних - это лишь начальная часть общей преступности. Именно связь с преступностью других возрастных групп образует особо опасное криминальное лицо преступности несовершеннолетних.

В организации борьбы с преступностью несовершеннолетних особое значение принадлежит мерам по выявлению и пресечению противоправной деятельности взрослых лиц, вовлекающих подростков в совершение преступлений и иные антиобщественные действия.

Актуальность таких мер связана с особой подверженностью несовершеннолетних негативному влиянию окружающих по причине их большой внушаемости, недостатка жизненного опыта и др. факторов. Многие исследования свидетельствуют о взаимозависимости между возрастом, с которого началась противоправная деятельность подростка, и его поведением после достижения совершеннолетия, а также о высоком удельном весе рецидива среди лиц, совершивших первое преступление в возрасте до 18 лет (от 60 до 70%).²³³

²³² Статистические данные о состоянии, динамике и структуре преступности среди несовершеннолетних (2000-2011 годы) // ДТС МВД Республики Казахстан. - Астана.

²³³ Кафаров Т.М. Причины рецидива в советском уголовном праве. - Баку, 1972. С.33.

Взрослые преступники, как правило, играют весьма активную роль в преступных группах - при совершении общественно опасных деяний они обычно выступают в роли подстрекателей и организаторов, реже в качестве соисполнителей. Важно отметить, что от направленности антиобщественных устремлений взрослых преступников зачастую зависит и характер преступлений, совершенных несовершеннолетними.

Исследования А.С. Чокморовой показывают, что среди лиц, вовлекающих несовершеннолетних в преступную деятельность, из числа взрослых 30 % составляют 20-25-летние преступники, 27 % - 25-30 лет, 21 % - 30-40 лет, 17 % - 18 лет, 5 % - 40-50 лет. 93 % взрослых соучастников составляют мужчины.

Если же судить об образовательном уровне взрослых организаторов (подстрекателей и т.д.), то из них имеют среднее образование - 29 %, неполное среднее - 21 %, неполное высшее - 20 %, средне-специальное - 19 %, а высшее - 11 %,

Большая часть взрослой половины преступных групп ранее вела антиобщественный образ жизни - около 65 % из них не работали и не учились, 37 % - ранее совершали административные правонарушения, а 29 % из них были ранее судимы.²³⁵

В свою очередь, наши исследования показывают, что среди взрослых и несовершеннолетних членов преступной группы преобладали лица, которые не работали или не учились (54,8 % взрослых и 31,7 % подростков).²³⁶

Из числа взрослых подстрекателей и организаторов 45 % ранее были судимы, из них:

- пост. 175 УК (кража)-37%;

²³⁴ Квашиш В.Е., Солопанов Ю.В. Рецидив и рецидивисты // Труды ВНИИ МВД СССР, № 23, 1972. С.35.

²³⁵ Чокморова А.С. Вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность (уголовно-правовые и криминологические аспекты). Автореферат дисс. на соиск. ...к.ю.н. - Алматы, 1997. С. 14-15.

²³⁶ Архивные материалы 900 уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних (2006-2011 годы), рассмотренных судами г. Астаны (Алматинский и Сары-Аркинский районы), г. Алматы (Ауэзовский, Жетысуский и Турксибский районы) и г. Кокшетау.

- пост. 178 УК (грабёж)-25%;
- пост. 179 УК (разбой)-15%;
- по ст. 177 УК (мошенничество) - 8 % ;
- по иным статьям УК-15 %.

Смешанные преступные группы совершали преступления:

- на улицах-22,7 %;
- во дворах-20,1 %;
- в жилых помещениях-25,5%;
- в магазинах, супермаркетах -12,4 %;
- в иных местах -19,3 %.

Период совершения преступлений по времени распределялся следующим образом:

- 5-17 час.-10%;
- 18-23 час.-52%;
- 24-4 час.-38%.

Исследования показывают, что с течением времени многие взрослые и несовершеннолетние учащали совершение преступлений. Можно утверждать, что постепенно нарастала общественная опасность поведения указанных лиц - от менее опасных преступлений они переходили к совершению более дерзких. В значительной мере это объясняется укоренившимся в сознании преступников чувством безнаказанности за содеянное. Формированию этого чувства и его укреплению способствовало то обстоятельство, что часть совершенных преступлений было раскрыто с опозданием или вообще осталось вне поля зрения органов уголовного преследования.

Взаимосвязь преступности несовершеннолетних с преступностью других возрастных групп меняется в зависимости от видов преступных посягательств. Общеуголовная корыстная преступность несовершеннолетних теснее связана с корыстной преступностью молодежи и взрослых, чем насильственная преступность. Слабая связь насильственной преступности несовершеннолетних с преступностью взрослых обусловлена, в частности, тем, что этот вид преступности проявляется в разных сферах жизнедеятельности:

у несовершеннолетних - это досуговая преступность, у взрослых - бытовая либо профессиональная.

Учитывая существенное влияние подстрекательной деятельности на уровень преступности, в отечественное уголовное законодательство, включались нормы, направленные на пресечение передачи противоправного опыта между поколениями. В этих целях практиковалось принятие нормативно-правовых актов, запрещающих ряд деяний, направленных против интересов подростков, под угрозой применения уголовного наказания к виновным, причем на протяжении длительного времени неоднократно изменялось содержание подобных запретов, уменьшалось либо увеличивалось их количество, вводились различные виды ответственности за содеянное.

В этой связи рассмотрение правовых основ борьбы с подстрекателями целесообразно сочетать с анализом особенностей ее регламентирования на разных этапах истории нашей страны с тем, чтобы учесть имевшийся положительный опыт и исключить повторение ранее допущенных просчетов.

Необходимость такого подхода вызвана и неоднозначным характером ряда публикаций, где значительно преувеличивалось внимание к вопросам борьбы с подстрекателями, проявленное законодателем в первые годы Советской власти, либо подчеркивалась слабая правовая отработанность данных проблем в нормативно-правовых актах, действовавших до октября 1917 года.

Например, К.М. Бейсебаев и А.Я. Вилкс указывали, что в законах царской России фактически не предусматривалось прямой ответственности за вовлечение несовершеннолетних в разного рода антисоциальные занятия.²³⁷

Подобная позиция представляется ошибочной. Еще в Уложении о наказаниях 1845 года были определены понятия соучастников в групповых преступлениях, совершенных без предварительного соглашения, по предварительному сговору и в составе шайки.

²³⁷ Бейсебаев К.М., Вилке А.Я. Вовлечение несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность. - М., 1984. С.7.

Как отмечал А.Ф. Бернер, доказательства вовлечения несовершеннолетнего в преступления относились к обстоятельствам, смягчавшим вину последнего, что давало суду право уменьшить ему уголовное наказание. При этом закон признавал подстрекателями («подговорщиками») лиц, не участвовавших в совершении преступления, когда они употребляли просьбы, убеждения или подкуп, обещание выгоды, обольщение, обман, принуждение или угрозы, чтобы склонить к нему других.²³⁸

Характерно, что названные признаки подстрекательства, сформулированные более ста лет назад, почти полностью воспроизведены в законодательстве Республики Казахстан (ч. 4 ст.28 УК).²³⁹

Значительно подробнее вопросы борьбы с подстрекателями и охраны прав несовершеннолетних были регламентированы в Уголовном уложении 1903 года, предусматривающем более строгие меры уголовного наказания в случаях, когда преступления совершены в отношении несовершеннолетних (прим. авт. - в период действия рассматриваемого закона к несовершеннолетним относились лица в возрасте до 21 года). Наряду с этим различные меры уголовного наказания (заключение в тюрьму или исправительный дом, денежная пеня, краткосрочный арест и т.д.) применялись и к лицам, способствовавшим противоправному поведению подростков.

Кроме того, Уголовное уложение 1903 года предоставляло возможность уголовного наказания лиц, виновных и в других формах подстрекательской деятельности, в связи с включением в диспозицию его статей такой формулировки, как принятие (обращение) несовершеннолетнего «в иное безнравственное занятие». Следовательно, перечень видов подобных занятий, вовлечение в которое подростков преследовалось законом, не являлся исчерпывающим.

²³⁸ Бернер А.Ф. Учебник уголовного права. - СПб., 1865. С.363, С.535.

²³⁹ Уголовный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К. 2010. С.10.

В соответствии с Главой 13 Уголовного уложения 1903 года к безнравственным деяниям, влекущим уголовную ответственность, относились:

- вовлечение в нищенство или проституцию;
- публичное нарушение благопристойности путем произнесения бесстыдных слов или совершения бесстыдных поступков;
- причинение напрасных мучений домашним животным;
- устройство запрещенных игр в карты или кости и т.д.

Таким образом, законодательство царской России содержало, на наш взгляд, достаточно полную совокупность норм, регламентировавших борьбу с подстрекателями и защиту прав несовершеннолетних. В свою очередь, общее количество преступлений против интересов подростков, либо связанных с вовлечением их в различные виды противоправного или безнравственного поведения (более 20 составов), значительно превышало число подобных деяний во многих УК союзных республик, принятых после установления Советской власти.

После 1917 года Уголовное уложение было отменено и первое конкретное упоминание о необходимости борьбы с лицами, вовлекавшими несовершеннолетних в преступную деятельность, содержалось лишь в Декрете СНК РСФСР «О делах несовершеннолетних, обвиняемых в общественно опасных деяниях» от 04.03.1920 года и Инструкции комиссиям по делам несовершеннолетних. Эти акты устанавливали, что взрослые лица подлежали уголовной ответственности за подстрекательство и склонение несовершеннолетних и малолетних к совершению общественно опасных деяний, соучастие с ними в преступлении или за попустительство такового, за склонение несовершеннолетних и малолетних к проституции, половым извращениям и за сводничество.²⁴⁰

Принятый в 1922 году УК РСФСР (прим. авт. - имел силу также на территории Казахской АССР - Казахской ССР до 1959 года)

²⁴⁰ Фильченков Г.И. Предупреждение и раскрытие групповых преступлений несовершеннолетних. Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД России, 1997. С.125.

предусматривал уголовное наказание за вовлечение несовершеннолетних в проституцию, однако, не регламентировал уголовную ответственность лиц, вовлекавших несовершеннолетних в иные виды противоправного поведения.

В рассматриваемый период в стране происходило существенное осложнение оперативной обстановки по линии несовершеннолетних, сопровождавшееся ростом корыстно-насильственных преступлений, совершенных данной категории лиц. Несмотря на такое положение, процесс внесения изменений в законодательство, связанных с обеспечением уголовно-правовой охраны интересов детей и усилением борьбы с подстрекателями, носил явно медленный характер. В 1924 году УК РСФСР был дополнен статьей, предусматривающей уголовную ответственность за неуплату алиментов и за оставление детей без надлежащей поддержки. Не изменился подход к борьбе с подстрекателями и после принятия УК РСФСР 1926 года (прим. авт. - имел силу также на территории Казахской АССР - Казахской ССР до 1959 года), который сохранил названные нормы и ввел уголовное наказание за принуждение детей к занятию нищенством.

Коренные изменения в правовую базу борьбы с лицами, вовлекавшими несовершеннолетних в различные виды противоправного поведения, внесены лишь через 17 лет после установления Советской власти.

Так, постановление ЦИК и СНК СССР «О мерах борьбы с преступностью несовершеннолетних» от 07.04.1935 года предусматривало уголовное наказание в виде тюремного заключения на срок не ниже 5 лет в отношении «лиц, уличенных в подстрекательстве или привлечении несовершеннолетних к участию в различных преступлениях, а также в понуждении несовершеннолетних к занятию спекуляцией, проституцией, нищенством и т.п.».²⁴¹

Характерно, что перечень видов противоправного поведения, за вовлечение в которые была установлена уголовная

²⁴¹ СЗ СССР, № 19, 1935. Ст. 155.

ответственность, не являлся исчерпывающим, как и в ранее рассмотренном Уголовном уложении 1903 года. Впоследствии данный перечень был расширен в соответствии с законодательством союзных республик.

В конце 80-ых - начале 90-ых годов XX века в связи с негативными процессами в социально-экономической, политической и иных сферах жизни советского общества существенно изменились многие обстоятельства, характеризующие условия работы по воспитанию подрастающего поколения и предупреждению правонарушений.

В период становления суверенного Казахстана стало необходимым усилить защиту семьи и несовершеннолетних от преступных посягательств, что и обусловило реформирование отечественного законодательства в области борьбы с подстрекателями, связанное с принятием в 1997 году и последующим реформированием УК Республики Казахстан.

В частности, предусмотренные им различные виды подстрекательства можно разделить на 2 группы.

Первую группу составляют деяния, связанные с вовлечением несовершеннолетних в преступную деятельность:

- вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность (ч. 1 ст. 131 УК);

- то же деяние, совершенное родителем, педагогом либо иным лицом, на которое законом возложены обязанности по воспитанию несовершеннолетнего (ч. 2 ст. 131 УК);

- деяния, предусмотренные ч. 1 или ч. 2, совершенные с применением насилия или с угрозой его применения (ч. 3 ст. 131 УК);

- деяния, предусмотренные ч. 1, ч. 2 или ч. 3, связанные с вовлечением несовершеннолетнего в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 4 ст. 131 УК).

Вторую группу составляют деяния, связанные с склонением или вовлечением несовершеннолетних в антиобщественные деяния:

- склонение несовершеннолетнего к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (п. «а» ч. 3 ст. 261 УК);

- вовлечение несовершеннолетнего в употребление одурманивающих веществ, либо в систематическое употребление спиртных напитков, либо в занятие проституцией, бродяжничеством или попрошайничеством (ч. 1 ст. 132 УК);

- то же деяние, совершенное специальным субъектом (ч. 2 ст. 132 УК);

- деяния, предусмотренные ч. 1 или ч. 2 ст. 132 УК, совершенные неоднократно либо с применением насилия или с угрозой его применения (ч. 3 ст. 132 УК).

Достаточно близко к рассмотренным составам преступлений примыкают:

- купля-продажа или совершение иных сделок в отношении несовершеннолетнего, а равно его эксплуатация либо вербовка, перевозка, передача, укрывательство, а также совершение иных деяний в целях эксплуатации (ч. 1 ст. 133 УК);

- неисполнение или ненадлежащее исполнение специальными субъектами обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, если это деяние соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним (ч. 1 ст. 137 УК);

- использование опеки или попечительства в корыстных целях или иных низменных целях во вред опекаемому (подопечному) или умышленное оставление опекаемого (подопечного) без надзора или необходимой помощи, повлекшее существенное ущемление прав и законных интересов опекаемого (подопечного) (ст. 139 УК).

Таким образом, отечественный законодатель расширил перечень антиобщественных действий, тем самым, определив формы подстрекательства.

Целесообразно использовать опыт правовой регламентации борьбы с подстрекателями, имевшийся в ранее рассмотренных законах 1903 года и 1935 года, где перечень запретов не носил исчерпывающего характера и позволяло привлекать к уголовной ответственности лиц, виновных в вовлечении несовершеннолетних

в другие виды противоправного поведения. Это расширит перечень антиобщественных действий, связанных с вовлечением несовершеннолетних, т.к. очевидно участие подростков не только в шести названных видах деяния, но и во многих иных правонарушениях.

Как мы полагаем, разрешение проблем защиты подрастающего поколения от влияния негативных факторов и создания условий для современного развития юных казахстанцев возможно при:

- наличии твердой политической воли Президента и Правительства Республики Казахстан;
- реформировании системы государственных и правоохранительных органов в области защиты детей и молодежи;
- установлении в соответствии с международными стандартами правовых гарантий по защите детства и семьи.

Контрольные вопросы:

1. Социально-демографическая характеристика преступности несовершеннолетних?
2. Структура преступности несовершеннолетних в Казахстане?
3. Что можно отнести к причинам формирования преступного поведения среди несовершеннолетних?
4. Причины преступного насилия среди несовершеннолетних?
5. Какие виды преступного подстрекательства существуют в уголовном праве Республики Казахстан?
6. Уголовно-правовая квалификация деяний, связанных с вовлечением несовершеннолетних в преступную и антиобщественную деятельность?
7. Каковы формы профилактической работы с несовершеннолетними?
8. Виды правоограничений в отношении несовершеннолетних правонарушителей?
9. Проблемы защиты подрастающего поколения от влияния негативных факторов?
10. Значение уголовно-правовых мер в профилактике преступности несовершеннолетних?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012. - 144 с.
2. Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. - 128 с.

3. Бейсебаев К.М., Вилкс А.Я. Вовлечение несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность. - М., 1984. - 273 с.
4. Горшков В.К. Причины и условия формирования групп несовершеннолетних, совершающих преступления с корыстной направленностью // Проблемы борьбы с преступностью в современных условиях. Ч. 3. - Иркутск, 1995. - 295 с.
5. Жетписбаев Б.А. Ювенальная юстиция. Учебник. - Алматы: Данекер, 2001. - 144 с.
6. Карпец И.И. Современные проблемы уголовного права и криминологии. - М., 1976. - 324 с.
7. Кафаров Т.М. Причины рецидива в советском уголовном праве. - Баку, 1972. - 249 с.
8. Ли А.Н. Проблемы предупреждения преступности учащихся общеобразовательных школ Республики Казахстан. Монография. - Алматы: НОРМА-К, 2003.
9. Назарбаев Н.А. Казахстан - 2030. Послание Президента страны народу Казахстана. - Алматы. 1999.
10. Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть: Курс лекций // под общ. ред. И.Ш. Борчашвили. - Алматы: Жеты Жаргы. 2006. - 632 с.
11. Фильченков Г.И. Предупреждение и раскрытие групповых преступлений несовершеннолетних. Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД России, 1997. - 148 с.

2.3. Вопросы применения принудительных мер воспитательного воздействия.

В ст. 40 Конвенции ООН «О правах ребенка» предусматривается возможность замены уголовной ответственности альтернативными мерами. Такая замена подразумевает принятие решений без судебного разбирательства при одновременном обеспечении прав человека и процессуальных гарантий. Последнее служит одной из причин того, почему почти в каждой стране, где применяется замена уголовной ответственности, вопрос об этом, в конечном итоге, решает судья, поскольку он является независимым и в состоянии защитить такие права.

Другая причина, по которой право принимать решение о замене уголовной ответственности сохраняется за судебной властью, а не передается административным органам, заключается в необходимости соблюдения принципа соразмерности. Это означает,

что принимаемая мера должна соответствовать всем обстоятельствам, личности ребенка, фактам и, что не менее важно, целям ювенальной юстиции.

Альтернативные меры исходят из способности уголовного и уголовно-процессуального права разрешать конфликты и примирять противоположные стороны.

Юридический факт применения альтернативных мер возникает на стадии главного судебного разбирательства, когда принимается решение об освобождении от уголовной ответственности или наказания, что означает вывод несовершеннолетнего из системы уголовного правосудия. Закон может предоставить судьям возможность передать материалы социальным службам (служба занятости, органы образования, комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав и т.д.) или органам внутренних дел (полиции), а в некоторых странах (Австрия, Новая Зеландия, Филиппины, ЮАР и др.) практикуется передача дел на рассмотрение семейной групповой конференции. При этом, судебные органы лишь осуществляют надзор за результатами и не предпринимают дальнейших действий по выполнению всех обязательств со стороны подростка.²⁴²

Исключение составляет процедура освобождения от уголовной ответственности на основании п. 10 ч. 1 ст. 37 УПК, т.е. «в отношении лица, не достигшего к моменту совершения деяния возраста, по достижении которого, согласно закону, возможно возложение уголовной ответственности».

Как правило, данную категорию лиц составляют малолетние (не достигшие 14-ти лет). При достоверном факте установления малолетства органы предварительного расследования обязаны по поступившему заявлению (сообщению) принять процессуальное решение об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении производства по уголовному делу с обязательным уведомлением потерпевшего (ст. 37 УПК).

²⁴² Конвисарь А. Альтернативы лишению свободы несовершеннолетних // - Астана. Исполнение наказаний. № 11(84). 2009. С. 48.

При рассмотрении вопроса об отказе от уголовного преследования следует думать о том, каким образом подросток должен нести ответственность за содеянное. Такого рода педагогический подход следует учитывать всегда, когда мы хотим добиться успешных результатов применения альтернатив. Органы уголовного преследования должны принять меры по постановке малолетнего на профилактический учет в ПДН ГОРРАЙОВД и о направлении в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав представления о применении в отношении лица принудительных мер воспитательного воздействия,

Таблица 6. Сведения о численности несовершеннолетних (малолетних), поставленных на профилактический учет в ОВД за совершение преступлений до достижения возраста уголовной ответственности.²⁴³

Годы	Количество несовершеннолетних (малолетних), поставленных на профилактический учет в ОВД за совершение преступления до достижения возраста уголовной ответственности
2001 год	3028 человек
2002 год	2573 человека
2003 год	2302 человека
2004 год	2354 человека
2005 год	1941 человек
2006 год	1700 человек
2007 год	1445 человек
2008 год	1473 человека
2009 год	1010 человек
2010 год	993 человека
2011 год	959 человек

В п. 3 нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан № 15 «О некоторых вопросах назначения наказания в виде лишения свободы» от 19.10.2001 года законодатель предписывает, что при решении вопроса о назначении наказания

²⁴³ Сведения о численности несовершеннолетних (малолетних) доставленных в органы внутренних дел за совершение преступлений до достижения возраста уголовной ответственности (2001-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана.

несовершеннолетним суды должны принимать во внимание требования ст.ст. 80-82 УК Республики Казахстан. В предусмотренных законом случаях необходимо обсуждать вопрос об освобождении несовершеннолетних от наказания и применении к ним мер воспитательного воздействия.²⁴⁴

В соответствии со ст. 81 УК Республики Казахстан несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой тяжести либо впервые совершивший преступление средней тяжести, может быть освобожден судом от уголовной ответственности, если установлено, что его исправление возможно без привлечения к уголовной ответственности. При этом к нему могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия, предусмотренные ст. 82 УК.

Помимо этого законодатель предусмотрел, что несовершеннолетний, впервые осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от уголовного наказания, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, предусмотренных ст. 82 УК Республики Казахстан.

Также предусмотрена процедура, когда несовершеннолетний, впервые совершивший тяжкое преступление, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека, может быть освобожден судом от уголовной ответственности в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 67 УК. При этом к нему в порядке ст. 82 УК также могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия.

Установлена следующая система принудительных мер воспитательного воздействия:

²⁴⁴ Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и дол., - Алматы: НОРМА-К, 2011. С. 250.

1) **предупреждение** - это правовое разъяснение несовершеннолетнему о характере вреда, причиненного его уголовно-наказуемым деянием, и угроза наступления негативных последствий при повторном совершении преступления;

2) **передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа** - это возложение на родителей или лиц, их заменяющих, либо на специализированный государственный орган обязанности по оказанию воспитательного воздействия на несовершеннолетнего и осуществлению контроля за его поведением;

3) **возложение обязанности загладить причиненный вред** (прим. авт. - возлагается с учетом имущественного положения несовершеннолетнего).

В соответствии с п. 5 нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан № 4 «О судебной практике по применению статьи 67 Уголовного кодекса Республики Казахстан» от 21.06.2001 года, к вреду, подлежащему заглаживанию лицом, совершившим преступление, следует относить любой вред, причиненный потерпевшему преступлением: моральный, физический и имущественный, при этом должны учитываться не только прямые, но и косвенные потери, связанные с преступлением, в т.ч. расходы, понесенные в связи с участием на предварительном следствии и в суде, включая расходы на представителя.²⁴⁵

Заглаживание вреда может выражаться в восстановлении поврежденного имущества, возврате похищенного или предоставлении равноценного имущества, выплате денежной компенсации, приобретении лекарств, санаторно-курортных путевок, принесения извинения потерпевшему и др. формах, не запрещенных законом.

²⁴⁵ Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. - С. 244.

Надлежит тщательно выяснять, какой именно вред причинен потерпевшему и в полном ли объеме он заглажен лицом, совершившим преступление. Компенсация за причиненный вред должна быть достаточной с точки зрения потерпевшего, а не лица, совершившего преступление. Органы уголовного преследования и суд не вправе изменять требования потерпевшего об объеме вреда, подлежащего заглаживанию.

4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего:

- запрет на посещение досуговых мест (кафе, бары, рестораны, ночные клубы и т.д.);
- временные ограничения пребывания вне ПМЖ (с 22 час. 00 мин. до 06 час. 00 мин.);
- запрет на выезд за пределы ПМЖ без разрешения специализированного государственного органа (уголовно-исполнительная инспекция ДУИС, подразделение по делам несовершеннолетних ГОРРАЙОВД);
- продолжить или закончить обучение в общеобразовательном учреждении (школа, гимназия, лицей);
- пройти курс лечения от алкоголизма (наркомании) и т.д.

5) помещение в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних - назначается судом на срок от 6 месяцев до 2-х лет при совершении умышленного преступления средней тяжести.

Принудительная мера воспитательного характера в виде направления в специальные учебно-воспитательные учреждения применяется к детям и подросткам, совершившим общественно опасные деяния, содержащие признаки преступления, только по решению суда. В специализированные учебно-воспитательные учреждения направляются лица в возрасте от 11 до 18 лет.

При решении вопроса о помещении детей и подростков в специальные учебно-воспитательные учреждения необходимо учитывать характер и причины правонарушения, возраст несовершеннолетнего и условия его жизни, воспитания, состояния здоровья и его общего развития, степень участия в

правонарушении, а также поведение подростка в быту, в школе и на работе.

В СПУВУ для несовершеннолетних не должны направляться дети и подростки с дефектами физического и умственного развития.

Направление детей и подростков, совершивших общественно опасные деяния, содержащие признаки преступления, в специальные учебно-воспитательные учреждения производится судом по месту жительства несовершеннолетних по представлению ГОРРАЙОВД при наличии заключения комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Рассмотрение материалов об общественно опасных деяниях детей и подростков производится в закрытом судебном заседании. При этом обязательно участие несовершеннолетнего, его родителей или законных представителей, защитника и прокурора. В случае необходимости в суд могут быть вызваны педагоги, психологи, психиатры, социальные работники и другие лица.

Вопрос о целесообразности пребывания детей и подростков в СПУВУ периодически, но не реже одного раза в год, рассматривается по месту нахождения специально учебно-воспитательного учреждения судом по собственной инициативе, по представлению руководства учреждения, либо по ходатайству родителей учащегося или лиц, их заменяющих.

Пребывание в СПУВУ может быть прекращено досрочно в связи с достижением лицом 18 лет, а также, если на основании заключения специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление, суд придет к выводу, что несовершеннолетний для своего исправления в дальнейшем не нуждается в применении данной меры.

Продление пребывания в специальном воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении для несовершеннолетних после истечения срока допускается только в случае необходимости завершить несовершеннолетнему общеобразовательную или профессиональную подготовку, но не более чем до достижения им совершеннолетия.

Несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько принудительных мер воспитательного воздействия.

Вопросам правового регулирования деятельности специализированных учебно-воспитательных и лечебно-воспитательных учреждений отдельно отведены:

1) приказ № 68 МОН Республики Казахстан «Об утверждении Положения об организациях образования с особым режимом содержания» от 05.02.2005 года;

2) приказ № 42 МОН Республики Казахстан «Об утверждении Положения о специальных организациях образования» от 27.01.2005 года.

Организация образования с особым режимом содержания является учебно-воспитательным или лечебно-воспитательным учреждением системы образования Республики Казахстан.

В организации образования с особым режимом содержания помещаются несовершеннолетние (малолетние) в возрасте от 11 до 18 лет, нуждающиеся в особых условиях воспитания, обучения и требующие специального педагогического подхода, в случаях, если они:

1) после вынесения в отношении них постановления об отказе в возбуждении уголовного дела или о прекращении уголовного дела в связи с недостижением возраста, с которого наступает уголовная ответственность, вновь совершили общественно опасное деяние (прим. авт. - порядок направления определяется ст. 308-1, ст. 308-2 и ст. 308-3 ГПК Республики Казахстан);

2) осуждены за совершение преступления средней тяжести или тяжкого преступления и освобождены судом от уголовной ответственности и наказания в порядке, предусмотренном ст. 81 УК (прим. авт. - порядок направления определяется ст.ст. 494-495 УПК Республики Казахстан).²⁴⁶

²⁴⁶ Закон Республики Казахстан № 591-11 «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года.-Астана.

Основными задачами организаций образования с особым режимом содержания являются:

- 1) социальная адаптация и реабилитация воспитанников;
- 2) предупреждение правонарушений, безнадзорности, беспризорности и антиобщественных действий среди несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий им способствующих;
- 3) обеспечение защиты прав и законных интересов несовершеннолетних;
- 4) формирование законопослушного поведения несовершеннолетних,
- 5) обеспечение непрерывности и единства процесса обучения и воспитания.

Сбор документов, необходимых для помещения несовершеннолетних в организации образования с особым режимом содержания, обеспечивают органы внутренних дел (полиция) в течение 30 суток со дня вынесения постановления о прекращении уголовного дела или об отказе в его возбуждении. В исключительных случаях этот срок может быть продлен до 30 суток на основании постановления ГОРРАЙОВД или прокурора.

При рассмотрении вопроса о направлении несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания обязательно участие прокурора.

Условия содержания несовершеннолетних в организациях образования с особым режимом содержания определяются:

- 1) охраной территории, включающей личную безопасность воспитанников и их максимальную защищенность от негативного влияния;
- 2) распорядком дня, системой учебной, воспитательной работы и организацией досуга, обеспечивающих занятость воспитанников;
- 3) круглосуточным наблюдением и контролем за поведением воспитанников, в том числе во время, отведенное для сна;
- 4) ограничением свободного входа на территорию организации посторонних лиц и исключением самовольного ухода из него воспитанников.

В организацию образования с особым режимом содержания не могут быть помещены несовершеннолетние, имеющие заболевания, препятствующие их содержанию и обучению в указанных учреждениях.

Доставка несовершеннолетних в организацию образования с особым режимом содержания осуществляется в установленном законодательством Республики Казахстан порядке через Центры адаптации несовершеннолетних МОН Республики Казахстан (п. 4).²⁴⁷

Несовершеннолетний может быть направлен в организацию образования с особым режимом содержания на срок от шести месяцев до двух лет.

Срок пребывания несовершеннолетнего в организации образования с особым режимом содержания, определенный судом, может быть продлен только в случаях:

1) необходимости завершения несовершеннолетним общеобразовательной или профессиональной подготовки, но не более чем до достижения им совершеннолетия;

2) совершения общественно опасного деяния до достижения возраста, с которого наступает уголовная-ответственность.

Администрация организации образования с особым режимом содержания не позднее чем за один месяц до предполагаемого выпуска воспитанника направляет в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту жительства воспитанника извещение о его выпуске из указанного учреждения, а также характеристику на несовершеннолетнего и рекомендации о необходимости проведения с ним в дальнейшем индивидуальной профилактической работы и оказания ему содействия в трудовом и бытовом устройстве.

Несовершеннолетние, выбывающие из организаций образования с особым режимом содержания досрочно или в связи с истечением срока, определенного судом, направляются к месту их дальнейшего

²⁴⁷ Правила содержания несовершеннолетних в Центрах адаптации несовершеннолетних, утвержденные приказом № 1 МОН РК от 10.01.2011 года. - Астана.

устройства в сопровождении родителей или лиц, их заменяющих, а в случае невозможности их прибытия - в сопровождении работников организации образования с особым режимом содержания за счет средств организаций образования с особым режимом содержания.

Несовершеннолетние, выбывающие из организации образования с особым режимом содержания в связи с достижением совершеннолетия, направляются к месту постоянного проживания самостоятельно за счет средств организаций образования с особым режимом содержания.

Выпускники-сироты и выпускники, оставшиеся без попечения родителей, независимо от возраста, отправляются к месту дальнейшего устройства в сопровождении работников организации образования с особым режимом содержания за счет средств организации образования с особым режимом содержания.

Администрация организации образования с особым режимом содержания запрашивает письменное подтверждение органов внутренних дел по месту жительства несовершеннолетнего о факте его прибытия.

Специальные организации образования являются учебно-воспитательными или лечебно-воспитательными учреждениями системы образования Республики Казахстан и создаются для обеспечения воспитания, обучения и социальной реабилитации несовершеннолетних в возрасте от 11 до 18 лет, систематически совершающих правонарушения, влекущие меры административного воздействия, злостно совершающих самовольные уходы из семьи и детских учебно-воспитательных организаций, совершающих иные антиобщественные действия.

Основными задачами специальных организаций образования являются:

- 1) социальная адаптация и реабилитация воспитанников;
- 2) предупреждение правонарушений, безнадзорности, беспризорности и антиобщественных действий среди несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий, им способствующих;

3) обеспечение защиты прав и законных интересов несовершеннолетних;

4) формирование законопослушного поведения несовершеннолетних;

5) обеспечение непрерывности и единства процесса обучения и воспитания,

Сбор документов, необходимых для помещения несовершеннолетних в специальные организации образования, обеспечивают государственные органы, осуществляющие выявление и учет несовершеннолетних:

1) органы внутренних дел (полиция) - в отношении несовершеннолетних, систематически совершающих правонарушения, влекущие меры административного воздействия, самовольно уходящих из семьи, совершающих иные антиобщественные действия;

2) органы управления образованием - в отношении несовершеннолетних, злостно уклоняющихся от получения среднего образования, систематически совершающих самовольные уходы из детских учебно-воспитательных (интернатных) организаций;

3) органы внутренних дел (полиция) и местные органы государственного управления здравоохранением - в отношении несовершеннолетних, злоупотребляющих спиртными напитками, наркотическими средствами и психотропными веществами.

Решение о целесообразности направления несовершеннолетних в специальные организации образования принимается судом по представлению комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав. При рассмотрении вопроса о направлении в специальные организации образования несовершеннолетних, злоупотребляющих алкогольными напитками, наркотическими средствами и психотропными веществами, в обязательном порядке изучается целесообразность назначения им прохождения курса лечения от наркологических заболеваний.

При рассмотрении вопроса о направлении несовершеннолетних в специальные организации образования обязательно участие прокурора.

Порядок направления несовершеннолетнего в специальные организации образования определяется ст. 308-1, ст. 308-2 и ст. 308-3 ГПК Республики Казахстан.

Несовершеннолетний может быть направлен в специальную организацию образования на срок от одного месяца до одного года.

Условия содержания несовершеннолетних в специальной организации образования определяются:

1) охраной территории указанного учреждения, включающей личную безопасность воспитанников и их максимальную защищенность от негативного влияния;

2) распорядком дня, системой учебной, воспитательной работы и организацией досуга, обеспечивающих занятость воспитанников;

3) круглосуточным наблюдением, контролем за поведением воспитанников, в т.ч. во время, отведенное для сна;

4) ограничением свободного входа на территорию учреждения посторонних лиц и исключением самовольного ухода из него воспитанников.

В специальные организации образования не могут быть помещены несовершеннолетние, имеющие заболевания, препятствующие их содержанию и обучению в указанных учреждениях.

Доставка несовершеннолетних в специальные организации осуществляется в установленном законодательством Республики Казахстан порядке через Центры адаптации несовершеннолетних МОН Республики Казахстан.

Срок пребывания воспитанника в специальных организациях образования, определенный судом, может быть продлен по аргументированному ходатайству администрации специальной организации образования в случаях:

1) необходимости завершения несовершеннолетним общеобразовательной или профессиональной подготовки, но не более чем до достижения им совершеннолетия;

2) систематического совершения правонарушений, влекущих меры административного воздействия, злостного уклонения от получения среднего образования, самовольных уходов из

специальных организаций образования, совершения иных антиобщественных действий.

В случае необходимости администрация специальной организации образования обращается с соответствующим ходатайством в территориальную комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав, к которому прилагаются материалы, характеризующие личность воспитанника и процесс его социальной реабилитации, обосновывающие необходимость продления срока пребывания несовершеннолетнего в данном учреждении для дальнейшего решения вопроса в судебном порядке.

В случае совершения воспитанником специальной организации образования общественно опасного деяния, содержащего признаки преступления, до достижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность, он в порядке, установленном ст. 14 Закона Республики Казахстан № 591-ІІ «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года, может быть направлен в организацию образования с особым режимом содержания. Решение о целесообразности перевода несовершеннолетних из специальных организаций образования в организации образования с особым режимом содержания принимается судом по представлению комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав либо ГОРРАЙОВД (полиции).

Перевод несовершеннолетних из одной специальной организации образования в другую осуществляется в исключительных случаях по согласованию с органами управления образованием в целях обеспечения личной безопасности воспитанников, предупреждения правонарушений и разобщения групп несовершеннолетних с противоправной или антиобщественной направленностью.

В отношении несовершеннолетних, оставшихся без попечения родителей, администрация специальной организации образования не позднее, чем за один месяц до предполагаемого выпуска из нее, направляет в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав по месту жительства воспитанника извещение о его выпуске из

указанной организации образования, а также характеристику на несовершеннолетнего и рекомендации о необходимости проведения с ним в дальнейшем индивидуальной профилактической работы и оказания ему содействия в трудовом и бытовом устройстве.

Несовершеннолетние, выбывающие из специальных организаций образования досрочно или в связи с истечением срока, определенного судом, направляются к месту их дальнейшего устройства в сопровождении родителей или лиц, их заменяющих, а в случае невозможности их прибытия - в сопровождении работников специальной организации образования за счет средств специальной организации образования.

Несовершеннолетние, выбывающие из специальных организаций образования в связи с достижением совершеннолетия, направляются к месту постоянного проживания самостоятельно за счет средств специальных организаций образования.

Несовершеннолетние сироты и несовершеннолетние, оставшиеся без попечения родителей, независимо от возраста, отправляются к месту дальнейшего устройства в сопровождении работников специальных организаций образования.

Администрации специальных организаций образования надлежит запрашивать письменное подтверждение ГОРРАЙОВД (полиции) по месту жительства несовершеннолетнего о факте его прибытия и в течение года ведет переписку с ними и местными органами управления образованием о дальнейшем образе жизни и поведении бывшего воспитанника.

Мировая практика свидетельствует о широком применении восстановительного правосудия. Концепция восстановительного правосудия строится на примирении подозреваемого (обвиняемого, подсудимого) и потерпевшего. Ее цель - не покарать преступника, а заставить его возместить вред потерпевшему. При этом роль потерпевшего, как жертвы преступления, значительно усиливается. Именно он становится центральной фигурой, т.е. определяет способ и размеры возмещения ущерба, а также объем обвинения.

Однако, отечественный институт защиты прав и свобод, законных интересов потерпевшей стороны еще далек от идеала. Как можно

говорить о правах подозреваемого (обвиняемого), когда «голос» потерпевшего остался вне правового поля.

Мы обеспечиваем и «защищаем» интересы преступника:

- право на защитника;
- право на обжалование процессуальных решений органов уголовного преследования;
- право на телефонный звонок;
- право на язык судопроизводства;
- судебное санкционирование избрания мер пресечения, связанных с ограничением свободы передвижения;
- суд присяжных и т.д.

Но это никоим образом не отражается на сознании и совести подозреваемого (обвиняемого). А он должен осознавать тот факт, что государство «повернулось» к нему человеческим содержанием лица.

Процедура применения происходит через посредника между преступником и потерпевшим и оформляется договором примирения. Этот договор может быть основанием освобождения от уголовной ответственности и наказания, или его смягчения, в зависимости от тяжести преступления.

Особенно важно применять процедуры восстановительного правосудия к несовершеннолетним. Поскольку их личность еще не сформирована полностью, такие мощные психологические приемы, как встреча с потерпевшим, позволяет наблюдать его переживания и страдания, понять и испытать угрызения совести и раскаяние. В процессе таких встреч несовершеннолетний может принести искренние извинения потерпевшему, просить у него прощения и изъявить желание исправить ситуацию путем возмещения имущественного, физического или морального вреда. Эти процедуры очень важны для морального оздоровления личности несовершеннолетнего преступника, его нравственного развития, которого он был лишен в своей жизни, находясь в неблагополучной семье и криминальном или полукриминальном окружении.

Говоря о законодательстве, предусматривающем альтернативы, во всем мире можно отметить две тенденции.

Первая тенденция, которая наблюдается в основном в странах (Восточная Европа и Центральная Азия), строго придерживающихся принципа законности, сводится к установлению жестких указаний относительно того, когда именно можно рассматривать вопрос об альтернативах и какие именно альтернативы могут быть предложены.

Вторая тенденция, обычно присущая странам (Западная Европа, Скандинавия, ряд государств Африки и Латинской Америки), которые придерживаются принципа благоприятной возможности, заключается в стремлении определить лишь неперемennые условия для применения альтернативных мер с тем, чтобы указать, когда и при каких обстоятельствах альтернативы являются обязательными или исключены, и при этом их перечень не является исчерпывающим.

Преимущество второй тенденции заключается в том, что можно испробовать несколько вариантов, в т.ч. все возможности, которые предлагает традиционная практика, не нарушая при этом закон. В идеале законодательство должно вынуждать судей рассматривать вопрос о применении альтернатив до стадии назначения главного судебного разбирательства, при этом оставляя на их усмотрение решение относительно выбора наиболее подходящей альтернативной меры. Самым лучшим вариантом законодательного закрепления всех возможных альтернатив является максимально возможная гибкость.

Российский опыт применения альтернативных мер выражен в практике восстановительного правосудия и деятельности школьных служб примирения:

- г. Москва (с 2005 года);
- г. Волгоград (с 2004 года);
- г. Новгород (с 2001 года);
- г. Пермь (с 2002 года);
- г. Петрозаводск (с 2001 года);
- г. Томск (с 2006 года);
- г. Тюмень (с 1999 года) и ряд др. городов.

Примирительный процесс в комплексе взаимосвязывает деятельность комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, органов образования, подразделений по делам несовершеннолетних ОВД и суда.

Процесс деятельности служб примирения можно подразделить на следующие этапы:

1) получение информации о преступлении, данных о правонарушителе и потерпевшем в суде;

2) направление информационных писем или производство звонков заинтересованным лицам (сторонам);

3) в зависимости от результатов звонков и писем выбирают программу, под которую подходит каждый конкретный случай;

4) службы примирения проводят предварительные встречи с конфликтующими сторонами (обвинение и защита);

5) осуществляется примирительная встреча, либо разрабатывается план реабилитационной работы;

6) в случае заключения примирительного договора служба примирения представляет и оглашает его содержание в суде. Если же примирение не наступило, то работники служб примирения дают характеристики участникам по результатам своей работы;

7) после окончания судебного заседания, несовершеннолетний находится под индивидуальным сопровождением социального педагога (служба примирения) и компетентных органов власти (ПДН).

В номенклатуру дел служб примирения включены:

- регистрационная карточка;
- индивидуальная карта несовершеннолетнего;
- социальная карта семьи;
- соглашение о намерениях;
- отчеты о встречах;

По характеру своей деятельности школьные службы примирения дублируют мировой модель деятельности служб пробации в отношении лиц, условно осужденных или осужденных без изоляции от общества.

В уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан также предусмотрена процедура восстановительного правосудия посредством примирения сторон в порядке ст. 67 УК, т.е. «лицо, совершившее преступление небольшой тяжести или впервые совершившее преступление средней тяжести, не связанное с причинением смерти или тяжкого вреда здоровью человека, подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный вред» (ч. 1 ст. 67 УК), а также «лицо, совершившее преступление средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред» (ч. 2 ст. 67 УК).

Процедура примирения восстановительного правосудия позволяет совершить это примирение, получив прощение и общественное доверие.

Таким образом, в основе примирения и посредничества в доктрине уголовного правосудия лежит основное положение о том, что преступление, в первую очередь, порождает обязательство совершившего его лица, загладить причиненный вред. Такая доктрина уголовного правосудия, в наибольшей степени, отвечает потребностям потерпевших, ресоциализации преступника и интересам общества в целом.

Совершенно новый подход к решению проблем подростков показывает опыт новозеландских юристов и педагогов.²⁴⁸ Новозеландская система восстановительного правосудия ставит приоритетом интересы подростков, их семей и потерпевших от преступлений, а также стремится восстановить равновесие и гармонию между социальными группами, вовлекая потерпевших, несовершеннолетних и их семьи в процесс, учитывающий культурную среду и отвечающий их нуждам.

По своим принципам и процедурам такая система может рассматриваться, как модель восстановительного правосудия,

²⁴⁸ Клименко А.О. Ювенальная юстиция в зарубежных странах. Учебное пособие. - М., 2004. С. 90-92.

базирующаяся на ответственности за содеянное и предпочтительности замены формальных уголовных процедур на альтернативные меры и применение общественных санкций. Эта система отражает также некоторые инновационные стратегии, включающие:

- необходимость учитывать культурную среду и соответствовать ей;
- привлечение семей к участию на всех стадиях принятия решений в отношении их детей;
- предоставление возможности самим несовершеннолетним высказываться по поводу того, какие меры следует к ним применить за совершенное правонарушение (так, 53,5 % воспитанников колонии не видели необходимости в их наказании, при этом большинство из них лишены свободы за совершение корыстно-насильственных преступлений и преступлений против личности);²⁴⁹
- участие потерпевших в обсуждении вопроса о возможных санкциях для несовершеннолетних правонарушителей;
- принятие решения по общему согласию.

Центральное место в процессе принятия решений по всем умеренно тяжким и тяжким правонарушениям (кроме простого и тяжкого убийства) занимают семейные групповые конференции.

Каждый год в Новой Зеландии проводится около 5 тыс. групповых конференций. В них участвуют:

- несовершеннолетний правонарушитель, члены его семьи и иные заинтересованные лица с его стороны;
- потерпевший или их представители, заинтересованные лица со стороны обвинения;
- представитель полиции;
- посредник или ведущий всего процесса (прим. авт. - координатор ювенальной юстиции, являющийся сотрудником Департамента социального обеспечения).

²⁴⁹ Результаты опроса несовершеннолетних осужденных исправительных учреждений ЛА-155/6 ДУИС по г. Алматы и Алматинской области, ОВ-156/22 ДУИС по ВКО и ЕС-164/6 ДУИС по СКО МВД Республики Казахстан.

Иногда присутствует социальный работник или адвокат.

Главная цель конференции - составить план, предусматривающий наилучший способ решения дела (конфликта),

В нем содержатся три основных компонента:

1) установление факта признания или непризнания несовершеннолетним самого факта совершения преступления;

2) информация, которой обменивались все стороны на конференции в отношении характера правонарушения, последствий правонарушения для потерпевших, причин совершения правонарушения, любых прежних правонарушений, совершенных несовершеннолетним;

3) решения о мерах, которые должны быть предприняты, или рекомендации (прим. авт. - в процессе конференции разрешено конфиденциальное совещание несовершеннолетнего и членов его семьи, близких родственников и др.).

Важный элемент в альтернативной модели правосудия - это:

1) привлечение семьи к участию на всех стадиях принятия решений в отношении их детей;

2) предоставление несовершеннолетнему, членам его семьи и близким родственникам права высказать личное мнение по поводу того, какие адекватные меры надлежит применить к виновному;

3) участие потерпевших в обсуждении вопроса о возможных санкциях для несовершеннолетних правонарушителей;

4) принятие решения по общему согласию.

Международный опыт показывает, что наиболее полно правосудие в отношении несовершеннолетних работает в тех странах, где обеспечено взаимодействие между различными структурами общества.

Очевидным становится, что будущее принадлежит институту специализированных учебно-воспитательных учреждений для несовершеннолетних. Именно в условиях данных учреждений становится возможным приобщить ребенка к учебе и труду, кардинально повлиять на его поведение, убеждения и жизненные установки, привив положительные качества и привычки.

Контрольные вопросы:

1. Какие принудительных меры воспитательного воздействия предусмотрены УК Республики Казахстан?
2. Что собой представляет предупреждение, как принудительная мера воспитательного воздействия?
3. Дать характеристику правовой мере, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа?
4. Примирение сторон посредством заглаживания причиненного вреда?
5. Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего, как мера профилактики отклоняющегося поведения несовершеннолетнего?
6. Правовые аспекты помещения несовершеннолетнего (малолетнего) в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних?
7. Организация образования с особым режимом содержания?
8. Специальные организации образования?
9. Чем определяются условия содержания несовершеннолетних в специальной организации образования?
10. Чем определяются условия содержания несовершеннолетних в организации образования с особым режимом?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
3. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
4. Закон Республики Казахстан № 591-III «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года. - Астана.
5. Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. - 624 с.
6. Приказ № 68 МОН Республики Казахстан «Об утверждении Положения об организациях образования с особым режимом содержания» от 05.02.2005 года. - Астана.
7. Приказ № 42 МОН Республики Казахстан «Об утверждении Положения о специальных организациях образования» от 27.01.2005 года. - Астана.

3. Производство предварительного расследования по уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними.

3.1. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних.

Своевременное раскрытие преступления в определенной степени зависит от повышения эффективности анализа обстановки его совершения. Сущность такого анализа заключается в обнаружении взаимосвязи между обстановкой деяния и личностью преступника в целях получения данных, необходимых для разработки версий по их выявлению, путем отнесения к числу подозреваемых лиц, обладающих определенным сочетанием признаков, характеризующих их возраст, пол, приметы и др. особенности личности. Выдвижение подобных версий способствует сокращению числа подозреваемых и уменьшению объема работы следственно-оперативного аппарата ГОРРАЙОВД при проверке причастности этих лиц к данным преступлениям.

Для разработки версий об участии несовершеннолетних в преступлении целесообразно анализировать сведения о характере деяния, способе и особенностях его совершения, размере ущерба, а также иные данные, полученные в ходе осмотра места происшествия и работы по «горячим» следам, что позволит судить о личности преступника и принять эффективные меры по его обнаружению.

Исследования показывают, что для несовершеннолетних, прежде всего, характерно активное участие в кражах из объектов, не обеспеченных или имеющих слабую систему охраны.

Так, несовершеннолетними совершается 31 % краж из квартир, 23 % - из автомашин, 21 % - в школах, 15 % - из магазинов и киосков, 10 % - из иных мест.²⁵⁰

²⁵⁰ Архивные материалы 900 уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних (2006-2011 годы), рассмотренных судами г. Астаны (Алматинский и Сары-Аркинский районы), г. Алматы (Ауэзовский, Жетысуский и Турксибский районы) и г. Кокшетау.

Из архивных материалов уголовных дел следует, что несовершеннолетние значительно реже, чем взрослые, применяют способы проникновения на объекты посягательства, которые требуют предварительного изготовления специальных инструментов либо применения больших физических усилий. Кражи, как правило, совершаются путем разбития (выставления) оконного стекла, взлома двери балкона, а также путем свободного доступа (в некоторых случаях, по вине потерпевших в силу собственной халатности и небрежности). К менее распространенным способам проникновения относятся подбор ключей, взлом замка двери, пролом стены сарая и т.п.

Представляется возможным выдвижение версий об участии несовершеннолетних в грабежах, изнасилованиях и иных насильственных преступлениях с учетом показаний (потерпевших и свидетелей) об их возрасте, либо при кражах путем проникновении через малые отверстия (входы), а также в случаях обнаружения небольших по размеру следов рук, зубов, ног и отпечатков обуви.

В ряде случаев при осмотре места происшествия выявляются и иные следы, присущие несовершеннолетним. В частности, С.Н. Трегубов отмечал специфические особенности дорожки следов ног подростков, обусловленные тем, что угол их шага менее открыт, чем у взрослых, т.к. они при ходьбе часто держат носки внутрь. Кроме того, для большей устойчивости дети обычно расставляют ноги, как и старики, поэтому поперечное расстояние между следами у них больше, чем у людей среднего возраста.²⁵¹

Известно, что мальчики нередко носят с собой большое количество предметов, которые с учетом детской психологии представляют для них определенный интерес, однако, практически бесполезны для взрослых (детские украшения и т.п.). Еще Марк Твен перечислил более 30 таких вещей, которые одновременно находились в карманах одного подростка.²⁵² Поэтому при

²⁵¹ Трегубов С.Н. Основы уголовной техники. - Петроград, 1915. С.92.

²⁵² Твен Марк. Приключения Тома Сойера и Гекльбери Финна. - М.: Худож лит., 1973. С. 19-20.

обнаружении на месте происшествия подобных предметов, потерянных там детьми, также допустимы предположения об участии несовершеннолетних в преступлении.

Выводы о причастности несовершеннолетних к преступлению могут быть основаны и на определенных закономерностях в области дактилоскопии. Некоторые криминалисты справедливо указывают, что одновременно с уменьшением возраста, как правило, увеличивается число папиллярных линий на одинаковых отрезках кожи пальцев, а, следовательно, - и число таких линий на изъятых отпечатках. По данным В.И. Галагана и Е.Д. Лукьянчикова, «...на отрезке размером в половину сантиметра поперек папиллярных линий у детей в возрасте от 8 до 12 лет имеется 12-13 линий, у подростков - от 10 до 12 линий, у взрослых лиц - от 9 до 10 линий».²⁵³

Имеются особенности, присущие несовершеннолетним, при выборе предметов посягательства. К примеру, при краже менее ценного имущества по сравнению с оставленным или в хищении наряду с другими вещами и предметов, обычно не имеющих значительной ценности для взрослых (журналы, сувениры, аудио-видеокассеты и т.п.).

В.М. Семенов отмечает, что «...так называемый детский интерес при выборе предметов посягательства характерен лишь для первых краж, а в случаях непринятия мер подростки начинают похищать и другие вещи».²⁵⁴

Несовершеннолетние в возрасте 15-17 лет, как правило, похищают деньги, изделия из драгоценных металлов, бытовую технику и иные ценности, т.е. практически те же предметы, что и взрослые лица. Вместе с тем существенные отличия имеет структура похищенного имущества, если кражи совершены в период

²⁵³ Гапаган В.И., Лукьянчиков Е.Д. Получение информации о психологических и физических свойствах несовершеннолетнего в процессе осмотра места происшествия // Проблемы оперативно-розыскной психологии: Межвузовский сб. научных трудов. - Киев: КЗШ МВД СССР, 1991. С. 50.

²⁵⁴ Семенов В.М. Квартирные кражи, совершаемые несовершеннолетними // Экспресс-информация Академии МВД РФ, № 7, 1991. С. 31-32.

самовольного ухода из дома или воспитательного учреждения. Почти в половине таких случаев подростками были похищены продукты питания, туристские принадлежности, сапоги, телогрейки, посуда и другие предметы, необходимые для жизни вне семьи.²⁵⁵

В ряде исследований установлены статистические закономерности, подтверждающие различные виды связи между потерпевшими и преступниками, которые нужно использовать при выдвигании версий. По данным Л.Л. Каневского, при грабежах и разбойных нападениях, совершенных несовершеннолетними, в 85-90 % случаев потерпевшими являлись лица мужского пола, чаще всего - сверстники преступников. При 46 % убийств, в которых участвовали несовершеннолетние, потерпевшими были знакомые им лица, а три четверти из них совершены подростками в жилище, где проживал преступник или потерпевший либо в непосредственной близости от него.²⁵⁶

Г.И. Фильченков указывает на наличие взаимосвязи между местом жительства подозреваемого и местом завладения имуществом во время совершения квартирных краж, абсолютное большинство которых (до 80 %) совершены подростками по месту их проживания. Подобные закономерности также характерны для грабежей и разбойных нападений. Несколько ниже удельный вес изнасилований, хулиганств и угона автотранспорта без цели хищения, совершенных несовершеннолетними по месту жительства (от 43 до 64 %). При этом удаленность мест совершения преступлений от места жительства возрастает по мере накопления подростками преступного опыта.²⁵⁷

Рассмотренный перечень обстоятельств, подлежащих анализу, не является исчерпывающим. В зависимости от особенностей совершенного преступления особый интерес для разработки версий также могут представлять данные о методах сокрытия следов

²⁵⁵ Фильченков Г.И. Предупреждение и раскрытие групповых преступлений несовершеннолетних: Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД России, 1997. С.85.

²⁵⁶ Каневский Л.Л. Криминалистические проблемы расследования и профилактики преступлений несовершеннолетних. - М.: Юридическая литература, 1982. С.95.

²⁵⁷ Указ. соч. Фильченков Г.И. С.86.

преступления, степени осведомленности участника преступления об объекте посягательства, информация о личных качествах подозреваемого и иные сведения.

В свою очередь, успех расследования уголовных дел о преступлениях несовершеннолетних, во многом зависит от своевременности возбуждения уголовного дела.

Значение этого условия обусловлено необходимостью:

1) быстро реагировать и пресекать преступную деятельность несовершеннолетних, которые, нередко, совершают подряд несколько преступлений под влиянием взрослых подстрекателей или в связи с тем, что ранее совершенные ими преступления не были раскрыты;

2) предупредить создание «иллюзии» безнаказанности за совершенное преступление, как у граждан, так и у несовершеннолетних правонарушителей и других подростков;

3) не допустить «обработку» подростка взрослыми подстрекателями и организаторами для сокрытия следов преступления и их участия;

4) как можно раньше начать положительное воспитательное воздействие на несовершеннолетнего.²⁵⁸

Поводами к возбуждению уголовного дела служат:

1) заявление граждан;

2) явка с повинной;

3) сообщение должностного лица государственного органа или лица, выполняющего управленческие функции в организации;

4) сообщение в средствах массовой информации;

5) непосредственное обнаружение сведений о преступлении должностными лицами и органами, правомочными возбудить уголовное дело (ст. 177 УПК).²⁵⁹

²⁵⁸Соколов СА Процессуальные аспекты уголовного преследования в отношении несовершеннолетних. - Екатеринбург: ЕГУ, 2003. С.56-57.

²⁵⁹Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. -Алматы: НОРМА-К, 2012. С.82.

Основанием же к возбуждению уголовного дела является наличие достаточных данных, указывающих на признаки преступления, при отсутствии обстоятельств, исключающих производство по уголовному делу.

В первичных материалах чаще всего могут быть следующие данные, свидетельствующие о совершении преступлений несовершеннолетними:

- несовершеннолетний подозреваемый задержан на месте преступления, или после его совершения, или явился с повинной;
- потерпевшие или свидетели, не зная преступников, утверждают, что по внешнему виду и поведению они были, видимо, несовершеннолетними;
- потерпевшие или свидетели знают возраст преступников;
- обстановка места происшествия, следы и иные вещественные доказательства свидетельствуют о совершении преступления несовершеннолетними.²⁶⁰

В соответствии с ч. 2 ст. 191 УПК производство предварительного следствия обязательно по всем уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними.

Однако, при наличии признаков преступления, по которому производство предварительного следствия обязательно, орган дознания вправе возбудить уголовное дело и произвести неотложные следственные действия по установлению и закреплению следов преступления:

- осмотр;
- обыск;
- выемка;
- освидетельствование;
- задержание и допрос подозреваемого(ых);
- допрос потерпевших и свидетелей (ч. 1 ст. 200 УПК).

По выполнении неотложных следственных действий, но не позднее пяти суток со дня возбуждения уголовного дела, орган

²⁶⁰ Указ. соч. Каневский Л.Л. С.54.

дознания обязан передать уголовное дело следователю, письменно уведомив об этом прокурора в течение 24-х часов (ч. 2 ст. 200 УПК).

Особое внимание надо обратить на соблюдение, установленных ст. 184 УПК, сроков проверки первичных материалов.

Так, решение по заявлению или сообщению о преступлении должно быть принято не позднее трех суток со дня его поступления, в необходимых случаях для получения дополнительных сведений, истребования документов или иных материалов, проведения осмотра, выемки предметов или документов, имеющих значение для дела, экспертизы этот срок может быть продлен начальником органа дознания, начальником СО до 10-ти суток, а в исключительных случаях - до 2-х месяцев, о чем в течение 3-х суток должен быть уведомлен прокурор.

Указанные сроки предельны и продлению не подлежат. Каждый случай нарушения порядка регистрации и сроков разрешения заявлений (сообщений) о совершенных преступлениях с учетом возможных последствий должен быть поводом для острого реагирования, как со стороны контролирующего (служба собственной безопасности УВД-ДВД и т.д.), так и надзорного органов (прокуратура).

При этом следователь не должен допустить разглашения сведений, ставших ему известными, как в процессе доследственной проверки, так и в ходе производства предварительного следствия (в порядке ст. 205 УПК). Право несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) на конфиденциальность должно соблюдаться на всех этапах уголовного судопроизводства.

В соответствии с п. 8.1 Минимальных стандартных правил ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, право несовершеннолетнего на конфиденциальность должно уважаться на всех этапах, чтобы избежать причинения ему вреда из-за ненужной гласности или из-за ущерба репутации. С учетом сказанного в целях защиты прав и интересов несовершеннолетних ст. 482 УПК ограничивает гласность по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних. Это

требование закона должно соблюдаться на всех стадиях уголовного процесса.

Следует добавить, что результаты современных криминологических исследований свидетельствуют об отрицательном влиянии на несовершеннолетних открытых судебных процессов, о чем свидетельствует концепция стигматизации («клеймения») несовершеннолетнего обвиняемого (подсудимого).²⁶¹

В связи с этим, исходя из конкретной ситуации, может быть наложено ограничение на допуск в судебное заседание всех, помимо родителей либо лиц, их заменяющих, а в необходимых случаях - представителей учреждений, занимающихся несовершеннолетними.

По поступившим заявлениям (сообщениям) о совершенных преступлениях могут быть истребованы необходимые материалы и получены объяснения. При проверке первичного материала конкретизируются обстоятельства исследуемого события (время, место, способ совершения преступления), устанавливаются потерпевший и очевидцы, принимаются меры к пресечению преступления и закреплению его следов.

Если к моменту возбуждения уголовного дела будет выявлен факт несовершеннолетия (малолетства) преступника, важно точно установить его возраст. Обычно трудности не возникают, когда у несовершеннолетнего (малолетнего) есть свидетельство о рождении или удостоверение личности. Если же для выяснения этого вопроса потребуется много времени, то возможно назначение и производство судебно-медицинская экспертизы вплоть до истечения двухмесячного срока рассмотрения материала.

При недостижении возраста, с которого возможна уголовная ответственность, уголовное дело должно быть возбуждено, если

²⁶¹ Криминология // под ред. Дж.Ф. Шепи. перев. с англ. яз. Серия «Мировая юриспруденция». - СПб.: Питер, 2003. С.68 (- 864 е.); Кларк Р. Преступность в США. Замечания по поводу ее природы, причин, предупреждения и контроля // под ред. д.ю.н. Никифорова Б.С. перевод с англ. яз. - М.: Книжная находка. 2002. С.346

имеются данные о причастности к преступлению взрослых или несовершеннолетних, могущих быть субъектами преступления.

В этом случае основаниями для выдвижения такой версии могут быть:

- характер действий возможных преступников (отбор наиболее ценных вещей, значительное количество похищенного и т.д.);
- обнаружение на месте происшествия следов и предметов, заведомо принадлежащих взрослому лицу и т.д.²⁶²

Нередко, при расследовании преступлений, совершенных несовершеннолетними в группе с взрослыми, стоит вопрос о применении ст. 49 УПК. Орган уголовного преследования вправе выделить из уголовного дела в отдельное производство другое уголовное дело в отношении несовершеннолетнего обвиняемого, привлеченного к уголовной ответственности вместе со взрослыми.

Требование закона о выделении в отдельное производство дела в отношении несовершеннолетнего преследует цель ускорить производство по делу несовершеннолетнего, пресечь влияние взрослых соучастников, создать условия для более углубленного выяснения обстоятельств дела, на которые закон предписывает обратить особое внимание.

Вопрос о выделении дела в отдельное производство решается после того, как собраны достаточные данные о том, в каких преступлениях участвовал несовершеннолетний и какова его роль в каждом конкретном случае. Если в группе с взрослыми привлечено к уголовной ответственности несколько несовершеннолетних, то решается вопрос о выделении в отдельное производство дела о каждом из них или о них совместно. На практике, как правило, выделяется в отдельное производство уголовное дело о несовершеннолетнем, участвовавшем лишь в некоторых эпизодах преступной деятельности взрослых или выступавшем в качестве пособника.

²⁶²Малыгин А.В. Доказывание по делам о преступлениях несовершеннолетних. - Саратов: Норма, 2002. С.76

Выделение уголовного дела о несовершеннолетнем в отдельное производство может иметь место тогда, когда это не препятствует всестороннему, полному и объективному расследованию и рассмотрению дела.

Вопрос о наличии или отсутствии условий для выделения уголовного дела в отдельное производство решается следователем с особой тщательностью. В случаях невозможности выделения уголовного дела в отношении несовершеннолетнего в отдельное производство, дело расследуется, а впоследствии рассматривается судом в целом. В этом случае должны быть учтены требования закона в отношении несовершеннолетних.

Круг обстоятельств, подлежащих доказыванию по делам несовершеннолетних, определен ст. 117 УПК. Однако, с учетом специфики субъекта преступления наряду с ними подлежат установлению:

- 1) возраст несовершеннолетнего (число, месяц, год рождения);
- 2) условия жизни и воспитания несовершеннолетнего;
- 3) степень интеллектуального, волевого и психического развития, особенности характера и темперамента, потребности и интересы;
- 4) влияние на несовершеннолетнего взрослых лиц и других несовершеннолетних.

В соответствии с нормативным постановлением Верховного суда Республики Казахстан № 6 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность» от 11.04.2002 года необходимо выяснить такие индивидуально-личностные свойства несовершеннолетнего, как внушаемость, возбудимость, зависимость, склонность к браваде, лидерству, фантазированию и др. В этих целях следует допрашивать лиц, на воспитании которых находится несовершеннолетний, истребовать официальные документы, касающиеся его здоровья и интеллектуального развития, а также исследовать принадлежащие ему личные документы (дневники, записки и т.д.). Все это обеспечит

правильность принятого решения о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности.²⁶³

В свою очередь, П.Д. Биленчук и А.И. Роцин отмечают, что для выяснения условий жизни и воспитания в материалах уголовного дела должны быть собраны данные в отношении:

1) родителей или лиц, заменяющих их - профессия, место работы, образование; моральные качества; отношение друг к другу и детям; выполнение обязанностей по воспитанию детей и др.;

2) материально-бытовых условий семьи, наличия у несовершеннолетнего имущества, заработка, его размера;

3) учебы или работы несовершеннолетнего - где учится, какова его успеваемость, где и в качестве кого работает, отношение к учебе и работе;

4) внимания школы или иного общеобразовательного учреждения к его воспитанию, поддержанию связей с семьей;

5) обстоятельств, свидетельствующих о злостном нарушении родительского долга родителями или лицами, заменяющими их, об угрозе жизни или здоровью детей в данной семье.²⁶⁴

Как нам представляется, для более полного выяснения указанных данных следует привлекать законных представителей несовершеннолетнего (родители и близкие родственники, опекуны и попечители), представителей общественности по месту его учебы и места жительства, комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, а также работников ПДН ГОРРАЙОВД.

В характеристике с места учебы (школа, лицей, колледж и т.д.) должны быть данные:

- о возрасте;
- об условиях семейного воспитания;

²⁶³ Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 6 «О судебной

практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность» от 11.04.2002 года // Казахстанская правда, №111-112, 18.05.2002. С.9.

²⁶⁴ Биленчук П.Д., Роцин А.И. Изучение личности несовершеннолетнего обвиняемого на предварительном следствии. Учебное пособие. - Киев: КВШ МВД СССР им. Ф.Э. Дзержинского, 1991. С. 35

- об отношении к учебе (способности, увлечения, интересы и т.д.);

- о нравственно-психологических качествах несовершеннолетнего и чертах характера;

- не наблюдалось ли со стороны несовершеннолетнего проявлений жестокости и цинизма;

- о применявшихся мерах воспитательного характера;

- о взаимоотношениях в классе и в кругу товарищей;

- о физическом развитии и состоянии здоровья.

В характеристике же с места работы должны быть указаны данные:

- о трудовом стаже;

- о занимаемой должности;

- о среднемесячной зарплате;

- о состоянии трудовой дисциплины;

- о поведении на работе и отношения в коллективе;

- о наличии взысканий и поощрений.

Для выяснения поведения несовершеннолетнего по месту жительства, а также условий его жизни и воспитания характеристика запрашивается из ОДН УВД-ДВД. В ней должны найти отражение данные:

- о поведении несовершеннолетнего;

- о бытовом окружении несовершеннолетнего;

- о составе семьи ребенка;

- об отношении родителей и других членов семьи к воспитанию несовершеннолетнего;

- о жилищных условиях несовершеннолетнего;

- о причинах постановки несовершеннолетнего на профилактический учет в ОВД (полиции);

- какие меры воспитательного воздействия принимались по отношению к несовершеннолетнему;

- обстоятельства, способствовавшие совершению преступления несовершеннолетним и т.п.

К уголовному делу могут быть приобщены материалы из комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, где могут

быть указано, в связи с чем обсуждалось поведение несовершеннолетнего или его родителей и какое решение было принято.

Материалы об асоциальном поведении родителей и других взрослых лиц из бытового окружения несовершеннолетних, которые подавали им отрицательный пример, могут быть получены от участкового инспектора полиции, органа опеки и попечительства, органа здравоохранения, из суда (в связи с рассмотрением дел о мелком хулиганстве, о лишении родительских прав), из ГНД-ГНЦМСК, психо-неврологического и кожно-венерологического диспансеров.

При установлении безнадзорности, отрицательного примера в семье желательно получить характеристику и с места работы родителей, в которой должны быть сведения о нравственном облике родителей, их отношении к работе и к воспитанию детей.

В случае установления факта судимости несовершеннолетнего, или в отношении него было прекращено уголовное дело, или отказано в возбуждении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям, то к уголовному делу, кроме требования КПС и СУ Генеральной прокуратуры Республики Казахстан о судимости, необходимо приобщить копию приговора (постановления об отказе в возбуждении уголовного дела или о его прекращении).

Кроме того, приобщаются копии некоторых документов или выписки из них, дающие полное представление о личности несовершеннолетнего и обстоятельствах, способствовавших совершению преступления (ранее выданные характеристики, протоколы допроса родителей, учителей и т.д.).

К обследованию условий жизни и воспитания несовершеннолетнего могут быть привлечены работники ОДН УВД-ДВД, работники органов опеки и попечительства, органов здравоохранения или специально выделенные общественными организациями, по просьбе следователя, лица.

Несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым) в силу их стремления к самостоятельности, преувеличенного порой мнения о своих способностях, повышенной эмоциональности и

подражательности могут быть присущи такие психические состояния, как:

- безразличие к исходу дела или уверенность в безнаказанности за содеянное (в надежде на прошлые заслуги и на положение родителей);
- состояние конфликтности, вызванное нарушением нормальных взаимоотношений с родителями, учителями, товарищами;
- стремление преувеличить свою роль в содеянном и тем самым отвести подозрение от других;
- убежденность в том, что его правдивые показания соучастники или иные заинтересованные лица могут принять за слабость характера, трусость, подлость;
- слепая преданность подстрекателю или иным лицам, с которыми подросток был связан.²⁶⁵

Эти свойства должны обязательно изучаться, так как именно здесь ключ к эффективному предупреждению и профилактике преступлений несовершеннолетних.

По делам о преступлениях несовершеннолетних следователь обязан принимать меры к установлению точной даты рождения (число, месяц, год рождения) лица, привлекаемого к уголовной ответственности. При этом лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а начиная со следующих суток. Документы о возрасте несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) - это свидетельство о рождении, удостоверение личности или паспорт.

При отсутствии документов, подтверждающих возраст либо при наличии сомнений в достоверности этих документов, необходимо в соответствии с п. 2 ст. 241 УПК назначить постановлением следователя судебно-медицинская экспертиза.

При экспертизе возраста путем антропоскопических (изучения состояния кожи, сроков появления и смены зубов, вторичных половых признаков), антропометрических (измерения

²⁶⁵Кривошеев А.С. Изучение личности обвиняемого в процессе расследования. - М., 1971.- С.17.

морфологических и функциональных признаков человека), рентгенологических (изучения костной системы организма) и других медицинских исследований анализируется комплекс анатомических и физиологических признаков, на основе которых делается вывод о возрасте.

В таких случаях днем рождения считается последний день того года, который назван экспертами. При определении экспертами возраста минимальным и максимальным количеством лет (например, от 14 до 15 лет), следует исходить из предлагаемого экспертизой минимального возраста.

Устанавливается состояние здоровья и общее развитие несовершеннолетнего. Должны выясняться основные черты характера несовершеннолетнего, его интересы, привычки, степень проявления возрастных особенностей психики.

Исследование психического состояния и интеллектуального развития, несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых) важно в связи с тем, что среди несовершеннолетних правонарушителей значительна доля подростков с психическими аномалиями (наследственной отягощенностью). Дефекты в психике несовершеннолетнего могут быть следствием хронической душевной болезни, временного расстройства душевной деятельности, слабоумия или иного болезненного состояния.

Среди психических аномалий у несовершеннолетних наиболее часто встречаются психопатии, которые характеризуются дисгармоничностью, главным образом, эмоционально-волевыми свойствами личности при относительной сохранности интеллекта. Они часто формируются и развиваются под влиянием неправильного воспитания и отрицательного воздействия окружающей среды.

В характере и поведении психопатия проявляется по-разному: повышенной раздражительностью, драчливостью, агрессивностью, физической и психической невыносливостью, повышенной внушаемостью и вместе с тем детским упрямством.

Особую группу составляют несовершеннолетние, характеризующиеся неустойчивостью своих привязанностей и интересов. Они

отличаются большой внушаемостью и легко попадают под отрицательное влияние - вовлекаются в азартные игры, пьянство, употребление наркотиков, проституцию. Как видим, признаки психопатии сходны с признаками социальной запущенности.

У несовершеннолетних иногда обнаруживается такая форма психопатии, как расстройство влечений. Сюда относится стремление к бродяжничеству, поджогам (пиромания), воровству (клептомания) и т.д. Расстройство влечения обычно формируется в течение длительного периода. Большую роль играет окружающая среда, отрицательное влияние взрослых. При выявлении признаков психопатии назначается судебно-психиатрическая экспертиза.

Среди несовершеннолетних правонарушителей встречаются подростки, страдающие одной из форм олигофрении - дебильностью. Такие подростки характеризуются умственным недоразвитием и нарушением эмоционально-волевой сферы. При восприятии они меньше дифференцируют предметы и явления, объем внимания у них узок, отсутствует фантазия и воображение, они внушаемы, плохо усваивают правила и общие понятия, но могут быть упрямы. При выявлении признаков олигофрении назначается судебно-психиатрическая экспертиза, которая решает вопрос о наличии душевного заболевания.

Однако недостаточность их умственной деятельности иногда так незначительна, что не всегда легко отграничить дебилов от людей с низким общим развитием, малым запасом знаний, не обладающих сложными трудовыми навыками. Для выяснения степени умственной отсталости таких несовершеннолетних требуется производство судебно-психологической экспертизы.

Для установления интеллектуального, волевого и психического развития, иных социально-психологических черт личности, особенностей характера и темперамента выясняются поведение несовершеннолетнего, его отношение к родителям, к старшим, к товарищам, участие в жизни коллектива, связи, времяпрепровождение и круг интересов несовершеннолетнего. Для выяснения указанных вопросов может быть назначена

постановлением следователя судебно-психологическая экспертиза (ст. 489 УПК).

Основанием для назначения судебно-психологической экспертизы служит:

- неспособность к усвоению материала в начальный период обучения, в связи с чем несовершеннолетний неоднократно оставался на второй год в школе;
- тяготение к кругу занятий и интересов, присущих несовершеннолетним младшего возраста;
- длительная болезнь, оторвавшая его от школьных занятий на несколько лет, и т.д.

Следует, однако, подчеркнуть, что речь идет не об «обычной» педагогической запущенности, встречающейся достаточно часто в результате воспитания в неблагополучной семье, а о значительном отставании в развитии.

Предметом судебно-психологической экспертизы являются обстоятельства уголовного дела, связанные с установлением:

- индивидуально-психологических особенностей личности подозреваемого (обвиняемого) и их влияния на его поведение во время совершения инкриминируемых ему деяний;
- способности несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) с отставанием в психическом развитии, не связанным с психическим расстройством, в полной мере фактически осознавать характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими.

На разрешение судебно-психологической экспертизы могут быть поставлены следующие вопросы:

- каковы индивидуально-психологические особенности лица?
- имеются ли у лица такие индивидуально-личностные особенности, как (перечисляются интересующие следственные органы особенности личности обвиняемого)?
- могли ли индивидуально-психологические особенности лица оказать существенное влияние на его поведение во время совершения инкриминируемого ему деяния?

- имеется ли у лица отставание в психическом развитии, не связанное с психическим расстройством?

- способно ли лицо с учетом его психического состояния, индивидуально-психологических особенностей и уровня психического развития правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела, и давать о них правильные показания?

Судебно-психологическая экспертиза поручается психологам, работающим в научно-исследовательских институтах, институтах повышения квалификации и высших учебных заведениях, в частности, преподавателям кафедр педагогики и психологии.

При наличии данных, свидетельствующих об умственной отсталости несовершеннолетнего, назначается постановлением следователя комплексная психолого-психиатрическая экспертиза.

Целью её проведения является решение вопроса о наличии или отсутствии у несовершеннолетнего отставания в психическом развитии. Комплексная психолого-психиатрическая экспертиза назначается при решении вопросов, связанных с совокупной компетенцией психиатров и психологов. При этом в обязательном порядке должен быть поставлен вопрос о степени умственной отсталости несовершеннолетнего, интеллектуальное развитие которого не соответствует его возрасту.

В случае отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, на момент совершения преступления небольшой или средней тяжести, если несовершеннолетний не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности.

Предметом комплексной психолого-психиатрической экспертизы являются обстоятельства дела, связанные с установлением:

- психических расстройств и психологических особенностей лица;
- психического состояния лица;
- природы (нозологии), вида и типа психической патологии, ее тяжести (глубины) и личностного выражения;
- соотношения психопатологического и нормально психологического в психике;

- недостаточности в проявлениях компенсации, защиты в процессе нормальной или патологической психической адаптации к требованиям ситуации;

- некоторых устойчивых психологических свойств, личностных черт и динамических состояний психики (в первую очередь - лиц с «пограничными» расстройствами психики);

- вида и глубины ситуационных эмоциональных реакций в конфликтный момент;

- индивидуально-психологических особенностей аномальных или акцентуированных личностей;

- природы и степени отставания в психическом развитии, а также других психических и личностных особенностей, имеющих правовое значение;

- влияния установленных характеристик личности и особенностей психического состояния лица на его возможность отражать окружающее, рефлексировать и регулировать свое юридически значимое поведение в конкретной ситуации.

На разрешение комплексной психолого-психиатрической экспертизы могут быть поставлены следующие вопросы:

- имеет ли лицо индивидуально-психологические особенности (личности) в виде ... (указать, какие именно)?

- могли ли они оказать существенное, ограничивающее осознанность и произвольность инкриминируемых действий, влияние на поведение лица в конкретной ситуации?

- находилось ли лицо в момент совершения инкриминируемого ему деяния в состоянии аффекта или ином эмоциональном состоянии, связанном с конфликтной ситуацией, которое могло существенно повлиять на его сознание и действия?

- имеются ли у лица аномалии в психическом развитии, если да, то в чем они выражаются и с чем связаны? Могло ли оно вследствие этого в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий или в полной мере руководить ими с учетом конкретной ситуации?

- могло ли лицо с учетом его актуального психического состояния, индивидуально-психологических свойств и особенностей (уровня) психического развития в конкретных условиях правильно воспринимать имеющие значение для дела обстоятельства (указать, какие) и давать о них правильные показания?

Если назначается комплексная психолого-психиатрическая экспертиза, ее производство поручается судебно-психиатрическому экспертному учреждению (прим. авт. - психо-неврологический диспансер). В этом случае в состав экспертов включается и психолог данного экспертного учреждения или эксперт-психиатр, имеющий специальную подготовку в области детской и подростковой психологии.

В порядке подготовки к назначению судебно-психологической (или комплексной психолого-психиатрической) экспертизы необходимо:

а) запросить из поликлиники (больницы, диспансера) документы о психическом развитии несовершеннолетнего, перенесенных заболеваний и состоянии его здоровья либо произвести осмотр и изъятие необходимых документов;

б) у родителей и воспитателей дошкольных учреждений выяснить, с какого возраста он начал ходить и говорить, особенности поведения, любимые занятия и игры, когда начал читать и писать;

в) путем допроса родителей и учителей получить сведения о школьном периоде жизни несовершеннолетнего (учебе, поведении, отношении с учащимися и т.д.);

г) выяснить условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, его характер, потребности и интересы, ближайшее окружение;

д) получить сведения о родителях и об их отношении к воспитанию детей.

Все эти материалы вместе с уголовным делом направляются экспертам.

Согласно диспозиции ст. 18 УК лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, не освобождается от уголовной ответственности. В свою очередь, ст.

54 УК относит совершение преступления в состоянии алкогольного, наркотического или токсикоманического опьянения к обстоятельствам, отягчающим уголовную ответственность и наказание. Суд вправе, в зависимости от характера преступления, не признавать это обстоятельство отягчающим.²⁶⁶

При наличии данных, свидетельствующих о признаках психической или физической зависимости несовершеннолетнего вследствие употребления алкогольных напитков (наркотических средств, психотропных веществ и т.д.) постановлением следователя назначается судебно-наркологическая экспертиза.

Целью её проведения является решение вопроса о наличии или отсутствии у несовершеннолетнего зависимости от немедицинского приема наркотиков и психотропных веществ, а также систематического употребления алкогольных напитков.

Судебно-наркологическая экспертиза назначается при решении вопросов, связанных с компетенцией наркологов. При этом в обязательном порядке должен быть поставлен вопрос о степени вменяемости несовершеннолетнего, его адекватной реакции в момент совершения преступления, т.е. мог ли он в состоянии наркотического, алкогольного и иной степени опьянения (к примеру, токсикоманического) полностью осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), предвидеть их последствия, либо руководить ими.

Предметом судебно-наркологической экспертизы являются обстоятельства дела, связанные с установлением:

- психических расстройств и психологических особенностей лица, связанных с систематическим употреблением алкогольных напитков, немедицинским приемом наркотических средств и т.д.;
- психического состояния лица в момент и после приема алкогольных напитков, наркотических средств и т.д.;
- некоторых устойчивых психологических свойств, личностных черт и динамических состояний психики;

²⁶⁶ Уголовный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012. С. 8, С. 19.

- вида и глубины ситуационных эмоциональных реакций в конкретный момент;
- индивидуально-психологических особенностей аномальных или акцентуированных личностей;
- влияния установленных характеристик личности и особенностей психического состояния лица на его возможность отражать окружающее, рефлексировать и регулировать свое юридически значимое поведение в конкретной ситуации.

На разрешение судебно-наркологической экспертизы могут быть поставлены следующие вопросы:

- страдает ли подозреваемый (обвиняемый) алкоголизмом (наркоманией, токсикоманией)?

- если да, то нуждается ли он в принудительном лечении? Не противопоказано ли ему данное лечение?

- мог ли несовершеннолетний в состоянии наркотического, алкогольного и иной степени опьянения (к примеру, токсикоманического) полностью осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), предвидеть их последствия, либо руководить ими?

- какие наркотики (прим. авт. - медицинские препараты, одурманивающие вещества и т.д.), каким способом принимает подозреваемый (обвиняемый)? Ответ на этот вопрос возможен в случае обнаружения во время проведения судебно-наркологической экспертизы на теле подозреваемого (обвиняемого) следов внутривенных инъекций (прим. авт. - «дорожек»)²⁶⁷

Производство судебно-наркологической экспертизы поручается судебно-наркологическому экспертному учреждению (прим. авт. - ГНД, ГНЦМСК). В этом случае в состав экспертов включаются врачи-наркологи данных учреждений.

В порядке подготовки к назначению судебно-наркологической экспертизы следователю необходимо:

²⁶⁷ Руководство по расследованию преступлений. Учебное пособие // рук. авт. колл. д.ю.н. Гриненко А.В. - М.: НОРМА-ИНФРА, 2002. С.644-645.

а) запросить из ГНД и ГНЦМСК данные о постановке на учет подозреваемого (обвиняемого);

б) в случае отсутствия таких данных, запросить из больницы скорой медицинской помощи сведения о доставке данного лица в связи с оказанием экстренной медицинской помощи при передозировке наркотиков, психотропных веществ и т.д.;

в) у родителей и педагогов общеобразовательных учреждений выяснить, с какого возраста он уличен в употреблении алкогольных напитков, наркотиков и т.д., особенности поведения при этом;

г) получить сведения о родителях и об их отношении к воспитанию детей (прим. авт. - наличие порочной практики семейного алкоголизма).

Все эти материалы вместе с уголовным делом направляются экспертам.

Чтобы обеспечить права несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) при назначении экспертизы, необходимо присутствие при объявлении постановления и предъявлении материалов экспертизы защитника или законного представителя. Присутствие этих лиц необходимо и при изъятии у несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого) образцов для сравнительного исследования.

При выяснении вопроса о влиянии на несовершеннолетнего взрослых лиц и других несовершеннолетних, особое внимание должно быть уделено установлению источника возникновения у подростка антиобщественных взглядов и привычек, обстоятельствам, которые привели к формированию преступного умысла или создали благоприятную обстановку для подготовки и совершения преступления.

Различные этапы злоупотребления алкоголем и наркотиками обуславливают различное состояние и степень общественной опасности. Вовлечение несовершеннолетнего в асоциальную среду осуществляется путём привития ему пагубного пристрастия к алкогольным напиткам и наркотикам, тем самым, вызывая у него физическую и психическую зависимость от них. Такого рода саморазрушение наносит, нередко, невосполнимый ущерб здоровью

и жизни несовершеннолетнего, а также его близким, ставя под угрозу его будущее. В своих исследованиях А.Н. Ли отмечает, что «одним из основных криминогенных обстоятельств, влияющих на преступность среди учащихся средних школ, является наркомания, токсикомания и алкоголизм».²⁶⁸

Несмотря на относительную стабилизацию количества преступлений, совершенных несовершеннолетними в состоянии алкогольного или иного опьянения, МВД Республики Казахстан обеспокоено распространением употребления алкогольных напитков и наркотиков в молодежной среде.

Так, из 70297 несовершеннолетних (2009 год), доставленных в ОВД за совершение административных правонарушений, 23503 человека (33,4 %) было уличено в распитии алкогольных напитков, а 227 человек (0,3 %) в незаконном обращении с наркотическими средствами без цели сбыта.²⁶⁹

Если зависимого от алкоголя и наркотиков взрослого человека можно направить на принудительное лечение в специализированные лечебно-профилактические учреждения, то несовершеннолетнего нет, потому как в законодательстве по этому поводу ничего не написано. Случается, что к моменту достижения совершеннолетия молодые люди уже становятся алкоголиками или наркоманами.

Существует тенденция к формированию среди несовершеннолетних «пивного» алкоголизма. Необходимой и своевременной является инициатива МВД Республики Казахстан о введении запрета на распитие алкогольных напитков (в т.ч. и пива) в общественных местах, а также введение запрета на продажу алкогольных напитков лицам, не достигшим возраста 21 года.

В такой ситуации необходимо рассмотреть положительный опыт российских коллег посредством создания в крупных городах страны

²⁶⁸ Ли А.Н. Проблемы предупреждения преступности учащихся общеобразовательных школ Республики Казахстан. Автореферат, дисс. на соиск... к.ю.н. - Алматы, 2000. С.21.

²⁶⁹ Сведения о результатах деятельности подразделений по делам несовершеннолетних (2000-2011 годы) // КАП МВД Республики Казахстан. - Астана;

(г. Астана, г. Алматы, г. Караганда, г. Шымкент, г. Усть-Каменогорск), а в последующем во всех областных центрах детских медицинских вырезвителей (возраст доставляемых 14-17 лет). Надлежит законодательно определить порядок и процедуру медицинского освидетельствования несовершеннолетнего на предмет установления степени опьянения и постановки на учет в ГНД-ГНЦМСК. Документ, наглядно подтверждающий состояние алкогольного или иного опьянения у несовершеннолетнего, позволит доказать факт совершения им правонарушения (преступления) при отягчающих обстоятельствах.

Отдельной злободневной темой является вопрос создания специальных лечебно-профилактических учреждений для лечения малолетних и несовершеннолетних пациентов (алкоголики, наркоманы и токсикоманы).

При производстве по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних, надлежит выявлять причины и условия, способствовавшие совершению уголовных деяний, реагировать на недостатки и упущения в их воспитании, в осуществлении административными органами и должностными лицами контроля за поведением несовершеннолетних правонарушителей, а также на допущенные в ходе судопроизводства нарушения законности и выносить по таким фактам постановления.

Контрольные вопросы:

1. Перечислите особенности возбуждения дел о преступлениях несовершеннолетних?
2. Поводы и основания для возбуждения уголовного дела?
3. Обязательность производства предварительного следствия по делам о преступлениях несовершеннолетних?
4. Обстоятельства, подлежащие доказыванию по делам о преступлениях несовершеннолетних?
5. Особенности выделения уголовных дел в отношении несовершеннолетних?
6. Какие данные включает в себя точный возраст несовершеннолетнего?
7. В каких случаях проводится комплексная психолого-психиатрическая и судебно-психологическая экспертиза несовершеннолетних?

8. Что является предметом комплексной психолого-психиатрической экспертизы?

9. Что является предметом судебно-психологической экспертизы?

Ю.Какие вопросы разрешает судебно-медицинская экспертиза по отношению к несовершеннолетним?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012.-144 с.

2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012.

3. Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. - 624 с.

4. Биленчук П.Д., Роцин А.И. Изучение личности несовершеннолетнего обвиняемого на предварительном следствии. Учебное пособие. - Киев: КВШ МВД СССР им. Ф.Э. Дзержинского, 1991. - 344 с.

5. Галаган В.И., Лукьянчиков Е.Д. Получение информации о психологических и физических свойствах несовершеннолетнего в процессе осмотра места происшествия // Проблемы оперативно-розыскной психологии: Межвузовский сб. научных трудов. - Киев: КВШ МВД СССР, 1991. - 221 с.

6. Каневский Л.Л. Криминалистические проблемы расследования и профилактики преступлений несовершеннолетних, - М.: Юридическая литература, 1982,-223 с.

7. Криминология // под ред. Дж.Ф. Шели. перев. с англ.яз. Серия «Мировая юриспруденция». - Спб.: Питер, 2003. - 864 с.

8. Кларк Р. Преступность в США. Замечания по поводу ее природы, причин, предупреждения и контроля // под ред. д.ю.н. Никифорова Б.С. перевод с англ.яз. - М.: Книжная находка. 2002. - 480 с.

9. Кривошеев А.С. Изучение личности обвиняемого в процессе расследования. - М., 1971. - 199 с,

Ю.Малыгин А.В. Доказывание по делам о преступлениях несовершеннолетних. - Саратов: Норма, 2002. - 143 с.

11. Руководство по расследованию преступлений. Учебное пособие // рук. авт. колл. д.ю.н. Гриненко А.В. - М.: НОРМА-ИНФРА, 2002. - 768 с.

12.Соколов С.А. Процессуальные аспекты уголовного преследования в отношении несовершеннолетних. - Екатеринбург: ЕГУ, 2003. - 207 с.

13.Фильченков Г.И. Предупреждение и раскрытие групповых преступлений несовершеннолетних: Учебное пособие. - М.: ВНИИ МВД России, 1997. - 148 с.

3.2. Вопросы применения уголовно-процессуальных мер принуждения в отношении несовершеннолетних.

Задержание подозреваемого в совершении преступления - мера процессуального принуждения, применяемая с целью выяснения его причастности к преступлению и разрешения вопроса о применении к нему меры пресечения в виде ареста (ст. 132 УПК).

Задержание может применяться к несовершеннолетнему лишь в исключительных случаях при совершении им тяжкого или особо тяжкого преступления.

Орган, осуществляющий уголовное преследование, вправе задержать лицо, подозреваемое в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии одного из следующих оснований:

- 1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения;
- 2) когда очевидцы, в том числе потерпевшие, прямо укажут на данное лицо, как на совершившее преступление либо задержат это лицо в порядке, предусмотренном ст. 133 УПК;
- 3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления;
- 4) когда в полученных в соответствии с законом материалах оперативно-розыскной деятельности в отношении лица имеются достоверные данные о совершенном преступлении или готовящемся им тяжком или особо тяжком преступлении.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано лишь в том случае, если это лицо пыталось скрыться либо когда оно не имеет постоянного места жительства, или не установлена личность подозреваемого.

В течение 72-х часов с момента задержания в отношении подозреваемого должна быть избрана мера пресечения в виде ареста, или он подлежит освобождению (за исключением положений ст. 142 УПК). В срок не более 3-х часов с момента фактического задержания следователь (дознататель) составляет протокол, в

котором указываются основания и мотив, место и время задержания (с указанием часа и минут), результаты личного обыска, также время составления протокола. Протокол объявляется задержанному, и при этом ему разъясняются его права, как подозреваемого (ст. 68 УПК), в т.ч. право пригласить защитника и давать показания в его присутствии, что отмечается в протоколе.

О произведенном задержании письменно уведомляется прокурор в течение 12-ти часов с момента составления протокола задержания.

О задержании подозреваемого и месте его нахождения следователь (дознатель) обязаны в течение 12-ти часов уведомить кого-либо из совершеннолетних членов его семьи, а при отсутствии их - других родственников или близких лиц или предоставить возможность такого уведомления самому подозреваемому.

В соответствии с международными стандартами, действующим законодательством и ведомственными актами МВД Республики Казахстан задержанные и следственно-арестованные из числа несовершеннолетних содержатся отдельно от взрослых, при этом режим содержания в сравнении с условиями для взрослых более легок.

Так, в соответствии со ст. 30 Закона Республики Казахстан № 353-1 «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 30.03.1999 года, несовершеннолетним подозреваемым и обвиняемым создаются улучшенные материально-бытовые условия и устанавливаются повышенные нормы питания, определяемые Правительством Республики Казахстан.

В свою очередь, ст. 32 данного Закона определяет, что при размещении подозреваемых и обвиняемых, а также осужденных в камерах обязательно соблюдение отдельного содержания несовершеннолетних и взрослых, за исключением случаев, когда для профилактики правонарушений в камерах, где содержатся несовершеннолетние, необходимо содержание положительно

характеризующихся взрослых, впервые привлекаемых к уголовной ответственности.²⁷⁰

Особой строкой отметим практику применений мер уголовного пресечения, являющихся одними из способов позитивного влияния на преступность несовершеннолетних. Данные меры применяются с целью недопущения дальнейшей противоправной деятельности преступника, пресечения уклонения подозреваемого (обвиняемого) от суда и следствия, а также пресечения возможного давления подследственного на ход расследования и установления объективной истины по делу.

Существующая система мер уголовного пресечения включает различные по своему характеру виды. Лицо, подвергаясь данным мерам, полностью (арест) либо частично ограничивается в свободе действий (домашний арест, подписка о невыезде и надлежащем поведении и т.д.). Именно в силу данного обстоятельства указанные меры могут использоваться лишь при явной необходимости, строго по указанным в законе основаниям и с соблюдением норм процессуального порядка.²⁷¹ Сказанное приобретает особую значимость, когда такими лицами оказываются несовершеннолетние.

Согласно ст. 140 УПК и ст. 491 УПК в отношении несовершеннолетних применяются такие меры пресечения, как:

- подписка о невыезде и надлежащем поведении (ст. 144 УПК);
- личное поручительство (ст. 145 УПК);
- отдача несовершеннолетнего под присмотр (ст. 147 УПК);
- залог (ст. 148 УПК);
- домашний арест (ст. 149 УПК);
- арест (ст. 150 УПК).

При решении вопроса о применении меры пресечения в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого в

²⁷⁰ Закон Республики Казахстан № 353-1 «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 30.03.1999 года. - Астана.

²⁷¹Ахпанов А.Н., Насыров Г.Х. Арест в качестве меры пресечения: проблемы судебного контроля и санкционирования. - Алматы, 2005. С.56.

каждом случае должна обсуждаться возможность избрания такой меры, как передача несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого под присмотр в порядке, предусмотренном ст. 147 УПК (ч. 2 ст. 491 УПК Республики Казахстан).

Наши исследования показывают, что в отношении несовершеннолетних органами предварительного следствия, преимущественно, применяются лишь две меры пресечения - арест (37-38 %), подписка о невыезде и надлежащем поведении (49-50 %).

В количественном значении практика применения ареста в отношении несовершеннолетних за последние четырнадцать лет существенно не изменилась.

Так, численность следственно-арестованных из числа несовершеннолетних снизилась лишь с 533 человек (1998 год) до 257 человек (2011 год).²⁷²

Арест, как мера пресечения, может применяться к несовершеннолетнему при наличии следующих оснований:

1) он не имеет постоянного места жительства на территории Республики Казахстан;

2) не установлена его личность;

3) им нарушена ранее избранная мера пресечения;

4) он пытался скрыться или скрылся от органов уголовного преследования или суда;

5) он обвиняется либо подозревается в совершении преступления в составе организованной группы или преступного сообщества;

6) он имеет судимость за ранее совершенное тяжкое или особо тяжкое преступление (ч. 1 ст. 150 УПК).

На основании мотивированного постановления о возбуждении перед судом ходатайства о санкционировании ареста, вынесенного следователем, данная мера пресечения может применяться в

²⁷²Сведения о количестве несовершеннолетних, содержащихся в следственных изоляторах (1998-2003 годы) // Управление специальных учреждений и конвоирования МВД Республики Казахстан. - Астана; Сведения о количестве несовершеннолетних следственно-арестованных, содержащихся в следственных изоляторах (2004-2011 годы) // КУИС МВД Республики Казахстан. - Астана.

отношении несовершеннолетнего лишь в исключительных случаях и только по решению суда при совершении подростком тяжкого или особо тяжкого преступления.

Срок содержания несовершеннолетнего под стражей на стадии предварительного расследования, установленный ст. 153 УПК, может быть продлен на срок не более чем до шести месяцев.

Об аресте или продлении срока содержания под стражей немедленно ставятся в известность родители несовершеннолетнего или другие его законные представители (опекуны или попечители, педагоги), а при их отсутствии - близкие родственники (полнородные и неполнородные братья и сестры, дедушка, бабушка).

Принимая во внимание исключительность ареста, как меры пресечения в отношении несовершеннолетних, Верховный суд Республики Казахстан в п. 7) нормативного постановления № 4 «О судебной защите прав, свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве от 25.06.2010 года (с изменениями и дополнениями от 21.04.2011 года) разъясняет, что «...необходимо строго соблюдать требования части второй вышеуказанной статьи (прим. авт. - ст. 491 УПК) о том, что до избрания меры пресечения в виде ареста, обсудить возможность определения такой меры, как передача несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого под присмотр в порядке, предусмотренном статьей 147 УПК».²⁷³

Как показывает следственно-судебная практика, полностью отказаться от применения ареста невозможно, а в некоторых случаях может стать преждевременным. Нередко, руками несовершеннолетних совершаются тяжкие и особо тяжкие преступления, сопряженные с особой жестокостью и цинизмом. Но при этом мы должны понимать тот факт, что принудительная изоляция несовершеннолетнего в условиях следственного изолятора может негативно повлиять на процесс его последующей социальной реабилитации. Ассоциации мер уголовного принуждения

²⁷³ Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 4 «О судебной защите прав, свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве от 25.06.2010 года. - Астана

и наказания с репрессиями и морально-психологическим прессингом до сих пор в обществе не изжиты, а наоборот, все еще более усугубляются.

Есть вероятность того, что, даже в условиях краткосрочного пребывания и возможного контакта в пределах следственного изолятора, больше половины несовершеннолетних правонарушителей, относящихся к категории наиболее опасных, будут оказывать разлагающее влияние на остальную, относительно положительную и нейтральную массу следственно-арестованных из числа своих ровесников. Данные отрицательные элементы будут склонять своих менее опасных ровесников к нарушению режима и порядка, вовлекая их в последующую антиобщественную деятельность. Практика показывает, что основной контингент воспитанников колоний, активно поддерживающих традиции «уголовного» мира, составляют те несовершеннолетние, кто по приговору суда был ранее этапирован из следственного изолятора.

Домашний арест применяется к подозреваемому (обвиняемому) по решению суда в порядке ст. 150 УПК при наличии условий, позволяющих избрать меру пресечения в виде ареста, но когда полная изоляция лица не вызывается необходимостью или нецелесообразна с учетом возраста, с состояния здоровья, семейного положения и др. обстоятельств.

Арестованному могут быть запрещены общение с определенными лицами, получение и отправление корреспонденции, ведение переговоров с использованием любых средств связи, а также установлены ограничения выхода из жилища. Место жительства арестованного может охраняться. За его поведением при необходимости устанавливается надзор.

Срок домашнего ареста, порядок его продления и обжалования определяется правилами, установленными ст. 110 УПК и ст. 153 УПК.

Будучи в целом эффективной мерой пресечения в отношении взрослых, подписка о невыезде и надлежащем поведении менее эффективна в отношении несовершеннолетних. В силу своих возрастных особенностей, большой коммуникабельности и свободы

личного времени несовершеннолетний не осознает должным образом правовые ограничения, имеющие место при применении данной меры пресечения.

Необходимые условия режима поведения несовершеннолетнего могут быть достигнуты лишь при строгом контроле со стороны взрослых. Вот почему в отношении несовершеннолетних более эффективным является **отдача их под присмотр родителей, опекунов (попечителей) или помещение в специальное детское учреждение**, в отношении учащихся - **личное поручительство**.

Специфической мерой пресечения, применяемой исключительно в отношении несовершеннолетних, является **отдача под присмотр родителей, опекунов (попечителей)**. Закон обязывает орган, ведущий процесс, при решении вопроса об избрании меры пресечения в отношении несовершеннолетнего обсуждать вопрос о ее применении. Несовершеннолетние могут быть переданы под присмотр родителей, опекунов, попечителей или других лиц, заслуживающих доверия, а те из них, которые воспитываются в закрытых детских учреждениях (школа-интернат, детский дом) - под надзор администрации этих учреждений.

Избрание этой меры пресечения рассматривается, как средство не только для достижения узкоспециальных целей, но и для временной воспитательной меры в период расследования по уголовному делу. Для решения вопроса о передаче под присмотр лицо, ведущее уголовный процесс, должно получить письменное заявление родителей, опекунов или попечителей с просьбой передать несовершеннолетнего под их присмотр. От руководителей закрытых детских учреждений согласия не требуется, они не вправе отказаться от соответствующего поручения.

Отдача несовершеннолетнего под присмотр оформляется постановлением. При передаче под присмотр родители, опекуны (попечители), представители администрации закрытых детских учреждений ставятся в известность о характере преступления, в котором подозревается (обвиняется) несовершеннолетний, и об их ответственности в случае нарушения принятых на себя обязанностей по присмотру, а также обеспечения явки

подозреваемого (обвиняемого) в органы, ведущие уголовный процесс. Если родители, опекуны (попечители) не в состоянии выполнить свои обязанности по обеспечению явки подозреваемого (обвиняемого) к следователю или в суд, из-за болезни, занятости, плохих взаимоотношений с несовершеннолетним, то они вправе отказаться от принятого на себя обязательства.

В случае, если подозреваемый (обвиняемый) несовершеннолетний совершил преступление либо скрылся от органов уголовного преследования, лица, которым несовершеннолетний был отдан под присмотр, привлекаются к административной ответственности (ст. 519 КоАП) и могут быть подвергнуты штрафу.

В случаях, когда несовершеннолетний по условиям жизни и воспитания не может быть оставлен по прежнему месту жительства, он по постановлению следователя, санкционированного прокурором, или по постановлению суда может быть помещен в специальное детское учреждение (прим. авт. - ЦВИАРН). В этих случаях несовершеннолетние содержатся отдельно от несовершеннолетних, находящихся в указанном детском учреждении по иным основаниям (прим. авт. - данное положение действовало до января 2011 года).

В соответствии с п. 3 Указа Президента Республики Казахстан № 1039 «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» от 17.08.2010 года, ЦВИАРН ДВД областей (г. Астаны и г. Алматы) были реорганизованы и переданы из МВД в ведомственное подчинение МОН Республики Казахстан с преобразованием в Центры адаптации несовершеннолетних.²⁷⁴

Ранее ЦВИАРН ДВД областей (г. Астаны и г. Алматы) обеспечивали прием и временное содержание несовершеннолетних:

1) совершившие общественно опасные деяния до достижения возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

²⁷⁴ Указ Президента Республики Казахстан № 1039 «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» от 17.08.2010 года. - Астана.

2) обвиняемые в совершении преступлений в случаях, когда по условиям жизни и воспитания невозможно дальнейшее их проживание по прежнему месту жительства:

3) направляемые в специальные организации образования и организации образования с особым режимом содержания;

4) безнадзорные (безнадзорный - несовершеннолетний, контроль за поведением которого отсутствует вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей по его воспитанию, обучению и (или) содержанию со стороны родителей или законных их представителей, а также педагогов, воспитателей и других работников учебного, воспитательного и иного учреждения, обязанного осуществлять надзор за несовершеннолетними, либо вследствие самовольного ухода его из дома или организаций, осуществляющих функции по защите прав ребенка) и беспризорный (безнадзорный, не имеющий места проживания), в возрасте от 3-х до 18-ти лет для установления родителей или других законных представителей;

5) оставшиеся без попечения родителей или лиц, их заменяющих, в случае невозможности их своевременного устройства, а также отобранные при непосредственной угрозе их жизни или здоровью органом опеки и попечительства от родителей (одного из них) или от других лиц, на попечении которых они находятся.²⁷⁵

Сейчас же, согласно п. 8 «Правил содержания несовершеннолетних в Центрах адаптации несовершеннолетних», в данное учреждение принимаются:

1) безнадзорные и беспризорные дети для установления их родителей или других законных представителей;

2) дети, оставшиеся без попечения родителей или лиц их заменяющих, в случае невозможности их своевременного устройства, а также отобранные при непосредственной угрозе их

²⁷⁵ Положения о Центрах временной изоляции, адаптации и реабилитации несовершеннолетних // приказ № 708 МВД Республики Казахстан от 25.12.2004 года. - Астана.

жизни и здоровью органами опеки и попечительства от родителей (одного из них) или других лиц, на попечении которых они находились;

3) несовершеннолетние, направляемые в специальные организации образования.²⁷⁶

Избрание меры пресечения в виде **личного поручительства** допустимо лишь по письменному ходатайству поручителей и с согласия подозреваемого (обвиняемого). Поручитель возлагает на себя обязательства по обеспечению надлежащего поведения несовершеннолетнего и его явку по вызову в органы уголовного преследования. Число поручителей не может быть менее двух.

Поручителю должна быть разъяснена сущность обвинения лица, в отношении которого он дает поручительство, ответственность поручителя, состоящая в наложении на него денежного взыскания в случае совершения несовершеннолетним вновь преступления. Лицо может в любой момент отказаться от своих обязанностей.

В случае совершения несовершеннолетним вновь преступления, на каждого из поручителей может быть возложено денежное взыскание в размере 100 МРП в порядке, предусмотренного ст. 160 УПК.

Между тем на практике вышеперечисленные меры пресечения пока не нашли широкого применения. Причиной единичного применения меры пресечения в виде отдачи под присмотр родителей, домашний арест или личное поручительство являются сами «неблагополучные» семьи несовершеннолетних преступников. В таких семьях «процветает» алкоголизм, скандалы и драки, имеют место случаи физического и сексуального притеснения родителями детей. Практика показывает, что, нередко, несовершеннолетние совершают преступления не по собственному желанию, а по воле родителей. Поэтому при решении вопроса о применении той или иной меры пресечения необходимо полно изучить характер преступления, степень его общественной опасности, личность

²⁷⁶ Правила содержания несовершеннолетних в Центрах адаптации несовершеннолетних // приказ № 1 МОН Республики Казахстан от 10.01.2001 года. - Астана.

подростка-преступника, род занятий, возраст, состояние здоровья, наличие и состав семьи.

Отметим о малой практике применения такой меры пресечения, как залог.

Как следует из ст. 148 УПК, залог состоит в деньгах, вносимых самим подозреваемым (обвиняемым) либо другим физическим или юридическим лицом в депозит суда в обеспечение выполнения подозреваемым (обвиняемым) обязанностей по явке в органы дознания, следствия или в суд по их вызову. В качестве залога могут быть приняты с разрешения прокурора или суда другие ценности и недвижимое имущество.

Сумма залога определяется лицом, избирающим эту меру пресечения, с учетом тяжести обвинения, личности подозреваемого (обвиняемого) и имущественного положения залогодателя.

Залог применяется только с санкции прокурора либо по решению суда.

Размер залога не может быть меньше (по состоянию на 01.01.2012 года размер 1 МРП составляет 1618 тенге):

- стократного размера МРП - при обвинении в совершении преступления небольшой тяжести (161 тыс. 800 тенге);
- трехсоткратного размера МРП - при обвинении в совершении неосторожного преступления средней тяжести (485 тыс. 400 тенге);
- пятисоткратного размера МРП - при обвинении в совершении умышленного преступления средней тяжести (809 тыс. 000 тенге);
- тысячекратного размера МРП - при обвинении в совершении тяжкого преступления. (1 млн. 618 тыс. тенге).

Практика показывает, что основная масса подсудимых из числа несовершеннолетних растет в «неблагополучных» семьях, члены которых постоянно испытывают материальные затруднения, находясь за гранью бедности и нищеты. Это и объясняет тот факт, что семьи не в силах внести залог за своих детей-правонарушителей, совершающих, как правило, средней тяжести и тяжкие преступления. И поэтому следователи вынуждены принимать решение об избрании ареста или подписки о невыезде в качестве мер пресечений.

Контрольные вопросы:

1. Уголовно-процессуальные меры принуждения?
2. Меры пресечения в уголовном процессе Республики Казахстан?
3. Какие меры пресечения применяются в отношении несовершеннолетних?
4. Какие условия и обстоятельства учитываются при избрании той или иной меры пресечения?
5. Меры пресечения без временной изоляции обвиняемого?
6. В каких случаях в отношении несовершеннолетних может быть избрана мера пресечения арест?
7. В каких учреждениях содержатся несовершеннолетние, задержанные в порядке ст. 132 УПК?
8. В каких учреждениях содержатся несовершеннолетние, в отношении которых была избрана мера пресечения «арест»?
9. Условия содержания следственно-арестованных из числа несовершеннолетних?
10. Роль законного представителя и близких родственников (опекунов, попечителей) при избрании меры пресечения в виде личного поручительства?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. Учебно-практическое пособие. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
2. Закон Республики Казахстан № 353-1 «О порядке и условиях содержания под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» от 30.03.1999 года.-Астана.
3. Указ Президента Республики Казахстан № 1039 «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» от 17.08.2010 года. - Астана.
4. Положения о Центрах временной изоляции, адаптации и реабилитации несовершеннолетних // приказ № 708 МВД Республики Казахстан от 25.12.2004 года. - Астана.
5. Правила содержания несовершеннолетних в Центрах адаптации несовершеннолетних // приказ № 1 МОН Республики Казахстан от 10.01.2001 года. - Астана.
6. Ахпанов А.Н., Насыров Г.Х. Арест в качестве меры пресечения: проблемы судебного контроля и санкционирования. - Алматы, 2005. - 223 с.
7. Журсимбаев С.К. Обеспечение прокурором прав личности на предварительном следствии. Монография. - Алматы: РИО ВАК РК, 2000. - 176 с.

3.3. Особенности производства допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого).

Общие условия допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого (обвиняемого).

В соответствии со ст. 484 УПК несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) вызывается к следователю через его родителей или других законных представителей, при их отсутствии - через органы опеки и попечительства. В свою очередь, несовершеннолетний, содержащийся в специальном детском учреждении либо под стражей, - через администрацию мест его содержания (СИЗО, ИВС).

Повестка о вызове несовершеннолетнего адресуется родителям или лицу, осуществляющему функции законного представителя, а при их отсутствии - представителям органов опеки и попечительства. Время вызова должно избираться с таким расчетом, чтобы исключить возможность встречи и общения с другими подозреваемыми (обвиняемыми), а также потерпевшими и свидетелями.

Повестка законному представителю несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), кроме общих сведений, должна содержать указание на обязанность законного представителя обеспечить явку вызываемого. Этой же повесткой может быть вызван и сам законный представитель. В случаях, когда вызов несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) через законного представителя может помешать установлению истины, а также когда необходима немедленная явка несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), последний может быть вызван через посыльного, телефонограммой.²⁷⁷

Администрация учреждения (специального детского учреждения)^А, в котором содержится несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый), обязана доставить это лицо по требованию следователя в указанное в требовании место. В случаях

²⁷⁷ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная ча

Комментарий - Алматы: Жеты-жаргы, 2003.С.560.

невозможности доставки подозреваемого (обвиняемого) в указанное время и указанное место, администрация учреждения обязана заблаговременно сообщить лицу, направившему требование о доставке, о причинах, препятствующих доставке.

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) проводится в порядке, предусмотренном ст.ст. 216-217 УПК, в присутствии защитника и законного представителя.

Заметим, что участие защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних в соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 71 УПК и ч. 2 ст. 486 УПК обязательно на всех стадиях судопроизводства, начиная с момента задержания либо ареста несовершеннолетнего, либо с момента первого допроса в качестве подозреваемого или обвиняемого.²⁷⁸

Данное требование нашло свое законодательное отражение в Конвенции ООН «О правах ребенка» от 20.11.1989 года, где указано, чтобы «...каждый лишенный свободы ребенок имел право на незамедлительный доступ к правовой и другой соответствующей помощи» (ст. 37).²⁷⁹

Аналогичное условие заложено в ч. 3 ст. 13 Конституции Республики Казахстан и ст. 28 УПК, которые указывают, что во всех случаях органы уголовного преследования должны обеспечить право несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) на получение квалифицированной юридической помощи.

В качестве защитника по уголовному делу могут быть допущены адвокат и лица, указанные в ч. 2 ст. 70 УПК Республики Казахстан, которые могут участвовать в деле в качестве защитников только наряду с профессиональным адвокатом²⁸⁰.

²⁷⁸Ахпанов А.Н., Кусаинов Ш.К. Привлечение в качестве обвиняемого в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан. - Караганды, 2005. С.34.

²⁷⁹ Конвенция ООН «О правах ребенка» (принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1989 года). - Нью-Йорк. 1990.

²⁸⁰ Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 9 «О внесении изменений и дополнений в нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 26 «О практике применения уголовно-процессуального законодательства, регулирующего право на защиту» от 06.12.2002 года» от 25.06.2010 года // Казахстанская

К таким лицам относятся:

- супруг (супруга);
- близкий родственник;
- опекун, попечитель либо представитель организации, на попечении или иждивении которой находятся подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, осужденный, оправданный.

Реализация полномочий защитника начинается с момента допуска его к участию в деле. Момент этот определяется принятием лицом, ведущим уголовный процесс, ордера или иного документа, подтверждающего полномочия данного защитника. После проверки полномочий принимается решение (как правило, устное) о допуске защитника к участию в деле.

Моментом принятия адвокатом на себя защиты подозреваемого (обвиняемого) следует считать:

а) при наличии соглашения - согласование общей позиции по делу с обвиняемым;

б) при отсутствии соглашения (в случае назначения защитника) - факт допуска к участию в уголовном деле.

По уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних защитник допускается с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого, а в случае задержания либо ареста, до предъявления обвинения - с момента задержания либо ареста. Если несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый) либо его законные представители не заключили соглашения с адвокатом, следователь и прокурор должны обеспечить участие защитника по делу.

В соответствии с ч. 2 ст. 73 УПК отказ несовершеннолетнего от защитника органом, ведущим уголовный процесс, приниматься не должен. Если подозреваемый (обвиняемый), подсудимый достиг совершеннолетия к моменту расследования или рассмотрения дела в суде, то орган, ведущий уголовный процесс, вправе принять его отказ от защитника.

Поскольку по делам рассматриваемой категории обязательно участие защитника с момента задержания несовершеннолетнего или ареста и законного представителя, несоблюдение этого требования расценивается как существенное нарушение уголовно-процессуального закона.

Реализация полномочий защитника начинается с момента допуска его к участию в деле. Момент этот определяется принятием лицом, ведущим уголовный процесс, ордера или иного документа, подтверждающего полномочия данного защитника. После проверки полномочий принимается решение (как правило, устное) о допуске защитника к участию в деле.

Моментом принятия адвокатом на себя защиты подозреваемого (обвиняемого) следует считать:

а) при наличии соглашения - согласование общей позиции по делу с обвиняемым;

б) при отсутствии соглашения (в случае назначения защитника) - факт допуска к участию в уголовном деле.

В соответствии со ст. 74 УПК защитник обязан использовать все законные средства и способы защиты в целях выявления обстоятельств, опровергающих обвинение или смягчающих ответственность подозреваемого (обвиняемого) и оказать им необходимую юридическую помощь. Защитник вправе задавать вопросы допрашиваемому, а по окончании допроса - ознакомиться с протоколом и сделать замечания о правильности и полноте записи показаний.

Когда в роли защитников выступают законные представители, орган, ведущий процесс, не должен допускать нарушений конституционного принципа, гарантирующего право на получение квалифицированной юридической помощи, в связи, с чем дискутируется вопрос об определении в каждом конкретном случае наличие у перечисленных лиц необходимой юридической квалификации. Законные представители обязаны представить документы, подтверждающие их родство с обвиняемым или соответствующее решение органа опеки и попечительства.

При наличии у несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) родителей или других законных представителей, их участие в деле обязательно. При их отсутствии обязательно участие представителя органа опеки и попечительства. Законными представителями несовершеннолетних могут быть лишь лица, перечисленные в п. 22 ст. 7 УПК (родители, усыновители, опекуны, попечители, а также представители организаций и лиц, на попечении или иждивении которых находится лицо).

Если несовершеннолетний не имеет родителей и проживает один или у лица, которое его содержало, но не было назначено надлежащим образом его опекуном или попечителем, то в соответствии с ч. 1 ст. 487 УПК к участию в деле в обязательном порядке должны быть привлечены представители органа опеки и попечительства. Факты родства, осуществления опеки и попечительства, нахождения на иждивении должны быть подтверждены в установленном законом порядке.

Законный представитель, а при его отсутствии - представитель органа опеки и попечительства допускается к участию в деле постановлением следователя с момента первого допроса несовершеннолетнего в качестве подозреваемого или обвиняемого. При допуске к участию в деле законному представителю, а при его отсутствии - представителю органа опеки и попечительства разъясняются права, указанные в ч.3 ст. 487 УПК.

Законный представитель имеет право:

- знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе несовершеннолетнего, а также, с разрешения следователя, в иных следственных действиях, производимых с участием несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) и его 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 и решения следователя и прокурора;
- представлять доказательства.

Защита прав несовершеннолетнего законным представителем осуществляется в иной форме, чем защитником. Он, исходя из прав и обязанностей, предоставленных ему не только уголовно-процессуальным, но и другими законами (семейным, гражданским), активно участвует в исследовании доказательств и помогает органу, ведущему уголовный процесс, получить глубокое и всестороннее представление о личности несовершеннолетнего, условиях его жизни и воспитания, уровня развития, причин и условий, способствовавших совершению преступления, а в конечном итоге установлению истины по делу.

Следователю следует иметь в виду, что с момента достижения лицом совершеннолетия, функция законного представителя прекращается, о чем им выносится постановление. В таком случае лица, ранее выступавшие законными представителями, с их согласия могут быть допрошены в качестве свидетелей по вопросам психологической характеристики личности, а также условий жизни и воспитания несовершеннолетнего.

При наличии противоречий интересов несовершеннолетнего и его законного представителя закон отдает приоритет интересам несовершеннолетнего. Нередко, интересы законного представителя не всегда совпадают с интересами несовершеннолетнего. Суть таких противоречий может проистекать не только из обстоятельств уголовного дела, но и двойственного положения законного представителя, который фактически защищает интересы, как несовершеннолетнего, так и свои собственные. В таком случае, законный представитель может быть отстранен от участия в деле, если имеются основания считать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего или направлены на воспрепятствование объективному расследованию дела. Об этом следователь выносит мотивированное постановление. К участию в деле может быть допущен другой законный представитель несовершеннолетнего.

Установив, что в ходе предварительного расследования право несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) на защиту было нарушено, судам при оценке доказательств, собранных с нарушением законности и принципов судопроизводства, следует руководствоваться ст. 9 УПК, ст. 116 УПК и ст. 128 УПК и при наличии предусмотренных законом оснований признавать соответствующие материалы дела, не имеющими силы доказательств.

Допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) производится в дневное время суток (с 6-ти часов до 22-х часов по местному времени) и не может продолжаться без перерыва более двух часов, а в общей сложности - более четырех часов в день, В случаях явного утомления несовершеннолетнего допрос должен быть прерван и до истечения этого времени (ст. 485 УПК). Настоящие ограничения при допросе несовершеннолетних обвиняемых, подозреваемых установлены законодателем с учетом рекомендаций международно-правовых документов. Последнее условие объясняется значительной возбудимостью, эмоциональностью, повышенной внушаемостью несовершеннолетнего, что, в конечном итоге, приводит к быстрому, чем у взрослых, наступлению усталости и рассеиванию внимания.

Вопрос о месте проведения допроса несовершеннолетнего обвиняемого возникает в связи с тем, что ст. 212 УПК, определяющая порядок допроса, признает за следователем право производить допрос не только в месте производства предварительного следствия, но и в месте нахождения допрашиваемого. Ссылаясь на это, некоторые ученые, а также практические работники предлагают допрашивать несовершеннолетнего в привычной для него обстановке (школе, дома) в целях сбережения несовершеннолетнего от вынужденных переживаний и обеспечения контакта с ним. Относительно несовершеннолетних обвиняемых, которым едва исполнилось 14 лет, и несовершеннолетних свидетелей такая мера может быть признана правильной, но несовершеннолетних обвиняемых в возрасте 16-17 лет следует допрашивать в кабинете.

Практика свидетельствует, что сам факт допроса в кабинете следователя способствует уяснению несовершеннолетним серьезности ситуации и побуждает его к отказу от лжи. При этом самое серьезное внимание должно быть уделено созданию надлежащих условий, обеспечивающих сосредоточение внимания несовершеннолетнего исключительно на предмете допроса, ибо способность целенаправленно сосредоточить свое внимание дается только усилием воли, воля же несовершеннолетнего, как известно, еще не окрепшая, не стойкая.

В соответствии с ч. 1 ст. 488 УПК при проведении процессуальных действий в отношении несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), не достигших 16 лет, а также достигших этого возраста, но имеющих признаки отсталости в психическом развитии (в данном случае, несовершеннолетний может быть и старше 16 лет), обязательно присутствие педагога или психолога. В случае же достижения несовершеннолетним 16-ти летнего возраста, педагог или психолог допускаются к участию в уголовном деле по усмотрению следователя, суда либо по ходатайству защитника, законного представителя,

Основные задачи педагога и психолога, участвующих в процессуальных действиях, заключаются в том, чтобы:

- 1) помочь органу, ведущему уголовный процесс, установить психологический контакт с несовершеннолетним обвиняемым;
- 2) исключить возможность оказания на него психологического воздействия со стороны органа, ведущего уголовный процесс.

Участие педагога, психолога при допросе несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) обусловлено необходимостью использования его специальных знаний в области педагогики и детской психологии при подготовке, проведении допроса и фиксации показаний. Присутствие педагога и психолога необходимо не только в случаях, когда факт умственной отсталости уже установлен проведенной по данному уголовному делу экспертизой, но и в случаях, когда имеются

данные о возможном ее наличии. Участие работников полиции в качестве психолога или педагога не допускается.²⁸¹

Невыполнение указанных в норме требований может повлечь признание показаний несовершеннолетнего недопустимым доказательством.

Вместе с тем не следует забывать, что расширение круга лиц, участвовавших в допросе, может привести к обратным результатам. Несовершеннолетний в силу повышенной стыдливости может замкнуться и отказаться давать показания в присутствии большого числа взрослых лиц, или утаить обстоятельства, имеющие значение для дела. Поэтому, с нашей точки зрения, вопрос о вызове на допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) педагога должен разрешаться по усмотрению следователя. В связи с этим особое значение приобретает тщательное изучение личности несовершеннолетнего обвиняемого следователем при подготовке к допросу.

В соответствии с п. 13 нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан № 6 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность» от 11.04.2002 года следователь должен разъяснять педагогам и психологам их права и обязанности, как специалиста, предусмотренные ч. 2 ст. 84 УПК, поскольку они в этом случае также являются специалистами.²⁸²

В протоколе следственного действия должны быть указаны должностное положение педагога, психолога, фамилия, имя, отчество, место жительства, отношение к обвиняемому и к другим участникам процесса. Педагог, психолог вправе с разрешения следователя задавать вопросы несовершеннолетнему подозреваемому (обвиняемому), а по окончании процессуального действия - знакомиться с протоколом следственного действия и делать

²⁸¹ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть), Комментарий. - Алматы: Жеты-жаргы, 2003.С.551.

²⁸² Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое изд., перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. С, 270.

письменные замечания о правильности и полноте сделанных в нем записей, имеют право по усмотрению следователя знакомиться с материалами дела, характеризующими личность несовершеннолетнего. Эти права следователь разъясняет педагогу, психологу перед началом процессуального действия, о чем делается отметка в протоколе следственного действия.

Допрос несовершеннолетнего в качестве подозреваемого

Подозреваемым признается лицо, в отношении которого возбуждено уголовное дело в связи с подозрением его в совершении преступления либо вынесено постановление о признании его подозреваемым, о чем ему объявлено следователем, дознавателем, либо осуществлено задержание (прим. авт. - в порядке ст. 132 УПК), либо применена мера пресечения до предъявления обвинения (прим. авт. - в порядке ст. 142 УПК).

В случае задержания подозреваемого или применения к нему меры пресечения до предъявления обвинения он должен быть допрошен не позднее 24-х часов с момента задержания или применения меры пресечения при обеспечении права на свидание наедине и конфиденциально до первого допроса с избранным им или назначенным защитником. Задержанный подозреваемый вправе немедленно сообщить по телефону или иным способом по месту своего жительства или работы о своем задержании и месте содержания.

По способу и времени собирания доказательств допрос несовершеннолетнего подозреваемого является неотложным следственным действием.

Изучение следственной практики показывает, что подозреваемые иногда допрашиваются в качестве свидетелей или же от них отбираются объяснения. Данный факт не мог остаться без внимания со стороны компетентных органов.

Так, в нормативном постановлении Верховного суда Республики Казахстан № 7 «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по вопросам соблюдения личной свободы и неприкосновенности достоинства человека,

противодействия пыткам, насилию, другим жестоким или унижающим человеческое достоинство видам обращения и наказания» от 28.12.2009 года (с изменениями от 21.04.2011 года) дается разъяснение о том, что оформление показаний, полученных при допросе лица, после его фактического задержания в связи с подозрением совершении преступления в виде «объяснения», «явки с повинной», «допроса в качестве свидетеля» или иных подобных формах по данному факту недопустимо и такие документы в соответствии со ст. 116 УПК не подлежат приобщению к материалам уголовного дела.²⁸³

Такого рода деятельность органов уголовного преследования влечет за собой следующего рода отрицательные последствия;

- подозреваемому не разъясняются права, предусмотренные ст. 68 УПК и не обеспечивается их реализация на первоначальном этапе предварительного расследования;

- не выясняется личность несовершеннолетнего подозреваемого, условия его жизни и воспитания, без чего невозможно установление с ним психологического контакта;

- не используются тактические приемы допроса несовершеннолетних подозреваемых, направленные на получение от подростков правдивых показаний;

- в связи с неосведомленностью несовершеннолетнего и незнанием круга вопросов, которые интересуют следователя, может оказаться, что в своем объяснении несовершеннолетний не изложит наиболее важные обстоятельства совершенного преступления и не даст о них развернутые показания.

При повторном допросе выяснить эти факты не всегда удастся, ибо несовершеннолетний может полностью или частично изменить показания.

²⁸³ Нормативное постановление Верховного суда Республики Казахстан № 7 «О применении норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства по вопросам соблюдения личной свободы и неприкосновенности достоинства человека, противодействия пыткам, насилию, другим жестоким или унижающим человеческое достоинство видам обращения и наказания» от 28.12.2009 года, - Астана.

Специфика подготовки к допросу несовершеннолетнего подозреваемого определяется относительной сложностью рассматриваемого следственного действия - к моменту допроса следователь, чаще всего, не располагает достаточными доказательствами, свидетельствующими о причастности несовершеннолетнего к совершению преступления, и не имеет необходимого времени на подготовку к допросу.

Для выяснения условий жизни и воспитания несовершеннолетнего, его поведения, увлечений и интересов, индивидуальных особенностей психики, а также ближайшего окружения, целесообразно допросить педагогов, соседей, родителей подростка или получить от них устную информацию. Указанные сведения могут быть и в ПДН ГОРРАЙОВД.

Момент и тактика допроса несовершеннолетнего подозреваемого определяются особенностями психологии подросткового возраста. После совершения преступления несовершеннолетний эмоционально возбужден, его угнетает непривычность обстановки, страх перед родителями и угрозой уголовного наказания. Однако, такое состояние не может служить препятствием к беседе с несовершеннолетним и к его допросу.

Обстановка и порядок допроса должны побудить несовершеннолетнего к осознанию серьезности предстоящей встречи со следователем. Доброжелательный тон допроса не исключает, а предполагает контроль за поведением допрашиваемого, а также замечания и предупреждения в случае развязного поведения подростка.

Перед началом допроса необходимо снять напряжение, успокоить и принять меры к установлению психологического контакта с несовершеннолетним. Рекомендации о безусловной необходимости отложения допроса несовершеннолетнего подозреваемого, для того чтобы снять состояние возбуждения, относятся, прежде всего, к уголовным делам об убийствах, нанесении тяжких телесных повреждениях и др. особо опасных преступлениях (когда несовершеннолетний чрезвычайно потрясен

содеянным и требуется какое-то время, чтобы у него прошло возбуждение).

Кроме того, в случае отложения допроса взрослые подстрекатели и другие заинтересованные лица, используя повышенную внушаемость несовершеннолетних, могут воздействовать на него и уговорить принять вину на себя. Следовательно, допрос несовершеннолетнего подозреваемого должен быть проведен немедленно после задержания подростка или избрания в отношении его меры пресечения в виде ареста, а при невозможности - не позднее 24 часов с момента задержания.

Законом предусмотрено участие родителей в допросе несовершеннолетних подозреваемых в качестве законных представителей. Однако, необходимо учитывать тот факт, что в присутствии родителей несовершеннолетний может испытывать чувство неуверенности, путаться в показаниях, испытывать стыд и т.д. Нередко, родители пытаются помешать ходу следствия своим негативным влиянием на допрашиваемого.

Первый допрос несовершеннолетнего в качестве подозреваемого чрезвычайно важен, т.к. нередко он становится основным и решающим. Необходимо, чтобы на этом допросе у несовершеннолетнего были получены объективные и полные показания.

В нормативном постановлении Верховного суда Республики Казахстан № 6 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних и о вовлечении их в преступную и иную антиобщественную деятельность» от 11.04.2002 года говорится о том, что необходимо выяснить такие индивидуально-личностные свойства несовершеннолетнего, как внушаемость, возбудимость, зависимость, склонность к браваре, лидерству, фантазированию и др. В этих целях следует допрашивать лиц, на воспитании которых находится несовершеннолетний, истребовать официальные документы, касающиеся его здоровья и интеллектуального развития, а также исследовать принадлежащие ему личные документы (дневники, записки и т.д.). Все это обеспечит

правильность принятого решения о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности.²⁸⁴

При первой встрече необходимо выяснить условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, круг его товарищей, времяпрепровождение, интересы и увлечения. В начале расследования несовершеннолетний может охотно рассказать и о себе и о своих друзьях, полагая, что эти вопросы не имеют отношения к совершенному преступлению. В дальнейшем позиция несовершеннолетнего нередко меняется. Ему необходимо более подробно, чем взрослому, и в доступной форме разъяснить, в совершении какого преступления он подозревается. Представляется, что объявить об этом следует ему только после выяснения биографических данных, условий жизни и воспитания, после того как следователь установил психологический контакт с несовершеннолетним.

В соответствии со ст. 68 УПК подозреваемому должна быть предоставлена возможность дать показания по поводу обстоятельств, послуживших основанием для его задержания, заключения под стражу или избрания другой меры пресечения, равно как и по поводу иных известных ему обстоятельств по делу. При беседе подростку нужно разъяснить важность правдивых показаний для объективного расследования.

При подготовке к допросу важно заранее продумать вопросы, которые целесообразно поставить перед несовершеннолетним. Вопросы должны быть конкретными и не сложными с точки зрения их смыслового содержания. В них не должно быть никаких фактических данных, которые могли бы подсказать подростку или навести его на мысль об обстоятельствах совершенного преступления. Особая опасность наводящих вопросов в отношении несовершеннолетних заключается в том, что подростки, которым присущи повышенная внушаемость и неразвитость

²⁸⁴ Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое изд., перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. С. 270.

логического мышления, в результате внушения могут оговорить себя, признать себя виновными в преступлении, фактически совершенным другими лицами.²⁸⁵

После того, как выяснены биографические данные и условия жизни и воспитания, перед несовершеннолетним подозреваемым вопрос следует поставить в самом общем виде:

- при каких обстоятельствах и в связи с чем вы были задержаны?

- расскажите об обстоятельствах преступления, в совершении которого вы подозреваетесь? и т. д.

Свободный рассказ несовершеннолетнего, который обычно фрагментарен и недостаточно конкретен, надо внимательно выслушать, не перебивая допрашиваемого и не задавая ему никаких вопросов. Если даже подросток говорит об обстоятельствах, на первый взгляд не имеющих отношения к делу, не следует его перебивать, так как их связь с расследуемым событием может быть не сразу обнаружена.

Если несовершеннолетний признается в совершении преступления и охотно излагает обстоятельства дела, надо подробно его допросить и выяснить факты, которые помогут установить дополнительных свидетелей, обнаружить орудия преступления, похищенное имущество и иные вещественные доказательства. Показания должны быть подробно зафиксированы. Они помогут решить вопрос - совершил ли подросток преступное деяние сам или сведения об обстоятельствах совершенного преступления он получил из других источников.

Практика показывает, что отдельные несовершеннолетние, неправильно понимая чувство дружбы и товарищества, скрывают активных соучастников преступления и берут всю ответственность за совершенное преступление на себя. В связи с этим важное значение при допросе несовершеннолетнего подозреваемого приобретает вопрос о нейтрализации круговой поруки, нежелания «выдать» соучастников преступления и раскрыть их действительную

²⁸⁵ Указ, соч. Каневский Л.Л. С.67.

роль. В силу психологических особенностей возраста (боязни прослыть «слабым», чувства «взрослости» и др.) некоторым несовершеннолетним импонирует такое поведение. Они всеми силами пытаются доказать, что преступление совершили самостоятельно.

Представляется, что при допросе таких несовершеннолетних можно рекомендовать следующие приемы:

а) детализация показаний;

б) сопоставление полученных данных с материалами первоначальных следственных действий (протокол осмотра, показания свидетелей и т.д.), которые помогут выявить действительную роль несовершеннолетнего в расследуемом событии, количество и состав соучастников;

в) сопровождение допроса проверкой и уточнением показаний на месте совершения преступления;

г) разъяснение несовершеннолетнему истинного смысла и содержания чувства дружбы и товарищества, не имеющего ничего общего с круговой «порукой».

Немаловажное значение для успешного допроса несовершеннолетнего подозреваемого имеет показ следователем своей осведомленности об обстоятельствах совершенного преступления. При этом следователю не следует прибегать к обману или внушению, он должен держать себя уверенно, вопросы задавать логически, последовательно.

Элемент внезапности при допросе несовершеннолетнего подозреваемого нужно использовать умело, с учетом психического состояния подростка и тех доказательств, которыми располагает следователь,

Так, фактор внезапности можно использовать, предъявляя несовершеннолетнему не очень значительное, но убедительное доказательство, свидетельствующее об осведомленности следователя о деталях расследуемого события.

При допросе несовершеннолетнего подозреваемого с предъявлением доказательств нельзя забывать о том, что подросток не всегда может уяснить их доказательственное

значение. Необходимо разъяснить подростку, не прибегая к элементам внушения, истинное значение приведенных фактов, обстоятельств. Причем нельзя предъявлять доказательства, достоверность которых не установлена в процессе расследования.

Важное значение приобретает и такой прием, как психологическое воздействие на положительные качества допрашиваемого, чтобы побудить подростка к раскаянию. Несовершеннолетнему нужно разъяснить тяжесть совершенного преступления, значение и правовые последствия чистосердечного раскаяния и активного способствования раскрытию преступления. Однако, следует помнить, что неумело построенный допрос может привести к самоговору. Задача следователя состоит в том, чтобы, не обращаясь к материалам уголовного дела и не оперируя никакими обстоятельствами совершенного преступления, не давая возможности несовершеннолетнему использовать подсказку, попытаться воздействовать на его сознание и побудить к раскаянию.

Как правило, несовершеннолетний правонарушитель заранее не подготавливает доказательства своего алиби, поэтому детальный допрос о месте и времени нахождения в момент совершения преступления, его занятиях в этот период и в предшествующие дни, сопоставление полученных данных с другими материалами дела выявляют полную несостоятельность объяснений несовершеннолетнего в случае дачи им ложных показаний.

Допрос несовершеннолетнего в качестве обвиняемого

Обвиняемым признается лицо, в отношении которого вынесено постановление о привлечении в качестве обвиняемого, а также лицо, в отношении которого составлен и утвержден начальником органа дознания протокол обвинения или протокол упрощенного досудебного производства либо следователем составлен протокол упрощенного досудебного производства (ст. 69 УПК).

Своевременное и обоснованное предъявление обвинения является важным этапом в исправлении несовершеннолетнего

преступника. Преждевременное предъявление обвинения, когда нет для того достаточных оснований, вызывает у несовершеннолетнего чувство несправедливости. Вместе с тем запоздалое привлечение к уголовной ответственности создает иллюзию безнаказанности, как у самого подростка, так и у ближайшего его окружения.

Предъявление обвинения должно стать для несовершеннолетнего событием особо значительным. Он может почувствовать не только полноту ответственности за содеянное, но и психологически осознать свои поступки, дать им правильную оценку.

Как было отмечено, при подготовке к допросу несовершеннолетнего в качестве подозреваемого необходимо получить информацию о личности несовершеннолетнего правонарушителя. К моменту предъявления обвинения об этом должны быть допрошены родители, классный руководитель и другие учителя, а если несовершеннолетний работает или учится в колледже, то, кроме того, воспитатель или наставник. У них нужно выяснить достаточно широкий круг вопросов, касающийся социально-демографической и нравственно-психологической характеристики несовершеннолетнего.

Особое внимание следует обратить на информацию о потребностях и интересах несовершеннолетнего, его психических свойствах, положительных и отрицательных чертах характера. Одежда, прическа в некоторой степени являются выражением привычек, вкуса обвиняемого и рода его занятий. По внешнему виду, в ряде случаев, можно судить о состоянии здоровья, материальном положении в семье и т.п.

Для получения развернутой характеристики с места учебы (работы, жительства) рекомендуется направить письменный запрос с перечнем вопросов, которые желательно в ней осветить. Такие же письменные запросы направляются в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав, ПДН ГОРРАЙОВД.

Необходимо составить в письменной форме план допроса. В нем должны найти отражение обстоятельства, подлежащие выяснению, и вопросы, которые необходимо поставить перед допрашиваемым.

Сформулировать их нужно с учетом отношения несовершеннолетнего к предъявленному обвинению (позиция подростка к этому моменту, как правило, уже известна).

В плане допроса необходимо также предусмотреть, какие доказательства и в каком порядке предъявлять обвиняемому.

До начала допроса целесообразно ознакомить защитника и педагога с психическими свойствами несовершеннолетнего правонарушителя, чтобы они могли их правильно использовать, участвуя в допросе. Одновременно им разъясняются их права. Особое внимание участвующих в допросе лиц обращается на правила постановки допрашиваемому вопросов, на недопустимость в присутствии несовершеннолетнего пререканий и высказываний.

Готовясь к допросу, необходимо решить вопрос о месте и времени его проведения.

Как ранее нами говорилось, для допроса несовершеннолетнего обвиняемого необходимо шире привлекать специалистов в области детской и юношеской психологии. По мнению В.Т. Фурсова, «за внешней самоуверенностью подростка, с его обостренным самолюбием, порожденным «чувством взрослости» и связанным с ним ростом самосознания, скрывается внутренняя неуверенность в себе».²⁸⁶

Специалисты в этой области не только окажут следователю помощь в достижениях непосредственной цели допроса, но и помогут несовершеннолетнему разобраться в сложной жизненной ситуации и стать на путь исправления.

Предъявление обвинения начинается с оглашения постановления о привлечении в качестве обвиняемого. Несовершеннолетнему в доступной форме необходимо разъяснить сущность предъявленного обвинения, значение смягчающих и отягчающих вину обстоятельств, обоснованность квалификации, сущность упомянутых в законе и в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого юридических терминов.

²⁸⁶ Фурсов В.Т. Личность несовершеннолетнего преступника. - Караганда: КВШ МВ

Перед началом допроса несовершеннолетнего в качестве обвиняемого следователь должен разъяснить ему в присутствии защитника и законного представителя его права, предусмотренные ст. 69 УПК, а также содержание ст. 27 УПК, где прямо указано, что никто не обязан давать показания против себя самого, супруга (супруги) и своих близких родственников, о праве отказаться от дачи показаний.

Далее, в соответствии со ст. 217 УПК, следователь должен выяснить у обвиняемого, признает ли он себя виновным в предъявленном обвинении. Думается, что не следует сразу же фиксировать ответ несовершеннолетнего обвиняемого, так как несовершеннолетний может ошибиться в оценке фактических обстоятельств дела.

При допросе лица в качестве обвиняемого (подозреваемого) недопустимо нарушение требований УПК, которые путем лишения или стеснения гарантированных законом прав участников процесса или нарушением иных правил уголовного процесса при расследовании дела повлияли или могут повлиять на достоверность полученных фактических данных, в том числе:

1) с применением пытки, насилия, угроз, обмана, а равно иных незаконных действий;

2) с использованием заблуждения лица, участвующего в уголовном процессе, относительно своих прав и обязанностей, возникшего вследствие неразъяснения, неполного или неправильного ему их разъяснения;

3) в связи с проведением процессуального действия лицом, не имеющим права осуществлять производство по данному уголовному делу;

4) в связи с участием в процессуальном действии лица, подлежащего отводу;

5) с существенным нарушением порядка производства процессуального действия;

6) от неизвестного источника либо от источника, который не может быть установлен в судебном заседании;

7) с применением в ходе доказывания методов, противоречащих современным научным знаниям (ст. 116 УПК).

«Свободный» рассказ несовершеннолетнего обвиняемого обычно более обстоятелен, чем при допросе в качестве подозреваемого. Задача следователя - помочь несовершеннолетнему путем постановки вопросов логически связно изложить свои показания.

В ходе допроса несовершеннолетнего обвиняемого следователю рекомендуется коснуться вопросов следующего характера:

- страдает ли он какими-либо заболеваниями? Каков характер перенесенных заболеваний (туберкулез, венерические и психические болезни, серьезные травмы головы с потерей сознания)? Когда и в каких лечебных учреждениях находился на излечении?

- каковы жилищные условия и материальная обеспеченность его семьи?

- какие у него взаимоотношения сложились с членами семьи, соседями и в учебном заведении?

- участвует ли он в общественной жизни?

- как проводил свободное время?

- допускал ли антиобщественные проявления?

- употребляет ли алкогольные напитки? С кем пьянствовал и где брал деньги на выпивку?

- доставлялся ли ранее в ОВД?

- находился ли на профилактическом учете в ПДН ГОРРАЙОВД? С какого времени и в каком УВД-ДВД?

- привлекался ли к административной ответственности? За что, где и когда?

- какая воспитательная работа проводилась с ним и кем?

- привлекался ли ранее к уголовной ответственности? Где и за какое

- преступление?

- что мешает ему встать на путь исправления?

- что побудило его на совершение инкриминируемого деяния (отрицательное влияние ближнего круга, вовлечение в преступную деятельность, пьянство, употребление наркотиков и т.д.)?

- осуждает ли он свое поведение, имеет ли намерение встать на путь исправления?

Если несовершеннолетний признает себя виновным и дает правдивые показания, основное внимание уделяется детализации показаний. К примеру, несовершеннолетний может назвать соучастников, выдать похищенное имущество и орудия преступления, но в то же время несколько приуменьшить роль взрослого соучастника, полностью не раскрыть своих взаимоотношений с другими соучастниками преступления, считая эти вопросы малозначительными. Поэтому, если обвиняемый полностью признает себя виновным в предъявленном обвинении, допрос должен вестись не менее детально, чем в случаях, когда он отрицает свою вину.

В подобных ситуациях целесообразны следующие рекомендации:

а) максимальная детализация обстоятельств преступления и роль каждого соучастника;

б) выявление обстоятельств, непосредственно предшествующих совершению преступления, в целях выяснения действительной роли каждого соучастника и контрольной проверки предыдущих показаний несовершеннолетнего обвиняемого. В этих же целях выясняется поведение несовершеннолетнего и других соучастников после совершения преступления, Таким путем выявляются случаи вовлечения несовершеннолетних в преступную и антиобщественную деятельность, уточняется роль каждого соучастника в подготовке и совершении преступления;

в) постановка дополнительных вопросов, направленных на уточнение мотива и цели преступления. Выясняется, стремился ли обвиняемый к тем результатам, которые наступили в результате совершенного преступления;

г) применение способов активизации памяти, если несовершеннолетний, не отрицающий своего участия в совершении

преступления, вследствие неблагоприятных условий восприятия, большого эмоционального напряжения допускает ошибки или неточности в освещении имевших место событий.

Если несовершеннолетний не признает себя виновным, следовательно, учитывая повышенную внушаемость подростков, заранее разрабатывает тактику допроса, проявляет особую осторожность при постановке вопросов.

В подобных случаях, кроме тех приемов, которые были рекомендованы при допросе несовершеннолетних подозреваемых, Ф.В. Глазырин предлагает следующие:

а) необходимо раскрыть общественную опасность преступления, отношение к совершенному преступлению общественности, ущерб, причиненный несовершеннолетним обвиняемым семье, как отразилось совершенное им преступление на моральной атмосфере в семье, что ожидает его в будущем, если он не изменит своего поведения. Показать, что первый шаг в этом направлении - объективная оценка своего поведения, осознание своей вины. Уместно разъяснить подростку значение чистосердечного раскаяния и активного способствования раскрытию преступления, как смягчающих вину обстоятельств;

б) при допросе несовершеннолетнего обвиняемого целесообразно использовать собранные в процессе расследования доказательства. Их лучше применять в нарастающем порядке, но в логической последовательности и без разрыва во времени, при этом значение каждого из доказательств несовершеннолетнему нужно разъяснить;

в) при допросе несовершеннолетнему предъявляются только доказательства, непосредственно уличающие его в совершении преступления. Ни в коем случае не следует доводить до сведения несовершеннолетнего фактические данные, полученные из других источников, которые, непосредственно не уличая подростка, раскрывают механизм совершенного преступления. Этой информацией подросток может воспользоваться, решив «признаться» в преступлении, которого не совершал. Причем трудно будет решить - известны ли подростку эти факты в связи с тем, что

он сам участвовал в совершении преступления, или они стали ему известны от следователя;

г) можно применить и такой тактический прием, как изобличение несовершеннолетнего обвиняемого во лжи по второстепенным вопросам, для того, чтобы продемонстрировать обвиняемому осведомленность следователя. Поняв несостоятельность своих доводов, несовершеннолетний будет давать правдивые показания и по другим, более важным вопросам;

д) психологический эффект внезапности должен применяться с учетом особенностей психики несовершеннолетнего. Внезапность, как тактический прием можно использовать, если несовершеннолетний, отрицающий свое участие в совершении преступления, уверял следователя в чистосердечности своих показаний, а в результате предъявления доказательств выявляется их явная несостоятельность. Следует, однако, иметь в виду, что при неумелом использовании приема внезапности подросток может замкнуться или оговорить.²⁸⁷

В специальной литературе широко обсуждается вопрос о целесообразности повторных и многократных допросов несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых.²⁸⁸ Нам представляется, что повторные допросы не только допустимы, но и тактически оправданны, когда в ходе следствия выявляются факты, обстоятельства, подлежащие проверке, новые эпизоды преступной деятельности, нуждающиеся в исследовании, а также для проверки правдивости ранее данных показаний.

В процессе допроса не рекомендуется показания несовершеннолетнего сразу же заносить в протокол, т.к. это отвлекает внимание допрашиваемого, да и следователю мешает сосредоточиться на реализации тактического плана допроса. Более целесообразно в ходе допроса делать черновые записи показаний,

²⁸⁷Глазырин Ф.В. Изучение личности обвиняемого и тактика следственных действий. Учебное пособие. - Свердловск, 1973. С.67.

²⁸⁸Бахин В., Когамов М., Карпов Н. Допрос на предварительном следствии (уголовно-процессуальные и криминалистические вопросы). - Алматы: Оркниет. 1999. С.87.

которые не так заметны для допрашиваемого и не отвлекают следователя от беседы с несовершеннолетним. Протокол допроса целесообразно составить по окончании допроса, сохраняя свойственные несовершеннолетнему обороты речи.

Как пишет А.П. Рыжаков, звукозапись показаний следует применять в следующих случаях:

а) если несовершеннолетний меняет или может изменить свои показания под воздействием близких родственников, потерпевших или др. соучастников;

б) при совершении преступления в группе или в результате вовлечения в преступную деятельность близкими родственниками или другими взрослыми лицами, когда на предварительном следствии в отсутствие указанных лиц несовершеннолетний подробно освещает взаимоотношения с этими лицами, роль каждого соучастника, обстоятельства вовлечения в противоправную деятельность, а в суде в присутствии взрослых подстрекателей и иных соучастников он более сдержан;

в) для оглашения взрослому соучастнику показаний несовершеннолетнего, записанных на магнитофонную ленту, если следователь во избежание отрицательного воздействия на несовершеннолетнего считает нецелесообразным проводить между ними очную ставку;

г) при необходимости зафиксировать специфические для несовершеннолетних обороты речи (в т.ч. подростковая «жаргонная» речь);

д) для фиксации обстановки допроса (каким тоном и в какой, последовательности задавались вопросы, как на них отвечал допрашиваемый, была ли спокойной обстановка при допросе).²⁸⁹

Контрольные вопросы:

1. Допрос, как основной вид следственного действия?
2. В присутствии кого производится допрос несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)?

²⁸⁹Рыжаков А.П. Следственные действия и иные способы собирания доказательств. - М.: Филинь, 1997, С.214.

3. Обязательно ли участие защитника по делам о преступлениях несовершеннолетних?
4. Кто может быть законным представителем несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)?
5. Основные задачи педагога и психолога, участвующих в процессуальных действиях с участием несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)?
6. Продолжительность допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)?
7. Возможно ли производство повторных или дополнительных допросов несовершеннолетних обвиняемых?
8. Особенности допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого)?
9. Круг обстоятельств, подлежащих установлению при допросе несовершеннолетнего обвиняемого?
10. Применение НТС при допросе несовершеннолетнего обвиняемого?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (Особенная часть). Комментарий. - Алматы: Жеты-жаргы, 2003.
3. Конвенция ООН «О правах ребенка» (принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20.11.1989 года).-Нью-Йорк. 1990.
4. Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. - 624 с.
5. Ахпанов А.Н., Кусаинов Ш.К. Привлечение в качестве обвиняемого в уголовном судопроизводстве Республики Казахстан. - Караганды, 2005. - 195 с.
6. Бахин В., Когамов М., Карпов Н. Допрос на предварительном следствии (уголовно-процессуальные и криминалистические вопросы). - Алматы: Оркниет, 1999.-208 с.
7. Глазырин Ф.В. Изучение личности обвиняемого и тактика следственных действий. Учебное пособие. - Свердловск, 1973. - 204 с.
8. Журсимбаев С.К. Обеспечение прокурором прав личности на предварительном следствии. Монография. - Алматы: РИО ВАК РК, 2000. -176 с.
9. Каневский Л.Л. Криминалистические проблемы расследования и профилактики преступлений несовершеннолетних. - М.: Юридическая литература, 1982.-223 с.
10. Рыжаков А.П. Следственные действия и иные способы собирания доказательств. - М.: Филинь, 1997. - 334 е.

11. Фурсов В.Т. Личность несовершеннолетнего преступника. - Караганда: КВШ МВД СССР, 1977.-199 с.

3.4. Допрос потерпевшего, свидетелей и законных представителей (близкие родственники, опекуны и попечители).

Немаловажная роль в изучении личности обвиняемого принадлежит потерпевшему, который зачастую является очевидцем преступления. Однако, при допросе потерпевшего необходимо иметь в виду возможность его субъективного подхода к объяснению обстоятельств исследуемого события.

Потерпевшие обычно объективны в своих показаниях, однако, не исключается со стороны потерпевшего дача недостоверных показаний и это может быть вызвано различными мотивами: страхом, возможностью получения материальной выгоды, чувством мести и т.д. Потому его показания должны оцениваться в совокупности с другими, уже исследованиями доказательствами.

При разработке плана допроса потерпевших нельзя не учитывать, что:

а) они заинтересованы в «выгодном» им исходе дела, т.к. им причинен моральный, физический или имущественный вред;

б) чувство страха, испытанное в связи с содеянным, способствует тому, что пережитая опасность, нередко, преувеличивается;

в) усилия потерпевшего в момент наблюдения были направлены не на восприятие происходящих событий, а на защиту от посягательства;

г) ряд деталей события, сам его факт травмируют психику потерпевшего или унижают его достоинство и это может привести к умалчиванию (отрицанию);

д) на потерпевшего часто пытаются психически или физически воздействовать, уговаривают его «простить» виновного.

Допрос несовершеннолетнего потерпевшего в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя от 14 до 18 лет, производится с участием педагога. В случае необходимости вызываются также законные представители несовершеннолетнего потерпевшего (ст. 215 УПК).

Потерпевшие в возрасте до 16-ти лет не предупреждаются об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний (ст. 353 УК) и за дачу заведомо ложных показаний (ст. 352 УК). При разъяснении таким потерпевшим процессуальных прав и обязанностей им указывается на необходимость говорить только правду. Несовершеннолетнему потерпевшему разъясняется право отказа от дачи показаний, уличающих в совершении преступления их самих или близких родственников.

Допрос потерпевшего не может продолжаться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая длительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов (ч. 3 ст. 213 УПК). В случае медицинских показаний, продолжительность допроса устанавливается на основании письменного заключения врача.

Иным способом получения информации о личности обвиняемого и характере, совершенного преступления, является допрос свидетелей. Круг таковых по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних особенно широк. К ним относятся родители и другие родственники, соседи, педагоги, товарищи по месту жительства, учебы или работы.

Показания данной категории свидетелей необходимы:

а) для выяснения условий жизни и воспитания, особенностей личности несовершеннолетнего;

б) для выяснения обстоятельств, способствовавших противоправному поведению подростка;

в) для решения вопроса об ответственности родителей, педагогов и воспитателей за ненадлежащее воспитание подростка, определения их роли в исправлении и перевоспитании несовершеннолетнего.

Родители или другие родственники несовершеннолетнего, проживающие вместе с ним, могут рассказывать об укладе жизни, сложившемся в семье, о том, как протекало детство подростка, как он развивался, каково поведение подростка дома, его наклонности и привязанности. При этом рекомендуется допрашивать обязательно обоих родителей (если они имеются). Свидетелям данной категории целесообразно также разъяснить важность получения от них правдивых показаний для установления действительных причин совершенного подростком преступления и определения наиболее целесообразных мер для его перевоспитания.

Однако, как показывает практика, родители не всегда дают объективные и правильные показания в силу своей заинтересованности. В целях нейтрализации попыток отдельных родителей снять с себя ответственность и переложить вину за неправильное воспитание несовершеннолетнего на других лиц (в т.ч. на школу и педагогов) следует, вырабатывая тактику допроса, больше внимания уделить детализации показаний и использованию доказательств, которыми к моменту допроса располагает следователь,

В связи с этим должны широко использоваться показания соседей по квартире, товарищей по дому и т.д. Их показания могут дать важные сведения об истинном положении в семье несовершеннолетнего, о его поведении, о том, как и с кем он проводит свой досуг, каковы его связи и знакомства.

Обычно следователь впервые сталкивается с родителями после задержания несовершеннолетнего или при вызове его на допрос. На данном этапе расследования, если нет возможности допросить родителей до допроса несовершеннолетнего подозреваемого, желательно побеседовать с ними. Одновременно, следователь обязан сообщить родителям о задержании несовершеннолетнего и о том, что будут приняты все меры к всестороннему и объективному расследованию.

Допрос обоих родителей необходим по следующим причинам:

а) нередко родители по-разному относятся к воспитанию своих детей, в связи, с чем степень осведомленности об

особенностях личности подростка и причинах совершения преступления может быть у каждого из них различной. Если же оба родителя не занимались должным образом воспитанием, то тем более важно допросить обоих родителей, ибо информированность по этим вопросам каждого из них еще более ограничена;

б) следует выявить условия жизни и воспитания детей в семье и ближайшем, бытовом окружении для решения вопроса об ответственности родителей и ликвидации очагов устойчивого отрицательного влияния на других несовершеннолетних.

Представляется, что при допросе родителей несовершеннолетних обвиняемых целесообразно выяснить следующие вопросы:

- об условиях жизни и воспитания, о психофизическом развитии ребенка;

- о его потребностях, интересах и поведении;

- о ранее совершавшихся проступках и принимавшихся мерах;

- об особенностях характера;

- об обстоятельствах совершенного преступления, предшествующих и последующих действиях несовершеннолетнего;

- о причинах противоправного поведения несовершеннолетнего и условиях, способствующих такому поведению;

- о взаимоотношениях родителей и их отношении к воспитанию детей;

- об отношении детей к родителям.

Допрос лиц, ответственных за воспитание несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), должен охватывать вопросы психического и физического развития подростка, условия его жизни и воспитания, ближайшего окружения.

Для обеспечения полноты допроса лиц, ответственных за воспитание несовершеннолетних (опекуны и попечители, педагоги, воспитатели школ-интернатов и детских домов), целесообразно иметь в виду следующий детализированный перечень вопросов:

- условия для учебы и отдыха подростка?

- круг товарищей?

- как и с кем проводит свободное время?
- как он учится, каково поведение в школе, по месту жительства?
- выпивает ли?
- когда и кем приучен к алкоголю?
- другие потребности и интересы?
- совершенные ранее проступки и меры, принимавшиеся к несовершеннолетнему опекунами и попечителями, педагогами и т.д.?
- отношения несовершеннолетнего с коллективом?
- взаимоотношения опекунов и попечителей, их отношения с несовершеннолетним?
- какой информацией они располагают о совершенном преступлении?
- содержание разговоров с несовершеннолетним по этому вопросу?
- времяпрепровождение в день совершения преступления?

Данные, почерпнутые из показаний педагогов, особенно классных руководителей, позволяют следователю глубже изучить характер, наклонности и способности подростка, его отношение к учебе, интересы и связи, отношения с товарищами, о проявлении возрастных особенностей и т.д.

Педагоги школ (гимназий, лицеев) и колледжей осведомлены о моральной атмосфере в семье несовершеннолетнего, взаимоотношениях родителей, условиях жизни и воспитания подростка, причинах появления антиобщественных взглядов и привычек. В целом показания учителей и воспитателей по сравнению с показаниями родителей более объективны. Однако, чаще всего, следователи к этому источнику не обращаются и это не находит своего логического отражения в материалах уголовных дел.

При этом, даже делая попытку допроса учителей и воспитателей, основной недостаток следователя заключается в том, что следователь не определяет круг обстоятельств, подлежащих установлению, и потому выясняет не все известные допрашиваемым обстоятельства. Чаще всего у учителей и воспитателей выясняются вопросы об успеваемости и

поведении учащегося, далее - об интересах и увлечениях, о ближайшем окружении, об употреблении алкогольных напитков. Редко выясняется, как подросток проводит свободное время, состоит ли на учете в ОВД (полиции), кто приобщил несовершеннолетнего к алкоголю.

Если несовершеннолетний работает, необходимо допросить его коллег, лиц, которым он непосредственно подчинен или за которыми закреплен. Показания этих лиц важны для выяснения отношения подозреваемого (обвиняемого) к труду, свои обязанностям и т.д. Свидетели этой категории могут сообщить круг его интересов и потребностей. У лиц, хорошо знавших несовершеннолетнего на работе, можно установить, кто оказывал на него отрицательное влияние, обстоятельства, способствовавшие формированию преступного мотива и его реализации.

Допрашивая свидетелей из числа представителей администрации, где работал или учился правонарушитель, необходимо учитывать, что не все они заинтересованы давать объективные показания о причинах совершения преступления и условиях, ему способствовавших, т.к. некоторые из них за создание или допущение причин и условий, способствовавших преступлению, могут нести административную, дисциплинарную или даже уголовную ответственность. Поэтому к этим показаниям нужно всегда относиться критически.

Тактика допроса несовершеннолетних свидетелей зависит от их возрастных и индивидуальных особенностей, их отношения к расследуемому событию и к несовершеннолетнему подозреваемому (обвиняемому).

Такой подход дает возможность выделить следующие группы несовершеннолетних свидетелей:

а) очевидцы и иные лица, ставшие свидетелями каких-либо событий, связанных с совершенным преступлением;

б) подростки из ближайшего окружения несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого);

в) подростки из числа соучастников, производство в отношении которых прекращено в порядке ст.ст. 37-38 УПК.

По возрастному признаку надо выделить также малолетних свидетелей.

Малолетние свидетели, несмотря на большую внушаемость и склонность к фантазированию, очень наблюдательны, часто видят подробности, не замечаемые взрослыми. Допрос происходит в виде беседы, которую ведет следователь или по его поручению педагог. В процессе беседы на близкие для малолетних темы выясняются, интересующие следователя, вопросы.

Допрос несовершеннолетних свидетелей в возрасте до 14 лет, а по усмотрению следователя от 14 до 18 лет, производится с участием педагога (воспитателя детского сада). В случае необходимости вызываются также законные представители несовершеннолетнего (ст. 215 УПК).

Свидетели в возрасте до 16-ти лет не предупреждаются от уголовной ответственности за отказ от дачи показаний (ст. 352 УК) и за дачу заведомо ложных показаний (ст. 351 УК). При разъяснении таким свидетелям процессуальных прав и обязанностей им указывается на необходимость говорить только правду. Несовершеннолетнему свидетелю разъясняется право отказа от дачи показаний, уличающих в совершении преступления их самих или близких родственников.

Допрос несовершеннолетнего свидетеля не может продолжаться непрерывно более четырех часов. Продолжение допроса допускается после перерыва не менее чем на один час для отдыха и принятия пищи, причем общая длительность допроса в течение дня не должна превышать восьми часов. В случае медицинских показаний, продолжительность допроса устанавливается на основании письменного заключения врача.

При подготовке к допросу необходимо, прежде всего, выяснить некоторые индивидуальные качества подростка:

- отношение к сверстникам (чувство товарищества, чуткость);
- черты характера (упрямство, лживость);
- наличие определенных интересов, взаимоотношения с участниками события.

В связи с повышенной внушаемостью желательнее сократить срок между вызовом несовершеннолетнего свидетеля и его допросом, чтобы исключить возможность влияния на подростка заинтересованных лиц.

При допросе несовершеннолетних свидетелей предпочтительнее свободный рассказ. Однако дать развернутые показания они не всегда могут в силу, как было отмечено, незначительного жизненного опыта, недостаточной эрудиции и развитости логического мышления, в связи с чем постановка уточняющих вопросов неизбежна.

При разработке тактики допроса обращается внимание на правильность формулировки и последовательность вопросов. Несовершеннолетние очевидцы преступления или лица, случайно ставшие свидетелями каких-либо событий, связанных с совершенным преступлением, обычно дают правдивые показания, но по времени их нужно допрашивать как можно раньше.

На правильность и полноту показаний добросовестных свидетелей могут влиять так называемые объективные (условия восприятия) и субъективные (эмоциональное состояние несовершеннолетнего, состояние его органов чувств) факторы.

Сложности при допросе могут возникнуть в связи с тем, что с момента восприятия прошло значительное время и свидетель испытывает трудности при воспроизведении (в силу особенностей психики подросткового возраста). В таких случаях рекомендуется принять меры к «оживлению» памяти путем предъявления при допросе доказательств, активизации ассоциативных связей, проверки и уточнения показаний на месте.

Данная категория несовершеннолетних свидетелей обычно испытывает доверие к следователю. Поэтому необходима особая осторожность при формулировке вопросов.

При допросе несовершеннолетних свидетелей из ближайшего окружения подозреваемого (обвиняемого) необходимо учитывать факт хороших отношений с правонарушителем, его близкими друзьями. Нередко, эти несовершеннолетние входят в те же

досуговые группы, что и несовершеннолетний подозреваемый (обвиняемый). Многие из них утратили нормальные связи и отношения в коллективе и вышли из-под социального контроля.

Чувство дружбы, которое характерно для подросткового и юношеского возраста, в таких группах понимается не всегда правильно, т.к. дружба иногда возникает на почве нездоровых интересов или увлечений, совместного бессодержательного времяпрепровождения. По указанным причинам эти несовершеннолетние при допросе не всегда откровенны, боясь испортить взаимоотношения с товарищами, а равно, опасаясь ответных мер воздействия в связи с собственным ненадлежащим поведением. Таким несовершеннолетним необходимо разъяснить, в чем заключается истинное чувство дружбы, товарищества, которое несовместимо с круговой «порукой» и замалчиванием недостатков, а также в доступной форме показать общественное значение добросовестного исполнения функции свидетеля. При допросе несовершеннолетних свидетелей из ближайшего окружения подозреваемого (обвиняемого) можно получить очень важную информацию и о совершенных ими и другими несовершеннолетними правонарушениях, не выявленных к моменту допроса, а также о конкретных источниках отрицательного влияния.

В процессе предварительного расследования могут быть выявлены факты противоправного поведения несовершеннолетних свидетелей. В подобных случаях, исходя из воспитательных функций предварительного следствия, следователь раскрывает несовершеннолетнему пагубность такого поведения и на примере несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) показывает, к чему оно приводит. Несовершеннолетнему правонарушителю следует также сообщить, что, хотя в его действиях нет состава преступления, к нему могут быть применены меры общественного или административного воздействия (в соответствии с характером содеянного).

Еще одну группу несовершеннолетних свидетелей составляют подростки, участвовавшие в общественно опасных действиях, дело о которых прекращено в соответствии со ст.ст. 37-38 УПК. Эти

подростки весьма близки к несовершеннолетнему подозреваемому (обвиняемому) по своему поведению. При их допросе могут быть применены изложенные выше рекомендации о наиболее эффективных тактических приемах допроса несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) с учетом их личностных качеств и процессуального положения.

Такие несовершеннолетние, в большинстве случаев, не отрицают своего участия в совершенном преступлении. Однако, менее охотно они дают показания об участии в преступлении или ином аморальном поведении других подростков (или взрослых). В таких случаях, кроме разъяснения значения глубокого раскаяния и активного способствования раскрытию преступления, необходимо показать важность правдивых показаний для выработки положительных личностных качеств самого допрашиваемого, а также для перевоспитания его товарищей.

Следователь может продемонстрировать несовершеннолетнему свою осведомленность об обстоятельствах расследуемого события, оперируя фактами, взятыми из показаний других свидетелей или несовершеннолетних обвиняемых. Рекомендуется также постановка детализирующих вопросов для более обстоятельного освещения фактов, упомянутых, но не изложенных детально другими несовершеннолетними. Воспитательно-предупредительные меры к таким подросткам целесообразно применять после предъявления обвинения или при окончании предварительного следствия.

При разработке плана допроса участников преступления, не достигших возраста уголовной ответственности, необходимо различать две группы подростков:

а) совершивших правонарушения впервые (обычно под чьим-то влиянием). Хотя они и относятся к категории «трудных», но для их исправления достаточны меры, принимаемые общественностью и школой. Такие несовершеннолетние обычно дают правдивые показания, и задача следвателя заключается в том, чтобы правильно определить круг обстоятельств, подлежащих выяснению, тактически верно сформулировать вопросы, чтобы детализировать их показания;

б) неоднократно совершавших правонарушения (они менее откровенны, реже раскаиваются в содеянном, им даже импонирует такое поведение). Для изобличения таких несовершеннолетних в противоправном поведении могут быть использованы тактические приемы, которые применяются при допросе несовершеннолетних обвиняемых и подозреваемых.

Доказательства нужно предъявить с учетом уровня развития подростка.

Большую помощь в допросе такого свидетеля может оказать педагог, пользующийся уважением у несовершеннолетнего.

На основании анализа следственной практики предлагается примерный перечень вопросов, подлежащих выяснению при допросе различных лиц по делу, в отношении несовершеннолетних обвиняемого:

- жилищные условия и материальная обеспеченность семьи?
- условия физического и умственного развития обвиняемого в дошкольный и школьный периоды?
- формы и методы семейного воспитания?
- черты характера?
- источник отрицательного влияния на поведение обвиняемого?
- наличие отрицательного влияния одного из членов семьи на формирование нравственных взглядов обвиняемого?
- как проводит свободное время и увлечения?
- отношение к правовой литературе, радио и телепередачам по правовой тематике?
- имеется ли пристрастие к алкогольным напиткам и наркотикам? Если да, то, где приобретает и на какие средства?
- наличие антиобщественных установок в поведении обвиняемого? Совершал ли он ранее аморальные проступки?
- привлекался ли к административной или уголовной ответственности? Реакция на эти меры?
- причины совершения инкриминируемого деяния?

Отдельно остановимся на производстве отдельных следственных действий по делам о преступлениях несовершеннолетних.

Осмотр (ст. 221 УПК Республики Казахстан). В юридической науке различают две группы преступлений в зависимости от характера первоначальных следственных действий:

1) преступления, по которым проводится осмотр (кражи, изнасилования, разбой, убийства и т.д.);

2) преступления, по которым первоначально проводится изучение первичных материалов, послуживших основанием для возбуждения уголовного дела (осмотр и изъятие документов и т.д.).²⁹⁰

Преступления, совершаемые несовершеннолетними, в большинстве своем, относятся к первой группе, в связи с чем осмотр места происшествия является первым или одним из первых следственных действий.

Осмотр места происшествия открывает ряд возможностей для выявления обстоятельств, освещающих не только факт совершения преступления. В результате этого неотложного следственного действия можно получить довольно обширную информацию о физических, психологических, социальных качествах и свойствах преступника.

В.П. Колмаков пишет, что «...осмотр места происшествия - это следственное действие, в котором следователь совместно с указанными в законе лицами непосредственно воспринимает, исследует, фиксирует и оценивает состояние, свойства и признаки материальных объектов, имеющих на участках местности или в помещении, с целью обнаружения там следов, других вещественных доказательств, выяснения обстановки и всех обстоятельств, имеющих значение для установления истины по делу».²⁹¹

Квалифицированно проведенный осмотр места происшествия с исследованием обнаруженных вещественных доказательств дает возможность установить и другие фактические данные, связанные с криминогенными обстоятельствами (отсутствие охраны,

²⁹⁰ Эксархопуло А.П. Криминалистика. Учебник. - СПб.: ИНФРА-М, 2003. С.103.

²⁹¹ Колмаков В.П. Следственный осмотр. - М.: Юр. литература, 1970. С.52.

недостаточная освещенность территории, наличие возможностей для кустарного изготовления холодного оружия и т.п.).

Все сведения, источником получения которых является осмотр, можно разделить на следующие группы:

- 1) сведения о физических следах, оставленных преступником;
- 2) сведения о физиологических следах;
- 3) сведения об одежде и других предметах, оставленных преступником;
- 4) сведения о действиях преступника на месте происшествия;
- 5) сведения о психологических особенностях преступника.²⁹²

По физическим следам, оставленным преступником на месте происшествия, можно идентифицировать лицо, совершившее преступление (по отпечаткам пальцев рук), судить о его возрасте (по размеру ладоней рук, следов ног и т.п.), о некоторых физических дефектах и т.д. Сведения о физиологических следах позволяют установить пол, групповую принадлежность крови лица, причастного к преступлению.

Оставленные на месте происшествия одежда и некоторые другие предметы могут свидетельствовать о некоторой «неопытности» и растерянности преступника, либо об умышленном оставлении вещей с целью направить следствие по ложному пути. По одежде и оставленным предметам можно судить о росте преступника, его занятиях, привычках и т.п. По следам действий преступников на месте происшествия можно судить об их количественном составе, о роли каждого из них в совершении преступления.

По способу действия преступника на месте происшествия можно сделать выводы о его физических данных (к примеру, выломана дверь), ловкости и определенных навыках (если были применены отмычки).

Сведения о психологических качествах личности получают в результате анализа и синтеза всех действий преступника и оставленных им следов на месте происшествия. Особенности психологии несовершеннолетних, нередко, находят материальное

²⁹² Семенков А.П. Неотложные следственные действия. - Омск: Дума, 2002, С.45-46.

отражение на месте происшествия, и знание этих особенностей позволяет следователю сделать правильные выводы о причастности подростков к совершенному преступлению.

Так, при совершении краж несовершеннолетние зачастую оставляют нетронутыми самые ценные вещи, взяв другие, заинтересовавшие их предметы. Особенно несовершеннолетние 14-15 лет, как правило, останавливают свой выбор на предметах, представляющих ценность только для них в силу их специфических интересов, потребностей и могущих стать объектами непосредственного потребления: конфеты, жвачки, алкогольные напитки, табачные изделия и т.п. Если касается несовершеннолетних старшей возрастной группы (16-18 лет), то они уже нередко останавливают свой выбор на более дорогих товарах (джинсы, дубленки, спортивные костюмы, кроссовки и т.д.).

Аналогичную практику отмечает Л.Л. Каневский, а именно «.. подростки чаще всего посягают:

а) на продукты, которые могут стать объектом непосредственного потребления (сладости, алкоголь, некоторые продукты питания);

б) на предметы, особо значимые для несовершеннолетнего в связи с интересом к спорту, моделированию, модной музыке и т.д. (спортивные и фототовары, транзисторные радиоприемники, магнитофоны, часы и т.д.);

в) на предметы молодежной моды (в связи с желанием хорошо одеться);

г) на деньги (для удовлетворения перечисленных и некоторых других потребностей)».²⁹³

Сравнительно часто преступления несовершеннолетних сопровождаются элементами озорства, что также находит свое отражение на месте происшествия в виде разбрасывания вещей, оставления различных надписей и изображений на стенах, полу и т.п.

²⁹³ Указ. соч. Каневский Л.Л. С.58.

О причастности несовершеннолетних к преступлению свидетельствуют следующие способы совершения преступления:

- отсутствие целеустремленных и продуманных действий, направленных на подготовку к совершению преступления (попытка проникнуть в помещение вначале одним, потом другим путем);
- неухищренные способы проникновения в помещение, использование небольших проемов, выбор таких способов взлома, которые не требуют значительной физической силы и т.д.;
- похищение незначительных по весу товаров;
- отсутствие профессиональных и тем более специфических преступных навыков, в связи с чем применяются неухищренные способы взлома и открытия запоров;
- непринятие мер к сокрытию следов преступления (нежелание или небрежность при сокрытии следов и орудий преступления. Это объясняется незначительным жизненным опытом несовершеннолетних, такими их личностными качествами, как беспечность, неосторожность и т.д.).²⁹⁴

Некоторые стороны личности несовершеннолетнего преступника могут быть раскрыты и при осмотре места его жительства.

Так, вещи в комнате несовершеннолетнего часто свидетельствуют о его увлечениях и способностях, а осмотр квартиры, в целом, показывает, каково положение ребенка в семье (неряшливость и беспорядок в комнатах, следы пьянства и т.д.).

Материальные последствия преступления, связанные с изменениями в обстановке места происшествия, также могут свидетельствовать об участии в совершении преступления несовершеннолетних. В частности, обнаруженные на месте происшествия:

а) небольшие по размерам следы рук и ног человека, которые обычно оставляют малолетние и несовершеннолетние в возрасте

²⁹⁴Методические рекомендации по организации расследования преступлений, совершенных несовершеннолетними (малолетними). Главное следственное управление МВД РК, - Алматы. 1994. С.56.

14-15 лет (размеры рук и ног 16-17 летних, как правило, не отличаются от взрослых);

б) следы обуви, которую обычно носят дети (сандалии, кеды и т.д.);

в) личные вещи преступника (головной убор, обувь и т.п.), по которым можно судить о возрасте их владельца;

г) следы и надписи на вертикальных поверхностях, которые дают возможность судить о росте человека;

д) волосы, по которым в ряде случаев можно определить пол, возраст и цвет волос разыскиваемого;

е) следы зубов на продуктах, по которым можно определить примерный возраст подозреваемого.²⁹⁵

К началу ОМП возможны следующие ситуации в зависимости от информации о субъекте преступного посягательства, которой располагает следователь:

а) какие-либо данные о субъекте преступления отсутствуют;

б) несовершеннолетний подозреваемый выявлен до начала осмотра;

в) несовершеннолетний, совершивший преступление, задержан на месте происшествия;

г) из объяснений потерпевшего и свидетелей видно, что преступник по внешнему виду и поведению является несовершеннолетним.

Приступая к осмотру места происшествия, следователь (дознатель) при отсутствии информации о субъекте преступления, производит его поиск с учетом разработанных криминалистических характеристик преступления.²⁹⁶ Несовершеннолетний подозреваемый может быть выявлен органами дознания до начала осмотра. В этом случае следователь (дознатель), исходя из криминалистической характеристики

²⁹⁵ Крылов М.Ф. Криминалистическое учение о следах. 2-ое изд. и перераб. - Л.: ЛГУ, 1985. С.63,

²⁹⁶ Гинзбург А.Я. Осмотр места происшествия. Освидетельствование. Учебное пособие. - Алматы, 1998. С.40.

данной категории преступлений, при осмотре места происшествия осуществляет поиск объективных данных, подтверждающих или опровергающих участие несовершеннолетнего в совершении преступления.

Не исключено, что несовершеннолетний, будучи пособником и не принимая участия в совершении преступления, решил скрыть других соучастников и взять всю ответственность на себя. В этом случае необходимо проработать версию участия взрослого лица в совершении преступления. Об участии взрослого могут свидетельствовать:

а) хищение товаров, в которых могут быть заинтересованы взрослые (драгоценные камни и металлы, крупная сумма денег, произведения искусства и т.п.);

б) значительное количество похищенного, большие габариты и вес похищенных товаров (к примеру, мебель);

в) ухищренные способы проникновения в помещение, взломы с применением отмычек.

При осмотре места происшествия необходимо обращать внимание не только на объективные данные об участии в совершении преступления выявленного несовершеннолетнего, но и о наличии других соучастников из числа его сверстников.

Получив информацию об индивидуальных качествах и признаках несовершеннолетнего подозреваемого (физической силе, возрасте, телосложении, дефектах походки, других признаках внешности), следователь в процессе осмотра места происшествия проверяет, нет ли следов и других вещественных доказательств, подтверждающих эти данные и детализирующих их.

В ходе осмотра места происшествия может быть получена информация о личностных качествах несовершеннолетнего подозреваемого. О привычках (пристрастие к курению или к употреблению алкоголя) может судить по оставленным на месте преступления окуркам, посуде из-под прохладительных напитков или пива, по похищенным алкогольным напиткам.

Поиск при осмотре места происшествия должен быть направлен на выявление навыков, определенных знаний несовершеннолетнего

(умение обращаться с бытовой техникой и т.д.). В следах преступления, как убийство, изнасилование и хулиганство, проявляются и такие личностные качества несовершеннолетнего, как цинизм, жестокость, садизм и дерзость.

Очная ставка (ст. 220 УПК Республики Казахстан). Очная ставка проводится, когда необходимо устранить существенные противоречия в показаниях обвиняемого и других лиц по следующим вопросам, применимых к указанной категории уголовных дел:

а) роль взрослого соучастника в совершении преступления, характер их взаимоотношений;

б) роль несовершеннолетних соучастников в подготовке и совершении преступления;

в) поведение и характеристика потерпевшего.

В связи с особенностями психологии подросткового возраста следователь должен решить вопрос - надо ли для устранения противоречий проводить очную ставку? Это объясняется тем, что несовершеннолетние неохотно соглашались на ее проведение, не желая прослыть «предателем» или боясь мести со стороны другого участника очной ставки. Не исключено и отрицательное влияние на несовершеннолетнего со стороны взрослого участника очной ставки или подростка со стойкими антиобщественными взглядами и привычками. Причем отрицательные последствия очной ставки могут выражаться не только в обоснованном изменении несовершеннолетним своих показаний, гораздо больший вред может быть причинен тем, что будет нарушен психологический контакт со следователем, прерван процесс исправления несовершеннолетнего правонарушителя, который начался с момента его первой встречи со следователем.

Очная ставка проводится в особой психологической атмосфере, накладывающей отпечаток на взаимоотношения участников этого следственного действия. Допрашиваемому приходится давать показания в присутствии другого лица, нередко, сообщающего противоположные по смыслу и значению сведения. При этом каждый из участников, по крайней мере первоначально, имеет

тенденцию к отстаиванию своих показаний, поскольку ранее он дал их следователю на допросе.

Таким образом, в самой сущности очной ставки как бы заключена конфликтная ситуация, в обстановке которой следователем прилагаются усилия к устранению существенных противоречий в показаниях допрашиваемых.²⁹⁷

Кроме того, на очной ставке выше степень эмоционального напряжения, испытываемого следователем. Она вызывается не только сложностью деятельности по устранению противоречий в показаниях, пребыванием в атмосфере конфликтной ситуации, но и тем, что следователь вынужден взаимодействовать не с одним, а одновременно с двумя лицами, отстаивающими свои показания. Возникновению конфликтной ситуации может способствовать поверхностность изучения личности преступника либо иного участника очной ставки, оперирование недостаточными или неубедительными доказательствами, а также неправильное поведение следователя на очной ставке или в ходе производства предшествующих следственных действий.

Для того, чтобы очная ставка была результативной, к ней необходимо тщательно подготовиться:

- следует изучить ранее данные показания лиц, между которыми предполагается провести очную ставку, имеющиеся существенные противоречия и причины их возникновения, личность несовершеннолетнего, другого участника очной ставки и характер их взаимоотношений;
- составить план производства следственного действия;
- сформулировать вопросы и определить последовательность их выяснения;
- наметить очередность допроса участников очной ставки;
- выбрать время и место производства очной ставки;
- определить участников очной ставки;

²⁹⁷ Баранов С. Т. Очная ставка. Учебное пособие. - Омск: Омская академия управления МВД РФ, 2003. С. 59.

- подобрать и систематизировать документы и вещественные доказательства, которые целесообразно предъявить в ходе очной ставки;

- прогнозировать поведение участников следственного действия.²⁹⁸

Психологическая подготовка к очной ставке включает изучение особенностей отношений, существовавших ранее между допрашиваемыми лицами. Как развивались эти отношения, имеет ли место взаимная симпатия или антипатия? Существует ли какая-либо зависимость одного лица от другого и в чем она выражается, не имеет ли место повышенное влияние одного из допрашиваемых, в частности, взрослого на несовершеннолетнего, и как оно может отразиться на результатах очной ставки?

Формулировка вопросов и последовательность их выяснения зависят от количества и характера существенных противоречий, обнаруженных в первоначальных показаниях, а также от личности допрашиваемых несовершеннолетних. Вопросы должны отвечать требованиям, рассмотренным нами применительно к психологическим особенностям тактики допроса несовершеннолетних.

Важным моментом при подготовке к очной ставке является выбор следователем лица, которое будет допрашиваться первым.

Здесь возможно несколько вариантов.

1) если в первоначальных показаниях одного из несовершеннолетних содержится утверждение о том, что имел место определенный факт, а в показаниях второго этот факт отрицался, то первым целесообразно допросить подростка, который утверждает, что факт имел место.

2) если существенные противоречия в показаниях несовершеннолетних сводятся к различному освещению одного и того же факта (очередность событий, время и место их совершения

²⁹⁸ Гаврилов А.К., Закатов А.А. Очная ставка. - Волгоград: ВВСШ МВД СССР, 1978. С.56.

и т.п.), то целесообразно первым допрашивать то лицо, показания которого избличают обвиняемого.

3) если очная ставка проводится по ходатайству кого-либо из ранее допрошенных, то при определении очередности допроса нужно исходить из содержания ходатайства. В случае, если ходатайствующий заявляет, что он сам на очной ставке хочет рассказать в присутствии другого несовершеннолетнего об обстоятельствах происшедшего, то его рекомендуется допрашивать первым. Если же ходатайствующий заявит, что события, о котором показывает другое лицо, не было или оно неправильно освещено и он желает, чтобы другой участник на очной ставке дал об этом показания в его присутствии, то первым допрашивать следует не ходатайствующего, а другого несовершеннолетнего.

По общему правилу первым допрашивать на очной ставке целесообразно лицо, показания которого следовательно, основываясь на собранных по делу доказательствах, считает более правильными.²⁹⁹

Нужно иметь в виду, что иногда более сильное психологическое воздействие оказывают не показания, содержащие больше доказательств виновности, а те, которые дает авторитетное для допрашиваемого несовершеннолетнего лицо. Поэтому, решая вопрос об очередности допроса на очной ставке, необходимо учитывать особенности личности участников следственного действия, специфику их взаимоотношений и т.д. Необходимо выяснить и волевые качества каждого из допрашиваемых, учитывая ситуации, которые могут возникнуть в ходе очной ставки.

Принимая решение о производстве очной ставки, надо иметь в виду, что, если один из допрашиваемых отказывается давать показания в присутствии другого лица, проводить ее нельзя. В этом случае надо искать другие способы устранения существенных противоречий, обнаруженных в показаниях допрошенных лиц.

²⁹⁹Карнеева Л.М., Ордынский С.С., Розенблит С.Я. Тактика допроса на предварительном следствии. - М.: Наука, 1958. С.181.

Важной психологической задачей следователя является нейтрализация отрицательного влияния недобросовестного лица на другого и в то же время использование положительного воздействия правдивых показаний для получения объективных показаний от второго допрашиваемого.

Несовершеннолетнего надо психологически подготовить к очной ставке, причем психологическая подготовка не должна содержать элементов внушения. Если очная ставка проводится для изобличения взрослого подстрекателя или иного соучастника, несовершеннолетнему необходимо разъяснить, что на очной ставке это лицо может попытаться путем уговоров, угроз или запугивания заставить его отказаться от своих показаний или принять всю ответственность на себя. Чрезвычайно важно не только убедить подростка, что он находится в полной безопасности, но и гарантировать такую безопасность. В то же время следует подчеркнуть необходимость говорить правду. Воздействие следователя должно ограничиваться убеждением, положительным влиянием на психику подростка и созданием благоприятных условий для дачи правдивых показаний.

При проведении очной ставки с участием несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого), не достигшего 16-летнего возраста, а также достигшего этого возраста, но имеющего признаки отсталости в психическом развитии, участие педагога или психолога обязательно (ст. 488 УПК). Данные специалисты не только могут помочь в подготовке очной ставки и допроса подростка, но в какой-то мере снимут напряжение, повысят чувство защищенности у подростка и вместе с тем окажут дисциплинирующее воздействие на другого участника очной ставки. По тем же причинам желательно участие педагога при проведении очной ставки с участием несовершеннолетних свидетелей в возрасте от 14 до 18 лет.

В соответствии со ст. 215 УПК при допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля вправе присутствовать их законные представители. Для проведения очной ставки с участием

несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) приглашается защитник (ст. 71 УПК).

Участвующие в очной ставке защитники, педагоги и законные представители несовершеннолетних также могут с разрешения следователя задавать вопросы, как несовершеннолетнему, интересы которого они представляют, так и другому допрашиваемому.

В ходе очной ставки добросовестные несовершеннолетние должны быть ограждены от попыток повлиять на их показания лицами, дающими ложные показания, что особенно характерно для очных ставок. Такие попытки должны решительно пресекаться следователем.

Решая вопрос об очередности постановки вопросов участникам очной ставки, следователь должен учитывать, что добросовестный свидетель, потерпевший, подозреваемый или обвиняемый в связи с обстановкой, в которой он должен изобличать другого участника очной ставки, обычно испытывает объяснимое для таких случаев волнение и эмоциональное напряжение. Поэтому рекомендуется после изложения допрашиваемым показаний в общих чертах ставить перед ним детализирующие и уточняющие вопросы, а в дальнейшем, когда он освоится с обстановкой следственного действия, задать наиболее важные для дела вопросы. Такой подход к получению показаний от добросовестного несовершеннолетнего способствует достижению целей очной ставки.

По групповым делам несовершеннолетних эффективным бывает проведение целой серии очных ставок признавшихся и частично признавшихся обвиняемых с участником, дающим заведомо ложные показания. Такой допрашиваемый, видя бессмысленность запирательства, нередко сам просит прекратить очные ставки и дает правдивые показания.

Проведение очной ставки между несовершеннолетним лицом и взрослым обвиняемым имеет свою специфику. Такую очную ставку целесообразно проводить лишь тогда, когда нет оснований опасаться, что в результате отрицательного

воздействия взрослого несовершеннолетний изменит свои правдивые показания. Еще до очной ставки несовершеннолетнего необходимо допросить о его взаимоотношениях со взрослым, выявить, насколько авторитетен для него обвиняемый. Несовершеннолетнего целесообразно психологически подготовить к очной ставке, показав ему общественную опасность действий преступника, их последствий. Несовершеннолетнего на очной ставке со взрослым обвиняемым нужно допрашивать первым, чтобы избежать внушения со стороны взрослого.

В ходе очной ставки взрослый преступник нередко пытается воздействовать на несовершеннолетнего путем угроз, оскорблений или возбуждения жалости к себе. Такие действия взрослого участника очной ставки должны немедленно пресекаться. С большой осторожностью нужно проводить очную ставку между несовершеннолетним и взрослым обвиняемым из числа близких родственников. Опасность внушающего воздействия на несовершеннолетнего в таких случаях очень велика.

Если в ходе очной ставки показания участников изменяются, нужно уточнить, какие именно обстоятельства в прежних показаниях, в какой мере и почему претерпели изменения.

В случае изменения ложных показаний на правдивые следователь выясняет и фиксирует в протоколе следственного действия причины этого изменения. Если же правдивые показания несовершеннолетний изменяет на ложные, то не всегда тактически целесообразно выявлять их в-ходе очной ставки. Поскольку один из допрашиваемых изменил свои показания под влиянием другого, то он об этом в его присутствии не скажет, опасаясь мести, или из каких-либо других соображений. Сразу после очной ставки такого несовершеннолетнего необходимо допросить о причинах изменения показаний.

Очная ставка заканчивается после того, как допрашиваемые заявят, что свои показания дополнить ничем не могут, вопросов друг к другу не имеют и подтверждают правильность написанного в протоколе.

Протоколирование очной ставки с участием несовершеннолетних также имеет свои психологические особенности. Протокол является документом, в котором в письменном виде излагается следователем совместно обсужденная устная речь обоих допрашиваемых и вопросы, им адресованные.

Иногда очная ставка не достигает своей цели из-за неудовлетворительного протоколирования. В известной мере, это вызывается психологическим состоянием следователя, вызванным завершением очной ставки. Проведя сложное следственное действие, характеризующееся значительным эмоциональным напряжением, вызванным конфликтной ситуацией, следователь испытывает некоторое облегчение и естественную усталость. У него может возникнуть желание побыстрее оформить протокол и завершить следственное действие. Это, в свою очередь, приводит к составлению неполных по объему и неглубоких по содержанию протоколов.

Кроме того, если противоречия оказываются устраненными, у следователя может возникнуть самоуспокоенность, вызывающая притупление бдительности. Сконцентрировав внимание на оформлении протокола, следователь ослабляет наблюдение за участниками очной ставки, что, даже на завершающем этапе, чревато отрицательными последствиями. Если же он внимательно следит за допрашиваемыми, то страдает качество протокола. Поэтому участие в очной ставке на всем ее протяжении сотрудника, наблюдающего за допрашиваемыми, представляется не только желательным, но и необходимым.

Применение видео- и звукозаписи, как дополнительного средства фиксации при проведении очной ставки целесообразно, если оно направлено на изобличение лица, дающего ложные показания. В таких случаях видео- и звукозапись обеспечивает не только полноту, точность фиксации показаний, но и воспроизводит обстановку проведения следственного действия. Кроме того, как нам представляется, применение звукозаписи в какой-то мере дисциплинирует участников очной ставки, нейтрализует попытки одного из них оказать психологическое давление на другого.

Предъявление для опознания (ст. 228 УПК Республики Казахстан). Сущность этого следственного действия заключается в том, что потерпевший (свидетель) и подозреваемый (обвиняемый) в результате визуального обозрения предъявленного объекта и мысленного сравнения его с сохранившимся в памяти образом, наблюдавшегося ранее в связи с расследуемым событием, заявляет о том, является ли этот объект тем самым, который наблюдался им ранее, или не является.

Объектами опознания, производимого лицом, могут быть: живые лица, трупы, предметы и документы, животные и т.д. Они могут предъявляться, как в натуре, так и по фотоизображениям. Известны также предъявления для опознания по фонограммам, кинофильмам и видеофильмам.

Психологические особенности тактики предъявления для опознания с участием несовершеннолетних (как в том случае, если несовершеннолетний является опознающим, так и в том, когда он выступает в роли опознаваемого) определяются возрастными особенностями их психики.

Если несовершеннолетнего предъявляют для опознания, результатам этого следственного действия может повредить легкомысленное поведение подростка (озорство, оскорбительное поведение по отношению к опознающему и т.д.). Тем самым опознаваемый резко выделит себя из группы лиц, в числе которых он предъявляется для опознания, и снизит доказательственное значение этого следственного действия, поскольку его поведение окажет внушающее воздействие на опознающего (свидетеля или потерпевшего). Подобные действия несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) необходимо немедленно пресекать.³⁰⁰

Если несовершеннолетний является опознающим, необходимо особое внимание уделять выяснению, условий восприятия им

³⁰⁰З а к а т о в А.А. Психологические особенности тактики производства следственных действий с участием несовершеннолетних. Учебное пособие. - Волгоград: ВВСШ МВД СССР, 1979 С.39.

объекта, который будет предъявлен для опознания, а также уровню психического и физического развития подростка.

В подготовку к предъявлению для опознания входят следующие элементы:

а) предварительный допрос лица, которому будут предъявлены объекты для опознания;

б) создание условий, максимально приближенных к условиям, в которых подросток воспринимал объект;

в) подбор объектов, в числе которых опознающему будет предъявляться объект, интересующий следствие;

г) подготовка научно-технических средств, которые целесообразно использовать в ходе опознания;

д) привлечение специалистов для участия в предъявлении для опознания;

е) психологическая подготовка опознающего;

ж) подбор и инструктаж понятых, а также обеспечение охраны опознаваемого, содержащегося под стражей.

Обычно предварительный допрос опознающего является частью его первоначального допроса. И если последний проведен полно, выяснены приметы опознаваемого объекта, условия восприятия и состояние органов чувств подростка, нет необходимости подвергать его специальному допросу. В том же случае, если эти данные поверхностны или вообще не установлены, производство специального допроса перед опознанием необходимо.

Надо иметь в виду, что для несовершеннолетнего большую сложность представляет восприятие отрезков времени, скорости движения людей и транспортных средств, размеров объектов, находящихся в отдалении. Большую сложность представляет также восприятие внешности человека (особенно, для малолетних), а также оценка его возраста, тем более, что возрастные признаки менее выражены, чем другие черты внешности. К сведениям, представляющим интерес для следствия, обычно относятся данные о росте, телосложении, движениях

человека, его речи, чертах лица и т.п.³⁰¹ Понятно, что несовершеннолетний затрудняется дать о них достоверные показания.

Чтобы помочь ему описать приметы преступника или другого объекта, следует предъявить на допросах перед опознанием изображения на рисунках, фотоснимках, диапозитивах, цветowych шкалах различные признаки внешности людей и предметов. В свою очередь, А.В. Дулов и А.М. Алексеев предлагают использовать при предъявлении для опознания фоторобот. С его помощью синтезируется сохранившееся в памяти несовершеннолетнего изображение с использованием отдельных элементов лица человека (глаз, ушей, подбородков и других элементов внешности). Это поможет опознающему восстановить в памяти образ человека, которого ему предстоит опознать и сделать правильный вывод об опознании.³⁰²

Запоминание и сохранение в памяти событий, неинтересных с точки зрения несовершеннолетних, менее надежно, чем у взрослых, вследствие неустойчивости внимания, слабого его распределения и переключения. В то же время они обладают исключительной способностью сохранять в памяти детали событий или некоторые признаки предметов, чем-то их привлечших.³⁰³

Способность воспроизводить воспринятое обнаруживается у несовершеннолетних уже в раннем детстве. Известно, что дети дошкольного возраста запоминают и воспроизводят несложные сказки, стихи, песни, но испытывают серьезные затруднения в описании объектов. Исследования Н.И. Гапановича показали, что описание признаков даже хорошо известных детям лиц (матерей) ограничивалось указанием отдельных признаков широкой групповой

³⁰¹ Бодалев А.А. Восприятие человека человеком. - Л.: ЛГУ, 1966. С.101-102.

³⁰² Алексеев А.М. Психологические особенности показаний очевидцев. - М.: Наука, 1972. С.66-67.

³⁰³ Гапанович Н.И. Опознание в судопроизводстве (процессуальные и психологические проблемы). - Минск, 1975. С.61.

принадлежности, притом относящихся к внешности, а не к самой личности (одежда, украшения).³⁰⁴

Так как физическое и психическое состояние несовершеннолетнего допрашиваемого в момент восприятия имеет существенное значение для решения вопроса о целесообразности предъявления для опознания, нужно обязательно определить его зрение, слух и функционирование других органов чувств в момент восприятия, характер и устойчивость памяти, эмоциональную возбудимость. В тех случаях, когда у следователя возникает сомнение в способности несовершеннолетнего правильно воспринимать события и явления и давать о них правдивые показания, он может назначить судебно-психологическую экспертизу самостоятельно или комплексную психолого-психиатрическую.

В тех случаях, когда допрашиваемый несовершеннолетний затрудняется описать какой-либо объект, однако, утверждает, что сможет его опознать, не следует отказываться от предъявления для опознания. У подростков вызывает затруднение описание каких-либо объектов ввиду скудости словарного запаса, однако, без особых усилий они смогут опознать предъявленный им объект, уверенно выделяя его из группы схожих.

Доказательственное значение результатов опознания во многом зависит от качества подбора объектов, в числе которых будет предъявляться опознаваемый. Как известно, предъявляемых объектов должно быть не менее трех, однако это правило закон не распространяет на случаи предъявления для опознания трупов и их частей и некоторых уникальных вещей (например, произведений искусств, которым трудно найти аналоги). Предъявлять несовершеннолетним свидетелям или потерпевшим труп или его части не следует, чтобы избежать психических травм.

Объекты подбираются таким образом, чтобы они не имели резких различий. Иными словами, они должны быть сходны по родовым и видовым признакам. В подборе объектов помощь

³⁰⁴ Указ, сом. Гапанович Н.И. С.77-78.

следователю может оказать соответствующий специалист (например, ювелир при подборе драгоценностей и т.п.). Если опознающему будет предъявляться для опознания человек, необходимо подобрать не менее трех лиц, не имеющих резких отличий в телосложении, росте, возрасте, национальных признаках и одежде.

Опознание относится к следственным действиям с применением НТС. Особенность предъявления для опознания заключается в том, что его результаты оцениваются следователем и судом на основе восприятия поведения опознающего во время опознания и сходства объектов, среди которых предъявляется опознаваемый. Поэтому для фиксации хода и результатов опознания целесообразно применение видеосъемки.

В тех случаях, когда опознание производится по особенностям голоса или речи, а также, если опознающим является малолетний или состояние опознающего может препятствовать его явке в следственные органы и суд, целесообразно применение звукозаписи наряду с видеосъемкой.

Если опознание проводится по каким-либо динамическим признакам (походке, жестикуляции и т.п.), весьма эффективными дополнительными средствами фиксации хода и результатов этого следственного действия с участием несовершеннолетнего является видеозапись. Эмоциональные проявления опознаваемого или опознающего, иногда объясняющие ошибки, или умышленное неопознание, в полной мере фиксируются с помощью этого средства.

Специалисты в предъявлении для опознания участвуют по следующим направлениям:

а) оказание помощи следователю в подборе объектов, среди которых будет предъявляться проверяемый (криминалист, например, помогает подобрать оружие - холодное или огнестрельное, по определенным признакам ювелир - драгоценности и т.п.), и в других подготовительных действиях (подбор освещения, места опознания и пр.);

б) содействия следователю в процессе предъявления для опознания (к примеру, при предъявлении для опознания несовершеннолетнему педагог или психолог по предварительной договоренности со следователем могут задавать подростку уточняющие и детализирующие вопросы, касающиеся конкретизации примет внешности опознанного);

в) применение НТС фиксации хода и результатов предъявления для опознания (звуко- и видеозаписи),

Если возникла необходимость в участии в предъявлении для опознания несовершеннолетнему специалиста (педагога, психолога), то желательно, чтобы им был тот специалист, который принимал участие в его допросе, поскольку он уже знаком с психологическими особенностями несовершеннолетнего, его показаниями о внешности опознаваемого и сможет оказать помощь следователю в оценке результатов опознания. Он может также обратить внимание следователя на неправильность подбора лиц, подлежащих предъявлению для опознания несовершеннолетнему, и на другие обстоятельства, связанные с подготовкой и проведением этого следственного действия.

Результаты опознания во многом зависят от организации этого следственного действия.

Так, сначала в помещение приглашается предъявляемое лицо. Ему предлагается занять любое место среди других лиц. Последним в помещение заходит опознающий, который должен сказать, узнает ли он среди присутствующих человека, причастного к расследуемому событию, и по каким признакам. По желанию опознающего опознаваемый может встать, повернуться, пройтись, произнести какие-нибудь слова или фразы, сделать какие-то жесты, что фиксируется с помощью научно-технических средств.

Обычно объекты предъявляются для опознания в натуре. Однако, в ряде случаев возникает необходимость опознания по фотоизображениям, и иногда кино-и видеоматериалам.

Предъявление для опознания по фотоизображениям производится с соблюдением тех же процессуальных и тактических правил, что и при предъявлении натуральных объектов.

Фотоснимки наклеиваются на таблицы, их нумеруют и скрепляют печатью. После опознания лица по фотоснимку следователь оглашает, какие объекты изображены на фотоснимках.

По итогам предъявления для опознания составляется протокол, где указывается весь ход проведенного следственного действия, его результаты, замечания участников опознания. При этом участники данного следственного действия должны удостоверить протокол своими подписями.

На результатах опознания несовершеннолетним сказывается степень его подготовленности к опознанию (прежде всего, психологической). У несовершеннолетнего надо сформировать убежденность в необходимости и моральной оправданности акта опознания, в гражданском долге служения делу правосудия. Это должно найти проявление в добросовестном участии несовершеннолетнего в акте опознания.

В судебной психологии различают два вида узнавания:

а) симультанное (синтетическое), сводящееся к узнаванию увиденного объекта без затруднений, «с первого взгляда»;

б) сукцессивное (аналитическое), которое происходит с известными затруднениями, посредством аналитической деятельности, выявления и сравнения признаков предъявленного объекта с чертами мысленного образа несовершеннолетнего.³⁰⁵

Конечно, более надежным является первый вид, что, однако, не исключает доказательственной значимости второго вида узнавания, реализованного в процессе опознания. В то же время нельзя упускать из виду, что некоторые опознающие не проводят сравнения сохранившегося в их сознании мысленного образа с предъявляемым объектом, а стараются угадать по поведению следователя, кто из опознаваемых в действительности является подозреваемым (обвиняемым). Если лицо затрудняется опознать человека, предмет или участок местности, нужно посоветовать ему не торопиться, сосредоточиться, подумать еще, взвесить все известные фактические данные. При этом повторность

³⁰⁵ Указ. соч. Закатов А.А. С.67.

производства предъявления для опознания становится не допустимым.

Обыск (ст. 230 УПК Республики Казахстан). Обыск проводится с целью обнаружения и изъятия:

- орудий преступления;
- предметов, несущих на себе следы преступления или являющихся продуктами преступной деятельности;
- похищенного имущества, животных, документов, денег или ценностей;
- скрывшегося преступника;
- спрятанного трупа или его частей;
- документов, указывающих на важные для дела обстоятельства;
- имущества и ценностей, подлежащих изъятию для возмещения имущественного ущерба или обеспечения возможной конфискации.³⁰⁶

Обыск по делам о преступлениях несовершеннолетних производится, как для обнаружения похищенного имущества и орудий преступления, так и данных, характеризующих личность подростка (письма, дневники, фотографии и т.д.). Дневники, письма, фотографии и киноплёнка часто могут отражать взгляды, убеждения, интересы, склонности, характер, вкусы, кругозор, круг друзей и знакомых несовершеннолетнего, подчеркивать его личные качества (тщеславие, аморальность и т.п.).

Подготовка к обыску включает в себя следующие элементы:

- 1) установление задач и целей обыска;
- 2) выяснение сведений об интересующих следствии объектах;
- 3) изучение личности несовершеннолетнего и его окружения;

В данном случае, учитывается:

- возраст, место учебы или работы;
- образ жизни, поведение в быту, по месту учебы или работы;

³⁰⁶ Гинзбург А. Я. Криминалистические основы следственных действий. Учебное пособие Алматы, 2000. С.78-79.

- склонности и увлечения (алкоголь, наркотики, азартные игры, спорт и т.д.);
- состав семьи, отношения в семье и с соседями;
- повседневный распорядок в семье или режим на работе;
- знакомства и связи несовершеннолетнего (в частности, с преступной средой);
- наличие в прошлом судимостей, привлечение к уголовной ответственности без осуждения, приводы в ПДН ГОРРАЙОВД. К примеру, выяснение, что несовершеннолетний в прошлом подвергался обыскам, позволяет учитывать наличие у него преступного опыта или связей, а знание его поведения при обысках, в частности, склонность к оказанию сопротивления способствует правильному выбору тактических приемов организации и проведения обыска.

Целесообразно с помощью оперативных работников собрать необходимые сведения о несовершеннолетнем и проживающих с ним лицах, установить за ним наблюдение, выяснить наличие у несовершеннолетнего оружия и готовности к оказанию сопротивления обыскивающим или задерживающим. С этой целью следователь дает письменное поручение соответствующим работникам криминальной полиции.

4) изучение помещений и участков местности, где должен быть произведен обыск;

Обыск по делам несовершеннолетних, чаще всего, производится в квартирах (домах), нанимателями (владельцами) которых выступают родители или близкие родственники. Однако, он может производиться и в общежитиях или интернатах, где они проживают, и т. п.

Необходимо установить точный адрес проживания несовершеннолетнего, количество и планировка комнат, количество и состав лиц, постоянно или временно проживающих в нем, наличие входов и выходов, окон, чердачных и подвальных помещений, хозяйственных построек, сторожевых собак и т.п., а также наличие телефонных аппаратов в доме (квартире) и их местонахождение. Препятствием могут послужить дверные запоры,

наличие колокольчиков и других средств оповещения о приходе (при этом очень важно выяснить, пользуются ли лица, в том числе и несовершеннолетний, проживающий в помещении или приходящие к ним, условным сигналом - определенным количеством звонков или стуков, их частотой или продолжительностью) и т.д.

5) определение времени для производства обыска;

Решая вопрос о времени производства обыска, необходимо исходить из требований закона, запрещающего производство обыска в ночное время (с 22 часов до 6 часов утра по местному времени), кроме случаев, не требующих отлагательства.

Обыск по месту жительства несовершеннолетнего, как и его личный обыск, нужно производить только днем, чтобы не травмировать психику подростка. При выборе момента производства обыска надо также учитывать личность обыскиваемого несовершеннолетнего или живущих с ним лиц, их образ жизни и распорядок дня. Желательно избирать для проведения обыска такой день и час, когда искомые объекты могут находиться на месте, а при длящихся преступлениях - когда несовершеннолетний правонарушитель занимается противозаконной деятельностью.

6) комплектование и инструктаж следственно-оперативной группы, формируемой для производства обыска;

7) принятие мер к обеспечению следственно-оперативной группы необходимыми научно-техническими и транспортными средствами.³⁰⁷

Проведение обыска направлено на:

- получение новых доказательств (отыскание орудий преступления, похищенных вещей и т.п.);

- проверку имеющихся доказательств, например, данных, содержащихся в показаниях подозреваемого (обвиняемого) о причастности к преступлению, а также проверку версий (так, версия о месте сокрытия похищенных ценностей несовершеннолетним

эффективно проверяется посредством обыска на квартире его родственников, знакомых и других лиц);

- установление обстоятельств, способствующих совершению преступления (выяснение его образа жизни, отрицательного влияния взрослых и т.д.) и принятие мер профилактического характера (к примеру, изъятие при обыске орудий преступления исключает их использование в дальнейшем этим несовершеннолетним или другими лицами).

Обыск производится по мотивированному постановлению следователя. Постановление о производстве обыска должно быть санкционировано прокурором или его заместителем. В исключительных случаях, когда имеется реальное опасение, что объект, подлежащий изъятию, может быть из-за промедления с его обнаружением утрачен, поврежден или использован в преступных целях, обыск может быть произведен без санкции прокурора, но с последующим направлением ему в течение 24-х часов сообщения о произведенном обыске.

Получив указанное уведомление, прокурор проверяет законность произведенного обыска и выносит постановление о его законности или незаконности. В случае, если принято решение о незаконности произведенного обыска, данное действие не может быть допущено в качестве доказательства по делу.

В порядке ст. 232 УПК следователь в присутствии понятых перед началом обыска предлагает подозреваемому (обвиняемому) выдать орудия преступления, предметы и ценности, добытые преступным путем, а также иные предметы и документы, могущие иметь значение для дела. Такое же требование может быть обращено и к лицам, проживающим совместно с обыскиваемым.

Целесообразно перед началом обыска выяснить, нет ли у обыскиваемого вещей и других предметов, ему не принадлежащих. Порой такие факты позволяют выявить другие совершенные несовершеннолетним преступления, а также пресечь возможность преступника попытаться отказаться от похищенного, обнаруженного в ходе обыска.

При обыске, как правило, должен присутствовать законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого (подозреваемого). Если его присутствие невозможно, приглашается представитель местного исполнительного органа. При обыске в общежитии, по месту учебы или работы присутствуют воспитатель, представитель администрации.

В случае, если обыскиваемый несовершеннолетний или проживающие с ним взрослые лица, отказываются добровольно выдать разыскиваемые объекты или их поведение порождает конфликтную ситуацию, следователь может использовать методы, правомерного психологического воздействия для побуждения к добровольной выдаче спрятанного или для возбуждения у обыскиваемого психологических реакций, косвенно указывающих на местонахождение скрытых объектов.

Наблюдение за обыскиваемым и членами его семьи помогает предотвратить их попытки спрятать или уничтожить вещественные доказательства. Как правило, обыскиваемый старается отвлечь внимание обыскивающих, предлагая разного рода услуги, инсценируя ссору с близкими, оскорбляя следователя и его помощников. В свою очередь, обыскиваемому следователь всем своим поведением должен стремиться показать, что обыск будет доведен до конца и разыскиваемое будет обнаружено, несмотря ни на какие уловки.

При обыске надлежит особо наблюдать за поведением и эмоциональным состоянием несовершеннолетнего, который обычно хуже владеет собой, чем взрослый. Такое наблюдение сделает обыск более целеустремленным. Можно рекомендовать такой психологический прием, как «словесная разведка», который производит на несовершеннолетних большее эмоциональное впечатление, чем на взрослого. Прежде, чем приступить к обыску очередного объекта, об этом объявляют обыскиваемому и наблюдают за эмоциональным состоянием всех членов семьи, оказавшихся на месте производства обыска.

Полезно также в ходе обыска разговаривать с обыскиваемым. По тембру голоса, длительности паузы, запинкам можно судить о

волнении, переживаемом обыскиваемым при обследовании тех или иных объектов. В состоянии психического напряжения, которое обычно свойственно обыскиваемым, открыто проявляются некоторые свойства их характера, темперамент, волевые качества, способность сдерживать свои эмоции и т.д. Дополнительную информацию об изучаемом лице можно получить с помощью бесед с обыскиваемым в процессе проведения обыска. Ответы несовершеннолетнего на вопросы следователя, других участников обыска дают представление об интеллектуальных его качествах, уме, сообразительности, находчивости, остроумии. Нередко, обыскиваемый высказывает те или иные мысли, замечания, которые позволяют судить о мировоззрении, взглядах, интересах, потребностях или социально-психологических особенностях его личности. О многих положительных качествах обвиняемого может свидетельствовать добровольная выдача добытого преступным путем.

При обыске необходима оценка свойств личности:

- недоверчивый человек стремится спрятать ценности поблизости, чтобы иметь возможность постоянно проверять их сохранность;

- мнительный человек постарается скрыть похищенное или улики подальше;

- осторожный человек проявит максимум предусмотрительности и тщательно укроет компрометирующие его объекты;

- недальновидный человек способен допустить существенные промахи;

- легкомысленный человек, зачастую, не утруждает себя созданием тайников.

Как правило, похищенное и орудия преступления несовершеннолетние прячут на чердаках и в заброшенных постройках. Но, при аморальном поведении родителей и отсутствии надлежащего контроля за досугом ребенка похищенное имущество, различные средства для совершения преступления могут храниться

прямо в квартире, среди вещей взрослых или в местах общего пользования (туалет, ванная и т.п.).

При совершении корыстных и корыстно-насильственных преступлений несовершеннолетние, нередко, завладевают мелкими предметами (вещами), которые вызывают у них особый интерес (нож, брелок, зажигалки, авторучки и т.п.). Эти вещи, которые они обычно держат при себе или открыто хранят дома, можно найти при личном обыске или при обыске в детской комнате.

В то же время несовершеннолетние правонарушители орудия преступления, ценности, добытые преступным путем, прячут в специально оборудованных тайниках вне собственного дома, создают различного рода хитроумные хранилища, хотя и не отличающиеся особой сложностью. В таких случаях ими движут такие особенности их личности, как высокоразвитая фантазия, воображение, гибкость ума, иногда прямое позаимствование из просмотренных фильмов или прочитанных приключенческих книг.

При необходимости обнаружить одежду и обувь, в которых несовершеннолетний был в момент совершения преступления, рекомендуется перед обыском или в процессе его, особенно, если в семье имеется несколько детей, допросить родителей (это можно сделать в соседнем помещении) о том, какая одежда и обувь имеется у несовершеннолетнего и где она находится.

Необходимо обращать внимание на предметы обстановки в доме, одежду, поведение членов его семьи, что является источником информации об условиях жизни и воспитания подростка. Во время обыска изучаются не только те материалы и документы, которые отрицательно характеризуют преступника, но и те, которые свидетельствуют о его положительных качествах (грамоты, дипломы, которыми был награжден несовершеннолетний). Особенно, последнее важно при проведении обыска у подростков, которые, нередко, признавая себя виновными, не стремятся выставлять на показ свои лучшие стороны.

При обыске могут быть обнаружены данные, не исключающие возможность совершения преступления с участием взрослого или вовлечения несовершеннолетнего в преступную деятельность.

Обнаруженное при обыске имущество, которое, как правило, не похищают несовершеннолетние, а также отмычки, иные технические средства, специально приспособленные для вскрытия запоров, взломов, нападения, являются основанием для выдвижения версии о наличии взрослых участников.

Обнаружив признаки, свидетельствующие об участии подростка в употреблении алкогольных напитков, наркотиков, записи нецензурного содержания, предметы порнографии, необходимо выявленные факты зафиксировать в протоколе обыска для проверки версии о вовлечении несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность.

Нередко может возникнуть необходимость в производстве обыска в общежитии. В подобных случаях обыску подвергается кровать, книжная полка несовершеннолетнего и места общего пользования.

Обыск на рабочем месте производится в тех случаях, когда есть основания полагать, что несовершеннолетний хранит похищенное имущество, орудия преступления, заготовки для изготовления орудий преступления на рабочем месте. Иногда эти предметы или похищенное имущество подростки хранят в тумбочках или шкафах других лиц.

По итогам обыска составляется протокол. В протоколе должно быть указано, в каком месте и при каких обстоятельствах были обнаружены предметы или документы, выданы они добровольно или изъяты принудительно.

Изъятые должны быть перечислены в протоколе с точным указанием количества, меры, веса, индивидуальных признаков и т.д. Изымаемые предметы и документы предъявляются понятым и другим присутствующим лицам, упаковываются и опечатываются на месте обыска и удостоверяются подписями понятых.

Если при обыске были предприняты попытки уничтожить или спрятать предметы и документы, подлежащие изъятию, это должно быть отражено в протоколе с указанием принятых мер.

Копия постановления и протокола обыска вручается под расписку совершеннолетним членам семьи, а при их отсутствии -

представителю КСК, местного исполнительного органа или же представителям организации.

В необходимых случаях при производстве обыска производятся фотографирование, киносъёмка и видеозапись.

Контрольные вопросы:

1. Кто должен в обязательном порядке присутствовать при допросе несовершеннолетнего потерпевшего (свидетеля)?
2. Предупреждаются ли потерпевшие (свидетели) в возрасте до 16-ти лет об уголовной ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний?
3. Продолжительность допроса потерпевшего (свидетеля)?
4. Перечень вопросов, подлежащих выяснению при допросе различных лиц по делу, в отношении несовершеннолетних обвиняемого?
5. Виды следственного осмотра?
6. С какой целью производится очная ставка?
7. Кто участвует в очной ставке?
8. Что входит в подготовку к предъявлению для опознания?
9. Виды предъявления на опознание?
10. Цели и задачи производится обыск?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К. 2012.
2. Алексеев А.М. Психологические особенности показаний очевидцев. - М.: Наука, 1972. - 231 с.
3. Баранов С.Т. Очная ставка. Учебное пособие. - Омск: Омская академия управления МВД РФ, 2003. - 184 с.
4. Гинзбург А.Я. Осмотр места происшествия. Освидетельствование. Учебное пособие. - Алматы, 1998.
5. Гаврилов А.К., Закатов А.А. Очная ставка. - Волгоград: ВВСШ МВД СССР, 1978.
6. Гапанович Н.И. Опознание в судопроизводстве (процессуальные и психологические проблемы). - Минск, 1975.
7. Гинзбург А.Я. Криминалистические основы следственных действий. Учебное пособие. - Алматы, 2000.
8. Гуковская Н.И., Долгова А.И., Миньковский Г.М. Расследование и судебное разбирательство дел о преступлениях несовершеннолетних. - М., 1980. - 224 с.
9. Журсимбаев С.К. Обеспечение прокурором прав личности на предварительном следствии. Монография. - Алматы: РИО ВАК РК, 2000. - 176 с.

10 Закатов А.А. Психологические особенности тактики производства следственных действий с участием несовершеннолетних. Учебное пособие. - Волгоград: ВВСШ МВД СССР, 1979. -293 с.

11 Карнеева Л.М., Ордынский С.С., Розенблит С.Я. Тактика допроса на предварительном следствии -М.: Наука, 1958

12 Колмаков В.П. Следственный осмотр - М : Юридическая литература, 1970.-201с.

13. Каневский Л.Л. Криминалистические проблемы расследования и профилактики преступлений несовершеннолетних. -М.: Юридическая литература, 1962-223 с

14 Крылов М.Ф. Криминалистическое учение о следах. 2-ое изд. и перераб - Л.: ЛГУ, 1985 - 223с.

15. Семенов А.П. Неотложные следственные действия. - Омск: Дума. 2002 - 186с.

16 Эксархопуло А.П Криминалистика. Учебник. -СПб.: ИНФРА-М, 2003.-300 с.

3.5. Работа следователя по устранению причин и условий, способствовавших совершению преступлений несовершеннолетними.

Профилактическая работа следователя по уголовным делам о преступлениях несовершеннолетних является одним из элементов системы мер предупреждения преступности в подростковой и молодежной среде.

В соответствии со ст. 204 УПК особое внимание при производстве предварительного следствия по делам о преступлениях несовершеннолетних обращается на выяснение причин и условий, способствовавших совершению преступлений несовершеннолетними на принятие мер к их устранению (прим. авт.-направления представления).

Причины и условия, способствующие совершению преступлений несовершеннолетними, непосредственно связаны с:

- неблагоприятными условиями жизни и воспитания;
- ослаблением социального контроля за поведением несовершеннолетних;

- несвоевременным реагированием на криминогенные ситуации и т.д.

Как писал К.А. Бегалиев, «во многом правонарушения несовершеннолетних объясняются недостатками в организационной и воспитательной работе, недостатками в работе органов народного, профессионально-технического образования, слабой работой комиссий и инспекций по делам несовершеннолетних, недостатками в деятельности следственных и судебных органов, низкой организацией воспитательной работы в средних школах, отсутствием своевременных мер по устройству детей из неблагополучных семей, воздействием криминогенной микросреды, в которой оказывается подросток, будучи безнадзорным в семье и отвергнутым в школе».³⁰⁸

При расследовании необходимо обращать внимание на выявление следующих причин, формирующих отрицательные свойства личности несовершеннолетних, которые могут в определенных ситуациях привести их к совершению преступлений:

а) отрицательный пример противоправного или иного аморального поведения в семье (пьянство, наркомания, семейное насилие, половая распущенность и т.д.);

б) отрицательное влияние ближайшего окружения:

- по месту жительства («дворовые» сверстники, семейный алкоголизм и т.д.);

- по месту учебы (криминогенные группы старшеклассников, бесцельное времяпрепровождение и т.д.);

в) вовлечение в преступную деятельность взрослыми преступниками и подстрекательство со стороны сверстников (как правило, ранее судимых или со стойкими антиобщественными взглядами и поведением).

Нередко, вовлечению в преступную деятельность предшествует вовлечение в пьянство, азартные игры и другие формы аморального поведения.

³⁰⁸ Бегалиев К.А. Предупреждение безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.

-Алма-Ата: Мектеп, 1980. С.4-5.

Несомненно, что условия, в которых живет и учится несовершеннолетний, могут способствовать действию вышеперечисленных причин преступного поведения у подростков или, наоборот, нейтрализовать их влияние.

В процессе расследования рекомендуется обратить особое внимание на выявление следующих факторов, способствующих совершению преступлений:

а) отсутствие должного контроля за поведением, связями и досугом подростка (безнадзорность). Следует различать родителей, не желающих или не умеющих воспитывать своих детей и не имеющих к этому возможности в силу большой занятости, плохого состояния здоровья, неполной семьи и т.д. В случае необходимости ставится вопрос о привлечении к ответственности либо ограничении дееспособности родителей, опекунов или попечителей;³⁰⁹

б) недостатки в учебно-воспитательной работе школы (колледжа, лицея) - обстановка безнаказанности за нарушения дисциплины, мелкие правонарушения, отрыв школьного воспитания от воспитания подростка в семье;

в) недостатки в организации досуга - отсутствие спортивных секций по месту жительства и учебы несовершеннолетних, а также помещений для них (в нашем случае, речь идет об отсутствии бесплатных дворовых клубов и кружков, секций);

г) недостатки в деятельности специализированных органов и должностных лиц, в обязанности которых входит профилактика преступности несовершеннолетних:

- ненадлежащий надзор органов прокуратуры за исполнением законов о воспитании подрастающего поколения,

- слабая организация ранней профилактики в работе комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, подразделений по делам несовершеннолетних ГОРРАЙОВД (полиции);

- несвоевременность раскрытия преступлений и т.д.;

³⁰⁹ Руководство для следователей // под ред. Селиванова Н.А., Снеткова В.А. - М.: ИНФРА-М, 1997. С.101.

е) аморальное поведение и безнадзорность несовершеннолетних потерпевших, которые способствуют созданию ситуаций и поводов для совершения преступлений подростками (совместное распитие алкогольных напитков, половая распущенность, использование для встреч подвалов и т.д.).

Причины и условия, способствующие совершению преступлений несовершеннолетними, выявляются с момента возбуждения уголовного дела вплоть до окончания предварительного следствия, при производстве всех следственных действий, а также путем производства обследований, истребования характеристик и иных документов.

Для выяснения обстоятельств, способствующих совершению преступлений, должны быть допрошены родители несовершеннолетнего, его учителя, воспитатели и другие лица, могущие дать нужные сведения, а равно истребованы документы и проведены иные следственные действия.

При допросе несовершеннолетних подозреваемых (обвиняемых) у них выясняются:

- условия жизни и воспитания;
- отношение к учебе;
- участие в общественной жизни класса (школы);
- меры общественного, дисциплинарного и административного воздействия, применявшиеся к несовершеннолетнему;
- досуг и род занятий в свободное от учебы;
- круг друзей (в т.ч. и взрослые), ближайшее окружение подростка, взаимоотношения с товарищами (сверстниками);
- наличие источников отрицательного влияния в семье и в ближайшем окружении.

При выяснении вопросов, связанных с недостатками семейного и школьного воспитания, недостойным поведением родителей, учителей и других лиц, занимающихся воспитанием несовершеннолетнего, необходимо проявлять особую осмотрительность и такт.

Наиболее полную информацию об обстоятельствах, способствующих совершению преступления, можно получить от родителей, соседей и педагогов школы.

Перевоспитать несовершеннолетнего преступника в процессе предварительного следствия вряд ли возможно. Однако, побудить его к осознанию противоправности и пагубности антиобщественного поведения, к глубокому раскаянию, показать возможность и перспективы исправления и возвращения в число сознательных и активных молодых людей - задача, которую следователь обязан решить не только в силу служебных полномочий, но и во исполнение своего морального долга.

При выявлении фактов вовлечения несовершеннолетнего в антиобщественную деятельность (распитие алкогольных напитков, аморальное поведение родителей, наличие в ближайшем окружении паразитирующих элементов и т.д.) следователь принимает неотложные профилактические меры, направленные на возврат подростка в семью, определение его на учебу, усиление контроля за отдыхом и досугом, связями и поведением несовершеннолетнего (внесение представлений с требованием немедленного устранения выявленных недостатков и т.д.).

Выявляется весь комплекс конкретных обстоятельств, способствовавших совершению преступления, которые существуют в семье, по месту жительства, учебы, при этом обязательно устанавливаются лица, по вине которых эти обстоятельства возникли и не были своевременно устранены.

При наличии оснований в отношении этих лиц возбуждаются уголовные дела, ставится вопрос о привлечении к административной ответственности, лишении родительских прав т.д. По результатам расследования целесообразно и полезно проводить собрания в коллективах по месту жительства, учебы, работы несовершеннолетнего или его родителей.

В процессе расследования могут быть выявлены обстоятельства, не связанные с безнадзорностью (бесконтрольностью) и противоправным поведением несовершеннолетних, но способствовавшие совершению преступлений (скупка краденого, отсутствие

надлежащей охраны собственности и т.д.). В подобных случаях направляются представления, в которых ставится вопрос об ответственности должностных лиц и об устранении выявленных недостатков.

При прекращении уголовного дела в отношении несовершеннолетнего по нереабилитирующим основаниям (ст.ст. 37-38 УПК) профилактическая работа осуществляется в полном объеме:

- проводится беседа с самим подростком с тем, чтобы предупредить возникновение у него мнения о своей безнаказанности,

- вносятся представления в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав о применении воздействия к лицам, ответственным за воспитание подростка, об обеспечении длительного наблюдения за несовершеннолетним, переданным на поруки и т.д.

При выявлении в зоне тех же отрицательных влияний других несовершеннолетних должны приниматься меры, направленные на предупреждение «возврата» их на преступный путь:

- а) индивидуальная воспитательная работа с каждым несовершеннолетним со стороны следователя в процессе производства предварительного расследования;

- б) постановка несовершеннолетнего на профилактический учет в ПДН ГОРРАЙОВД;

- в) принятие в отношении несовершеннолетнего мер общественного или административного (через комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав) воздействия;

- г) при выявлении безнадзорности - внесение представлений по месту работы родителей или в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав;

- д) информация может быть направлена по месту учебы несовершеннолетних для сведения и улучшения индивидуально-воспитательной работы.

При расследовании преступлений несовершеннолетних в поле зрения следователя, нередко, попадают подростки, не причастные к расследуемому событию и не являющиеся

свидетелями по делу, однако, их образ жизни и поведение вызывают тревогу. О них направляется информация в подразделения по делам несовершеннолетних ГОРРАЙОВД (полиции) или комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав для проведения воспитательно-профилактической работы.

Уголовное судопроизводство по делам несовершеннолетних должно обеспечить максимальное воспитательно-предупредительное воздействие на граждан, соприкасающихся с процессом предварительного следствия (родителей, представителей общеобразовательных учреждений и т.д.).

В свою очередь, их внимание должно быть обращено на:

- а) недостатки и упущения в воспитательной работе с подростками;
- б) то, каким образом эти обстоятельства привели к противоправному поведению несовершеннолетних;
- в) меры воспитательно-профилактического характера, направленные на предупреждение правонарушений этим и другими несовершеннолетними;
- г) разъяснение действующего законодательства Республики Казахстан.

По материалам расследования принимаются меры воздействия и в отношении лиц, нарушивших свой служебный или общественный долг по воспитанию несовершеннолетних и по предупреждению правонарушений в их среде, а также по устранению выявленных недостатков и нарушений. Следователь при этом должен исходить из того, что обязанности должностных лиц, учреждений и общественных организаций в воспитании детей и несовершеннолетних, контроле за ними и предупреждению правонарушений регламентированы законом.

Кроме того, имеются органы, на которые законом возложено предупреждение безнадзорности (бесконтрольности) и правонарушений среди несовершеннолетних. В представлениях следователя необходимо ставить вопрос, как об ответственности конкретных должностных лиц или руководителей общественных

организаций, так и об устранении выявленных недостатков и нарушений.

Обстоятельства уголовного дела в представлении указываются кратко. Основное внимание уделяется изложению конкретных причин и условий, способствовавших противоправному поведению несовершеннолетнего. Указывается также, по каким причинам преступление не было предотвращено воспитателями, общественностью и т.д. В представлении рекомендуется изложить, какие обязанности, возложенные на государственные органы (общественные организации) и конкретных должностных лиц, ими были нарушены. Требование конкретности делает необходимым указание в представлении предложений по устранению причин и условий, способствующих противоправному поведению несовершеннолетних.

Степень конкретности предложений зависит от характера причин и условий. Если не исполняются законы о правовом всеобуче, трудовой занятости, семейном воспитании, организации досуга несовершеннолетних, рекомендуются категорические предложения об устранении выявленных нарушений закона. При установлении недостатков в воспитательно-профилактической работе, носящих организационно-методический характер, предложения должны носить рекомендательный, преимущественно, ориентирующий характер.

При выявлении служебных упущений со стороны органов образования акимата области (города, района), предприятий или организаций, в результате которых не были приняты меры к предотвращению перехода несовершеннолетнего на преступный путь, эти факты могут стать предметом представления или информации в соответствующие органы.

При установлении недостатков в деятельности органов дознания, отделов (управлений) общественной безопасности ГОРРАЙОВД (полиции) и подразделений по делам несовершеннолетних ГОРРАЙОВД (полиции) об этом сообщается начальнику УВД-ДВД.

При выявлении фактов неисполнения родителями, близкими родственниками (опекунами, попечителями) конституционной обязанности заботиться о воспитании детей и растить их достойными членами гражданского общества представления могут быть направлены в комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав для решения вопроса о лишении родительских прав на ребенка.

Представление печатается в трех экземплярах. Один из них направляется адресату, второй - приобщается к уголовному делу, а третий - в специальную папку-накопитель инициатора. Контроль за устранением обстоятельств, способствующих совершению преступлений, которые были изложены в представлении, осуществляет следователь. В свою очередь, срок принятия мер по направленному представлению - не позднее месяца (ст. 204 УПК Республики Казахстан).

Как отмечает А.А. Ваксян, «не следует ограничиваться профилактической работой по отдельным делам. Целесообразно ежегодно обобщать материалы по делам о несовершеннолетних, выявлять наиболее типичные правонарушения и способы их совершения. Соответствующую информацию целесообразно доводить до сведения администрации регионов, а также информировать о криминогенной ситуации население через средства массовой информации».³¹⁰

Контрольные вопросы:

1. Содержание профилактической работы следователя по делам о преступлениях несовершеннолетних?
2. Причины и условия, способствующие совершению преступлений несовершеннолетними?
3. Способы и формы выявления причин, формирующих отрицательные свойства личности несовершеннолетних?
4. Процессуальные аспекты прекращения уголовного преследования в отношении несовершеннолетних?

³¹⁰ Руководство для следователей // под ред. Селиванова Н.А., Снеткова В.А. - М.: ИНФРА-М, 1997. С.102

5. Меры правового воздействия в отношении родителей, не исполняющих обязанности по воспитанию детей?
6. Представление об устранении причин и условий, способствующих совершению преступления?
7. Кто вправе выносить представление об устранении причин и условий, способствующих совершению преступления?
8. Виды решений по внесенным представлениям?
9. Сроки исполнения представления следователя?
10. Взаимодействие органов предварительного расследования с иными службами правоохранительных органов, общественностью, СМИ и НПО при профилактике преступности несовершеннолетних?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
2. Закон Республики Казахстан № 591-III «О профилактике правонарушений среди несовершеннолетних и предупреждении детской безнадзорности и беспризорности» от 09.07.2004 года. - Астана.
3. Закон Республики Казахстан № 2744 «О профилактике правонарушений» от 29.04.2010 года. - Астана.
4. Бегалиев К.А. Предупреждение безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних. - Алма-Ата: Мектеп, 1980. - 263 с.
5. Руководство для следователей // под ред. Селиванова Н.А., Снеткова В.А. - М.: ИНФРА-М, 1997.

4. Исполнение уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных.

4.1. Обеспечение юридической защиты прав и свобод, законных интересов несовершеннолетних.

Законность - один из основных принципов организации общества. Она заключается в неукоснительном исполнении органами государственной власти, должностными лицами, общественными организациями и гражданами воли народа, выраженной в Конституции, а также в других законах и подзаконных актах. Законность усиливает персональную ответственность должностных лиц и граждан, укрепляет государственную дисциплину и обеспечивает устойчивость правопорядка.

По мнению Р.О. Халфина, основой построения системы профилактической работы является режим законности.³¹¹

Не подвергая сомнению подобную постановку проблемы, следует подчеркнуть, что данное понятие особенно применительно к административной и уголовной политике, которая рассматривается, как система мер по обеспечению неуклонного и точного исполнения законов.

Данное исходное теоретическое положение нуждается в уточнении:

1) во-первых, оно не может дать убедительного ответа на вопрос, почему при неуклонном исполнении законов не удается добиться законности;

2) во-вторых, поскольку исходное положение используется в качестве инструментария познания и профилактики правонарушений, оно в равной мере должно быть понятно не только воспитателю, но и несовершеннолетнему.

Необходимо постоянно помнить и осознавать, что чувство несправедливости у детей очень обострено и имеет тенденцию впоследствии находить свое нестандартное решение. Нельзя точно

³¹¹ Халфин Р.О. Общее учение о правоотношении. - М.: Юридическая литература. 1974. С.54

определить формы ответной реакции подростка, тем более ее последствия.

Государство намерено развивать положения законодательства в отношении несовершеннолетних во всех сферах их жизнедеятельности с целью формирования здорового поколения казахстанцев, имеющего нормальное физическое и нравственное развитие.

Каждая личность стремится к определенной свободе действий. Но, как только индивидуум пытается найти форму активной деятельности, закономерно возникает потребность взаимодействия с другими участниками общественных отношений в соответствующих правилах взаимодействия. Законность не сразу приобретает черты общеобязательности и неуклонного соблюдения. Фактически законности предшествует понятие права. Законность проявляется при условии твердой убежденности в соблюдении права.

Безусловно, для несовершеннолетнего (тем более для малолетнего) подобный анализ явления может представлять трудности, но и он осознает, что в праве есть и его права. При рассмотрении законности следует избегать сохранения сложившегося подхода к несовершеннолетнему, как к объекту воспитания, иначе такие действия могут привести к отчуждению познания тех правовых требований, которые предъявляются к несовершеннолетним.

Международная защита прав ребенка осуществляется по нескольким направлениям:

- 1) разработка Деклараций, резолюций и Конвенций с целью подготовки международных стандартов в области прав ребенка;
- 2) создание специального контрольного органа по защите прав ребенка;
- 3) содействие приведению национального законодательства в соответствие с международными обязательствами;
- 4) оказание международной помощи через ЮНИСЕФ.

В рамках международной защиты прав человека ООН был сформулирован ряд положений, непосредственно касающихся прав и интересов детей:

- принцип равенства детей;
- нормы о защите материнства и младенчества;
- нормы о защите детей от эксплуатации;
- право детей на образование.

Конгресс ООН по борьбе с преступностью и обращению с правонарушителями разработал ряд важных международных актов относительно защиты прав несовершеннолетних правонарушителей в период отправления правосудия, отбывания уголовного наказания в местах лишения свободы, мер предупреждения преступности среди несовершеннолетних:

- Международный пакт о гражданских и политических правах (1996 год);

- Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила, 1985 год);

- Руководящие принципы ООН для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские принципы, 1990 год);

- Правила ООН, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (1990 год);

- Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, о торговли детьми, детской проституции и детской порнографии;

- Свод принципов защиты всех лиц, подвергнутых задержанию или заключению в какой бы то ни было форме (1998 год) и др.

В свою очередь, вопросы трудовой занятости несовершеннолетних (малолетних) и проблемы предотвращения незаконной эксплуатации детского труда регулируют:

- Конвенция МОТ № 138 «О минимальном возрасте для приема на работу» от 06.06.1973 года. (58-ая сессия Генеральной конференции МОТ, г. Женева, Швейцария);

- Конвенция МОТ № 182 «О запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда» от 17.06.1999 года

(87-ая сессия Генеральной конференции МОТ, г. Женева, Швейцария).

В решениях X-го Конгресса ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (г. Вена, 2000 год) было закреплено положение о том, что содействовать созданию и развитию системы правосудия для несовершеннолетних путем применения вышеупомянутых документов означает осуществить реформу системы правосудия в отношении-несовершеннолетних.

Специальным документом, полностью посвященным правам ребенка, является Декларация прав ребенка (Резолюция Генеральной Ассамблеи № 1383(14) от 20.11.1959года).

Вступление в силу Конвенции ООН «О правах ребенка» 2 сентября 1990 года стало кульминацией почти 70-летней борьбы за то, чтобы международное сообщество признало особые потребности и уязвимость детей. Принятие Конвенции стало значительным событием в области защиты прав детей. В Конвенции впервые ребенок рассматривался не только, как объект, требующий специальной защиты, но и как субъект права, которому был предоставлен весь спектр прав человека.

Конвенция ООН «О правах ребенка» стала отправной точкой для разработки, как региональных конвенций о правах ребенка (в рамках Организации африканского единства в 1990 году была принята Африканская Хартия прав и благополучия детей), так и конвенций, регулирующих отдельные права ребенка (например, Конвенция по защите детей и сотрудничеству в отношении международного усыновления 1993 года).

Законом Республики Казахстан № 345 «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 08.08.2002 года установлено:

- 1) право ребенка на охрану здоровья;
- 2) право ребенка на индивидуальность и ее сохранение (прим. авт. - обязательное условие регистрации ребенка после рождения);
- 3) право ребенка на жизнь, личную свободу, неприкосновенность достоинства и частной жизни;
- 4) право ребенка на свободу слова и совести, информацию и участие в общественной жизни;

- 5) право ребенка на необходимый уровень жизни;
- 6) имущественные права ребенка;
- 7) право ребенка на жилище (прим, авт. - сохранность жилища детей, содержащихся в воспитательных, лечебных и др. организациях, в т.ч. обеспечивающих временную изоляцию от общества организациях, обеспечивается местными исполнительными органами);
- 8) право ребенка на образование (прим. авт. - гарантируется получение бесплатного начального, основного среднего и общего среднего образования и на конкурсной основе - бесплатного технического и профессионального, послесреднего и высшего образования);
- 9) право ребенка на свободу труда;
- 10) право ребенка на защиту от экономической эксплуатации;
- 11) право ребенка на государственную помощь;
- 12) право ребенка на отдых и досуг.

Несовершеннолетние лица в процессуально-правовом аспекте являются «ограниченно дееспособными» и в силу юного возраста не способны самостоятельно осуществлять в процессе свои права и обязанности, т.е. обладать правовой дееспособностью. При судебном рассмотрении уголовных дел с участием несовершеннолетних необходимо, уделять повышенное внимание защите их прав, свобод и законных интересов, независимо от занимаемого ими процессуального статуса конкретного участника процесса (потерпевший или подсудимый).

Должны быть неукоснительно соблюдены международные принципы осуществления правосудия по делам о преступлениях несовершеннолетних, наиболее значимыми из которых являются:

- принцип обеспечения конфиденциальности (закрытый судебный процесс, недопущение огласки хода судебного следствия и т.д.);

- принцип отдельного судопроизводства при наличии взрослого соучастника (прим. авт. - в отечественной практике на стадии предварительного расследования в порядке ст. 49 УПК

материалы в отношении несовершеннолетнего соучастника преступления выделяются в отдельное производство);

- принцип судебного санкционирования ареста;
- принцип запрета на злоупотребление положением задержанного или находящегося в заключении лица с целью принуждения его к признанию, какому-либо изобличению самого себя или даче показаний против любого другого лица;
- принцип взаимоотношений между полицией и несовершеннолетним, которые должны осуществляться таким образом, чтобы уважать правовой статус несовершеннолетнего и избегать причинения ему любого дополнительного ущерба;
- принцип быстроты судопроизводства и профессионализма органов, ведущих уголовный процесс;
- принцип применения профилактических мер предупреждения преступности несовершеннолетних, которые являются неотъемлемой частью системы отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (прим. авт. - отечественная практика применения принудительных мер воспитательного воздействия).

Формы защиты прав и законных интересов несовершеннолетних участников судебного разбирательства (потерпевший, свидетель или подсудимый) достаточно разнообразны и, в основном, зависят от того, какое место занимают несовершеннолетние среди участников уголовного процесса. При этом приоритет отдается государству, создающему уголовно-процессуальные гарантии соблюдения указанных прав и интересов всеми остальными субъектами судебного разбирательства. В качестве таковых выступают законодательные предписания и запреты, определяющие процедуры, как самого главного судебного разбирательства, так и отдельных процессуальных или судебных действий (допрос, назначение экспертиз и т.д.).

В процессе предварительного расследования и судебного следствия по делам о преступлениях несовершеннолетних обязательным является участие законных представителей и

защитников, а также педагогов (психологов) при наличии условий и обстоятельств, имеющих значение для дела.

Органам прокуратуры и их специализированным службам отводится особая роль в обеспечении защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних.

Согласно п. 4 приказа № 10 Генерального прокурора Республики Казахстан «Об организации прокурорского надзора за применением законодательства о несовершеннолетних» от 31.03.2005 года, при организации надзора за соблюдением прав несовершеннолетних на охрану здоровья обеспечить:

1) соблюдение права на доступность и бесплатность гарантированного объема медицинской помощи;

2) соблюдение законности в деятельности органов здравоохранения по выявлению, постановке на учет, обследованию и медико-социальной реабилитации несовершеннолетних, злоупотребляющих спиртными напитками и наркотическими средствами;

3) исполнение уполномоченными государственными органами законодательства, регламентирующего контроль за производством и продажей для детей продуктов питания - надлежащего качества, а также организацией питания в различных детских учреждениях.

Прокурорам надлежит предпринимать исчерпывающие меры по каждому факту массового отравления детей, особенно продуктами питания, о чем следует незамедлительно извещать Генеральную прокуратуру Республики Казахстан.³¹²

Надзор за соблюдением прав несовершеннолетних на образование направлен:

1) на обеспечение соблюдения принципа светского характера образования в государственных образовательных учреждениях;

2) на обеспечение соблюдения прав несовершеннолетних на общедоступность и бесплатность среднего общего и начального

³¹² Приказ № 10 Генерального прокурора Республики Казахстан «Об организации прокурорского надзора за применением законодательства о несовершеннолетних» от 31.03.2005 года. - Астана.

профессионального образования, а также на конкурсной основе бесплатность среднего и высшего профессионального образования, пресечение фактов незаконного взимания либо повышения платы за обучение и иных сборов в организациях образования, в т.ч. общеобразовательных школах и высших учебных заведениях;

3) на пресечение фактов незаконного отказа в приеме в государственные организации образования, необоснованного отчисления учащихся, а также нарушения их прав на получение стипендий, пособий и компенсационных выплат;

4) на проверку деятельности уполномоченных государственных органов по выявлению и устройству подростков, уклоняющихся от учебы. или не имеющих объективной возможности обучаться;

5) на проверку правовых актов, издаваемых уполномоченным государственным органом в области образования, на предмет их соответствия требованиям закона;

6) на принятие мер по прекращению безлицензионной образовательной деятельности или деятельности, осуществляемой с нарушением условий лицензирования.

Работники прокуратуры вправе осуществлять проверку жилищных имущественных прав несовершеннолетних. Им надлежит своевременно реагировать на факты незаконного отчуждения жилища детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Органы прокуратуры совместно с уполномоченным государственным органам в области труда вправе проводить проверку на предмет соблюдения трудовых прав несовершеннолетних. При этом должны быть выявлены и пресечены факты незаконного отказа в приеме несовершеннолетних на работу, их увольнения, а также привлечения несовершеннолетних на тяжелые физические работы и работы с вредными и опасными условиями труда.

Немаловажным является роль органов прокуратуры в пресечении фактов незаконного вовлечения молодежи и молодежных организаций в политическое и религиозное противостояние, социальные конфликты, а также их использования в экстремистских и террористических целях.

Не реже одного раза в полугодие органы прокуратуры должны проводить проверки соблюдения законности в деятельности организаций образования (детские дома, школы-интернаты и т.д.) и здравоохранения, осуществляющих содержание, воспитание и обучение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Особого внимания требуют вопросы соблюдения прав воспитанников специальных организаций образования и организаций образования с особым режимом содержания.

Работникам прокуратуры надлежит ежедневно проверять законность помещения несовершеннолетних в Центры адаптации несовершеннолетних МОН Республики Казахстан.

В процессе своей правоохранительной деятельности органам прокуратуры надлежит систематически и оперативно информировать население через средства массовой информации о наиболее актуальных и результативных проверках, в ходе которых были выявлены грубые нарушения прав и законных интересов несовершеннолетних.

Координацию деятельности структурных подразделений Генеральной прокуратуры Республики Казахстан при организации надзора за применением законодательства о несовершеннолетних возложена на службу по надзору за применением законов о несовершеннолетних в составе Департамента по надзору за законностью в деятельности государственных органов.

Так, за отчетный период времени (2004-2010 годы) данным Департаментом была проведена следующая работа³¹³:

Таблица 7. Сведения о состоянии законности в сфере защиты прав и свобод, законных интересов несовершеннолетних в деятельности государственных органов (2004-2010 годы)

Наименование мероприятия	Годы
--------------------------	------

³¹³ Статистические данные о результатах деятельности в области защиты прав и свобод несовершеннолетних (2004-2010 годы) // Департамент по надзору за законностью в деятельности государственных органов Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. - Астана.

	2004 год	2005 год	2006 год	2007 год
Общее количество проверок	1120	1211	1590	1592
Выявлено нарушений законности	2840	4698	5840	6758
Направлено актов прокурорского реагирования	1216	1333	1656	2841
Возбуждено уголовных дел	-	-	-	32

Продолжение таблицы 7.

Наименование мероприятия	Годы		
	2008 год	2009 год	2010 год
Общее количество проверок	2197	2558	446
Выявлено нарушений законности	10560	18660	4860
Направлено актов прокурорского реагирования	3266	3517	613
Возбуждено уголовных дел	7	3	-

В процессе прокурорских проверок в доход государства было обращено:

- 2007 год - 3796465 тенге;
- 2008 год - 2315247 тенге;
- 2009 год - 2161926 тенге;
- 2010 год - 124344 тенге.

Одной из важнейших гарантий обеспечения законности является обеспечение контроля и надзора за деятельностью органов и учреждений пенитенциарной системы Республики Казахстан.

Надзор и контроль за деятельностью органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан не самоцель, а необходимое средство повышения эффективности исполнения уголовного наказания, Укрепление законности при исполнении уголовных наказаний является задачей комплексной, решение которой зависит, прежде всего, от руководства органа и учреждения, исполняющих уголовные наказания. Только при условии точного и неукоснительного соблюдения требований закона, возможно, выявить и пресечь факты нарушения законности и пренебрежительного отношения к осужденным.

Характер нарушений законности, допускаемых сотрудниками УИС, различен и может выражаться в превышении власти или должностных полномочий, служебной халатности, бездействии по службе, несоблюдении требований служебной этики, приказов и инструкций.

Согласно действующему отечественному законодательству существуют следующие формы обеспечения законности в деятельности органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан:

- 1) контроль исполнительных органов;
- 2) судебный контроль;
- 3) ведомственный контроль;
- 4) прокурорский надзор.

Часть 1 ст. 17 УИК Республики Казахстан установлено, что «местные исполнительные органы области (города республиканского значения, столицы) осуществляют контроль за деятельностью расположенных на их территории исправительных учреждений...». В свою очередь, «местные исполнительные органы районов (городов областного значения) осуществляют контроль за деятельностью расположенных на их территории уголовно-исполнительных инспекций в соответствии с законами Республики Казахстан» (ч. 2 ст. 17УИК).³¹⁴

Функции органов правосудия по обеспечению законности заключаются в осуществлении судебного контроля за исполнением уголовных наказаний при решении вопросов:

- об условно-досрочном освобождении от отбывания уголовного наказания;
- о замене неотбытой части уголовного наказания более мягким видом наказания;
- об освобождении от уголовного наказания в связи с болезнью осужденного;
- об отсрочке отбывания уголовного наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14-ти лет,

³¹⁴ Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан.-Алматы: ЮРИСТ, 2012 С.8.

кроме осужденных к лишению свободы на срок свыше 5-ти лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности;

- об изменении вида исправительного учреждения.

В нормативном постановлении Верховного суда Республики Казахстан № 10 «Об условно-досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания» от 25.12.2007 года указывается, что «...точное и неуклонное исполнение требований уголовного закона об условно-досрочном освобождении от наказания и замене неотбытой части наказания более мягким наказанием имеет исключительно важное значение для исправления осужденных и предупреждения рецидивной преступности».³¹⁵

В соответствии со ст. 455 УПК Республики Казахстан вопросы об условно-досрочном освобождении, о замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания рассматриваются судом по ходатайству органа, ведающего исполнением наказания, либо по ходатайству специализированного государственного органа, обеспечивающего исправление несовершеннолетних. При рассмотрении вопроса об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания учитывается мнение потерпевшего либо его представителя. В судебном заседании принимает участие прокурор.

Согласно п. 9 ст. 169 УИК при отбытии осужденным установленной законом части срока уголовного наказания администрация органа или учреждения КУИС МВД Республики Казахстан обязана в месячный срок рассмотреть вопрос и вынести ходатайство о представлении либо отказе в представлении к условно-досрочному освобождению от отбывания уголовного наказания или к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания, которое направляется прокурору для последующего внесения в суд. О возможности условно-досрочного

³¹⁵Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы). 9-ое издание, перераб. и доп. - Алматы: НОРМА-К, 2011. С.576.

освобождения осужденного, отбывшего установленную законом часть срока уголовного наказания, администрация органа или учреждения КУИС МВД Республики Казахстан уведомляет потерпевшего либо его представителя почтой заказным письмом по адресу, представленному судом, вынесшим приговор.

В соответствии с ч. 2 ст. 13 Конституции Республики Казахстан, устанавливающей право каждого на судебную защиту своих прав и свобод, ст. 18 УИК ходатайство в отказе в представлении к условно-досрочному освобождению от отбывания наказания или к замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания может быть обжаловано осужденным, его защитником в суде по месту отбывания уголовного наказания.

В случае, если администрация в месячный срок не решит данный вопрос, то осужденный и его защитник согласно ст. 278 ГПК вправе обжаловать бездействие администрации органов или учреждения непосредственно в суде по месту отбывания уголовного наказания. Суды должны реагировать на данное нарушение закона, допущенное администрацией органов и учреждений, исполняющих уголовное наказание.³¹⁶

Кроме того, в соответствии со ст. 18 УИК органы и учреждения КУИС МВД Республики Казахстан уведомляют суд, вынесший приговор, о начале и месте отбывания осужденным:

- общественных работ;
- исправительных работ;
- ограничения свободы;
- ареста;
- лишения свободы;

и об исполнении уголовных наказаний в виде:

- штрафа;
- лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

³¹⁶Гражданский процессуальный Кодекс Республики Казахстан, - Алматы: Юрист, 2009 С.85.

- лишения специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград, ограничения по воинской службе;

- конфискации имущества;

- смертной казни.

В случаях, предусмотренных отечественным законодательством, суд рассматривает жалобы осужденных и иных лиц на действия администрации органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан.

Помимо вышеуказанного, судебный контроль имеет место при рассмотрении уголовных дел в отношении осужденных, совершивших преступления в период отбывания уголовного наказания.

Так, при рассмотрении уголовных дел по фактам побега из мест лишения свободы (ст. 358 УК), уклонения от отбывания наказания в виде лишения свободы (ст. 359 УК), злостного неповиновения законным требованиям администрации уголовно-исполнительного учреждения (ст. 360 УК) или др., суды обязаны проверить, не связаны ли противоправные действия с ущемлением прав осужденных. Судам надлежит проверять на предмет законности, предъявленные администрацией исправительного учреждения требования, которому злостно не подчинялся осужденный, обоснованность наложения на осужденного дисциплинарного взыскания.

В процессе судебного разбирательства, суд, оценивая показания свидетелей, потерпевших, подсудимых, заключения экспертов, вещественные доказательства и иные документы, может установить, что со стороны администрации исправительного учреждения были допущены нарушения законности или злоупотребления властью. В этих случаях, суд обязан сообщить о выявленных нарушениях, причинах и условиях, им способствовавших, прокурору, как органу надзора за деятельностью органов и учреждений КУИС, МВД Республики Казахстан либо руководству территориальных ДУИС.

При подтверждении факта наложения дисциплинарного взыскания с нарушением требований уголовно-исполнительного законодательства, осужденный подлежит оправданию за отсутствием в его действиях состава правонарушения. В свою очередь, руководство ДУИС (города, области) и исправительного учреждения обязаны незамедлительно отреагировать на постановление суда и представления прокурора, приняв меры по устранению причин и условий, способствующих нарушению законности со стороны администрации исправительного учреждения.

Ведомственный контроль за деятельностью органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан осуществляется со стороны вышестоящих органов управления пенитенциарной системы и их должностных лиц. Порядок осуществления ведомственного контроля определяется нормативно-правовыми актами нашей республики (ст. 19УИК).

Осуществление ведомственного контроля является одной из первоочередных мер в деле обеспечения законности в правоприменительной практике органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан. Объяснением этому служит тот факт, что контролирующие службы уголовно-исполнительной системы являются одними из первых инстанций, в компетенцию которых входит своевременное установление нарушений в деятельности подчиненных служб. Своевременное реагирование на недостатки и ошибки в правоприменительной деятельности подчиненных подразделений позволит предотвратить и в корне пресечь проблему.

К плюсам ведомственного контроля можно отнести тот факт, что контролирующие подразделения КУИС МВД Республики Казахстан особо заинтересованы в своевременном выявлении и устранении недостатков и ошибок в деятельности подчиненных структур. Вышестоящие органы в силу своих возможностей и компетенции вправе предпринять те или иные меры по укреплению дисциплины и порядка, регулированию обстановки и незамедлительно реагировать на любые отклонения в деятельности подведомственных служб.

К примеру, это может выразиться:

- в совершенствовании правовой основы деятельности органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан, в частности подзаконных актов, в случаях противоречия их действующему законодательству Республики Казахстан;

- в осуществлении рационального расходования и перераспределения финансово-материальных средств на содержание органов и учреждений КУИС;

- в совершенствовании кадровой политики в системе органов и учреждений уголовно-исполнительной системы и т.д.

Решение задач кадрового обеспечения органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан позволит исключить факт направления, пребывания неквалифицированных работников в низовых подразделениях КУИС, чья профессиональная несостоятельность может негативно отразиться на качестве и результатах работы в целом. Своевременное реагирование на факты нарушения законности, совершаемые сотрудниками уголовной юстиции при исполнении своих служебных обязанностей, привлечение к ответственности виновных и принятие мер по предотвращению новых нарушений, позволит существенно оздоровить обстановку в нижестоящих подразделениях уголовно-исполнительной системы.

Согласно ст. 20 УИК надзор за соблюдением законности администрациями органов и учреждений, исполняющих уголовное наказание, осуществляется Генеральным прокурором Республики Казахстан и подчиненными ему прокурорами.

Основные функции и задачи деятельности органов прокуратуры по защите прав, свобод и законных интересов осужденных и реабилитации граждан полно изложены в «Инструкции об организации прокурорского надзора за законностью исполнения наказаний и реабилитации граждан» (утвержденной приказом № 42

Генеральной прокуратуры Республики Казахстан от 04.11.2005 года).³¹⁷

В структуре центрального аппарата Генеральной прокуратуры Республики Казахстан осуществлением надзора за соблюдением законности при исполнении уголовных наказаний занимается Управление по надзору за законностью при исполнении уголовных наказаний и реабилитации граждан, а осуществлением же надзора на местах (город, область) этим занимается специализированная прокуратура.

Приоритетными направлениями деятельности органов прокуратуры при организации надзора за законностью исполнения наказаний и реабилитации граждан являются:

1) неукоснительное соблюдение конституционных прав и свобод подозреваемых (обвиняемых), содержащихся под стражей, и осужденных, в т.ч. несовершеннолетних и женщин;

2) применение законодательства, направленного на борьбу с преступностью и правонарушениями;

3) соблюдение законодательства о целевом использовании бюджетных средств, выделяемых на содержание подозреваемых (обвиняемых), содержащихся под стражей, и осужденных;

4) применение законодательства о реабилитации граждан - жертв и пострадавших от массовых политических репрессий и т.д.;

5) соблюдение законодательства о целевом использовании бюджетных средств, выделяемых на содержание подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, и осужденных;

6) применение законодательства о реабилитации граждан - жертв и пострадавших от массовых политических репрессий.

Проверки поднадзорных учреждений, органов, исполняющих наказание, и социальной защиты населения, проводятся в соответствии с требованиями законодательства после проведения тщательного анализа и обобщения состояния законности, а также по

³¹⁷ Инструкция об организации прокурорского надзора за законностью исполнения наказаний и реабилитации граждан // приказ № 42 Генерального прокурора Республики Казахстан от 04.11.2005 года. - Астана.

заданиям Генеральной, областных и приравненных к ним прокуратур.

В соответствии со ст. 44 Закона Республики Казахстан № 2709 «О прокуратуре» от 21.12.1995 года³¹⁸ проверки мест лишения свободы, других учреждений, исполняющих наказания и иные меры принудительного характера, назначаемые судом, проводятся в любое время с целью безотлагательного реагирования на явное нарушения законности, прав, свобод и законных интересов подозреваемых и обвиняемых, содержащихся под стражей, и осужденных.

Установлен следующий порядок осуществления надзора за законностью исполнения наказаний и реабилитации граждан:

1) надзор за законностью нормативно-правовых актов Правительства Республики Казахстан, министерств и ведомств по вопросам исполнения наказаний и реабилитации граждан;

2) надзор за соблюдением законности в деятельности КУИС МВД Республики Казахстан;

3) надзор за законностью исполнения уголовных наказаний в отношении военнослужащих, деятельности внутренних войск по охране исправительных учреждений и конвоированию осужденных, а также реабилитация граждан-жертв массовых политических репрессий, осужденных военными трибуналами.

4) надзор за соблюдением прав, свобод и законных интересов осужденных несовершеннолетних, женщин, пенсионеров и инвалидов, отбывающих уголовные наказания в местах лишения свободы, в части обеспечения их средним образованием, охраны здоровья, трудовой занятостью, назначения и выплаты пенсий и пособий, за соблюдением законности в деятельности территориальных РГП «Енбек» (в т.ч. их филиалы), целевым использованием бюджетных средств, выделяемых на финансирование уголовно-исполнительной системы;

5) надзор за соблюдением прав, свобод и законных интересов лиц, осужденных к наказаниям, не связанным с лишением свободы,

³¹⁸ Закон Республики Казахстан № 2709 «О прокуратуре» от 21.12.1995 года. - Астана.

а также за законностью выплаты денежных компенсаций, пособий и предоставления льгот реабилитированным гражданам;

6) надзор за состоянием законности в СИЗО КНБ и МВД Республики Казахстан;

7) надзор за соблюдением учетно-регистрационной дисциплины, за законностью дознания в подразделениях уголовно-исполнительной системы и поддержка государственного обвинения в судах по делам, направленным в суд этими подразделениями;

8) надзор за законностью оперативно-розыскной деятельности в подразделениях уголовной юстиции.

В целях надлежащего обеспечения надзора Департамент по надзору за соблюдением прав лиц, задержанных, заключенных под стражу и отбывающих уголовное наказание Генеральной прокуратуры Республики Казахстан:

- организуются и проводятся семинары и совещания, совместные проверки и стажирование старших помощников, специализированных прокуроров;

- изучается и распространяется положительный опыт работы;

- проявляется инициатива в постановке вопросов дальнейшего совершенствования действующего законодательства;

- вносятся предложения руководству Генеральной прокуратуры Республики Казахстан об ответственности нижестоящих прокуроров за упущения и недостатки в организации надзора.

Различаются комплексные и целевые проверки. Первые охватывают весь комплекс вопросов прокурорского надзора, а целевые-только часть из них.³¹⁹

В ходе проверок обращается особое внимание на соблюдение установленных законом прав и обязанностей осужденных, в т.ч. несовершеннолетних и женщин, законность содержания в местах лишения свободы, неукоснительное исполнение требований закона о режиме и условиях отбывания наказания, коммунально-бытовом и медицинском обслуживании, трудовом использовании, а также о

³¹⁹Журсимбаев С.К. Прокурорский надзор в Казахстане: Учебник. - Алматы: ИК «НАС», 2004. С.267.

финансировании УИС и целевом использовании бюджетных средств, выделяемых на содержание осужденных.

В ходе проверок в воспитательных колониях работникам прокуратуры следует обращать внимание на соблюдение установленных законом прав и обязанностей несовершеннолетних осужденных, законность наложения дисциплинарных взысканий, материально-бытовое обеспечение, организацию учебно-воспитательного процесса и законность предоставления условно-досрочного освобождения.

Прокуроры областей, г. Астана и г. Алматы, их заместители в проведении комплексных проверок принимают участие лично.

При необходимости к проверкам привлекаются специалисты органов, наделенных контрольными функциями.

Не реже одного раза в полугодие проводятся комплексные проверки состояния законности во всех исправительных учреждениях.

Результаты проверок оформляются в виде справки или акта. Акт составляется в случаях выявления нарушений законности, недостатков и упущений в организации работы, которые могут быть устранены незамедлительно, в ходе проверки. Справка оформляется в случаях нарушений законности, недостатков и упущений в организации работы, для устранения которых требуется внесение актов прокурорского надзора.

Результаты комплексных проверок исправительных учреждений оформляются в виде справок.

Городскими, районными прокурорами не реже одного раза в полугодие проводятся проверки состояния законности в деятельности УИИ ДУИС с целью обеспечения неукоснительного исполнения наказаний без изоляции от общества, а также условного осуждения и отсрочки отбывания наказания беременным женщинам, имеющим малолетних детей. В ходе проверок в уголовно-исполнительных инспекциях выясняется состояние рецидивной преступности среди лиц, состоящих на учете в инспекции, уровень правонарушений, проведение воспитательной работы, реальное

выполнение общественных и исправительных работ, законность условно-досрочного освобождения и т.д.

По результатам прокурорских проверок направляются представления и предписания, обязательные к исполнению с целью устранения нарушений, а также выносятся протесты на незаконные действия сотрудников пенитенциарной системы.

Так, органами прокуратуры Костанайской области был выявлен факт нарушения правил содержания обвиняемых под стражей в исправительном учреждении УК-161/1 (СИЗО г. Костанай), где в одной камере следственно-арестованных содержались несовершеннолетние вместе с ранее судимым взрослым, что является прямым нарушением прав несовершеннолетних на личную безопасность. К тому же вряд ли общение подростков с таким особо опасным элементом будет способствовать их исправлению.³²⁰

Более подробные сведения изложены в таблице 8.³²¹

Таблица 8. Сведения о результатах проверок в воспитательных колониях КУИС МВД Республики Казахстан (2002-2009 годы)

Наименование мероприятий	Годы			
	2002 год	2003 год	2004 год	2005 год
Общее количество проверок	19	24	30	32
Выявлено нарушений законности	-	4	7	12
Направлено актов прокурорского реагирования	-	4	4	5
Наложено дисциплинарных взысканий	-	1	2	13

Продолжение таблицы 8.

Наименование мероприятий	Годы			
	2006 год	2007 год	2008 год	2009 год
Общее количество проверок	38	68	57	48

³²⁰ Киселев С. Шконка жизни // - Алматы. Время. № 176 (949). 2009. С 10.

³²¹ Сведения о результатах прокурорской проверки деятельности воспитательных колоний КУИС МВД Республики Казахстан (2002-2009 годы) // Департамент по надзору за соблюдением прав лиц, задержанных, заключенных под стражу и отбывающих уголовное наказание Генеральной прокуратуры Республики Казахстан. - Астана.

Выявлено нарушений законности	19	34	29	37
Направлено актов прокурорского реагирования	3	20	16	17
Наложено дисциплинарных взысканий	3	19	10	14

На современном этапе развития казахстанского общества можно прямо заявить и согласиться с особой ролью общественности, ее мнения и различных формах публичного контроля за деятельностью государственных органов и должностных лиц.

Статья 19-1 УИК особо регламентирует общественный контроль в сфере деятельности органов и учреждений КУИС Министерства юстиции Республики Казахстан.

Общественный контроль осуществляется общественными объединениями в целях оказания содействия лицам, содержащимся в исправительных учреждениях и СИЗО, в осуществлении их прав и законных интересов в части условий содержания, медико-санитарного обеспечения, организации труда, досуга и обучения, предусмотренных законодательством Республики Казахстан.

Для осуществления общественного контроля образуются областные (города республиканского значения и столица) общественные наблюдательные комиссии в порядке, определяемом Правительством Республики Казахстан.

В свою очередь, общественные наблюдательные комиссии вправе оказывать содействие администрации исправительных учреждений и СИЗО в целях создания условий для обеспечения прав, свобод и законных интересов лиц, содержащихся в данных учреждениях.

Общественный контроль и содействие общественных наблюдательных комиссий деятельности администрации исправительных учреждений и СИЗО осуществляются на основе принципов добровольности, равноправия, самоуправления и законности.

Однако, при осуществлении общественного контроля не допускается вмешательство в деятельность исправительных учреждений и СИЗО, а также в оперативно-розыскную, уголовно-процессуальную деятельность и производство по делам об административных правонарушениях.

Осуществление общественного контроля со стороны государственно-общественных организаций, общественных формирований и правозащитных организаций позволит шире информировать общественность об условиях отбывания уголовного наказания, экономических и иных трудностях, стоящих перед уголовно-исполнительной системой Республики Казахстан. Это позволит существенно снизить социальное напряжение в обществе, вызванное наличием различных взглядов на темпы и цели, проводимой в республике, правовой реформы.

В п. 12 Правил ООН, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы прямо изложено, что «лишение свободы должно осуществляться в условиях и обстоятельствах, обеспечивающих соблюдение прав человека несовершеннолетних. Следует гарантировать осуществление в интересах несовершеннолетних, содержащихся в исправительных учреждениях, эффективных мероприятий и программ, которые послужили бы тому, чтобы поддерживать их здоровье и самоуважение, воспитывать у них чувство ответственности и поощрять формирование таких взглядов и навыков, которые помогли бы им развивать свои возможности в качестве членов общества».³²²

Жесткие нравы, существующие среди осужденных, и их аморализм оказывают влияние на тех, кто должен противостоять им и исправлять. Находясь в колонии, воспитатель может не выдержать ее психически. Это приводит к тому, что многие сотрудники администрации учреждений берут себе за основу повседневную жестокость, поскольку видят, как послушно ведут себя те, кого таким образом «воспитывают». Иногда стирается грань между

³²² Сб. международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М.: Интердиалект, 1998. С. 108.

дозволенными методами принудительного воздействия и незаконными, что, в конечном итоге, приводит к преступлению.

Происходит все это по причине неуспеваемости методов и средств педагогического воздействия, отсутствия навыков ориентации в сложных ситуациях, то есть силой убеждения заставить несовершеннолетних осужденных выполнять возложенные на них обязанности. Такие факты приносят большой вред делу исправления несовершеннолетних осужденных, подрывают авторитет воспитателей, снижают у осужденных веру в справедливость. Уголовное наказание становится для подростка не мерой исправления, а пыткой, теряя свое социальное значение и содержание. Все это лишней раз доказывает тот факт, что нарушения законности имеют место в исправительных учреждениях КУИС, где осужденный остается «один на один» с работником колонии, единственным источником общения и получения информации, при этом всецело от него завися.

Наряду с ущемлением некоторых прав осужденных, в отдельных случаях допускаются отступления от требований нормативно-правовых актов, в сторону необоснованного и незаконного облегчения или ужесточения условий содержания осужденных (получение посылок и передач сверх установленных норм, освобождение некоторых из осужденных от работы, помещение в дисциплинарный изолятор и т.д.). В целях создания видимого благополучия некоторые сотрудники стараются скрыть от регистрации совершенные преступления, что является грубейшим нарушением законности.

Допущение фактов нарушения законности по отношению к несовершеннолетним осужденным может быть использовано отрицательной частью осужденных в качестве повода для организации актов группового неповиновения, совершения актов членовредительства, нарушения режима и т.д. В свою очередь, администрации воспитательной колонии незамедлительно примет меры по пресечению возможных нарушений режима и вероятнее всего, данные меры могут коснуться и нейтральной массы осужденных, что чревато негативными последствиями. Можно

предположить, что в такой ситуации отрицательная часть воспитанников колонии приложит все усилия, чтобы нейтральную массу осужденных настроить против администрации исправительного учреждения.

Действительность показывает, что исправление несовершеннолетнего осужденного протекает в среде ущербной как в педагогическом, так и в нравственном отношениях. Как правило, осужденного «страшит не колония, не её внутренние порядки, а те, кто в ней «сидят». Зло, загнанное в четыре стены, ищет выход путем унижения и причинения страданий более слабым и менее наглым».³²³ Находясь в столь неблагоприятной обстановке, подросток ежечасно ощущает, ущербность того психологического пространства, которое его окружает. Такой негатив может оказывать только отрицательное стрессовое воздействие на несовершеннолетнего осужденного и привести к изменению ценностных ориентаций у подростка, что, в конечном итоге, приводит к ожесточению осужденного по отношению к другим осужденным и администрации колонии. Желая приспособить несовершеннолетнего осужденного к жизни в обществе, его содержат в условиях изоляции от него. Еще в XIX веке Ф.М. Достоевский писал «...кроме вынужденной работы, в каторжной жизни есть еще одна мука, чуть ли не сильнейшая, чем все другие. Это вынужденное сожительство».³²⁴ Г.Ф. Хохряков заметил, что «изоляция человека от общества объективно приводит к негативным последствиям. Какие бы усилия не предпринимались для исправления и перевоспитания в условиях лишения свободы, все они обречены».³²⁵

Несмотря на это, администрацией воспитательных колоний предпринимаются все меры по предотвращению тлетворного

³²³ Актуальные проблемы исправительно-трудового права (теория и практика). Сб. науч трудов. - Рязань: РВШ МВД СССР, 1989. С.26.

³²⁴ Афанасьев В.Г. Научные основы управления обществом. - М.: Наука, 1973. С.240

³²⁵ Хохряков Г.Ф. Парадоксы тюрьмы. - М.: Юрид. литература, 1991. С.6.

влияния негативного пласта социальных отношений, складывающихся в данном исправительном учреждении.

Соблюдение законности и правопорядка в исправительных учреждениях КУИС определяется не только выполнением сотрудниками уголовной юстиции своих служебных обязанностей, но и осуществлением мер, прямо направленных на пресечение противоправных действий со стороны осужденных, как в отношении сотрудников ВК, так и в отношении других осужденных. В данном случае, речь ведется о личной безопасности осужденных. Обеспечение личной безопасности осужденных стало одним из нововведений в Уголовно-исполнительном кодексе Республики Казахстан.

Пресечение антиобщественных проявлений требует от администрации воспитательной колонии проведения ряда неотложных мер, направленных на обеспечение дисциплины и порядка среди осужденных. Круг противозаконных действий осужденных по отношению друг к другу очень разнообразен. Все начинается с оскорблений, нанесения телесных повреждений, актов мужеложства и, в конце концов, заканчивается совершением убийства или доведения до самоубийства. Причинами этому могут быть озорство, месть, ложная солидарность, попытки самоутверждения, приобретения авторитета и т.д. Несовершеннолетние осужденные, ставшие жертвами противоправных действий, могут предпринять меры по восстановлению своих ущемленных прав. Как правило, восстановление прав происходит тайно без участия администрации воспитательной колонии, нередко, запрещенным образом, что, в конце концов, приводит к взаимному избиению осужденными.

Администрации воспитательной колонии необходимо добиться взаимности и доверия со стороны осужденных. Бездушное и грубое отношение к ним не допустимо и должно пресекаться. Иначе отсутствие доверия и уважения к администрации исправительного учреждения затруднит процесс исправления несовершеннолетнего осужденного, Противоправные действия, бытующие среди

осужденных, должны предупреждаться, а совершенные находить свое разрешение.

Положительных результатов обеспечения соблюдения прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних осужденных можно добиться путем осуществления широкой правовой пропаганды среди осужденных воспитательной колонии. Одновременно с этим оказывается правовая помощь подросткам, что позволяет достичь эффекта правильного толкования вынесенного приговора для несовершеннолетнего осужденного, убедив его в справедливости данной меры. Такая пропаганда может осуществляться не только работниками воспитательной колонии, но и представителями правозащитных организаций, работниками юридических консультаций и т.д.

Проявляется необходимость тщательного изучения личности каждого сотрудника на предмет удовлетворенности избранной профессией, готовности далее продолжать службу, а также востребованности знаний и опыта. Остро стоит вопрос повышения уровня индивидуально-воспитательной работы с личным составом КУИС, тщательного отбора будущих кандидатов на должности работников уголовно-исполнительной системы и т.д. Работники воспитательных колоний должны обладать высоким уровнем правосознания, твердыми правовыми и моральными убеждениями, знанием правовых норм, оснований и условий правомерного их применения.

В заключение отметим, что меры по обеспечению законности в деятельности воспитательных колоний должны развиваться в следующих направлениях:

- законность в правоприменительной деятельности работников администрации ВК;
- обеспечение реализации воспитанниками колоний своих законных прав и выполнения своих обязанностей;
- воспитание правовой культуры у воспитанников колонии;
- повышение уровня профессионализма работников администрации ВК;

- применение работниками администрации воспитательной колонии мер поощрения и взысканий;
- повышение ответственности работников за противоправные действия;
- осуществление прокурорского надзора и т.д.

Обеспечив полное соблюдение прав и свобод несовершеннолетних осужденных, можно добиться их исправления. В свою очередь, эффект исправления осужденного будет расцениваться в качестве успеха и лишней раз докажет о целесообразности применения того или иного вида уголовного наказания. Необходимо постоянно помнить и осознавать, что чувство несправедливости у детей очень обостренно и имеет тенденцию впоследствии находить свое нестандартное решение. Нельзя точно определить формы ответной реакции подростка, тем более ее последствия. Еще А.С. Макаренко определил наиболее верное правило поведения для взрослых, а именно «чем больше требований к воспитаннику, тем больше уважения к нему».³²⁶

Контрольные вопросы:

1. Законность, как правовой режим в сфере деятельности государственных органов, должностных лиц и граждан?
2. Правовая основа деятельности органов прокуратуры?
3. Виды надзора и контроля в деятельности органов и учреждений КУИС МВД Республики Казахстан?
4. Задачи прокурорского надзора в деятельности государственных органов и должностных лиц?
5. Роль общественности и средств массовой информации в обеспечении законности и правопорядка?
6. Значение международных нормативно-правовых актов в обеспечении режима законности?
7. Конституционные и естественные права ребенка?
8. Конституция, как основной закон, обеспечивающий правовую защиту прав и интересов гражданина и человека?
9. Каковы функции органов правосудия по обеспечению законности?
10. Перечислите направления международной защиты прав ребенка?

³²⁶ Макаренко А.С. Пед. соч. Т.5. - М.: АПН РСФСР, 1951. С.51.

Рекомендуемая литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан. - Алматы; НОРМА-К, 2012.
2. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: ЮРИСТ, 2012.
3. Гражданский процессуальный Кодекс Республики Казахстан; - Алматы: Юрист, 2012.
4. Закон Республики Казахстан № 2709 «О прокуратуре» от 21.12.1995 года. - Астана.
5. Сборник постановлений Пленума Верховного суда Казахской ССР, Пленума Верховного суда Республики Казахстан, нормативных постановлений Верховного суда Республики Казахстан (1968-2010 годы): 9-ое издание, перераб. и доп.-Алматы: НОРМА-К, 2011.-624 с.
6. Приказ № 10 Генерального прокурора Республики Казахстан «Об организации прокурорского надзора за применением законодательства о несовершеннолетних» от 31.03.2005года. - Астана.
7. Приказ № 42 Генерального прокурора Республики Казахстан «Об утверждении Инструкции об организации прокурорского надзора за законностью исполнения наказаний и реабилитации граждан»: от 04.11.2005 года. - Астана.
8. Актуальные проблемы исправительно-трудового права (теория и практика) // Сб. научных трудов. - Рязань: РВШ МВД СССР., 1989. - 141 с.
9. Афанасьев В.Г. Научные основы управления обществом. - М.: Наука, 1973. -326 с.
10. Журсимбаев С.К. Прокурорский надзор В.Казахстане: Учебник. - Алматы: ИК «НАС», 2004.-304 с.
11. Макаренко А.С. Педагогические сочинения. Т. 5. - М.: АПН РСФСР, 1951 - 511с.
12. Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М.: Интердиалект, 1998. -128 с.
- 13.Халфин Р.О. Общее учение о правоотношении. - М.: Юридическая литература. 1974. - 269 с.
14. Хохряков Г.Ф. Парадоксы тюрьмы. - М.: Юридическая литература, 1991. - 224 с.

4.2. Пути совершенствования пенитенциарной практики и реформирования действующего законодательства Республики Казахстан в области исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных.

Необходимость развития института ювенальной юстиции, как правовой основы социальной политики в отношении несовершеннолетних не вызывает сомнений. Основным ее звеном должны стать специализированные ювенальные суды. Совершенствование работы судей, рассматривающих уголовные дела о преступлениях несовершеннолетних, применение при отправлении правосудия самых современных ювенальных технологий теряет всякий смысл, если нет преемственности в работе суда и органов, исполняющих судебное решение.

Мы не предлагаем немедленно отказаться от существующей системы исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных, разрушить ее до основания, а затем строить совершенно новую правовую конструкцию. Полагаем, что необходимо поэтапно совершенствовать пенитенциарную практику, приближать её к международно-правовым стандартам, анализируя многолетний опыт работы, и учитывать его при разработке новой правовой базы.

Формирование нового мышления в области уголовной политики требует пересмотра бытующих консервативных представлений о целесообразности применения жестких мер борьбы с преступностью, как наиболее эффективных в сложившейся ситуации. Страх должен быть не перед наказанием, а перед его неотвратимостью и публичным осуждением, позором и стыдом. Уголовные меры принуждения должны применяться только по отношению к тем лицам, кто создает явную и ощутимую опасность для окружающих, которая неустранима иными средствами воздействия.

Исторически так сложилось, что современная система уголовных наказаний в процессе формирования цивилизованного общества от инквизиционных методов перешла к гуманным мерам исправления и ресоциализации человека и гражданина.

К примеру, мусульманское право допускало при воспитании и обучении детей применять телесные наказания. Воспитателю или учителю разрешалось бить детей до тех пор, пока они не станут

воспитанными. Но шариат требовал при этом не доводить дело до ран или увечий.

Устанавливая наиболее эффективные направления в области профилактики преступности несовершеннолетних, государство в лице органов законодательной, исполнительной и судебной власти заняли активную позицию в области гуманизации уголовной политики.

В соответствии со ст. 79 УК Республики Казахстан несовершеннолетним могут быть назначены следующие виды уголовных наказаний, не связанных с изоляцией от общества:

- 1) штраф;
- 2) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 3) привлечение к общественным работам;
- 4) исправительные работы;
- 5) ограничение свободы.

Если обратиться к уголовному законодательству стран СНГ (Беларусь, Россия и Украина), то система уголовных наказаний, назначаемых несовершеннолетним в этих государствах, установлена следующим образом.

УК Республики Беларусь

Статья 109. Виды наказаний

1. К лицу, совершившему преступление в возрасте до восемнадцати лет, могут быть применены следующие наказания:

- 1) общественные работы;
- 2) штраф;
- 3) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- 4) исправительные работы;
- 5) арест;
- 5-1) ограничение свободы - к лицу, достигшему восемнадцатилетнего возраста ко дню постановления приговора;
- 6) лишение свободы.³²⁷

УК Российской Федерации

Статья 88. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним

³²⁷ Уголовный кодекс Республики Беларусь. - Минск, 2004. С. 43.

1. Видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:
 - а) штраф;
 - б) лишение права заниматься определенной деятельностью;
 - в) обязательные работы;
 - г) исправительные работы;
 - д) ограничение свободы;
 - е) лишение свободы на определенный срок.³²⁸

УК Республики Украина

Статья 98. Виды наказаний

1. К несовершеннолетним, признанным виновными в совершении преступления, судом могут быть применены следующие виды наказаний:

- 1) штраф;
- 2) общественные работы;
- 3) исправительные работы;
- 4) арест;
- 5) лишение свободы на определенный срок.

2. К несовершеннолетним могут быть применены дополнительные наказания в виде штрафа и лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.³²⁹

На примере трех стран СНГ мы наблюдаем общность уголовной и пенитенциарной практики в отношении несовершеннолетних, что можно объяснить базовыми разработками советского периода, ставшими основой для действующего законодательства.

В основной массе данных видов уголовных наказаний по частоте назначения преобладает ограничение свободы, и ее альтернатива в виде условного осуждения.

Согласно сведениям, предоставленным ОРУИИ ДУИС по Акмолинской области МВД Республики Казахстан, ситуация складывается следующим образом (см. таблица 9):

³²⁸ Уголовный кодекс Российской Федерации. - М., 2009. С. 34.

³²⁹ Уголовный кодекс Республики Украина. - Киев, 2008. С. 28.

Таблица 9. Сведения о численности несовершеннолетних, состоявших на учете, как отбывающие уголовное наказание в виде ограничения свободы и условно осужденные (2004-2009 годы)³³⁰

Виды уголовных наказаний и иных уголовно-правовых мер	Годы		
	2004 год	2005 год	2006 год
Всего прошло по учетам, из них:	170	188	192
ограничение свободы	19	19	26
условно осужденные	148	155	166

Продолжение таблицы 9.

Виды уголовных наказаний и иных уголовно-правовых мер	Годы		
	2007 год	2008 год	2009 год
Всего прошло по учетам, из них:	151	144	178
ограничение свободы	9	12	6
условно осужденные	139	132	169

Общереспубликанские данные выглядят следующим образом (см. таблица 10):³³¹

Таблица 10. Сведения о численности несовершеннолетних, состоявших на учете, как отбывающие уголовные наказания без изоляции от общества (2005-2011 годы)³³²

Виды уголовных наказаний и иных уголовно-правовых норм	Годы			
	2005 год	2006 год	2007 год	2008 год
Всего прошло по учетам, из них:	2569	2078	2074	2543
Ограничение свободы	149	98	105	168
Условно осужденные	2342	1918	1922	2340

³³⁰ Сведения о численности несовершеннолетних, состоявших на учете, как отбывающие уголовное наказание в виде ограничения свободы и условно осужденные (2004-2009 годы) // ДУИС по Акмолинской области МВД Республики Казахстан. - Кокшетау.

³³¹ Сведения о численности несовершеннолетних, состоявших на учете, как отбывающие уголовные наказания без изоляции от общества (2005-2011 годы) // КУИС МВД Республики Казахстан, - Астана.

³³² Сведения о численности несовершеннолетних, состоявших на учете, как отбывающие уголовные наказания без изоляции от общества (2004-2010 годы) // ДУИС по Акмолинской области МВД Республики Казахстан. - Кокшетау.

Общественные работы	75	59	45	34
Исправительные работы	2	-	-	-

Продолжение таблицы 10.

Виды уголовных наказаний и иных уголовно-правовых норм	Годы		
	2009 год	2010 год	2011 год
Всего прошло по учетам, из них:	2649	2444	1466
Ограничение свободы	138	134	366
Условно осужденные	2484	2288	1096
Общественные работы	26	22	4
Исправительные работы	1	-	-

Положительная практика внедрения уголовных наказаний без изоляции от общества повсеместно сталкивается с проблемными аспектами этих мер.

Главная проблема низкой практики назначения несовершеннолетним уголовных наказаний без изоляции от общества, прежде всего, связана с ограничениями трудовой занятости (возраст, продуктивность труда и т.д.), а также низким уровнем экономической активности (отсутствие источника дохода, собственности и т.д.) несовершеннолетних.

Проблемой в исполнении уголовных наказаний, связанных с воздействием на имущественные интересы несовершеннолетнего осужденного, зачастую является отсутствие у него самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание. Это обусловлено тем, что на работу несовершеннолетних не принимают из-за возраста либо отсутствия опыта, недостаточного уровня профессионального образования. Сложности в получении последнего оказываются для некоторых непреодолимым барьером. Получается замкнутый круг - профессиональное образование получить невозможно, соответственно на работу устроиться нельзя. Как результат, такие подростки находятся без дела, чаще всего, среди взрослых и менее всего годящихся в наставники людей, все глубже втягиваясь в бездумную и бесцельную жизнь.

Не получил должного применения такой вид уголовного наказания, как привлечение к общественным работам. Данный вид уголовного наказания сформулирован жестче за счет установления нормы отработки и бесплатности таковой. Порядок и условия исполнения этого вида уголовного наказания нуждаются в более полной и детальной регламентации, а законодательные положения - в приведении их соответствие с нормами международно-правового характера. При назначении уголовного наказания в виде привлечения к общественным работам также следует учитывать и субъективный момент, связанный с отсутствием у человека желания работать.

Вышеуказанные факторы, в конечном итоге, вынуждают органы правосудия применять к несовершеннолетним условное осуждение, либо лишение свободы. Отсутствует какая-либо альтернатива в выборе уголовного наказания несовершеннолетним правонарушителям.

До сих пор существует конкуренция условного осуждения и ограничения свободы. Дублирование происходит при реализации положений статей, устанавливающих порядок и условия их исполнения. При этом необходимо иметь в виду, что условное осуждение - это не особый вид наказания, поскольку оно отсутствует в системе наказаний, установленных законом.

Ограничение свободы схоже по своему порядку и условиям отбывания с теми же положениями, которые применяются по отношению к условному осуждению. Например, при назначении ограничения свободы и условном осуждении в обязанности осужденного входит соблюдение ряда обязательств, таких как:

- регулярное прохождение регистрации в органе, контролирующего отбывание осужденным наказания;
- не менять постоянного места жительства без уведомления органов, их контролирующих;
- обязательная явка в специализированный орган для регистрации и участия в проведении воспитательных мероприятиях;

- запрет на посещение баров, кафе, ночных клубов, дискотек и иных увеселительных заведений (кафе, ночные клубы, дискотеки и т.д.);

- в свободное время от работы и учебы находиться по месту жительства (запрет на выход из дома позднее 22 часов вечера и т.д.) и т.д.

Напрашивается вывод о целесообразности применения двух одинаково схожих уголовных мер.

Введя институт ограничения свободы в отношении несовершеннолетних, законодатель встал перед проблемой назначения данного вида уголовного наказания. Данная проблема заключается в том, что, определив условия назначения ограничения свободы в виде отсутствия судимости за совершение тяжкого и особого тяжкого преступления, закон не оставил шансов тем подросткам, которые имеют судимость за аналогичные преступления. Судье остается выбирать между условным осуждением или же лишением свободы. Тогда, как можно здесь говорить об эффективности таких мер. Необходимо снизить размеры уголовных санкций, способствуя изменению категории того или иного деяния.

Проблемы совершенствования правосудия в отношении несовершеннолетних не должны ограничиваться только рамками реформирования уголовного судопроизводства и судоустройства. Поскольку одним из важнейших звеньев правосудия в отношении несовершеннолетних, непосредственно реализующих его цели, является система исполнения уголовных наказаний, по нашему мнению, необходимо существенное изменение уголовно-исполнительного законодательства, которое видится в создании службы пробации для несовершеннолетних.

В Большом юридическом словаре термин «пробация» определяется, как вид условного осуждения в уголовном праве Великобритании, США и ряд др. стран, при котором осужденный помещается во время испытательного срока, установленного судом, под надзор специальных органов, где возможен и ряд дополнительных ограничений (запрет на посещение определенных

мест, ограничение круга общения и т.д.).³³³ В мировой практике термин «пробация» употребляется в связи с деятельностью по исполнению уголовных наказаний без изоляции от общества. Пробация рассматривается, как уголовный надзор (уголовная опека).

Процесс создания службы пробации для несовершеннолетних в Казахстане должен идти одновременно и параллельно в двух направлениях - изучение зарубежного опыта (к примеру, Дании, Швеции, Норвегии и др.) и дальнейшее совершенствование отечественного опыта посредством реформирования правосудия в отношении несовершеннолетних. Отработку элементов пробации для несовершеннолетних можно проводить в рамках экспериментальных (пилотных) проектов, которые целесообразно проводить в различных областях республики (в первую очередь, г. Алматы, Карагандинская область, ВКО и ЮКО).

Применение служб пробации в организации исполнения уголовных наказаний, не связанных с лишением свободы, и постпенитенциарного контроля за осужденными давно и успешно используется в странах американского континента, Западной Европы и Японии. Вследствие широкого развития этих служб доля уголовных наказаний, не связанных с лишением свободы, в общей структуре наказаний занимает значительную часть - от 70 % в Швеции и Великобритании, до 90 % в Японии, тогда как в Казахстане этот показатель составляет 52 %. Экономия репрессий приводит к значительной экономии бюджетных средств, т.к. содержание одного осужденного под пробационным контролем примерно в 10 раз дешевле содержания в тюремных учреждениях.³³⁴

Внедрение службы пробации, как альтернативного вида уголовных наказаний, позволит привести отечественное законодательство в соответствии с международными стандартами,

³³³ Большой юридический словарь // под ред. Алексеевко А.П. 2-ое изд. доп. и перераб. - М : ЯУЗА, 2004. С, 331.

³³⁴ Программа дальнейшего развития уголовно-исполнительной системы Республики Казахстан на 2007-2009 годы // постановление Правительства Республики Казахстан № 673 от 06.08.2007 года. - Астана.

которыми предусмотрено повышение значения видов наказания, не связанных с лишением свободы.

Включение уголовных наказаний, альтернативных лишению свободы, в систему уголовных наказаний, обусловлено тем, что лишение свободы доказало свою неэффективность с точки зрения влияния на исправление осужденных и предупреждение совершения новых преступлений.

Государственная служба пробации - это государственное учреждение, которое заботится об общественной безопасности, работая с людьми, которые отбывают уголовное наказание не в местах лишения свободы, а в обществе (условное осуждение, общественные работы), и содействует процессу ресоциализации лиц, освободившихся из мест лишения свободы.

На территории бывшего Советского Союза институт пробации был успешно внедрен и действует ныне в Латвии и Эстонии.

В Латвии служба пробации создавалась с целью облегчения работы правозащитных учреждений, снижения преступности в государстве и обеспечения качественного исполнения и координации отбываемых в обществе наказаний.

Для достижения поставленных целей и эффективного использования государственных ресурсов служба пробации Латвии в своей деятельности определяет уровни риска и нужд правонарушителя и организывает мероприятия по снижению возможности совершения новых правонарушений:

- предоставляет досудебные доклады суду и прокурорам на осужденного;
- оказывает помощь лицам, освобожденным из пенитенциарных учреждений;
- разрабатывает и осуществляет программы коррекции социального поведения поднадзорных лиц;
- координирует ход исполнения уголовного наказания лицам, осужденным на принудительные работы;
- обеспечивает исполнение общественных работ несовершеннолетними правонарушителями;

- осуществляет надзор за лицами, условно освобожденными от уголовной ответственности, условно осужденными и условно-досрочно освобожденными, оказывают им необходимую помощь.

В Эстонии служба пробации (уголовного надзора) интегрирована в судебную систему. Эстонская служба пробации специально учреждена для применения уголовных наказаний, альтернативных тюремному заключению (надзор за условно осужденными и исполнение уголовного наказания в виде общественных работ). Целью альтернативных видов уголовных наказаний является уменьшение уровня преступности в обществе и предупреждение повторных преступлений поднадзорных лиц через систему социального сопровождения и оказания помощи в решении социально-бытовых проблем.

Функции службы пробации (уголовного надзора) в Эстонии:

- предоставляет досудебные доклады суду и прокурорам на осужденного;

- надзор за исполнением осужденными назначенных судом наказаний, не связанных с изоляцией от общества;

- предоставление в суд донесений о поднадзоре;

- производство по условно-досрочному освобождению из тюрьмы;

- надзор за условно-досрочно освобожденными, контроль за их поведением и оказание им помощи в социальной адаптации;

- надзор за несовершеннолетними, к которым применены воспитательные меры, оказывают им помощь в социальной интеграции.

Государственные и муниципальные учреждения Эстонии обязаны оказывать работникам пробации (уголовного надзора) В 1866 году были учреждены воспитательно-исправительные заведения для детей в возрасте от 10 до 16 лет:

- приюты - в условиях города;

- поселения - в сельской местности.

Приюты и поселения создавались при участии общественных организаций либо частных лиц.³³⁵

Именно на период со 2-ой половины XIX века вплоть до начала I-ой мировой войны (1914-1918 годы) приходится этап формирования ранней модели российской ювенальной юстиции (учреждение ювенального суда, гуманизация уголовных наказаний, отмена телесных наказаний и т.д.).

Декретом СНК РСФСР «О рабочих дисциплинарных товарищеских судах» от 14.03.1919 года для нарушителей трудовой дисциплины и лиц, не выполнявших норм выработки без уважительных причин, предусматривались наказания до 6 месяцев заключения в лагере принудительных работ. Законодательно же существование исправительных лагерей было закреплено постановлением Президиума ВЦИК РСФСР «О лагерях принудительных работ» от 11.04.1919 года, согласно которому «во всех губернских городах должны быть открыты лагеря принудительных работ, рассчитанные не менее на 300 человек каждый...».³³⁶

В период Гражданской войны (1918-1920 годы) с целью улучшения процесса принудительного воспитания несовершеннолетних правонарушителей (преступники, беспризорники и бездомные), нуждающихся в более строгом режиме, в ряде крупных городов РСФСР были созданы реформатории. Задачами их деятельности было обеспечение защиты общества в социальном плане от юных правонарушителей, изоляция несовершеннолетних правонарушителей в целях их обучения и подготовки к сознательной трудовой жизни.

В 1924 году впервые в Советском Союзе на территории Московской области (РСФСР) были созданы трудовые коммуны ОГПУ СССР. Контингент состоял из воспитанников в возрасте от 16

³³⁵ Российская пенитенциарная система. Учебник // под ред. А.П. Семенова. - Рязань; Академия управления ФСИН МЮ РФ. 2004. С. 34-35.

³³⁶ Кузнецов И.Н. Засекреченные трагедии советской истории. - Ростов-на-Дону: Феникс, 2007. С. 10. С. 11, С. 16-17.

лет до 21 года. На территории коммун действовали производственные объекты. Основным средством исправления являлся труд. Особое значение придавалось профессиональному обучению контингента данного учреждения.³³⁷

В период 30-40-ых годов XX века систему Главного управления исправительно-трудовых лагерей и трудовых поселений НКВД СССР составляли следующие типы лагерей:

- 1) лагеря принудительных работ;
- 2) исправительно-трудовые лагеря;
- 3) лагеря особого назначения;
- 4) каторжные лагеря;
- 5) специальные лагеря;
- 6) лагерные научно-исследовательские институты.

Кроме того, в состав «систему перевоспитания» входили:

- 1) исправительно-трудовые колонии;
- 2) воспитательно-трудовые колонии;
- 3) детские колонии.

По состоянию на 01.03.1940 года Главное управление исправительно-трудовых лагерей и трудовых поселений НКВД СССР состояло из 53 исправительно-трудовых лагерей, 425 исправительно-трудовых колоний (в т.ч. 170 промышленных, 83 сельскохозяйственных и 172 «контрагентских», т.е. работавших на стройках и хозяйствах др. ведомств) и 50 колоний для несовершеннолетних.

В период 2011-2012 годов сеть пенитенциарных учреждений для необходимую для выполнения их обязанностей помощь в сфере социального обеспечения поднадзорных. В структуре службы пробации (уголовного надзора) имеются психологи, которые оказывают необходимую консультационную помощь работникам этой службы.

Одно из важнейших составляющих работы службы пробации - это не только сотрудничество с государственными учреждениями и органами местного самоуправления, но и с частными лицами и

³³⁷ Указ. соч. Астемиров А.С. С.10.

общественностью, а именно с добровольцами для оказания содействия в социальной адаптации поднадзорных. Немаловажно и то, что выполнение функций пробации (уголовного надзора) может быть передано некоторым подходящим для этого некоммерческим общественным объединениям, которые располагаются в районе деятельности соответствующего суда и изъявили соответствующее желание,

Современное состояние исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных - это вопрос, который постоянно стоит в центре пристального внимания пенитенциарной системы Республики Казахстан.

Отечественная система исправительных учреждений уголовно-исполнительной системы ведет свою историю с момента существования Российской империи.

В 1864 году в период правления императора Александра II было принято решение о необходимости создания отдельных исправительных учреждений для детей-правонарушителей (прим. авт. - до 1864 года они содержались на общих основаниях в тюрьмах).

несовершеннолетних осужденных подверглась реструктуризации и в настоящий момент отечественная уголовно-исполнительная система располагает одной воспитательной колонией для несовершеннолетних мужского пола - исправительное учреждение общего режима ЛА/155-6 (г. Алматы) с лимитом мест - 300 человек.

Также на территории исправительного учреждения общего режима (ЛА-155/4, п. Жаугашты, Алматинская область), где содержатся взрослые осужденные женского пола, дислоцируется локальный участок для несовершеннолетних осужденных женского пола на 100 мест.

По состоянию на 2011 год система исправительных учреждений КУИС МВД Республики Казахстан (см. таблица 11) включала:³³⁸

³³⁸ Ежегодник Центра исследований правовой политики. - Алматы, 2011. С. 325-326,

Таблица 11. Сведения о количестве исправительных учреждений КУИС МВД Республики Казахстан

Виды исправительных учреждений (режим)	Годы			
	2000 год	2001 год	2002 год	2003 год
ИК общего режима	18	18	19	19
ИК строго режима	16	16	17	17
ИК особого режима	3	3	3	3
ВК	3	3	4	4
ИК для осужденных женского пола	3	3	3	3
Тюрьмы	1	1	1	1
Больницы при ИК	8	8	8	8
Колонии-поселения	23	23	24	24

Продолжение таблицы 11.

Виды исправительных учреждений (режим)	Годы			
	2004 год	2005 год	2006 год	2007 год
ИК общего режима	16	17	16	16
ИК строго режима	20	20	19	19
ИК особого режима	3	3	5	5
ВК	4	4	4	4
ИК для осужденных женского пола	3	3	3	3
Тюрьмы	1	1	1	1
Больницы при ИК	8	8	8	8
Колонии-поселения	22	21	21	17

Продолжение таблицы 11.

Виды исправительных учреждений (режим)	Годы			
	2008 год	2009 год	2010 год	2011 год
ИК общего режима	16	16	17	17
ИК строго режима	19	20	19	20
ИК особого режима	5	5	5	5
Воспитательные колонии	4	4	4	1
ИК для осужденных женского пола	3	3	5	6
Тюрьмы	1	1	1	1
Больницы при ИК	8	8	8	7
Колонии-поселения	17	19	19	19

Численность контингента осужденных по местам дислокации исправительных учреждений располагалась следующим образом (см. таблица 12):³³⁹

Таблица 12. Сведения о численности осужденных в исправительных учреждениях КУИС МВД Республики Казахстан

Виды исправительных учреждений (режим)	Годы				
	2004 год	2005 год	2006 год	2007 год	2008 год
ИК общего режима	15507	14549	14067	16903	18343
ИК строго режима	17816	18538	18293	18210	18318
ИК особого режима	2035	2370	2808	3473	3800
Воспитательные колонии	698	547	447	473	453
Тюрьмы	185	173	172	189	179
Больницы при ИК	5798	5365	4523	4217	3810
Колонии-поселения	2367	2389	2690	4309	4404

Продолжение таблицы 12.

Виды исправительных учреждений (режим)	Годы		
	2009 год	2010 год	2011 год !
ИК общего режима	23726	20995	17977
ИК строго режима	19511	17736	17353
ИК особого режима	4446	3717	3477
Воспитательные колонии	427	240	155
Тюрьмы	235	183	179
Больницы при ИК	3401	2971	2586
Колонии-поселения	3394	3559	3608

Область наших исследований будет выглядеть объективно и полно, если мы тщательно изучим особенности работы воспитательных колоний на примере исправительного учреждения ЛА-155/6 (ВК г. Алматы).

Исправительное учреждение ЛА-155/6 ДУИС по г. Алматы и Алматинской области МВД Республики Казахстан основано приказом № 1756 НКВД Казахской ССР от 17.10.1941 года для

³³⁹Сведения о численности осужденных в исправительных учреждениях (2004-2011 годы)// КУИС МВД Республики Казахстан. - Астана.

отбывания уголовного наказания в виде лишения свободы несовершеннолетними осужденными.

Деятельность воспитательной колонии направлена на:

- исполнение уголовного наказания в отношении несовершеннолетних;
- создание надлежащих условий отбывания уголовного наказания и проведение воспитательной работы с осужденными;
- формирование у воспитанников колонии устойчивых навыков законопослушного поведения и уважительного отношения к праву;
- оказание психологической помощи на всех этапах пребывания в исправительном учреждении (карантин, нахождение в отряде, представление к условно-досрочному освобождению) и подготовку воспитанников колонии к освобождению;
- создание условий, исключающих отрицательное влияние, а именно предупреждение правонарушений и преступлений в исправительном учреждении;
- обеспечение порядка и дисциплины среди воспитанников колонии на территории исправительного учреждения;
- приобщение несовершеннолетних осужденных к здоровому образу жизни;
- привитие воспитанникам колонии ценностей культурного наследия Казахстана;
- открытое и позитивное сотрудничество с общественностью, СМИ и НПО, религиозными конфессиями и другими институтами гражданского общества.

Деятельность исправительного учреждения основывается на принципах:

- равенства всех перед законом;
- демократизма;
- гуманизма;
- гласности;
- дифференциации и индивидуализации исполнения уголовного наказания;
- соединения уголовного наказания с исправительным воздействием;

- открытости и прозрачности в деятельности органов и учреждений пенитенциарной системы.

Особое внимание администрацией исправительного учреждения отводится вопросам организации учебно-воспитательного процесса.

Вечерняя средняя школа № 29 при воспитательной колонии была основана в 1941 году и благополучно функционирует до сих пор. Общеобразовательное учреждение финансируется из республиканского бюджета. В школе действуют 13 предметных кабинетов, оснащенных предметными стендами, наборами учебной и учебно-методической литературы, дидактическим и раздаточным материалом по каждому предмету. В воспитательной колонии оборудован и действует класс, укомплектованный 10 компьютерами, принтером, сканером и ксероксом.

В декабре 2005 года вечерней средней школой № 29 была получена лицензия на право занятия общеобразовательной деятельностью.

Профессиональная школа № 02 в исправительном учреждении ЛА-155/6 функционирует с 01.08.1973 года и является государственным учебным заведением по обучению воспитанников новым профессиям. Профессиональное обучение воспитанников колонии способствует повышению их производственной квалификации и воспитанию сознательного отношения к общественно-полезному труду. Обучаясь в ПШ № 02 7880 воспитанников колонии (всего по состоянию на 01.01.2008 года) приобрели профессию токаря, слесаря механосборочных работ, столяра, строителя и оператора ЭВМ (сок обучения 10 месяцев).

На территории исправительного учреждения ЛА-155/6 действует:

- цех по изготовлению пластиковых окон, москитных сеток, витражей и сплитерных блоков;
- цех по изготовлению бумажных мешков торговой марки «Alit» и «Master»;
- цех по обучению изготовления шариковых шарниров для автомобилей импортного производства.

Общая характеристика данного исправительного учреждения, как и остальных аналогичных, требует более детального изучения в

разрезе оперативно-режимных и воспитательных служб администрации учреждения.

Практика показывает, что лишение свободы ежегодно назначается в отношении 12-13 % несовершеннолетних преступников. Лишение свободы, как вид уголовного наказания, несовершеннолетними отбывается в воспитательных колониях КУИС МВД Республики Казахстан.

В воспитательных колониях концентрируется наиболее опасная часть несовершеннолетних правонарушителей. Из них большую часть можно отнести к категории педагогически запущенных. Около 60 % выросли в неблагополучных семьях, у многих нет родителей или же они лишены родительских прав, при этом около 30 % воспитанников колоний ранее не учились и не работали.

Практика последних пяти лет показывает, что среди воспитанников колонии 53 % осуждены за совершение корыстно-насильственных преступлений (кражи, грабежи и разбои), а 35 % за совершение преступлений против личности (убийства, нанесение телесных повреждений, изнасилование).

Наметилась тенденция увеличения числа воспитанников, совершивших до осуждения убийство - от 4,1 % (1996 год) до 25 % (2011 год), разбой - от 8,8 % (1996 год) до 11,5 % (2011 год), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью - от 3,2 % (1996 год) до 14,2 % (2011 год).³⁴⁰

Если вести речь по срокам отбывания лишения свободы, то мы наблюдаем следующую ситуацию (2009-2011 годы):

- 3,9 % - срок лишения свободы до двух лет;
- 43 % - срок лишения свободы от двух лет до пяти лет;
- 52,8 % - срок лишения свободы свыше пяти лет.

Среди всей массы воспитанников колоний преобладают осужденных 16-18 лет (77 %).

Исследования показывают, что контингент осужденных воспитательных колоний в психолого-педагогическом плане

³⁴⁰ Статистические данные о деятельности воспитательных колоний (1996-2011 годы) // КУИС Министерства юстиции Республики Казахстан.- Астана.

становится с каждым годом сложнее. Особого внимания требует контингент несовершеннолетних осужденных, имевших до осуждения криминальный опыт {прим. авт. - ранее судимые и условно осужденные). Таких осужденных в воспитательных колониях насчитывает около 26-27 % от всего контингента исправительного учреждения.

Ежегодно в ходе комплексных мероприятий, проводимых оперативно-режимными службами администрации исправительного учреждения, как «нарушители режима» выявляется и ставится на профилактический учет 20-21 % воспитанников от общей массы осужденных. В свою очередь, в целях оздоровления оперативной ситуации в колонии администрация учреждения вынуждена прибегать к крайним мерам дисциплинарного воздействия, как ((водворение в дисциплинарный изолятор» (в 65 % случаев).

В связи с высокой концентрацией социально опасных элементов администрацией воспитательных колоний постоянно проводится предупредительная работа, направленная на пресечение совершения преступлений воспитанниками колонии. Ежегодно работниками оперативно-режимных служб в воспитательных колониях предупреждается около 50 преступлений,

Одной из форм предупредительной деятельности оперативно-режимных служб исправительных учреждений является оперативное выявление и нейтрализация факторов и условий, способствующих дестабилизации ситуации в среде осужденных. Этим и объясняется необходимость ведения профилактического учета осужденных, склонных к совершению преступлений или правонарушений,

За последние двенадцать лет ежегодный уровень осужденных, находившихся на профилактическом учете, составил около 26 % (см. данные подробнее):

- 2000 год - 187 человек (14 %);
- 2001 год - 222 человека (16 %);
- 2002 год - 220 человек (16%);
- 2003 год - 141 человек (15 %);
- 2004 год - 158 человек (17 %);

- 2005 год - 115 человек (17,5%);
- 2006 год - 130 человек (26,7 %);
- 2007 год - 268 человек (48,5 %);
- 2008 год - 246 человек (47,8 %);
- 2009 год - 183 человека (35,5 %);
- 2010 год - 20 человек (19,8 %);
- 2011 год - 57 человек (32,5 %).

Среди тех, кто состоит на профилактическом учете можно особо выделить лиц, склонных:

- к употреблению алкоголя - 6,8 %;
- к употреблению наркотиков - 7,2 %;
- к гомосексуализму - 9 %;
- к притеснению других осужденных - 4 %;
- к совершению побегов - 32,5 %;
- к групповым эксцессам - 27,1 %.

Особую категорию профилактируемых составляют воспитанники колонии, имеющие отклонения в психике - 31,6 %.

Вынужденная концентрация в условиях изоляции лиц, склонных к совершению побегов, причем побегов коллективных, а также несовершеннолетних, имеющих признаки психического расстройства и склонных к неповиновению, требует от администрации учреждения поддерживать режим повышенной степени боеготовности. Администрации воспитательных колоний надлежит строить свою работу на основе грамотного сочетания требовательности исправительного учреждения и индивидуального подхода к личности каждого осужденного. Если нарушается этот принцип, то неизбежно следуют акты массового неповиновения со стороны несовершеннолетних осужденных, как это было в ВК г. Алматы (2000 год, 2001 год и 2004 год) и г. Актюбинска (2002 год). Эти события еще раз показали, что это не просто дети, а дети с определенным негативным потенциалом и криминальным опытом жизни.

Весьма неблагоприятна обстановка в сфере предупреждения незаконного проникновения в ВК денежных средств, алкогольных (спиртных) напитков, наркотических средств и сильнодействующих

веществ, а также иных запрещенных предметов (сотовые телефоны и т.д.), максимальное количество которых изымается при попытке доставить их с «воли» в колонию близкими родственниками и друзьями во время свидания или при передаче посылок.

Иначе обстоит ситуация с пресечением незаконного изготовления и хранения колюще-режущих предметов (кастеты, заточки, пики и т.д.). Около половины изъятого холодного оружия было изготовлено самими осужденными, остальная же часть была доставлена с «воли» и передана на свиданиях или при получении передач (посылок).

Чтобы правильно судить о проблемах осужденных, следует, в первую очередь, уяснить условия отбывания уголовного наказания в ВК, способные в той или иной степени деформировать их образ жизни, который в условиях полной изоляции может соответствовать или не соответствовать режиму содержанию.

По мнению В.И. Игнатенко и Ю.А. Кашуба, образ жизни, не соответствующий режиму содержания (антиобщественный), можно разделить на три типа:

- 1) менее деформированный;
- 2) деформированный;
- 3) значительно деформированный.³⁴¹

Их исследования свидетельствуют о том, что для всех типов образа жизни осужденных в воспитательных колониях характерны нежелание или слабое желание учиться и работать, отрицательное отношение к воспитательным мероприятиям, а также к уголовным наказаниям, режиму и дисциплине. Они стремятся извлечь выгоду из своих действий, завоевать авторитет любым способом, вплоть до нарушения режима и совершения преступлений. Каждый тип антиобщественного образа жизни имеет свои особенности.

Так, для менее деформированного образа жизни характерны:

- недисциплинированность;
- проявление грубости;

³⁴¹ Пенитенциарная криминология. Учебник // под ред. Антоняна Ю.М., Гришко А.Л., Фильченко А.П. - Рязань: Академия ФСИН МЮ России. 2009. С.472-473.

- притеснение более слабых и т.д.

Такие осужденные допускают незначительные нарушения режима отбывания уголовного наказания.

Деформированный образ жизни воспитанников колонии отличается тем, что к вышеуказанным проступкам добавляются драки и избиения неугодных. Такие осужденные проявляют интерес к криминальной субкультуре, могут быть членами неформальных группировок отрицательной направленности, грубо нарушают режим.

Значительно деформированный образ жизни характеризуется более яркими негативными проявлениями. Воспитанники стремятся к соблюдению норм криминальной субкультуры, большинство из них являются активными членами группировок отрицательной направленности, систематически нарушают режим или подстрекают к его нарушению других осужденных.

Разработка той или иной типологии образа жизни воспитанников колонии позволяет осуществлять четкую дифференциацию осужденных воспитательных колоний и, следовательно, более целенаправленно вести профилактическую работу, а также оказывать воспитательное воздействие на различные категории осужденных,

Повышение эффективности уголовного наказания в борьбе с преступностью следует связывать с глубоким и всесторонним изучением механизма его воздействия на сознание, внутренний мир и поведение лиц, к которым оно применяется. Государством предпринимаются все меры по укреплению и строжайшему соблюдению принципов назначения и исполнения уголовного наказания. Перед правоприменителем остро встала задача по изменению обстановки психологического и педагогического характера процесса отбывания уголовного наказания.

Исправительно-воспитательное воздействие на осужденных в воспитательных колониях имеет значительную специфику. Важность и первостепенность воспитательных задач, стоящих перед исправительными учреждениями для несовершеннолетних, под-

черкивается самим фактом названия этих колоний - воспитательные.

Профилактическая работа в воспитательных колониях должна начинаться с правильной организации воспитательной деятельности, которую следует рассматривать в качестве составной части профилактики.

Принципы воспитания должны включать все формы и методы профилактической работы с несовершеннолетними. Это позволяет правильно построить программу исправления несовершеннолетних, дает возможность выбрать современные, научно обоснованные средства и методы воспитательного воздействия, направленные на формирование здорового образа жизни,

Основными направлениями, по которым проводится воспитательно-профилактическая работа в воспитательных колониях, являются:

- 1) морально-нравственное воспитание;
- 2) политико-правовое воспитание;
- 3) трудовое воспитание;
- 4) эстетическое воспитание;
- 5) физическое воспитание.

Воспитательная работа может проводиться и по другим направлениям с учетом возможностей исправительного учреждения и сложившихся традиций.

Особую роль в формировании качественной характеристики воспитанников колоний, несомненно, играют средства их исправления, к которым отнесены:

- 1) воспитательная работа;
- 2) режим;
- 3) общественно полезный труд;
- 4) получение среднего образования;
- 5) профессиональная подготовка;
- 6) общественное воздействие.

В целях повышения эффективности воспитательно-профилактического воздействия следует, прежде всего, выявить степень деформации образа жизни и выбрать те меры, которые

могли бы соответствовать данной степени деформации, а также принятым для такого образа жизни формам и методам профилактической работы.

Исследования советских³⁴², современных российских³⁴³ и отечественных³⁴⁴ исследователей показывает, что предыдущий антисоциальный опыт и навыки отрицательного поведения сказываются на поступках несовершеннолетних в условиях воспитательной колонии. Адаптация в условиях лишения свободы может носить положительный либо отрицательный характер, а иногда и смешанный, в зависимости от степени социальной запущенности несовершеннолетнего.

Не секрет, что в местах лишения свободы положение и статус «личности» определяется:

- наличием у осужденного преступных навыков;
- характером и тяжестью совершенного преступления;

³⁴² См. Бабаев М.М. Индивидуализация наказания несовершеннолетних. - М.: Юридическая литература, 1968, - 120 е.; Самовичев Е.Г., Курганов С.И., Перцова Л.В. К проблеме совершенствования дифференциации исполнения наказания в ВТК // В сб.: Совершенствование законодательных основ исполнения уголовных наказаний. - М.: ВНИИ МВД СССР, 1988, - 108 е.; Фетисов В.З., Шамис А.В. Проблемы совершенствования исполнения наказания в воспитательной трудовой колонии // В сб.: Комплексная разработка проблем исполнения наказания. - М.: ВНИИ МВД СССР, 1979, - 119 е.; Миньковский Г.М. Динамика и причины основных отклонений в поведении несовершеннолетних // В сб.: Дети с отклонениями в поведении. - М.: Юридическая литература, 1968, - 214 с. и др.

³⁴³ Галимов О.Х. Малолетние в уголовном судопроизводстве. - СПб.: Питер. 2001, - 224 е.; Панкратов Р.И., Тарло Е.Г., Ермаков В.Д. Дети, лишённые свободы. - М.: Юрлитинформ, 2003, - 256 е.; Алферов Ю.А. Пенитенциарная соционика - новое направление в научном обеспечении идей И.В. Шмарова о криминологическом изучении межперсональных отношений в среде осужденных // Материалы научно-практического семинара: Развитие теории наказания в уголовном и уголовно-исполнительном праве (к 70-летию И.В. Шмарова). - М. 2003, - 126 с. и др.

³⁴⁴ Чукмаитов Д.С. Теоретические основы системы исполнения наказаний по законодательству Республики Казахстан, - Алматы: Баспа, 1999, - 288 е.; Чукмаитов Д.С. Применение уголовного наказания в целях предупреждения рецидивных преступлений. - Алматы: Баспа, 1997, - 208 с.; Умурзаков Е.А. Правовое регулирование исполнения наказания в воспитательных колониях. Дисс. на соиск. ... к.ю.н. - Алматы, 2003, - 184 е.; Литвинова Т.И. Проблемы борьбы с рецидивом преступлений среди несовершеннолетних. Дисс. на соиск.... к.ю.н. - Алматы, 2002. - 172 с. и др.

- физическими и морально-волевыми качествами, умственными и организаторскими способностями, которыми владеет осужденный;
- присутствием в среде контингента осужденных земляков, поделщиков, соплеменников или единоверцев и т.д.

Наша работа не ставит своей целью изучение характера неформальных межличностных отношений среди осужденных и связанных с ними последствий, однако, отметим их влияние на процесс разработки и внедрения воспитательно-профилактических мер администрацией исправительного учреждения.

Практика показывает, что не признающий своей вины воспитанник, как правило, нарушает режим, плохо учится и уклоняется от общественно-полезного труда. Уголовное наказание рассматривается им, как насилие, а себя выставляет, как жертву полицейского и судебного произвола, что уже само по себе затрудняет процесс исправления осужденного. Такие воспитанники колонии обычно игнорируют различные мероприятия и противятся педагогическому воздействию.

Антиобщественные взгляды и квази-ценностные ориентации несовершеннолетнего, как правило, формируются задолго до осуждения. С ними он прибывает в воспитательную колонию, поэтому надо знать недостатки, обусловившие деформацию его образа жизни.

К условиям, способствующим появлению у несовершеннолетнего признаков ведения антиобщественного образа жизни, можно отнести:

- недостатки и ошибки семейного воспитания;
- низкий уровень воспитательной работы школьных педагогов;
- неблагоприятное окружение в быту, школе и т.д.

В результате воздействия перечисленных обстоятельств у несовершеннолетнего может возникнуть стойкая антиобщественная направленность, которая станет непосредственной причиной совершения им преступления в период отбытия уголовного наказания.

Такая отрицательная направленность и негативные ценностные ориентации личности воспитанника колонии наблюдаются у

большинства несовершеннолетних, совершивших преступления в ВК. Однако, их наличие не обязательно предопределяет совершение нового преступления, но делает это возможным при сопутствующих неблагоприятных условиях.

К субъективным условиям деформации образа жизни несовершеннолетнего осужденного можно отнести:

- недостатки внутренней регуляции поведения (жестокость, агрессивность и т.д.);
- квази-ценности (низменность, меркантильность, болезненные формы самолюбия и т.д.);
- низкий нравственный уровень;
- негативное отношение к труду;
- небольшой позитивный жизненный опыт;
- высокая степень подверженности негативному влиянию среды.

Следует учитывать и то обстоятельство, что условия изоляции создают напряженность во взаимоотношениях осужденных. Нередко, достаточно небольшого повода для того, чтобы спровоцировать конфликтную ситуацию.

Объективные условия, способствующие совершению преступлений в воспитательных колониях:

а) недостатки в организации режима отбывания уголовного наказания.

Согласно ст. 77 УИК режим представляет собой порядок исполнения и отбывания уголовного наказания, обеспечивающий:

- охрану и изоляцию осужденных;
- постоянный надзор за ними;
- исполнение возложенных на них обязанностей;
- реализацию их прав и законных интересов;
- безопасность осужденных и персонала;
- раздельное содержание разных категорий осужденных;
- изменение условий отбывания уголовного наказания и т.д.

Режим создает условия для применения других средств исправления осужденных (прим. авт. - воспитательная работа, труд, получение образования, профессиональная подготовка и

общественное воздействие). Однако, администрация воспитательной колонии не всегда предъявляет должные требования, как к осужденным, так и персоналу исправительного учреждения.

Одним из обстоятельств, способствующих нарушениям требований режима и совершению правонарушений, является низкая работа оперативно-режимных служб. В ряде случаев досмотровая работа и обыски в жилой части воспитательной колонии проводится формально, о чем свидетельствуют факты изъятия запрещенных предметов (деньги, спиртные напитки и т.д.) и вещей (кастеты, заточки и т.д.) у осужденных, причем некоторые из них изготавливаются из подручного материала. Этому способствует и недостаточная осведомленность администрации ВК о настроениях и замыслах осужденных.

б) отсутствие надлежащего надзора за осужденными:

- недостатки в пропускном режиме, способствующие проникновению запрещенных предметов и вещей;
- слабая профессиональная подготовка аттестованного состава администрации воспитательной колонии;
- неукомплектованность личного состава администрации воспитательной колонии;
- низкий уровень служебной дисциплины личного состава воспитательной колонии и т.д.

в) недостатки в трудоустройстве, общеобразовательном обучении и профессиональном образовании осужденных:

- слабость производственной базы;
- необеспеченность несовершеннолетних работой;
- неудовлетворительная организация труда и т.д.

Известно, что отсутствует возможность занять всех воспитанников колонии общественно-полезным трудом, т.е. осужденных больше, чем рабочих мест на производстве.

Следует обратить внимание еще на ряд важных обстоятельств.

Так, большая часть воспитанников колонии до осуждения не получили никакой трудовой специальности (профессии), а около половины не работали и не учились. При этом часть осужденных из

числа «отрицаловки» активно настроена вообще не работать и готова саботировать это мероприятие.

г) недостатки в воспитательной работе администрации исправительного учреждения:

- низкий уровень профессиональной подготовки воспитателей и начальников отрядов;
- неумение устанавливать психологический контакт с различными категориями осужденных;
- формализм в работе воспитателей и начальников отрядов;
- недостатки в работе самодеятельных организаций и т.д.

Причем данный недостаток играет немаловажную роль, т.к. неотъемлемой частью воспитательной работы является правовая пропаганда среди осужденных.

Преступникам характерны относительно стойкие искажения правосознания, которые в совокупности с другими негативными факторами обусловили преднамеренный характер уголовно-наказуемого деяния. Эффективное исправление осужденных возможно лишь при осознании ими общественной опасности совершенного преступления и справедливости назначенного уголовного наказания. Однако, правовая пропаганда часто не учитывает этого важного фактора. Не всегда привлекаются для квалифицированного освещения правовых проблем ведущие специалисты юриспруденции.

В п. 26.1 Минимальных стандартных правилах ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) 1985 года указано, что целью воспитательной работы с несовершеннолетними, содержащимися в исправительных учреждениях, является обеспечение опеки, защиты, образования и профессиональной подготовки с целью оказания им помощи для выполнения социально-полезной и плодотворной роли в обществе.³⁴⁵

³⁴⁵ Сб. международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. С.80.

Следует учитывать, что как бы ни был педагогически запущен несовершеннолетний, он нуждается в воспитании и развитии. Следовательно, работа с несовершеннолетними осужденными должна быть ориентирована на то, чтобы у них появилась возможность стать полноправным членом общества.

Режим как одно из средств исправления осужденных представляет собой установленный законом порядок исполнения и отбывания наказания, обеспечивающий охрану и изоляцию осужденных, постоянный надзор за ними, исполнение осужденными возложенных на них обязанностей, безопасность осужденных и персонала ИУ, предупреждение и пресечение противоправных действий среди осужденных, изменение условий отбывания уголовного наказания и т.д. Режим - средство, при помощи которого коллектив организует внешние рамки своего поведения, предоставляя каждому его члену наполнить эти рамки внутренним содержанием.

Статистика отмечает наметившуюся тенденцию к качественному ухудшению контингента воспитанников колонии. Увеличивается число лиц, отрицательно настроенных по отношению к администрации ВК, игнорирующих Правила внутреннего распорядка исправительного учреждения, уклоняющихся от работ и иным образом выражающих свое негативное отношение к закону. Заметно увеличилось количество воспитанников, ранее уличенных до осуждения в употреблении спиртных напитков, наркотиков и иных сильнодействующих средств, склонных к разному роду отклонений в психике и физиологии.

В свою очередь, воспитанники с признаками расстройства психики более всего подвержены чужому влиянию, слабо поддаются профилактике, а в некоторых случаях, являются источником агрессии и жесткости. Констатация таких фактов лишний раз доказывает нам, что каждый из воспитанников колонии может оказаться сам жертвой или же заняться самоутверждением посредством силы в виду собственного желания, зависимости или влечения.

Задача специального предупреждения в ВК достигается в значительной степени педагогическим воздействием коллективов воспитателей: учителей, мастеров ПТШ и др. сотрудников, которые проводят целый комплекс воспитательных и профилактических мероприятий по предупреждению и пресечению правонарушений со стороны осужденных. Вместе с тем, учитывая тяжесть совершенных несовершеннолетними преступлений, а также их значительную педагогическую запущенность, отбывание уголовного наказания в воспитательной колонии немыслимо без мер специально-предупредительного порядка в том значении, которое принято для всех исправительных учреждений. В ином случае воспитательные колонии лишились бы их определенного свойства и назначения.

Соотношение же карательных и воспитательных элементов лишения свободы в воспитательных колониях иное, чем в исправительных учреждениях для взрослых осужденных. Условия отбывания уголовного наказания в воспитательных колониях содержат значительно меньше правоограничений по сравнению с исправительными колониями.

Приоритет охраны и защиты прав несовершеннолетних осужденных имеет место и в организации режима деятельности воспитательных колоний в сравнении с условиями ИК:

- отсутствие локальных участков;
- запрет на применение огнестрельного оружия, за исключением особых обстоятельств (вооруженное сопротивление, нападение и т.д.);
- сроки содержания (до семи суток) несовершеннолетнего осужденного в ДИЗО вдвое меньше сроков содержания взрослого осужденного в условиях ШИЗО до 15 суток;
- увеличен размер расхода средств на лицевых счетах для приобретения продуктов питания и предметов первой необходимости (к примеру, осужденный ИК в обычных условиях отбывания наказания имеет право расходовать средства в размере до трех месячных расчетных показателей, а в аналогичных же условиях воспитанник колонии имеет право расходовать в размере пяти месячных расчетных показателей);

- количественное преимущество в предоставлении краткосрочных и длительных свиданий, получении посылок, бандеролей (к примеру, осужденный ИК в обычных условиях отбывания наказания имеет право на шесть посылок или передач и шесть бандеролей в течение года, а в аналогичных же условиях воспитанник имеет право на восемь посылок или передач и восемь бандеролей в течение года) и т.д.

Устанавливая наиболее эффективные направления в области профилактики преступности несовершеннолетних, государство в лице органов законодательной, исполнительной и судебной власти заняли активную позицию в области гуманизации уголовной политики.

Свое отношение к лишению свободы, как виду уголовного наказания, С.Х. Жадбаев выражал следующими словами, «сложность заключается в том, что воспитание и исправление несовершеннолетнего осужденного в условиях специального режимного учреждения закрытого типа - процесс противоречивый».³⁴⁶

Практика показывает, что уже после отбытия 6 лет лишения свободы у осужденных начинает уменьшаться степень их исправления, достигнутая в результате воспитательного воздействия на них в местах лишения свободы, и при последующем отбытии уголовного наказания практически не изменяется, в связи с чем становится весьма актуальной проблема совершенствования воспитательной работы с несовершеннолетними осужденными к длительным срокам лишения свободы.³⁴⁷ Чем раньше подросток получает свой первый срок лишения свободы, тем больше вероятность того, что он продолжит преступную деятельность.³⁴⁸

³⁴⁶ Жадбаев С.Х. Правопорядок и поведение несовершеннолетних. - Алма-Ата: Мектеп. 1982. С.67.

³⁴⁷ Бобылева И.Ю. Длительные сроки лишения свободы и их эффективность. - М., 1988. С.15.

³⁴⁸ Литвинова Т.И. Проблемы борьбы с рецидивом преступлений среди несовершеннолетних. Автореферат дисс. на соиск. к.ю.н. - Алматы, 2002. С.15.

Часть 7 ст. 79 УК определяет, что лицам, впервые совершившим преступление небольшой тяжести в возрасте от 14 до 18 лет и средней тяжести в возрасте от 14 до 16 лет, лишение свободы не назначается.

Нормы уголовно-исполнительного права предоставляют для исправления несовершеннолетних осужденных гораздо более широкий простор в применении педагогических мер и тем самым значительно сужают объем карательных элементов. Организация педагогического процесса в ВК в смысле применения педагогических мер облегчается тем, что они могут более широко использовать достижения психолого-педагогической науки, передового опыта специализированных учебно-воспитательных учреждений.

Для того, чтобы выявить особенности исправления осужденных, нужно понять его сущность. В педагогической практике воспитательных колоний понятия «воспитание», «исправление» и «перевоспитание» часто получают неадекватную интерпретацию. Воспитатели, нередко, не могут дать правильное толкование этим понятиям. В нормативном плане действительно эти понятия близки, а понятия «исправление» и «перевоспитание», чаще всего, используются, как синонимы. Но с позиций педагогической теории и практики это далеко не одно и то же.

Под «воспитанием» следует понимать процесс целенаправленного формирования личности, имеющий своей целью формирование сознания, поведения, всестороннего развития личности. Это двусторонний процесс. С одной стороны в этом процессе выступает воспитатель (педагогический коллектив). Его деятельность направлена на сознание, чувства, волю, поведение воспитуемых. С другой стороны - воспитуемые, их деятельность по усвоению знаний, определенных норм, традиций, опыта жизни, овладению умениями, навыками, привычками социального поведения, развитию всех своих природных задатков и качеств.³⁴⁹

³⁴⁹ Макаров А.С. Проблематика современной педагогики. Учебник - Екатеринбург 2006 С.302-303.

Процесс воспитания предполагает развитие личности. В ВК воспитательный процесс имеет своей целью не просто развитие личности, а переделку, перестройку сознания правонарушителя, возвращение ее к нормальной жизни. Этот процесс принято называть исправлением.³⁵⁰

Под исправлением личности следует понимать устранение человеком отклонений в своем развитии, возвращение его к социальной норме, Его своей сущности исправление - это самостоятельная работа воспитуемого над собой, проходящая под влиянием целенаправленной системы внешних воздействий, т.е. в процессе воспитания.

Исправительный процесс осужденного осуществляется в рамках педагогической деятельности администрации воспитательной колонии и планирования жизнедеятельности осужденных, организуемой педагогами с целью изменения их нравственного сознания, убеждений, привычек и правил поведения.

Предпосылки к исправлению осужденного складываются еще на этапе предварительного расследования (прим. авт. - в эмоционально-психологическом плане его эффект наблюдается в момент ареста лица), продолжается на стадии главного судебного разбирательства и находит свое логическое завершение на этапе исполнения приговора. Эффект исправительного воздействия прямо наблюдается при условии чистосердечного раскаяния правонарушителя в содеянном преступлении, осуждении собственного преступного поведения.

Такой научно-практический подход к трактовке понятия исправления наиболее приемлем, он наиболее правильно отражает содержание понятия исправления, отвечает достижениям теории педагогической науки и практики работы воспитательных колоний.³⁵¹

³⁵⁰ Башкатов К.П., Фицула М.Н. Основы исправления и перевоспитания несовершеннолетних осужденных в воспитательно-трудовых колониях. Учебное пособие // под ред. О.И. Морозова. - М., 1984. С. 25.

³⁵¹ Стурова М.П. Педагогический процесс. Проблемы, суждения, факты // К новой жизни. 1970. № 3. - С, 29.

Конечной целью исправления является включение личности в жизнь общества в качестве полноценного и равноправного члена.

Задачи исправления осужденного разнообразны:

- исправление несовершеннолетнего правонарушителя;
- устранение его психических искривлений и аномалий;
- ускорение общего развития для того, чтобы он мог чувствовать себя в обществе естественно, просто, как все остальные члены общества;
- формирование положительных качеств, делающих бывшего правонарушителя социально ценным человеком;
- формирование невосприимчивости к отрицательным влияниям, способности бороться с ними;
- жизненное самоопределение исправившегося воспитанника, выбор профессии, места жительства и др.

Воспитательные колонии в силу ряда причин не всегда в состоянии решить перечисленные выше задачи, добиться желаемого результата в процессе исправления несовершеннолетних правонарушителей, который требует построения четкой системы воспитательной работы в целом и с каждым осужденным в отдельности.

Анализ психолого-педагогической литературы и опыта работы педагогических коллективов воспитательных колоний позволяет установить определенную систему педагогической деятельности по реализации задач исправления и характерные особенности каждого из периодов педагогического воздействия на осужденных в местах лишения свободы.

Так, **на первом этапе** - периоде адаптации; педагоги изучают и анализируют положительные и отрицательные свойства коллектива воспитанников в целом и каждого его члена в отдельности, определяют пути нейтрализации отрицательных черт, усиления положительных сторон личности и коллектива, ведущие направления, конкретные задачи и содержание работы с воспитанниками на весь период их пребывания в ВК с учетом специфических особенностей и педагогической обстановки.

На **втором этапе** - периоде коррекции, начинается реализация намеченной программы воспитательной работы. В ходе ее осуществления отрицательные взгляды и убеждения перестраиваются на положительные. При этом воспитатели опираются на имеющиеся положительные качества у каждого воспитанника и коллектива в целом.

На **третьем этапе** (период реадaptации) осуществляется подготовка воспитанника к жизни на свободе, проверяется устойчивость нравственных и других качеств его личности, сформированных в воспитательной колонии. С представляемыми к освобождению осужденными проводится специальная воспитательная работа по их психологической, нравственной и практической подготовке к жизни на свободе. Немаловажное значение при этом имеет сама процедура освобождения, способствующая воспитанию чувства ответственности у подростков за свое поведение в будущем.

Очевидно, что все эти этапы воспитательной работы по исправлению несовершеннолетнего правонарушителя органически взаимосвязаны, между ними нет четких границ.

От отношения к воспитанникам сотрудников ВК зависит весь педагогический процесс в исправительном учреждении. Необходимо отметить, что воспитанники колонии, в отличие от взрослых, более тонко чувствуют фальшь в отношении к ним. Они никогда не прощают обмана, они гораздо более тонко чувствуют отношения, царящие между сотрудниками, не имеющими единых педагогических требований к ним.

Опыт работы ВК убеждает в том, что на несовершеннолетних правонарушителей лучше воздействовать через коллектив воспитанников - это оказывает более действенные меры, чем индивидуальная работа. Еще А.С. Макаренко говорил, что «...лучше иметь пять слабых воспитателей, объединенных в коллектив, воодушевленных одной мыслью, одним принципом, одним стилем и

работающих едино, чем десять хороших воспитателей, которые работают все в одиночку, кто как хочет».³⁵²

Для успешного влияния на осужденных, сотрудникам необходимо иметь авторитет, как среди работников ВК, так и среди воспитанников. А завоевать авторитет возможно только справедливостью, доброжелательным отношением к воспитанникам. Добиться авторитета возможно при наличии у воспитателя таких качеств, как образованность, широта кругозора, нравственная чистота, обладание силой воли, терпеливостью, выдержанностью, умением быть настойчивым, требовательным, преодолевать предубежденность по отношению к осужденным и при всем этом обладать педагогическим тактом.

Воспитанники должны видеть и чувствовать, что проявляется особая забота в их материальном благе, условиях жизни и быта. А чтобы все эти проблемы решались, необходимо и всем воспитателям работать сообща.

Из-за отсутствия должного кадрового обеспечения зачастую на работу в уголовную юстицию принимаются граждане с недостаточным уровнем профессиональной подготовки в данной сфере. Соответственно непрофессионализм и отсутствие стимула в работе приводят к большой «текучести» кадров в уголовной юстиции, созданная же система подготовки квалифицированных кадров уголовно-исполнительной системы не в полной мере отвечает повышающимся требованиям к отечественным организациям высшего образования.

Большая часть воспитателей осужденных, в т.ч. и выпускников учебных заведений КУИС МВД Республики Казахстан последних лет имеют слабую педагогическую подготовку, не владеет прогрессивными методами организации воспитательного процесса с осужденными. Наряду с этим нужно добавить, что специально для работы с несовершеннолетними ни одно ведомственное учебное заведение педагогов не готовит.

³⁵² Макаренко А.С. Сочинения. В 7 томах. Т. 4 // под ред. И.А. Каирова. - М., 1958. С. 179-180.

Осуществляя воспитательную работу с несовершеннолетними правонарушителями, педагогические коллективы воспитательных колоний выполняют важную государственную задачу по предупреждению правонарушений и преступности в стране.

Изучение теории и практики исправления осужденных в условиях воспитательных колоний показывает, что успешное их исправление зависит от таких условий, как:

- знание сотрудниками воспитательных колоний индивидуальных особенностей осужденных;
- умение проектировать и предвидеть содержание воспитательной работы с каждым подростком в отдельности и с коллективом в целом;
- владение сотрудниками уголовной юстиции методами изучения личности осужденных и их коллективов, методами, приемами и формами педагогических воздействий на них;
- умение сотрудниками уголовной юстиции оптимально использовать в процессе исправления подростков возможности коллектива, режима содержания, учебного процесса, трудовой деятельности в воспитательной колонии, а также общественности и родителей;
- «вооружение» осужденных знаниями по психологии, приемами самостоятельной работы над собой, вовлечение их в процесс самовоспитания;
- восстановление нормальных отношений осужденных с окружающей их средой после освобождения, поддержание с ними связи, постоянного контроля за их поведением;
- постоянное повышение идейного, психолого-педагогического и общекультурного уровня педагогического коллектива, использование им в своей деятельности достижений психолого-педагогической науки и передового опыта воспитательных колоний.³⁵³

³⁵³ Белослудцев В.И., Волгин В.С., Зайко Т.М. Проблемы совершенствования учебно-воспитательной работы с несовершеннолетними осужденными к длительным срокам лишения свободы // Образовательная политика МВД России: проблемы и перспективы. Материалы межвузовской научно-теоретической конференции. Вып. 2. - Екатеринбург, 1998. С. 23-36.

Создание оптимальных условий для учебно-воспитательного процесса, осуществление исправления с позиций комплексного подхода позволят обеспечить выполнение постановленной перед педагогическим коллективом воспитательной колония задачи по исправлению несовершеннолетних правонарушителей, возвращению их обществу полноценными гражданами,

Процесс социальной адаптации включает в себя комплекс вопросов

нравственной, психологической и практической подготовки осужденных к освобождению, понимания ими новых для себя задач после освобождения, восстановления полезных социальных связей, активного управления этим процессом со стороны государственных органов, нейтрализации отрицательных факторов, мешающих возвращению освобожденных к полезной деятельности.

Основные функции социальной адаптации личности в новой социальной среде заключаются в формировании средств, нахождении условий или форм для свободного и прогрессивного развития личности.

На успешность и быстроту адаптации существенным образом влияют факторы психологической совместимости осужденного с другими лицами и коллективом в целом. Зная эту закономерность, администрация воспитательной колонии должна обращать особое внимание на распределение осужденных по отрядам, бригадам, а также на тщательный подбор актива осужденных и, особенно, руководителей самодеятельных организаций.³⁵⁴

Неблагоприятным фактором при адаптации осужденных к условиям воспитательной колонии является и тот факт, что в них содержатся не только лица, впервые осужденные, но и ранее привлекавшиеся к уголовной ответственности, в том числе в виде лишения свободы, которые, как правило, отрицательно влияют на впервые осужденных. Антиобщественные взгляды этих лиц, их социально-нравственная запущенность более ярко выражены и

³⁵⁴ Папичев Н.В., Кулькин В.В. Актуальные проблемы защиты прав подозреваемых и осужденных. - Омск, 2009. С. 217.

пагубно влияют на впервые осужденных, что необходимо учитывать в своей работе администрации воспитательных колоний при координации действий отделов и служб колонии по социальной адаптации осужденных на первом этапе отбывания уголовного наказания.

Таким образом, управляющие воздействия администрации воспитательных колоний на процесс социальной адаптации осужденных должны базироваться на глубоком изучении и анализе как отрицательных, так и положительных факторов, влияющих на осужденных, а также на всестороннем учете взаимоотношений, складывающихся между ними, умение направлять эти взаимоотношения в нужном направлении.

Контрольные вопросы:

1. Основные средства исправления осужденных?
2. Виды исправительных учреждений в соответствии с действующим уголовным и уголовно-исполнительным законодательством?
3. Виды режима, действующие в воспитательных колониях КУИС МВД Республики Казахстан?
4. Система уголовных наказаний по УК Республики Казахстан?
5. Виды уголовных наказаний без изоляции от общества, назначаемых несовершеннолетним?
6. Максимальный срок лишения свободы, назначаемый несовершеннолетнему за совершение умышленного преступления?
7. Виды дисциплинарных взысканий, назначаемых воспитанникам колоний?
8. Уголовно-исполнительная инспекция КУИС МВД Республики Казахстан: цели и задачи?
9. Современные проблемы назначения и исполнения уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних осужденных?
10. Международная практика института probationи?

Рекомендуемая литература:

1. Уголовный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
3. Уголовно-исполнительный кодекс Республики Казахстан. - Алматы: НОРМА-К, 2012.
4. Бабаев М.М. Индивидуализация наказания несовершеннолетних. - М.: Юридическая литература, 1968, - 120 с.

5. Башкатов К.П., Фицула М.Н. Основы исправления и перевоспитания несовершеннолетних осужденных в воспитательно-трудовых колониях. Учебное пособие // под ред. О.И. Морозова. - М., 1984.
6. Бобылева И.Ю. Длительные сроки лишения свободы и их эффективность. - М., 1988.
7. Галимов О.Х. Малолетние в уголовном судопроизводстве. - СПб.: Питер. 2001.-224 с.
8. Ежегодник Центра исследований правовой политики 2008. - Алматы, 2009. -328 с.
9. Жадбаев С.Х. Правопорядок и поведение несовершеннолетних. - Алма-Ата: Мектеп, 1982.-112с.
- Ю.Макаренко А.С. Сочинения. В 7 томах, Т. 4// под ред. И.А. Каирова. - М., 1958.-553 с.
11. Макаров А.С. Проблематика современной педагогики. Учебник. - Екатеринбург. 2006.
12. Панкратов Р.И., Тарло Е.Г., Ермаков В.Д. Дети, лишённые свободы. - М.: Юрлитинформ, 2003, - 256 с.
13. Папичев Н.В., Кулькин В.В. Актуальные проблемы защиты прав подозреваемых и осужденных. - Омск, 2009. - 404 с.
14. Пенитенциарная криминология. Учебник // под ред. Антоняна Ю.М., Гришко А.Я., Фильченко А.П. - Рязань: Академия ФСИН МЮ России. 2009. - 576 с.
15. Сборник международных стандартов и норм ООН в области правосудия в отношении несовершеннолетних. - М., 1998. - 128 с.
16. Чукмаитов Д.С. Теоретические основы системы исполнения наказаний по законодательству Республики Казахстан. - Алматы: Баспа, 1999, - 288 с.
17. Чукмаитов Д.С. Применение уголовного наказания в целях предупреждения рецидивных преступлений. - Алматы: Баспа, 1997, - 208 с.

Заключение

Современное развитие цивилизованного общества неразрывно связано с приоритетом защиты семьи и ребенка, создания благоприятных условий для здорового подрастающего поколения страны.

Сегодня Республика Казахстан прилагает большие усилия в достижении международных стандартов по улучшению качества жизни своего народа, особенно в области защиты прав и интересов детей, их полноценного и гармоничного развития. Подтверждением этому является Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана «Новый Казахстан в новом мире», которое направлено на повышение качества жизни нашего общества, и, в первую очередь, - на улучшение качества жизни детей. Важным шагом в обеспечении международных стандартов качества жизни детей стала ратификация Казахстаном в 1994 году Конвенции ООН «О правах ребенка» (1989 года).

Заботы становления будущего генофонда государства и нации возлагаются на государство и общество. Основной задачей государственных органов власти и должностных лиц является обеспечение защиты и охраны прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних (малолетних), предупреждение и профилактики подростковой преступности, исправление и ресоциализация несовершеннолетних осужденных и т.д.

Основным направлением в борьбе с преступностью несовершеннолетних является выявление и устранение детерминирующих факторов преступности в различных сферах общественной жизни,

Важным условием профилактики преступлений несовершеннолетних является обеспечение строгого выполнения закона об обязательном среднем образовании, повышении роли образовательных учреждений и комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав в воспитании несовершеннолетних и молодежи, тесное взаимодействие всех служб органов внутренних дел в целях своевременного постановления

на профилактический учет подростков, чье поведение отклоняется от нормы и чревато перерастанием в преступление.

Государство и общество отдает приоритет применения по отношению к асоциальным подросткам принудительных мер воспитательного воздействия, однако, мы пока не отказались от репрессивной практики лишения свободы.

Поэтапность предупредительной деятельности государственных органов и должностных лиц включает комплексность мер иных правоохранительных органов, помимо органов внутренних дел (полиции). Роль органов уголовной юстиции является немаловажной и значимой, т.к. они должны продолжить дальнейший процесс исправления и ресоциализации несовершеннолетнего в процессе отбывания уголовного наказания. Исключительной задачей уголовной юстиции является формирование новой личности для современного законопослушного общества.

Современная ювенальная юстиция представляет собой комплексный и многовекторный правовой институт, ярко отражающий цивилизованные идеалы правосудия, правоохранительную и правозащитную деятельность государственных органов и должностных лиц, просветительскую деятельность органов образования и педагогов, солидарное участие общественности и средств массовой информации.

Ювенальная юстиция в Казахстане развивается и укрепляет свои позиции, Активизация уполномоченных органов и общественности позволит нам выработать собственную национальную модель ювенальной юстиции и перейти от пилотных проектов и разовых акций к долгосрочным и крупномасштабным программам республиканского значения.

Учебник

Ескендиров Айдос Абдрахманович

Ювенальная юстиция в Республике Казахстан

Редактор

М.Б. Нурушева

Корректор

Т.Б. Тилеуова

Отдел организации научно-исследовательской
и редакционно-издательской работы
Алматинской академии МВД Республики Казахстан
050060, Алматы, ул, Утепова, 29

Подписано в печать «_23_» _июня_ 2012 года. Формат 60x84 1/16.

Бум тип. № 1. Офсетная печать. Уч.-изд. л. 25,3

Тираж 500 экз.

Отпечатано в типографии

Алматинской академии МВД Республики Казахстан