

**САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ
ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

М. А. Любавина

**ОСОБЕННОСТИ УГОЛОВНОЙ
ОТВЕТСТВЕННОСТИ
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

Учебное пособие



**Санкт-Петербург
2003**

ББК 67.408

Любавина М. А. Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних: Учебное пособие. СПб., 2003. 76 с.

Рецензенты

Заместитель председателя Санкт-Петербургского городского суда Л. А. МИРОНОВ

Кандидат юридических наук, доцент, заслуженный юрист РФ, почетный работник прокуратуры Л. А. АНДРЕЕВА

Учебное пособие посвящено особенностям уголовной ответственности несовершеннолетних. Излагаются вопросы освобождения от уголовной ответственности, назначения и освобождения от наказания, исчисления сроков давности и погашения судимости и др. Рассмотрен исторический аспект проблемы.

Пособие предназначено прокурорско-следственным работникам, судьям, а также аспирантам и студентам юридических вузов.

© Санкт-Петербургский
юридический институт
Генеральной прокуратуры
Российской Федерации, 2003

ВВЕДЕНИЕ

Снижение уровня преступности несовершеннолетних является ключевым звеном борьбы с преступностью в целом. Отечественные и зарубежные криминологи обращают внимание на то, что наряду с иными факторами на преступность несовершеннолетних оказывает влияние политика обращения с несовершеннолетними, совершившими правонарушения, которая включает в себя меры профилактического характера, социальную реабилитацию несовершеннолетних правонарушителей, соблюдение прав человека в отношении несовершеннолетних, применение, по возможности, мер воспитательного воздействия либо наказания, не связанного с лишением свободы, исключение применения в отношении несовершеннолетних смертной казни и пожизненного лишения свободы.

Федеральный закон “Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации” от 24 июля 1998 г. (с изм. от 20 июля 2000 г.)¹ рассматривает несовершеннолетних правонарушителей как лиц, находящихся в трудной жизненной ситуации и имеющих право на особую заботу и защиту со стороны федеральных органов государственной власти, органов законодательной и исполнительной власти субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления.

Гарантией защиты прав несовершеннолетних правонарушителей служит законодательство Российской Федерации в области ювенальной юстиции, которое основывается на общих принципах международного права в данной области, разработанных в рамках ООН и закрепленных в следующих документах: международной Конвенции о правах ребенка 1989 г.; Минимальных стандартных правилах ООН, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (“Пекинские правила”) 1985 г.; Руководящих принципах для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (“Руководящие принципы, принятые в Эр-Рияде”) 1990 г.; Правилах защиты несовершеннолетних, лишенных свободы 1990 г.

В указанных документах предусмотрен ряд правил, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолет-

¹ См.: Собрание законодательства РФ (далее — СЗ РФ). 1998. № 31. Ст. 3802, 2000. № 30. Ст. 3121.

них и содержащих общие требования по обращению с детьми, совершившими правонарушения, требования к самой процедуре уголовного судопроизводства, рекомендации относительно привлечения несовершеннолетних к уголовной ответственности, назначению и видам наказания.

Основные положения этих документов сводятся к следующему:

государствам предлагается установить минимальный возраст уголовной ответственности, ниже которого дети считаются неспособными нарушить уголовное законодательство;

в правовых системах, в которых признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, нижний предел такого возраста не должен устанавливаться на слишком низком возрастном уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости несовершеннолетних правонарушителей;

необходимо и желательно применять к несовершеннолетним правонарушителям меры, не связанные с судебным разбирательством, при условии полного соблюдения прав человека и правовых гарантий;

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

государство должно обеспечить, чтобы ни один ребенок не подвергся пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания;

к несовершеннолетним не должна применяться смертная казнь и пожизненное заключение;

лишение свободы применяется к несовершеннолетним правонарушителям лишь в качестве крайней меры наказания при совершении ими серьезного деяния с применением насилия в отношении другого лица или при совершении неоднократно других серьезных правонарушений и назначается на минимально возможные сроки;

при рассмотрении дела несовершеннолетнего вопрос о его (ее) благополучии должен служить определяющим фактором;

компетентный орган власти должен иметь право в любой момент прекратить судебное разбирательство;

в качестве альтернатив наказанию предлагаются следующие виды воздействия на несовершеннолетних: постановление об

опеке, руководстве и надзоре; пробация; постановление о работе на благо общины; финансовые наказания, компенсация и реституция; постановление о принятии промежуточных и других мер; постановления об участии в групповой психотерапии и других подобных мероприятиях; постановления, касающиеся передачи на воспитание, места проживания или других воспитательных мер; другие соответствующие постановления;

условное освобождение из исправительных учреждений в отношении несовершеннолетних должно применяться в возможно более широких масштабах и в возможно более ранние сроки.

Если проанализировать уголовное законодательство России, то можно прийти к выводу, что в целом оно соответствует международным принципам, касающимся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. Уголовная ответственность несовершеннолетних имеет ярко выраженные особенности, которые отражены в главе 14 Уголовного кодекса РФ (УК РФ).

Закон дает определение несовершеннолетнего субъекта уголовной ответственности; предусматривает в качестве мер государственного принуждения в отношении несовершеннолетних, совершивших преступление, как назначение наказания, так и применение принудительных мер воспитательного воздействия (ПМВВ); назначение наказания несовершеннолетнему имеет свои особенности; виды наказаний в отношении несовершеннолетнего ограничены, а их содержание отличается от аналогичных видов наказания, назначаемых взрослым лицам. Иначе сформулированы условия условно-досрочного освобождения несовершеннолетних от отбывания наказания; сокращены сроки давности привлечения к уголовной ответственности и сроки погашения судимости.

В данной работе мы постарались рассмотреть характерные особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

В УК РСФСР 1960 г. нормы, регулирующие уголовную ответственность несовершеннолетних, были рассредоточены в различных разделах и главах. Однако особый порядок, который устанавливает закон при привлечении несовершеннолетних к уголовной ответственности и при назначении наказания, обусловил необходимость выделения специальной главы 14 “Осо-

бенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних” в УК РФ 1996 г.

Необходимость специальных норм, регламентирующих уголовную ответственность и наказание несовершеннолетних, вытекает из принципов гуманности и справедливости, закрепленных УК РФ.

Преамбула Декларации прав ребенка, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1959 г., провозглашает: “Ребенок ввиду его физической и умственной незрелости нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения”. Это положение подтвердила и Конвенция о правах ребенка 1989 г., ст. 40 которой гласит: “Государства-участники признают право каждого ребенка, который, как считается, нарушил уголовное законодательство, обвиняется или признается виновным в его нарушении, на такое обращение, которое способствует развитию у ребенка чувства достоинства и значимости, укрепляет в нем уважение к правам человека и основным свободам других и при котором учитывается возраст ребенка и желательность содействия его реинтеграции и выполнению им полезной роли в обществе”.

Часть 1 ст. 87 УК РФ определяет несовершеннолетнего как лицо, которому ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет.

Особый социально-психологический статус несовершеннолетнего является причиной того, что общество не может предъявлять к нему те же требования, что и к взрослой личности. Эти же особенности оказывают влияние и на восприятие несовершеннолетним требований уголовного закона.

Особенности психологии лиц в возрасте от 14 до 18 лет позволяют быстрее и надежнее достичь такой цели наказания, как исправление осужденного, путем применения к несовершеннолетнему более мягких мер наказания, чем к взрослой личности. А иногда исправление несовершеннолетнего возможно и без назначения наказания.

Некоторые аспекты уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних закреплены в других нормах Общей части УК РФ. Так, часть 4 ст. 18 УК РФ предусматривает, что при признании рецидива преступления не учитываются судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, ст. 20 определяет возраст уголовной ответственности, ч. 2 ст. 54 предусматривает назначение такого вида наказания, как арест,

только с 16 лет, ст. 57 исключает пожизненное лишение свободы для несовершеннолетних, а ст. 59 — применение к несовершеннолетним смертной казни, п. “б” ч. 1 ст. 61 признает несовершеннолетие виновного смягчающим обстоятельством.

Специфика возложения уголовной ответственности на несовершеннолетних нашла свое отражение в ст.ст. 87—96 УК РФ.

При привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности учитываются как общие положения об уголовной ответственности и наказании, так и специальные, касающиеся лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет.

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних заключаются в возможности освобождения их от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия; в необходимости учитывать ряд дополнительных обстоятельств при назначении наказания; в ограничении видов наказания, назначаемых несовершеннолетним; в возможности освобождения несовершеннолетних от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия либо с помещением их в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение; в изменении условий условно-досрочного освобождения от наказания; в изменении сроков давности и сроков погашения судимости.

Решая вопрос о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности необходимо последовательно ответить на ряд вопросов.

Еще на стадии предварительного следствия необходимо разрешить следующие вопросы:

1. Каков паспортный возраст несовершеннолетнего, совершившего общественно опасное деяние?

2. Соответствует ли психологический возраст несовершеннолетнего его паспортному возрасту?

3. Достиг ли несовершеннолетний возраста, с которого возможна уголовная ответственность именно за данное преступление?

4. Возможно ли освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности на общих основаниях?

5. Возможно ли освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия?

Если применение таких мер в отношении несовершеннолетнего исключается, то дальнейшие вопросы об уголовной ответственности несовершеннолетнего решаются судом:

6. Какой вид и размер наказания наиболее целесообразен с точки зрения достижения целей наказаний в отношении именно этого несовершеннолетнего? При этом учитываются как общие положения о назначении наказания, так и специальные, касающиеся несовершеннолетнего.

7. Возможно ли при вынесении обвинительного приговора освобождение несовершеннолетнего от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия?

8. Возможно ли при вынесении обвинительного приговора освобождение несовершеннолетнего от наказания с помещением его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение?

9. Возможно ли освобождение несовершеннолетнего от наказания по иным основаниям?

Проблемы, которые возникают при решении поставленных вопросов, будут рассмотрены ниже.

2. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ИСТОРИИ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИИ

Древние памятники российского законодательства свидетельствуют о том, что в те далекие времена уголовная ответственность несовершеннолетних ничем не отличалась от уголовной ответственности взрослых людей, никакого снисхождения к детям не было, возрастные особенности их психики не учитывались. Э. Б. Мельникова, анализируя историко-правовые источники, отмечает:

в юриспруденции от античного мира до середины XIX в. не существовало правового понятия детства как особо защищаемого периода жизни человека;

в правовых актах отсутствуют юридические правила специальной защиты подростков в суде, в тюрьмах, после освобождения из них;

жестокость закона и суда по отношению к несовершеннолетним проявлялась в том, что при совершении преступления они приравнивались к взрослым преступникам².

В российском законодательстве впервые упоминание о возрасте преступника можно встретить в новоуказанных статьях 1669 г. Уложения Алексея Михайловича: "...аще отрок семи лет убьет, то не повинен есть смерти"³.

Артикул воинский Петра I содержит положение, согласно которому "наказание за воровство обычно умягчается или весьма отставляется ежели... вор будет младенец, которых дабы заранее от всего отучить, могут от родителей своих лозами наказаны быть"⁴.

В последующем долгие годы российское законодательство не имело специальных положений об уголовной ответственности несовершеннолетних. Только в 1742 г. Сенат указал, что "малолетними", как мужского, так и женского пола, нужно считать лиц до 17 лет и что таковых нельзя подвергать тем же наказаниям, что и взрослых. Лица до 17 лет, совершившие преступление, не могли подвергаться ни смертной казни, ни пытке, ни кнуту; для них наказание заменялось сечением плетью и отдачей в монастырь для исправления, где они должны были выполнять "тяжелые монастырские работы, чтобы они никогда праздны не были, а по освобождении из монастыря повелевалось их отсылать в те места, откуда кто прислан, а из этих мест отсылать их в прежние жилища"⁵.

В указе Екатерины II от 26 июня 1765 г. установлена "полная невменяемость" детей, не достигших 10-летнего возраста, которые без предания суду передавались на исправление родителям, родственникам или опекунам. Для лиц в возрасте от 10 до 17 лет предусматривалось смягчение наказания. Причем если наказание за преступление предусматривало смертную казнь или битье кнутом, то материалы дела рассматривались Сенатом, "где с ними [с преступниками в возрасте от 10 до 17 лет] поступлено имеет быть по благорассмотрению и по мере их вины". При

² Мельникова Э. Б. Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: Учебное пособие. М., 2000. С. 27.

³ Цит. по: Таганцев С. Н. Русское уголовное право: Лекции. Часть общая: В 2 т. Т. 2. М., 1994. С. 159.

⁴ Цит. по: Отечественное законодательство XI—XX веков: Пособие для семинаров. Часть 1 / Под ред. проф. О. И. Чистякова. М., 1999. С. 301.

⁵ Цит. по: Таганцев Н. С. Указ. соч. С. 159.

смягчении ответственности выделялись два возрастных периода: с 10 до 15 лет и с 15 до 17 лет.

Уголовное законодательство и доктрина уголовного права второй половины XIX в. исходили из того, что способность нести уголовную ответственность, а также особенности назначения и отбывания наказания тесно связаны с возрастными категориями, которых насчитывали четыре: малолетство, отрочество, юность, возмужалость. Малолетним считался ребенок в возрасте до 10 лет. Малолетство рассматривалось как одно из состояний, исключающих вменяемость. Только с наступлением отрочества может появиться способность к правовой и нравственной оценке деяния, а равно способность к руководству своими поступками. Отрочество, которое Н. С. Таганцев характеризует как возраст школьный, возраст подготовки к будущей деятельности, хотя и позволяет нести уголовную ответственность, но требует в большей степени применения не карательных, а воспитательных мер. Между отрочеством и зрелостью находится еще одна ступень — юность, которой свойственны “страстные порывы”, далеко не полная самостоятельность, физическая слабость и т. д. Хотя к лицам, совершившим преступления в этом возрасте, за немногим исключением, применялись общие меры уголовного наказания, законодательство допускало значительное смягчение ответственности.

Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. содержало ряд положений, касающихся ответственности лиц, не достигших совершеннолетия. Одной из причин, по которым содеянное исключало уголовную ответственность, признавалось “малолетство в таком возрасте, когда подсудимый не мог еще иметь понятия о свойстве деяния” (ст. 98). Такой возраст ограничивался 7 годами. “Дети, не достигшие семи лет от роду и потому еще не имеющие достаточного о своих деяниях понятия, не подлежат наказаниям за преступления и проступки: они отдаются родителям, опекунам или родственникам для вразумления и наставления их впоследствии”⁶.

Уложение устанавливало, что “дети, коим более семи, но менее десяти лет от роду и которые не имеют еще надлежащего о своих обязанностях разумения, не подвергаются определенному в законах наказанию, но отдаются родителям или благонадежным родственникам для строгого за ними присмотра, исправле-

⁶ См. ст. 100 Уложения о наказаниях уголовных и исправительных // Отечественное законодательство XI—XX веков... С. 343.

ния и наставления, между прочим и чрез духовника или другого священнослужителя. Сие правило распространяется и на имеющих от десяти до четырнадцати лет от роду, когда с достоверностью признано, что преступление учинено ими без разумения”⁷. Таким образом, нижний возрастной предел наступления уголовной ответственности фактически соответствовал 10 годам.

Уложение выделяло еще две возрастные группы: малолетние — лица в возрасте от 10 до 14 лет, и несовершеннолетние — в возрасте от 14 до 21 года.

В отношении лиц в возрасте от десяти до четырнадцати лет, “учинивших преступление с разумением”, предусматривалось смягчение наказания на следующих основаниях:

если в качестве наказания предусмотрено лишение всех прав, телесное наказание, осуществляемое палачом, и ссылка на каторжные работы, то лица в возрасте от 10 до 14 лет после лишения прав состояния ссылались в Сибирь на поселение без телесного наказания;

если в качестве наказания предусмотрено лишение всех прав, телесное наказание и ссылка на поселение, то лица в возрасте от 10 до 14 лет осуждались к заключению в монастыре, если в том месте или невдалеке есть монастырь их вероисповедания, или же, в противном случае, в смиренном доме, но отдельно от других лиц, на срок от 5 до 8 лет, также без телесного наказания;

если за преступление в качестве наказания предусмотрено лишение всех особенных лично и по состоянию присвоенных прав и преимуществ и ссылка на житье в Сибирь или другие отдаленные губернии либо отдача в исправительные арестантские роты гражданского ведомства или в рабочие дома, то несовершеннолетние в возрасте от 10 до 14 лет присуждались к заключению на время от двух месяцев до одного года в монастыре или в смиренном доме;

если в качестве наказания предусмотрено заключение в смиренном доме или другое, еще менее строгое наказание, то несовершеннолетние в возрасте от 10 до 14 лет подвергались исправительному домашнему, по распоряжению родителей или опекуна, наказанию.

Наказание смягчалось и лицам в возрасте от 14 до 21 года. Из уголовных наказаний к лицам в возрасте от 14 до 21 применя-

⁷ Там же.

лись без изменений смертная казнь и ссылка на поселение, бес-срочная каторга заменялась срочной, а сроки каторги уменьшались на одну треть. Вопрос о возможности осуждения на смерть несовершеннолетних преступников в научной литературе того периода активно дискутировался, но практика встала на путь применения смертной казни. Верховным судом по делу о со-участниках Каракозова был приговорен к смертной казни Ермолов, 20 лет; по делу 1 марта 1882 г. были казнены Рысаков, 20 лет, и Ульянов А., 20 лет⁸.

Таким образом, малолетство и несовершеннолетие подсудимого признавалось обстоятельством, уменьшающим вину и строгость наказания.

Интересно отметить, что в качестве обстоятельства, смягчающего наказание несовершеннолетних, предусматривался факт вовлечения несовершеннолетнего в преступление совершеннолетним. В таких случаях по усмотрению суда размер наказания мог быть снижен, но без изменения вида наказания.

Преступления, совершенные по неосторожности лицами в возрасте от 14 до 21 года, влекли только домашнее исправительное наказание по распоряжению родителей или опекунов.

Уложение 1845 г. включало положение, согласно которому в случае совершения малолетним или несовершеннолетним нового преступления он нес наказание как совершеннолетний.

Позже в уголовном законодательстве была выделена еще одна возрастная группа несовершеннолетних — лица в возрасте от 10 до 17 лет. Статья 6 Устава о наказаниях, налагаемых мировыми судьями, 1864 г. предоставляла право мировым судьям заменять несовершеннолетним в возрасте от 10 до 17 лет заключение в тюрьме помещением в исправительные приюты⁹.

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних нашли отражение и в Уголовном уложении 1903 г. В статье 41 говорится, что “не вменяется в вину преступное деяние, учиненное несовершеннолетним от 10 до 17 лет, который не мог понимать свойства и значения им совершаемого или руководить своими поступками”¹⁰. Фактически здесь имеются в виду случаи так называемой “возрастной невменяемости”. Это положение

⁸ Таганцев Н. С. Указ. соч. С. 162.

⁹ Российское законодательство X—XX веков. Т. 8: Судебная реформа. М., 1991. С. 395.

¹⁰ Российское законодательство X—XX веков. Т. 9: Законодательство эпохи буржуазно-демократической революции. М., 1994. С. 284.

нашло свое отражение и в действующем ныне уголовном законодательстве (ч. 3 ст. 20 УК РФ).

В первые годы советской власти законодательство об уголовной ответственности и наказании несовершеннолетних претерпело многочисленные изменения. Причем амплитуда колебания позиций законодателя была довольно существенной.

В январе 1918 г. был принят Декрет о комиссиях для несовершеннолетних, в соответствии с которым упразднялись суды и тюремное заключение для малолетних и несовершеннолетних, а дела совершивших преступления в возрасте до 17 лет рассматривались созданными комиссиями. К уголовной ответственности несовершеннолетние в возрасте до 17 лет не привлекались; они в зависимости от характера деяния либо вообще освобождались от ответственности, либо направлялись в одно из убежищ Народного комиссариата общественного призрения¹¹.

Руководящие начала по уголовному праву РСФСР (1919 г.) снизили возраст лиц, не подлежащих уголовной ответственности, с 17 до 14 лет. Лица, совершившие преступления в возрасте от 14 до 18 лет, подлежали уголовной ответственности, если они действовали с “разумением”. К тем же, кто действовал без разумения, т. е. не отдавал себе отчета в своих действиях, могли быть применены воспитательные меры (“приспо-собления”)¹². Этим документом был установлен минимальный возраст уголовной ответственности. И очень важно признание законодателем того факта, что не все лица переходного возраста способны в полной мере осознавать общественную опасность своих действий, их последствия и руководить своими действиями.

В 1920 г. в данное положение было внесено изменение, касающееся лиц переходного возраста. Воспитательные меры могли быть применены к лицам в возрасте от 14 до 18 лет только в том случае, если в отношении их возможно медико-педагогическое воздействие¹³.

В 1920 г. была принята Инструкция о работе комиссиям о несовершеннолетних. В отличие от Декрета Инструкция предусматривала возможность передачи дел несовершеннолетних в

¹¹ Декрет о комиссиях для несовершеннолетних (1918 г.) // Сборник материалов по истории социалистического уголовного законодательства. М., 1938. С. 30.

¹² Там же. С. 59.

¹³ Там же. С.67.

народный суд, если будет признано недостаточным применение к несовершеннолетнему медико-педагогических воспитательных мер: при упорных рецидивах, систематических побегах из детских домов, при явной опасности для окружающих оставления несовершеннолетнего на свободе¹⁴.

Уголовный кодекс 1922 г. отразил усиление карательной уголовной политики в отношении несовершеннолетних, снизив верхний предел “переходного возраста” до 16 лет, указав, что наказание не применяется к малолетним до 14 лет, а также ко всем несовершеннолетним от 14 до 16 лет, в отношении которых признано возможным ограничиться мерами медико-педагогического воздействия. Как видим, освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних в возрасте до 16 лет не обуславливалось тяжестью совершенного преступления. В том же году Уголовный кодекс (ст. 33) был дополнен положением о том, что “высшая мера репрессии” — расстрел — не может быть применена к лицам, не достигшим в момент совершения преступления 18-летнего возраста.

Особенности уголовной ответственности несовершеннолетних в тот период времени проявлялись и при назначении условного осуждения. И если в отношении взрослых лиц назначение условного осуждения было связано с рядом обстоятельств, закрепленных в УК РСФСР 1922 г., то в отношении лиц моложе 18 лет условное осуждение могло быть применено независимо от прочих условий.

Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. сохранил положения, касающиеся лиц в возрасте до 14 лет и с 14 до 18 лет, но конкретизировал, что именно следует понимать под мерами социальной защиты медико-педагогического характера. Такими мерами признавались отдача несовершеннолетнего на попечение родителей, усыновителей, опекунов, попечителей, родственников, если таковые имеют возможность содержать несовершеннолетнего, или иных лиц или учреждений, а также помещение в специальное лечебно-воспитательное заведение.

Уголовный кодекс РСФСР 1926 г. предусмотрел также обязательное снижение срока наказания при назначении несовершеннолетнему лишения свободы или исправительно-трудовых работ: несовершеннолетним в возрасте от 14 до 16 лет напо-

¹⁴ Инструкция о работе комиссиям о несовершеннолетних: Постановление НКПроса, НКЗдрава и НКЮ 1920 г. // Собрание узаконений и распоряжений рабоче-крестьянского Правительства РСФСР. 1920. № 68.

вину, несовершеннолетним в возрасте от 16 до 18 лет — на одну треть.

В 1930 г. в УК были внесены изменения, касающиеся минимального возраста наступления уголовной ответственности, который стал равняться 16 годам.

Однако в середине 30-х годов законодатель резко ужесточает уголовную политику в целом и политику, проводимую в отношении уголовной ответственности несовершеннолетних, в частности. В апреле 1935 г. принимается постановление Совета Народных Комиссаров “О мерах борьбы с преступностью среди несовершеннолетних”, которое действовало до 1959 г. и было отменено в связи с введением в действие нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства. Указанным Постановлением минимальный возраст наступления уголовной ответственности за кражи, причинение насилия, телесные повреждения, увечья, убийства (в том числе и за действия, совершенные по неосторожности), за попытку убийства был снижен до 12 лет. И этим же Постановлением были отменены все ограничения в отношении видов наказаний, назначаемых несовершеннолетним¹⁵. Перечень преступлений, ответственность за которые устанавливалась с 12 лет, был дополнен Указом Президиума Верховного Совета СССР “Об уголовной ответственности несовершеннолетних за действия, могущие вызвать крушение поездов” от 10 декабря 1940 г.¹⁶ К уголовной ответственности могли привлекаться несовершеннолетние начиная с 12-летнего возраста, уличенные в совершении действий, могущих вызвать крушение поезда: развинчивание рельсов, подкладывание на рельсы различных предметов и т. п. За иные преступления уголовная ответственность наступала с 16 лет. В том же году были ликвидированы комиссии по делам несовершеннолетних при отделах народного образования.

Указом Президиума Верховного Совета СССР от 31 мая 1941 г.¹⁷ за преступления, не указанные в Законах от 7 апреля 1935 г. и от 10 декабря 1940 г., уголовная ответственность устанавливалась с 14 лет.

¹⁵ О мерах борьбы с преступностью среди несовершеннолетних: Постановление ЦИК и СНК СССР от 7 апреля 1935 г. // Сборник материалов по истории социалистического уголовного законодательства. М., 1938. С. 349.

¹⁶ См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1940. № 52

¹⁷ См.: Ведомости Верховного Совета СССР. 1941. № 25.

Таким образом, начиная с 1941 г. и до принятия Основ уголовного законодательства в 1958 г. положение с уголовной ответственностью несовершеннолетних было таково, что по подавляющему количеству преступлений ответственность несовершеннолетних наступала с 14 лет, по незначительному кругу преступлений — с 12 лет.

Обращает на себя внимание коллизия ст. 22 УК РСФСР 1926 г., запрещающей применение смертной казни к несовершеннолетним, и Постановления от 7 апреля 1935 г., предусматривающего применение к несовершеннолетним всех видов уголовного наказания, в том числе и смертной казни. Исследователи данного вопроса отмечают, что высшая мера наказания — расстрел — к несовершеннолетним все же применялась в отдельных случаях на основании правоприменительных указов Президиума Верховного Совета СССР о разовом применении к несовершеннолетним высшей меры наказания.

В конце 50-х годов XX в. было принято уголовное и уголовно-процессуальное законодательство, которое определило уголовную политику государства почти на 40 лет.

Основы уголовного законодательства СССР и союзных республик 1958 г. установили общий возраст наступления уголовной ответственности — 16 лет, а за ряд преступлений, указанных в уголовном законе, — 14 лет. Такое положение сохранилось до нашего времени, незначительно менялись лишь виды преступлений, влекущих уголовную ответственность с 14 лет.

Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. не содержал специального раздела об уголовной ответственности несовершеннолетних, хотя определенные особенности освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности, общих начал назначения и видов наказания и ряд других положений имели место.

Общий возраст уголовной ответственности сохранился и равнялся 16 годам. С 14-летнего возраста уголовная ответственность наступала за умышленное убийство; убийство при отягчающих обстоятельствах; умышленное убийство, совершенное в состоянии сильного душевного волнения; убийство при превышении пределов необходимой обороны; неосторожное убийство; умышленное тяжкое телесное повреждение; умышленное менее тяжкое телесное повреждение; умышленное тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение, причиненное в состоянии сильного душевного волнения; тяжкое или менее тяжкое телесное повреждение, причиненное при превышении пределов не-

обходимой обороны; умышленное легкое телесное повреждение или побои, повлекшие за собой кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату трудоспособности; изнасилование; похищение человека; разбой; кражу; грабеж; злостное или особо злостное хулиганство, умышленное уничтожение или повреждение государственного, общественно-го имущества или личного имущества граждан, повлекшее тяжкие последствия; хищение огнестрельного оружия, боевых припасов или взрывчатых веществ; хищение наркотических средств, умышленное совершение действий, могущих вызвать крушение поезда (ч. 2 ст. 10 УК РСФСР 1960 г.).

Закон предусматривал возможность освобождения несовершеннолетних от наказания и применения к ним принудительных мер воспитательного характера при следующих условиях:

преступление, совершенное несовершеннолетним, не должно представлять большой общественной опасности;

суд должен прийти к выводу, что исправление несовершеннолетнего возможно без применения уголовного наказания.

К принудительным мерам воспитательного характера относились:

возложение обязанности публично или в иной форме, определяемой судом, принести извинение потерпевшему;

объявление выговора или строго выговора;

предостережение;

возложение на несовершеннолетнего, достигшего 15-летнего возраста, обязанности возместить причиненный ущерб, если несовершеннолетний имеет самостоятельный заработок и сумма ущерба не превышает 50 р., или возложение обязанности своим трудом устранить причиненный материальный ущерб, не превышающий 50 р., при причинении ущерба на сумму свыше 50 р. возмещение ущерба производится в порядке гражданского судопроизводства;

передача несовершеннолетнего под строгий надзор родителей или лиц, их заменяющих;

передача несовершеннолетнего под наблюдение трудовому коллективу, общественной организации с их согласия, а также отдельным гражданам по их просьбе. Суд мог также признать необходимым назначение общественного воспитателя;

помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение.

К несовершеннолетним не применялась смертная казнь, а лишение свободы не могло превышать 10 лет.

Несовершеннолетний возраст рассматривался как обстоятельство, смягчающее ответственность.

Некоторые особенности имело условно-досрочное освобождение от наказания и замена наказания более мягким в отношении лиц, совершивших преступление в возрасте до восемнадцати лет (ст. 55 УК РСФСР 1960 г.).

Уголовный кодекс 1996 г. воспринял многие положения ранее действовавшего закона относительно уголовной ответственности несовершеннолетних, но существенно изменил и расширил их, а также ввел ряд новых норм, регламентирующих ответственность несовершеннолетних.

3. НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИЙ КАК СУБЪЕКТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Понятие несовершеннолетнего как особого субъекта уголовной ответственности нашло свое отражение в уголовном законе и закреплено в ч. 1 ст. 87 УК РФ: “Несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 14, но не исполнилось 18 лет”. В этих рамках можно выделить три юридически значимых возраста: 14 лет — с этого возраста подростки могут быть привлечены к уголовной ответственности за строго ограниченный перечень преступлений, указанных в ч. 2 ст. 20 УК РФ; 16 лет — общий возраст наступления уголовной ответственности; 18 лет — с достижением этого возраста статус несовершеннолетнего как особого субъекта уголовной ответственности утрачивается.

В разных странах вопрос о минимальном возрасте наступления уголовной ответственности решается не одинаково. Так, в Австрии, Германии, Японии этот возраст равен 14 годам, во Франции — 13 годам, в Нидерландах, Португалии — 12 годам, в Новой Зеландии — 10 годам, в Ирландии — 7 годам. Минимальный возраст наступления уголовной ответственности по российскому уголовному законодательству — 14 лет. Однако нельзя ограничиваться просто сравнением минимального возраста уголовной ответственности, необходимо учитывать и содержание возможных правоограничений, применяемых к несовершеннолетним.

Юридической общественностью дискутируется вопрос о необходимости снизить общий возраст наступления уголовной ответственности до 14 лет, а за некоторые особо тяжкие преступления и до 12 лет, но против такого предложения активно выступают психологи, полагающие, что при совершении далеко не каждого преступного деяния 14-летние подростки могут предвидеть наступление общественно опасных последствий и способны нести уголовную ответственность, хотя могут осознавать общественно опасный характер совершаемого деяния.

Что касается снижения возраста наступления уголовной ответственности за некоторые преступления до 12 лет, то, на наш взгляд, следует согласиться с мнением А. Василевского о том, что “интеллектуальная и волевая способность произвольной регуляции поведения наступает гораздо ранее 14 лет, но это только психологический и медицинский критерии. А суть спора о минимальном возрасте уголовной ответственности обусловлена отношением к самой ответственности и наполнением ее конкретным содержанием. Если ответственность и наказание являются только карой, то можно понизить минимальный возраст ответственности, а если это только средство защиты общества от преступных посягательств, то общество должно воспитывать несовершеннолетних, а не наказывать. Мы прошли уже достаточный путь развития, чтобы не впасть в крайности и признать, что наказание является и карой, и средством защиты общества”¹⁸.

В соответствии с ч. 2 ст. 20 УК РФ лица, достигшие ко времени совершения преступления 14-летнего возраста, подлежат уголовной ответственности только за двадцать преступлений: убийство (ст. 105), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112), похищение человека (ст. 126), изнасилование (ст. 131), насильственные действия сексуального характера (ст. 132), кража (ст. 158), грабеж (ст. 161), разбой (ст. 162), вымогательство (ст. 163), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (ст. 166), умышленное уничтожение или повреждение чужого имущества при отягчающих обстоятельствах (ст. 167), терроризм (ст. 205), захват заложника (ст. 206), заведомо ложное сообще-

¹⁸ Василевский А. Возраст как условие уголовной ответственности // Законность. 2000. № 11.

ние об акте терроризма (ст. 207), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (ч.ч. 2 и 3 ст. 213), вандализм (ст. 214), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 226), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 229), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (ст. 267).

Несомненно, уголовный закон должен закрепить минимальный возраст уголовной ответственности, поскольку лишь к определенному возрасту подросток способен осознавать характер своих поступков и их последствия, соотносить свое поведение с уголовно-правовыми запретами. Определенному возрасту соответствует и определенный уровень социализации личности, который заключается в способности лица осознавать фактическое значение и общественно опасный характер своих действий (бездействия), предвидеть наступление общественно опасных последствий своего поведения, соотносить содеянное с предписаниями закона, руководить своим поведением, а также в способности нести уголовную ответственность.

Однако каковы же критерии, на основании которых привлечение к уголовной ответственности за совершение указанных преступлений возможно с 14-летнего возраста?

Вряд ли можно согласиться с мнением некоторых ученых о том, что критерием послужила тяжесть этих преступлений¹⁹. Если рассмотреть перечисленные преступления с позиции их тяжести, то в соответствии со ст. 15 УК РФ среди них есть преступления и особо тяжкие, и тяжкие, и средней тяжести, и даже небольшой тяжести (вандализм).

Представляется, что можно выделить следующие критерии: все указанные преступления в целом представляют достаточно высокую степень общественной опасности; все преступления являются умышленными; все преступления совершаются путем активных действий.

Комплексные исследования педагогов, специалистов в детской и юношеской психологии, криминологов и других ученых позволили прийти к выводу, что в возрасте 14 лет подростки в полной мере способны осознавать общественно опасный харак-

¹⁹ См.: Гравина А. А. Общие вопросы уголовной ответственности несовершеннолетних // Уголовная ответственность несовершеннолетних: Научно-практическое пособие / Отв. ред. В. П. Кашенов. М., 1999. С. 17.

тер своих действий, предвидеть наступление общественно-опасных последствий при совершении деяний, перечисленных в ч. 2 ст. 20 УК РФ, а также претерпевать уголовную ответственность именно за вышеперечисленные преступления.

Нередко подростки в возрасте от 14 до 16 лет совершают преступления, ответственность за которые предусмотрена Уголовным кодексом РФ только с 16-летнего возраста. В данном случае следует учитывать, что возможно наступление уголовной ответственности по другим составам преступлений:

при хищении предметов, имеющих особую ценность (ст. 164) — за кражу, грабеж или разбой в зависимости от способа хищения;

при посягательстве на жизнь сотрудника правоохранительного органа (ст. 317 УК) — за покушение на убийство или убийство лица в связи с осуществление данным лицом служебной деятельности;

при участии в массовых беспорядках (ст. 212) — за хулиганство, если оно было совершено при отягчающих обстоятельствах;

при участии в банде (ст. 209) — за конкретные преступления, совершенные в интересах банды и т. д.

Общий возраст, с которого наступает уголовная ответственность, соответствует 16 годам.

Часть 1 ст. 20 УК РФ устанавливает, что уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления 16-летнего возраста²⁰.

В то же время лица, достигшие общего возраста наступления уголовной ответственности, могут и не быть субъектами некоторых преступлений. Эти преступления можно подразделить на несколько групп:

преступления, совершаемые в отношении несовершеннолетних: ст. 150 — вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления; ст. 151 — вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий; ст. 154 — незаконное усыновление и др.;

²⁰ В соответствии с ч. 2 ст. 9 УК РФ временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий.

преступления, совершаемые специальным субъектом в силу служебного положения, профессии или занимаемой должности: ст. 140 — отказ в предоставлении гражданину информации; ст. 169 — воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, ст. 290 — получение взятки и многие другие; воинские преступления.

Уголовная ответственность за некоторые из указанных преступлений может наступать с 18 лет, а также по достижении более старшего возраста. Например, за вынесение заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта (ст. 305 УК РФ) может быть привлечено к уголовной ответственности лицо, достигшее 25-летнего возраста.

Возраст субъекта обуславливает возможность привлечения лица к уголовной ответственности, обуславливает особенности назначения наказания и определения видов наказания, влияет на исчисление сроков давности и другие уголовно-правовые последствия преступления. Поэтому уголовно-процессуальный закон требует установления года, месяца и дня рождения несовершеннолетнего, привлекаемого к ответственности. При этом днем достижения юридически значимого возраста (14, 16, 18 лет) следует считать не день рождения, а начало следующих после дня рождения суток. Дата рождения устанавливается документально по паспортным данным, а при его отсутствии — по данным свидетельства о рождении. Сведения о дате рождения можно получить также в паспортном столе органа внутренних дел, которым несовершеннолетнему выдавался паспорт, в органах, регистрировавших рождение ребенка, в родильном доме.

При отсутствии документальных данных для установления возраста несовершеннолетнего проводится судебно-медицинская экспертиза. Возможны несколько вариантов заключения экспертизы:

если определен только год рождения, то днем рождения считается последний день этого года;

если возраст определен минимальным и максимальным количеством лет, то днем рождения считается последний день года, соответствующего минимальному возрасту²¹.

²¹ См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 // Бюллетень Верховного суда РФ. 2000. № 4.

Так, по уголовному делу о кражах были задержаны несколько молодых лиц, у одного из которых отсутствовали документы. Мать этого молодого человека оказалась психически больной. По делу была назначена судебно-медицинская экспертиза, которая определила возраст задержанного несовершеннолетнего как соответствующий 17—18 годам, т. е. молодой человек был признан несовершеннолетним²².

На практике иногда возникает вопрос о том, каким образом исчислять юридически значимый возраст, если подросток родился в одном часовом поясе, а преступление совершил в другом. Например, преступление совершено на Дальнем Востоке, а преступник родился в Москве. Если считать по дальневосточному времени, то преступление совершено уже в первые сутки после дня рождения, а если по московскому, то преступление совершено в день рождения. Следовательно, на момент совершения преступления преступник был несовершеннолетним. На наш взгляд, при такой ситуации следует исходить из наиболее благоприятного для лица толкования даты рождения, поскольку имеется в виду календарная дата рождения, соответствующая часовому поясу по месту рождения человека. Но отсюда следует и обратное положение: если преступление совершено в Москве, а преступник родился на Дальнем востоке, то календарная дата рождения наступает раньше, чем истекают соответствующие сутки в Москве.

Действующий Уголовный кодекс учел, что далеко не всегда паспортный возраст несовершеннолетнего соответствует уровню его психического развития. В отличие от ранее действовавшего уголовного законодательства УК РФ 1996 г. включил норму о так называемой возрастной невменяемости.

Несомненно, несовершеннолетние одного возраста существенно отличаются друг от друга по уровню психического развития или психологическому возрасту. Под психологическим возрастом понимается тот паспортный возраст, нормативным показателям которого соответствует уровень психического (умственного, эмоционального, волевого и т. п.) развития, достигнутый несовершеннолетним²³.

Часть 3 ст. 20 УК РФ исключает уголовную ответственность несовершеннолетнего, который достиг возраста уголовной от-

²² Руднев В. И. Рассмотрение судами дел о преступлениях несовершеннолетних // Комментарий судебной практики. Вып. 5. М., 1999. С. 241.

²³ Цымбал Е., Дьяченко А. Возрастная невменяемость: теория и практика применения // Уголовное право. 2000. № 3. С. 43.

ветственности, но в силу отставания в психическом развитии, не связанным с психическим расстройством, не может в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Отставание в психическом развитии может быть связано с социальной запущенностью, социальной инфантильностью, обусловленными индивидуальными психологическими возрастными особенностями. Причинами отставания в психическом развитии могут быть также различные общие заболевания, слепота и др.

Так, судебная коллегия Верховного суда РФ, рассмотрев дело в отношении Бормотова в кассационном порядке в январе 1997 г., в части осуждения его по ч. 3 ст. 146 УК РСФСР приговор отменила и дело прекратила по основаниям, предусмотренным ч. 2 ст. 5 УПК РСФСР в редакции Закона от 21 декабря 1996 г.

Общественно опасное деяние, подпадающее под признаки разбоя, Бормотов совершил в возрасте 15 лет, и с формальной стороны данное обстоятельство давало основания для привлечения его к уголовной ответственности.

Однако стационарная судебно-психиатрическая экспертиза установила, что Бормотов хотя и не страдает психическим заболеванием, но обнаруживает серьезную задержку психического развития вследствие перенесенных при родах травм головного мозга, асфиксии, а также недоношенности, по уровню своего общего психического развития на момент обследования не соответствует паспортному возрасту и считается не достигшим 14 лет. В силу интеллектуально-личностной незрелости, недостаточной сформированности способности к прогнозированию и контролю критических ситуаций он на момент обследования и во время общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать значения своих действий и руководить ими²⁴.

Для применения ч. 3 ст. 20 УК РФ необходимо установить наличие одновременно и биологического и юридического критериев возрастной невменяемости. Биологический критерий заключается в наличии у несовершеннолетнего существенного отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством. Юридический критерий состоит из двух признаков: интеллектуального — это неспособность подростка в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия), и волевого — неспособность несовершеннолетнего в полной мере руководить своими действиями. Присутствия одного из признаков юриди-

²⁴ Опр. № 45-096-154 по делу Бормотова (см. Обзор судебной практики Верховного суда РФ за первый квартал 1997 г. // Бюллетень Верховного суда РФ. 1997. № 8).

ческого критерия уже достаточно (при наличии биологического критерия) для признания возрастной невменяемости.

В научных публикациях в настоящее время можно встретить два толкования ч. 3 ст. 20 УК РФ:

узкое — наличие любого психического расстройства исключает возможность постановки вопроса о возрастной невменяемости, поскольку любое психическое расстройство искажает психическое развитие ребенка;

широкое — постановка вопроса о возрастной невменяемости возможна и при наличии у несовершеннолетнего психического расстройства, не исключающего вменяемость, если имеющееся у него отставание в психическом развитии непосредственно не связано с этим психическим расстройством. Действующая в настоящее время в России Международная классификация болезней X пересмотра предусматривает широкий круг психических расстройств, не исключающих вменяемости, которые сами по себе не вызывают отставание в психическом развитии²⁵.

Нам представляется более правильным второе, широкое толкование. При таком толковании несколько сглаживаются противоречия при применении ч. 3 ст. 20 и ст. 22 УК РФ.

Постановление Пленума Верховного суда РФ “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 14 февраля 2000 г. № 7 обращает внимание на то, что “при наличии данных, свидетельствующих об умственной отсталости несовершеннолетнего подсудимого, назначается комплексная психолого-психиатрическая экспертиза для решения вопроса о наличии или отсутствии у несовершеннолетнего отставания в психическом развитии. Указанные вопросы могут быть поставлены на разрешение эксперта-психолога, при этом в обязательном порядке должен быть поставлен вопрос о степени умственной отсталости несовершеннолетнего, интеллектуальное развитие которого не соответствует его возрасту”.

Цитируемое положение Постановления требует некоторых комментариев. Умственная отсталость, о которой говорится в данном случае, относится к психическим расстройствам. Следовательно, когда установлено наличие умственной отсталости, которая обусловила отставание в психическом развитии, можно говорить об ограниченной вменяемости, а не о возрастной

²⁵ Цымбал Е., Дьяченко А. Указ. соч. С. 44

невменяемости, т. е. о применении положений ст. 22, а не ч. 3 ст. 20 УК РФ.

По мнению специалистов, при наличии оснований целесообразно назначение и проведение психолого-психиатрической экспертизы, которая позволит установить наличие или отсутствие у несовершеннолетнего психического расстройства и одновременно выявить, имеется ли отставание в психическом развитии, а кроме того, установить, что именно явилось причиной такого отставания — психическое расстройство либо иные факторы.

При таком экспертном исследовании возможно несколько вариантов решений:

1. Несовершеннолетний не страдает психическим расстройством и не обнаруживает отставания в психическом развитии. (Положения ч. 3 ст. 20 УК РФ в этом случае на несовершеннолетнего не распространяются.).

2. Несовершеннолетний не страдает психическим расстройством, но обнаруживает признаки отставания в психическом развитии, обусловленном иными факторами, что мешает ему в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. (На основании ч. 3 ст. 20 УК РФ не подлежит уголовной ответственности.).

3. Несовершеннолетний страдает психическим расстройством, но не обнаруживает признаков отставания в психическом развитии. В момент совершения преступления он не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, что обусловлено наличием психического расстройства. (В данном случае должны применяться положения ст. 22 УК РФ об уголовной ответственности лиц с психическим расстройством, не исключаяющим вменяемость. А это значит, что подросток будет привлекаться к уголовной ответственности, но его состояние будет учитываться судом при назначении наказания.)

4. Несовершеннолетний страдает психическим расстройством и обнаруживает признаки отставания в психическом развитии, которое обусловлено наличием психического расстройства. Наличие психического расстройства и связанного с ним отставания в психическом развитии не позволяло ему в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. (Бу-

дет привлекаться к уголовной ответственности, но в соответствии со ст. 22 УК РФ его состояние может учитываться судом при назначении наказания.).

5. Несовершеннолетний страдает психическим расстройством и обнаруживает признаки отставания в психическом развитии, но это отставание обусловлено не психическим расстройством, а иными факторами. (В этой ситуации, если подросток в момент совершения преступления не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими, он освобождается от уголовной ответственности на основании ч. 3 ст. 20 УК РФ.)

6. Несовершеннолетний в момент совершения общественно опасного деяния находился в состоянии невменяемости, т. е. не мог осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического или временного психического расстройства, слабоумия или иного состояния психики. (Не подлежит уголовной ответственности в соответствии со ст. 21 УК РФ как невменяемый. В данном случае не имеет значения обнаруживает ли он в обычном состоянии признаки отставания в психическом развитии.)

Сопоставление вариантов 4 и 5 и сравнительный анализ положений ч. 3 ст. 20 УК РФ о “возрастной невменяемости” и ст. 22 УК РФ об “ограниченной вменяемости” приводит к выводу о нарушении принципа справедливости при решении вопроса о привлечении к уголовной ответственности несовершеннолетних, которые не могут в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. В соответствии со ст. 22 УК РФ, если такая неспособность вызвана психическим расстройством, лицо подлежит уголовной ответственности, но суд может это учитывать при назначении наказания, а если иными факторами — подросток освобождается от уголовной ответственности.

Теперь представим ситуацию, когда двое 14-летних подростков совершают кражу. Они оба по заключению экспертизы являются вменяемыми, но не могли в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий. Однако первый — в связи с наличием у него психического расстройства, а второй — в связи с тем, что рос и воспитывался в неблагополучной семье и в неблагоприятной обстанов-

ке. В соответствии с действующим уголовным законом первый будет привлечен к уголовной ответственности, а второй — освобожден. Налицо явное нарушение принципа справедливости. Представляется, что законодатель должен пересмотреть свою позицию по данному вопросу.

Итак, несовершеннолетний, совершивший общественно опасное деяние в возрасте, когда он не является субъектом уголовно-правовой ответственности, либо по достижению соответствующего возраста, но не несущий уголовную ответственность на основании ч. 3 ст. 20 УК РФ, не привлекается к уголовной ответственности. Какие же меры могут быть приняты в отношении такого подростка?

В соответствии с Федеральным законом “Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних” от 24 июня 1999 г. (с изм. от 13 января 2001 г.)²⁶ такие подростки признаются находящимися в социально опасном положении и на основании постановления судьи помещаются в специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа: специальные общеобразовательные школы закрытого типа; специальные профессиональные училища закрытого типа; специальные (коррекционные) образовательные учреждения закрытого типа. Несовершеннолетний может быть помещен в указанное учреждение до достижения им 18-летнего возраста, но не более, чем на три года. Помещение в специальное учреждение исключается при наличии у несовершеннолетнего заболевания, препятствующего содержанию и обучению в специальном учреждении. Перечень таких заболеваний утвержден постановлением Правительства РФ “Об утверждении перечня заболеваний, препятствующих содержанию и обучению несовершеннолетних в специальных учебно-воспитательных учреждениях закрытого типа органов управления образованием” от 11 июля 2002 г. № 518²⁷. Не может быть помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа ребенок, болеющий, например, туберкулезом, хроническим гепатитом, трахомой и т. д.

Существует еще одна возрастная категория, на которую раньше обращали внимание только психологи. Это лица в возрасте от 18 до 20 лет. В УК РФ включена норма, наглядно под-

²⁶ См.: СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177, 2001. № 3. Ст. 216.

²⁷ См.: СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2873.

тверждающая реализацию принципов гуманности и справедливости и позволяющая индивидуализировать уголовную ответственность лиц, совершивших преступление в возрасте от 18 до 20 лет. В исключительных случаях в соответствии со ст. 96 УК РФ к лицам этой возрастной категории могут применяться положения главы 14 с учетом характера совершенного деяния и личности виновного, кроме помещения их в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних. Окончательная оценка возможности применения положений главы 14 к лицам в возрасте от 18 до 20 года принадлежит суду при анализе всех обстоятельств дела — не только личности подсудимого, но и характера совершенного преступления. При этом характер совершенных деяний должен быть связан с социальной и психической возрастной незрелостью. Например, чрезмерная возрастная склонность к озорству не может послужить основанием для применения ст. 96 УК РФ при совершении кражи, но может быть применена, если такое лицо причинило по неосторожности средней тяжести вред здоровью. И наоборот, тяжелое материальное положение, связанное с задержкой социальной адаптации, может служить основанием применения ст. 96 УК РФ при краже, но не в случае причинения вреда здоровью.

Необходимо учитывать определенные обстоятельства совершения преступления (второстепенная роль, воздействие более опытных лиц и т. д.); определенные обстоятельства, характеризующие личность (возрастные психологические особенности, задержку психофизического развития, ограниченную вменяемость и т. д.); условия жизни и воспитания данного лица (обстановка в семье, наличие иждивенцев, необходимость закончить образование и т. д.). Только ряд обстоятельств в комплексе может послужить основанием для применения ст. 96 УК РФ.

4. ОСВОБОЖДЕНИЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ОТ УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

4.1. Основания и порядок освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности

Глава 14 УК РФ, регламентирующая особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, предусматривает специальные основания освобождения несовершенно-

летних, совершивших преступление, от уголовной ответственности.

Вместе с тем в отношении несовершеннолетних могут применяться также общие основания освобождения от уголовной ответственности, которые отражены в главе 11 УК РФ:

освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст. 75);

освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст. 76);

освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки (ст. 77);

освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности (ст. 78). Данное основание освобождения от уголовной ответственности применительно к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, имеет свою специфику, о чем будет сказано ниже.

Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием и в связи с примирением с потерпевшим к несовершеннолетним в возрасте от 14 до 16 лет может быть применено только в случае совершения ими одного преступления, а именно вандализма (ст. 214 УК РФ). Все остальные преступления, уголовная ответственность за которые предусмотрена с 14-летнего возраста, относятся к преступлениям средней тяжести, тяжким и особо тяжким, поэтому положения ст.ст. 75 и 76 УК РФ в этих случаях не применимы.

О необходимости более тщательно изучать возможности применения предусмотренных ст.ст. 75—77 УК РФ оснований к освобождению несовершеннолетних от уголовной ответственности говорится и в постановлении Пленума Верховного суда РФ “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 14 февраля 2000 г. № 7.

Вопрос о возможности освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия следует рассматривать только в том случае, когда нет оснований для его освобождения от уголовной ответственности в соответствии со ст.ст. 75—77 УК РФ.

Как справедливо отмечает Х. Аликперов, “такой подход обусловлен тем, что освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних в связи с деятельным раскаянием, примирением с потерпевшим и изменением обстановки и освобождением от уголовной ответственности с применением принуди-

тельных мер воспитательного воздействия существенно отличаются друг от друга как по правовым основаниям и последствиям, так и по процедуре реализации”²⁸.

Основное различие этих мер заключается в том, что, во-первых, общие основания освобождения от уголовной ответственности являются безусловными, в то время как освобождение несовершеннолетних от уголовной ответственности с применением ПМВВ носит условный характер; во-вторых, окончательный вопрос об освобождении от уголовной ответственности на основании ст.ст. 75—77 УК РФ может быть решен и на стадии предварительного следствия, и прокурором, и судом, тогда как вопрос о применении принудительных мер воспитательного воздействия решается только судом (хотя вопрос об освобождении от уголовной ответственности может быть решен и на стадии предварительного следствия).

Специальные основания освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности предусмотрены ст. 90 УК РФ — это принудительные меры воспитательного воздействия. В отличие от УК РСФСР изменилось не только название этих мер (ранее — меры воспитательного характера), но и условия их применения. Эти условия можно подразделить на две группы: формальные и материальные.

К формальным условиям относится то обстоятельство, что преступление должно быть совершено впервые и относиться к категории небольшой или средней тяжести.

Материальные условия заключаются в том, что исправление несовершеннолетнего может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Несколько иной подход предлагает Х. Аликперов. Он полагает, что ст. 90 УК РФ предусматривает основания и условия освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности. Основанием освобождения от уголовной ответственности является признание того факта, что исправление несовершеннолетнего может быть достигнуто путем применения к нему ПМВВ. К условиям освобождения несовершеннолетнего от уголовной ответственности относятся:

преступление, совершенное несовершеннолетним, является преступлением небольшой или средней тяжести;

²⁸ Аликперов Х. Освобождение от уголовной ответственности несовершеннолетних // Законность. 1999. № 9.

преступление совершено впервые;
преступление совершено лицом в возрасте от 14 до 18 лет;
вина несовершеннолетнего полностью доказана материалами дела;

несовершеннолетний не возражает против прекращения уголовного дела с применением к нему ПМВВ²⁹.

Последнее положение не бесспорно, поскольку меры воспитательного воздействия носят принудительный характер. Хотя, если речь идет об отрицании несовершеннолетним своей вины, то дело, безусловно, должно быть рассмотрено судом.

Освобождение несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия даже при наличии всех необходимых условий является не обязанностью, а правом правоприменительных органов.

Прекратить уголовное дело в отношении несовершеннолетнего на основании ст. 90 УК РФ имеет право следователь или дознаватель с согласия прокурора, прокурор, суд. В случае прекращения уголовного дела на стадии предварительного следствия материалы уголовного дела направляются в суд для применения принудительных мер воспитательного воздействия. Поступившее в суд прекращенное органами предварительного следствия уголовное дело в отношении несовершеннолетнего, исправление которого может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия, рассматривается судьей единолично.

При решении вопроса об освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности и применении ПМВВ необходимо учитывать не только объективные и субъективные обстоятельства, характеризующие преступное деяние и личность несовершеннолетнего, но и условия его жизни и воспитания, поведение до и после совершения преступления и ряд других обстоятельств, которые могут свидетельствовать о возможности достижения цели исправления без привлечения к уголовной ответственности. Например, если несовершеннолетний характеризуется отрицательно, проявляет склонность к алкоголизму или токсикомании, если условия жизни в семье оказывают на него отрицательное влияние, то стоит подумать о привлечении несовершеннолетнего к уголовной ответственности даже в том слу-

²⁹ Там же.

чае, если он впервые совершил преступление небольшой или средней тяжести, а в дальнейшем решать вопрос о возможности освобождения его от наказания. Нецелесообразно также освобождать несовершеннолетнего с применением ПМБВ, если его возраст приближается к 18 годам.

Уголовный кодекс РФ 1996 г. существенно сократил количество принудительных мер воспитательного характера, содержащихся в УК РСФСР за счет таких малоэффективных мер, как извинение перед потерпевшим, выговор, строгий выговор и других, но предусмотрел иные меры, способные обеспечить контроль над подростком, оказать на него воспитательное воздействие.

Статья 90 УК РФ предусматривает следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

предупреждение;

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

возложение обязанности загладить причиненный вред;

ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Закон предусматривает возможность применения к несовершеннолетнему одновременно нескольких ПМБВ. Целесообразно одновременное применение таких мер, как предупреждение и передача под надзор родителей, возложение обязанности загладить причиненный вред и ограничение досуга, а также другие сочетания ПМБВ.

Продолжительность срока применения таких ПМБВ, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего, устанавливается органом, назначающим эти меры, т. е. судом.

Статья 90 УК РФ не оговаривает необходимость установления определенного срока при возложении обязанности загладить причиненный вред. Представляется, что и при назначении этой ПМБВ суд также должен устанавливать определенный срок, в течение которого причиненный преступлением вред должен быть заглажен.

Постановление Пленума Верховного суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 предусматривает, что в случае принятия судом решения о прекращении уголовного дела и применении к несо-

вершеннолетнему в качестве принудительной меры воспитательного воздействия передачу под надзор родителей или лиц, их заменяющих (родственников, опекунов), либо специализированного государственного органа или ограничение досуга и установления особых требований к поведению в постановлении необходимо указать срок, в течение которого применяется избранная мера. Однако ни УК РФ, ни Постановление не определяют конкретные сроки, которые могут быть установлены при избрании данных мер. Можно согласиться с Х. Аликперовым, что “оптимальный срок для названных мер — один, максимум два года, в течение которого можно с большей долей достоверности сделать вывод об исправлении несовершеннолетнего либо его стремлении уклониться от исполнения принудительных мер воспитательного воздействия”³⁰.

Момент окончания действия ПМБВ не всегда связан с определенным сроком. Возможны различные варианты, когда ПМБВ прекращает действие:

при назначении предупреждения — момент объявления предупреждения;

при возложении обязанности загладить причиненный вред — момент исполнения обязанности;

при установлении судом конкретных сроков действия ПМБВ — истечение назначенных сроков либо отмена меры компетентным органом;

по достижению совершеннолетия прекращается действие таких мер воспитательного воздействия, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа, ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

В соответствии с ч. 4 ст. 90 УК РФ в случае систематического неисполнения несовершеннолетним принудительной меры воспитательного воздействия эта мера по представлению специализированного государственного органа отменяется и материалы направляются в суд для привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности.

Таким образом, ст. 90 УК РФ предусматривает условный характер освобождения от уголовной ответственности. Однако этот условный характер распространяется не на все виды мер воспитательного воздействия. Если мера реализована, то она

³⁰ Там же.

уже не может быть отменена, а несовершеннолетний не может быть привлечен к уголовной ответственности. К таким ПМВВ относятся предупреждение, которое уже объявлено, и возложение обязанности загладить причиненный вред, если эта обязанность исполнена. Такое положение лишний раз свидетельствует о целесообразности применения не одной, а одновременно нескольких принудительных мер воспитательного воздействия.

Поскольку в качестве основания для отмены ПМВМ закон предусматривает только систематическое их неисполнение, то представляется, что совершение несовершеннолетним нового преступления в период, когда к нему применяются ПМВВ, не может служить основанием для их отмены и привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности за то преступление, в связи с которым ПМВВ ему были назначены.

Уголовный закон не раскрывает понятие специализированного государственного органа, под надзор которого может быть передан несовершеннолетний и который может представить материалы в суд для отмены ПМВВ и привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности в случае систематического неисполнения ПМВВ. Однако в УК РФ говорится о государственном органе, чем подчеркивается, что проблема перевоспитания несовершеннолетнего правонарушителя — это в первую очередь проблема государственная. В настоящее время функции такого органа выполняет комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав, создаваемая при органах местного самоуправления, осуществляющая отдельные государственные полномочия на основании Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних».

В ряде стран существуют специальные службы или социальные центры, на которые возложены и профилактические функции и функции всестороннего изучения личности несовершеннолетнего: в США и Англии — служба probation; во Франции — центр по наблюдению учреждений Министерства юстиции; в Германии — местные отделы, окружные и высшие ведомства по делам молодежи. В России до 1917 г. существовал отдел социально-правовой охраны несовершеннолетних.

Специализированные государственные органы должны выполнять функции защиты несовершеннолетних и помощи им, а также контроля за их поведением.

По своей природе ПМВВ являются уголовно-правовыми мерами и представляют собой разновидность мер государственного принуждения. Главное отличие этих мер от уголовного наказания заключается в том, что они не влекут за собой судимости и связанных с ней уголовно-правовых последствий.

4.2. Содержание принудительных мер воспитательного воздействия

Содержание принудительных мер воспитательного воздействия раскрывается в ст. 91 УК РФ.

Предупреждение состоит в разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений. Предупреждение носит публичный характер, действия несовершеннолетнего порицаются судом от имени государства.

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей (удочерителей), приемных родителей, попечителей, опекунов); либо на специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением. Такая мера, применяемая судом, не выводит родителей или лиц, их заменяющих за рамки брачно-семейного права. Суд конкретизирует обязанности этих лиц, что служит своеобразным предупреждением родителям и другим лицам о возможности привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности и должно побудить их к более активной воспитательной деятельности. При применении данной меры воспитательного воздействия необходимы, во-первых, согласие родителей или заменяющих их лиц и, во-вторых, возможность и способность родителей и других лиц оказывать положительное воспитательное воздействие. В противном случае целесообразна передача несовершеннолетнего под надзор специализированного государственного органа.

Передача несовершеннолетнего под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа исключается, если несовершеннолетний состоит в браке. В соответствии с ч. 2 ст. 61 Семейного кодекса РФ родительские права прекращаются по достижении детьми возраста 18 лет (совершеннолетия), при вступлении несовершеннолетних детей в брак, в других установленных законом случаях приобре-

тения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия.

Полная дееспособность до достижения совершеннолетия может быть связана и с эмансипацией несовершеннолетнего. В соответствии со ст. 27 ГК РФ несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. В таком случае применение данной меры также исключается.

Обязанность загладить причиненный вред возлагается на несовершеннолетнего с учетом его имущественного положения и наличия у него соответствующих трудовых навыков. Каким именно образом может быть заглажен вред, причиненный преступлением, совершенным подростком, закон не раскрывает. В случае причинения материального ущерба заглаживание вреда может осуществляться путем возмещения материального ущерба за счет личных средств несовершеннолетнего либо его трудом (например, ремонтом поврежденного имущества).

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено также требование возвратиться в образовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Данный перечень не является исчерпывающим, в связи с чем возможно расширительное толкование ч. 4 ст. 91 УК РФ, что может привести к нарушению конституционных прав и свобод несовершеннолетнего.

Последняя мера является наиболее серьезной из всех ПМВВ, так как связана с ограничением времени проведения и свободы, однако не следует превращать ее в домашний арест.

Применение ограничения досуга и установления особых требований к поведению несовершеннолетнего позволяет свести к минимуму негативное влияние иных лиц и определенных негативных условий среды, в которой вращался несовершеннолетний.

Освобождение от уголовной ответственности с применением ПМБВ возможно и в отношении лиц в возрасте от 18 до 20 лет. Возможность применения положений гл. 14 УК РФ к лицам данной возрастной категории рассматривалась выше. Особенности применения ПМБВ в отношении лиц в возрасте 18—20 лет заключаются в том, что принять решение об их освобождении от уголовной ответственности и применении ПМБВ может только суд. Кроме того, как уже говорилось, к ним не применяется такая принудительная мера воспитательного воздействия, как передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа.

5. НАЗНАЧЕНИЕ НАКАЗАНИЯ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМ

5.1. Виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним

Статья 88 УК РФ не предусматривает каких-либо особых видов наказаний, применяемых только к несовершеннолетним, но она ограничивает перечень наказаний, применяемых к взрослым, только шестью видами:

- а) штраф;
- б) лишение права заниматься определенной деятельностью;
- в) обязательные работы;
- г) исправительные работы;
- д) арест;
- е) лишение свободы на определенный срок.

К несовершеннолетним преступникам не применяются наиболее суровые виды наказаний: смертная казнь и пожизненное лишение свободы. Особенности социального статуса несовершеннолетнего делают невозможным применение таких видов наказания, как ограничение по военной службе, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение права занимать определенную должность.

К несовершеннолетним не применяются дополнительные виды наказаний: конфискация имущества; лишение специального, воинского или почетного звания и государственных наград.

Так, нарушение закона привело к изменению приговоров Курского областного суда в отношении Сарахмана и Иванова, приговора Тамбовского областного суда в отношении Сергеева

и Попова в связи с тем, что несовершеннолетним осужденным вопреки требованиям ст. 88 УК РФ было назначено дополнительное наказание в виде конфискации имущества.

В том случае, если конфискация имущества является обязательным дополнительным наказанием, суд в силу ст. 88 УК РФ это дополнительное наказание не применяет. При этом ссылки на ст. 64 УК РФ в резолютивной части приговора не требуется³¹.

Фактически на сегодняшний день такие наказания, как арест и обязательные работы, не назначаются, поскольку не созданы условия для отбывания этих видов наказания.

При назначении наказания несовершеннолетним соблюдаются требования, установленные ч. 1 ст. 60 УК РФ, — более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершение преступления назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение цели наказания.

Постановление Пленума Верховного суда РФ “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 14 февраля 2000 г. № 7 обращает внимание на то, что “при решении вопроса о назначении наказания несовершеннолетнему суду следует обсуждать прежде всего возможность применения наказания, не связанного с лишением свободы, имея в виду не только требования, изложенные в статье 60 УК РФ (характер и степень общественной опасности совершенного преступления, данные о личности, обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание), но и условия, предусмотренные статьей 89 УК РФ (условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития, иные особенности личности, влияние старших по возрасту лиц). Суд вправе принять решение о назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы лишь тогда, когда исправление его невозможно без изоляции от общества, обязательно мотивировав в приговоре принятое решение”.

При выборе конкретного вида наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ, следует руководствоваться принципами гуманности и справедливости и рассматривать лишение свободы как крайнюю и вынужденную меру, когда исправление и перевоспитание несовершеннолетнего невозможно без изоляции его от общества.

³¹ Там же.

Это положение соответствует рекомендациям так называемых Пекинских правил. Согласно данному Международному акту при вынесении судебного решения по делу несовершеннолетнего и выборе мер воздействия суд должен руководствоваться принципом соизмеряемости не только “с обстоятельствами и тяжестью правонарушения, но и с положением и потребностями несовершеннолетнего. Несовершеннолетнего нарушителя не следует лишать личной свободы, если только он не признан виновным в совершении серьезного деяния с применением насилия против другого лица или неоднократном совершении других серьезных правонарушений”.

Каждый из видов наказания, назначаемых несовершеннолетнему, имеет свои особенности по сравнению с теми же видами наказания, назначаемыми взрослым лицам.

Штраф — денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ, в размере, соответствующем определенному количеству минимальных размеров оплаты труда, установленных законодательством Российской Федерации на момент назначения наказания, либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за определенный период (ч. 1 ст. 46 УК РФ).

Штраф назначается осужденному несовершеннолетнему только при наличии у него самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Под заработком понимаются денежные средства, получаемые по месту постоянной или временной работы, урегулированной трудовым законодательством, но не случайные заработки. К понятию “заработок” не относятся различные пособия, социальная помощь, стипендия и т. п.

Имущество несовершеннолетнего, на которое обращается взыскание, может складываться из подаренных ему вещей, полученного по наследству, доли в общей совместной собственности и т. п.

Часть 2 ст. 88 УК РФ устанавливает, что штраф несовершеннолетнему назначается в размере от 10 до 500 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего осужденного за период от двух недель до шести месяцев (взрослым осужденный штраф назначается в размере от 25 до 1000 минимальных размеров оплаты труда или иного дохода осужденного за период от двух недель до одного года). Хотя в этой части и упоминается “иной

доход”, представляется, что речь все же идет именно о доходе от трудовой деятельности подростка (например, доходе по контракту за аккордную работу).

При назначении несовершеннолетнему наказания в виде штрафа суд обязательно должен установить, имеется ли у подростка самостоятельный заработок или имущество.

Так, по делу Компаниеца Верховный суд РФ исключил из приговора указание о применении штрафа, поскольку, принимая решение о назначении штрафа несовершеннолетнему осужденному, суд в приговоре не привел сведений, что тот имеет самостоятельный заработок или имущество, и в то же время указал, что виновный нигде не работает и не учится³².

Гражданское законодательство знает три возрастные группы несовершеннолетних. Несовершеннолетние в возрасте до 6 лет и от 6 до 14 лет не деликтоспособны. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет наделяются полной деликтоспособностью и несут самостоятельную ответственность за причиненный вред всем своим имуществом. Нельзя путать назначение судом штрафа несовершеннолетнему как вид наказания и взыскание с него в пользу потерпевшего материального ущерба, причиненного преступными действиями. В соответствии с гражданским законодательством несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях. Лишь в тех случаях, когда несовершеннолетние не имеют доходов или имущества, достаточного для возмещения вреда, последний должен быть возмещено полностью или в недостающей части родителями³³.

Так, в определении по делу несовершеннолетнего Федоренко, осужденного за изнасилование, Верховный суд РФ отмечает, что вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине (ч. 2 ст. 1074 ГК РФ)³⁴.

Если лицо совершило преступление в несовершеннолетнем возрасте, а к моменту осуждения достигло 18 лет, штраф может быть назначен в размере, предусмотренном ч. 2 ст. 88 УК РФ.

Так, Рязанским районным судом Рязанской области 7 августа 1997 г. Кленьшин осужден по пп. “а”, “б”, “в”, “г” ч. 2 ст. 158 УК РФ к штрафу в размере годичной заработной платы, равной 499 тыс. 200 руб.

³² См.: Обзор судебной практики Верховного суда РФ за четвертый квартал 1999 г. // Бюллетень Верховного суда РФ. 2000. № 1.

³³ Бюллетень Верховного суда РФ. 1997. № 6. С. 15—16.

³⁴ Бюллетень Верховного суда РФ. 1997. № 10. С. 8—9.

Председатель Рязанского областного суда в протесте поставил вопрос об изменении приговора: снижении размера штрафа.

Президиум Рязанского областного суда 28 апреля 1998 г. протест удовлетворил, указав следующее.

Как установлено судом, Кленьшин совершил преступление в несовершеннолетнем возрасте.

Признав его виновным в кражах чужого имущества, суд назначил наказание в виде штрафа в размере заработной платы за время — один год, при этом не принял во внимание положение ч. 2 ст. 88 УК РФ о том, что несовершеннолетнему назначается штраф в размере заработной платы за период от двух недель до шести месяцев. Поэтому наложенный на Кленьшина размер штрафа подлежит снижению до суммы заработка за шесть месяцев, т. е. до 249 тыс. руб.³⁵

Закон не оговаривает возраст несовершеннолетнего, которому в качестве меры наказания может быть назначен штраф.

В литературе высказана точка зрения, согласно которой штраф может быть назначен только полностью дееспособным несовершеннолетним, объявленным таковыми в соответствии со ст. 27 ГК РФ (Эмансипация), однако Уголовный кодекс РФ не вводит каких-либо ограничений, связанных с дееспособностью подростка.

Назначая несовершеннолетнему осужденному такой вид наказания, как штраф, и определяя размер штрафа, суд обязан учитывать, что подросток не должен лишаться материальных благ, необходимых для нормальной жизни.

В случае злостного уклонения несовершеннолетнего осужденного от уплаты штрафа этот вид наказания может быть заменен обязательными работами, исправительными работами либо арестом.

Следует заметить, что штраф как вид наказания к несовершеннолетним применяется крайне редко в силу объективных обстоятельств: отсутствия у несовершеннолетнего самостоятельного заработка или имущества, на которое может быть обращено взыскание.

Лишение права заниматься определенной деятельностью — запрещение заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Этот вид наказания имеет смысл назначать несовершеннолетнему осужденному, если совершенное им преступление обусловлено деятельностью, которой он занимался. Например, при совершении преступления против

³⁵ Бюллетень Верховного суда РФ. 2000. № 2.

безопасности движения или эксплуатации транспорта целесообразно лишать права на управление автотранспортом. Статья 88 УК РФ не регламентирует сроки назначения данного вида наказания. Представляется, что в данном случае следует руководствоваться положениями ст. 47 УК РФ, которая предусматривает, что при назначении рассматриваемого вида наказания в качестве основного оно устанавливается на срок от одного года до пяти лет, в качестве дополнительного — на срок от шести месяцев до трех лет.

Обязательные работы³⁶ заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления.

Обязательные работы являются новым видом наказания, установленным УК РФ 1996 г. Обязательные работы назначаются осужденному несовершеннолетнему на срок от 40 до 160 часов (взрослым обязательные работы устанавливаются на срок от 60 до 240 часов). Содержание этого вида наказания заключается в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего. При назначении данного вида работ необходимо учитывать, что подросток нуждается и во времени на самоподготовку, на дополнительные занятия, на занятия в различных секциях, кружках. Продолжительность обязательных работ для несовершеннолетних в возрасте до 15 лет не может превышать двух часов в день, а для подростков от 15 до 16 лет — трех часов в день. Часть 3 ст. 88 УК РФ не упоминает о продолжительности исполнения данного вида наказания в день для несовершеннолетних в возрасте от 16 до 18 лет. Следовательно, на них распространяется режим, существующий для взрослых осужденных, — не свыше 4 часов в день.

Вид обязательных работ, как уже указывалось, определяется органами местного самоуправления, однако при этом должны учитываться требования трудового законодательства, которым запрещается применение труда лиц в возрасте до 18 лет на работах с вредными и(или) опасными условиями труда, на подземных работах, а также на работах, выполнение которых может причинить вред здоровью и нравственному развитию (игорный бизнес, работа в ночных кабаре и клубах, производство, перевозка спиртных напитков, табачных изделий, наркотиче-

³⁶ Трудовой кодекс РФ. Ст. 265, 266, 268.

ских и токсических препаратов и торговля ими). Запрещается перевозка и передвижка тяжестей, превышающих установленные для несовершеннолетних предельные нормы. Перечень работ, на которых запрещается применение труда работников в возрасте до 18 лет, а также предельные нормы тяжести утверждаются в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. Лиц в возрасте до 18 лет запрещается также привлекать к работам, связанным с командировками, к работе в ночное время, в выходные и нерабочие праздничные дни. Перед привлечением к обязательным работам лиц в возрасте до 18 лет необходимо провести их медицинское освидетельствование³⁷.

При злостном уклонении несовершеннолетнего от обязательных работ, этот вид наказания может быть заменен только арестом, так как такой вид наказания, как ограничение свободы, к несовершеннолетним не применяется (ч. 2 ст. 49 УК РФ). Однако арест в отношении несовершеннолетних может применяться только с 16 лет. В данной ситуации явно просматривается недоработка законодателя, так как несовершеннолетние в возрасте 14—15 лет, злостно уклоняющиеся от обязательных работ, не могут быть подвергнуты какому-либо другому виду наказания и, значит, приговор остается нереализованным.

Данный вид наказания в настоящее время не применяется. Положения Уголовно-исполнительного кодекса РФ о наказании в виде обязательных работ вводятся в действие федеральным законом или федеральными законами по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2004 г. (ст. 5 Федерального закона “О введении в действие Уголовно-исполнительного кодекса РФ” от 8 января 1997 г. (с изм. от 10 января 2002 г.)³⁸.

Исправительные работы назначаются несовершеннолетним осужденным на срок до одного года (взрослым осужденным исправительные работы назначаются на срок от двух месяцев до двух лет). Статья 88 УК РФ не устанавливает минимальный срок, на который могут быть назначены исправительные работы подростку, поэтому следует руководствоваться положениями ст. 50 УК РФ, в соответствии с которой минимальный

³⁷ Там же.

³⁸ См.: СЗ РФ. 1997. № 2. Ст. 199, 2002. № 2. Ст. 130.

срок исправительных работ не может быть менее двух месяцев. Поскольку данный вид наказания отбывается по месту работы осужденного, исправительные работы могут быть назначены несовершеннолетнему только в том случае, если он имеет постоянное место работы или относительно постоянное (временный трудовой контракт). Данное наказание по возможности не должно препятствовать социальному развитию подростка. Подросток должен иметь право перехода на более квалифицированную работу, возможность поступить в учебное заведение и т. д. Статья 88 УК РФ не вводит иные ограничения, связанные с данным видом наказания, помимо срока, поэтому на несовершеннолетних осужденных распространяется положение ч. 2 ст. 50 УК РФ, предусматривающее удержание в доход государства из заработной платы осужденного к исправительным работам от 5 до 20 %. Размер удержания устанавливается судом при вынесении приговора.

В случае злостного уклонения несовершеннолетнего от исполнения данного вида наказания, оно заменяется арестом или лишением свободы. Как уже говорилось выше, ограничение свободы к несовершеннолетним не применяется.

Представляется, что исправительные работы могут назначаться несовершеннолетним только в том случае, если они имеют постоянное или временное место работы в соответствии с трудовым договором.

Трудовое законодательство предусматривает, что заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста 16 лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста пятнадцати лет.

С согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим возраста 14 лет, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и не нарушающего процесс обучения (ст. 63 ТК РФ).

Арест — содержание осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Назначается несовершеннолетним, достигшим 16-летнего возраста к моменту вынесения приговора, на срок от одного до четырех месяцев (взрослым осужденным

арест может быть установлен на срок от одного до шести месяцев). В литературе высказана позиция, что данный вид наказания целесообразно назначать за преступления небольшой или средней тяжести, если раньше несовершеннолетний осуждался к лишению свободы условно либо к нему уже применялись меры уголовно-правового воздействия.

Арест как мера наказания в настоящее время не применяется. Положения Уголовно-исполнительного кодекса РФ о наказании в виде ареста вводятся в действие федеральным законом или федеральными законами по мере создания необходимых условий для исполнения этого вида наказания, но не позднее 2006 г. (ст. 5 Федерального закона “О введении в действие Уголовно-исполнительного кодекса РФ”).

Лишение свободы на определенный срок является самым строгим видом наказания в отношении несовершеннолетних и может назначаться на срок от шести месяцев до десяти лет.

Иногда суды допускают ошибки, не учитывая, что максимальный срок лишения свободы 10 лет распространяется не только на тех лиц, которые на момент постановления приговора являются несовершеннолетними, но и на тех лиц, которые совершили преступление в несовершеннолетнем возрасте, но к моменту осуждения достигли совершеннолетия.

Такую ошибку допустил, например, Кемеровский областной суд, назначив несовершеннолетнему Кончилову наказание в виде 14 лет лишения свободы³⁹.

Лишение свободы заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в исправительное учреждение. Несовершеннолетние, осужденные к лишению свободы, содержатся в воспитательных колониях⁴⁰.

В соответствии с Уголовно-исполнительным кодексом РФ в воспитательных колониях устанавливаются обычные, облегченные, льготные и строгие условия отбывания наказания.

В обычных условиях в воспитательных колониях отбывают наказание несовершеннолетние осужденные, поступившие в воспитательную колонию (кроме ранее отбывавших лишение

³⁹ Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 12.

⁴⁰ Пункт 6 ст. 88 УК РФ был изменен Федеральным законом от 9 марта 2001 г. Ранее действующая редакция предусматривала два вида воспитательных колоний: воспитательную колонию общего режима и воспитательную колонию особого режима.

свободы и осужденных за умышленные преступления, совершенные в период отбывания наказания), а также несовершеннолетние осужденные, переведенные из облегченных, льготных или строгих условий отбывания наказания.

Осужденные за умышленные преступления, совершенные в период отбывания лишения свободы, и ранее отбывавшие лишение свободы, а также признанные злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания и переведенные из обычных и облегченных условий отбывают наказание в строгих условиях. По истечении шести месяцев при отсутствии взысканий за нарушение установленного порядка отбывания наказания и при добросовестном отношении к труду и учебе последние переводятся в обычные условия отбывания наказания.

Осужденные, отбывающие наказание в облегченных условиях, признанные злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, переводятся в обычные или строгие условия.

Осужденные, отбывающие наказание в льготных условиях, признанные злостными нарушителями установленного порядка отбывания наказания, переводятся в обычные условия отбывания наказания. Повторный перевод в льготные условия производится не ранее чем через шесть месяцев после возвращения в обычные условия отбывания наказания.

Перевод осужденных из одних условий отбывания наказания в другие производится начальником воспитательной колонии по представлению учебно-воспитательного совета данной колонии, кроме перевода из обычных условий отбывания наказания в облегченные, который производится по представлению совета воспитателей отряда (ст. 132 УПК РФ).

При отсутствии взысканий за нарушения установленного порядка отбывания наказания и добросовестном отношении к труду и учебе осужденные могут быть переведены из обычных условий отбывания наказания в облегченные:

а) осужденные мужчины, впервые отбывающие лишение свободы, а также все категории осужденных женщин — по отбытии трех месяцев срока наказания в обычных условиях;

б) осужденные мужчины, ранее отбывавшие лишение свободы, — по отбытии шести месяцев в обычных условиях.

Для подготовки к условно-досрочному освобождению осужденные, отбывающие наказание в облегченных условиях, переводятся в льготные условия отбывания наказания.

В целях закрепления результатов исправления, завершения среднего (полного) общего образования или профессиональной подготовки осужденные, достигшие возраста 18 лет, могут быть оставлены в воспитательной колонии до окончания срока наказания, но не более чем до достижения ими возраста 21 года.

На осужденных, достигших возраста 18 лет и оставленных в воспитательной колонии, распространяются условия отбывания наказания, нормы питания и материально-бытового обеспечения, установленные для несовершеннолетних осужденных.

Оставление осужденных, достигших возраста 18 лет, в воспитательной колонии производится по постановлению начальника воспитательной колонии, санкционированному прокурором.

Отрицательно характеризующиеся осужденные к лишению свободы, достигшие возраста 18 лет, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима.

Решение о переводе в исправительную колонию осужденного, достигшего возраста 18 лет, принимается судом в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации.

Все осужденные, достигшие возраста 21 года, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима по постановлению начальника воспитательной колонии.

Если к моменту вынесения приговора лицо, совершившее преступление, достигло 18 лет, то отбывать наказание оно должно также в исправительной колонии общего режима.

В постановлении по делу Микова Верховный суд РФ обратил внимание на то, что согласно ч. 6 ст. 88 УК РФ несовершеннолетним мужского пола, осужденным впервые к лишению свободы, отбывание наказания назначается в воспитательных колониях общего режима независимо от категории учиненного ими деяния.

Достижение лицом совершеннолетия к моменту постановления приговора не является основанием для назначения ему отбывания наказания в колонии строгого режима, поскольку на него продолжают распространяться требования закона, предусмотренные ст. 88 УК РФ. Об этом свидетельствуют и положения, изложенные в ч. 3 ст. 140 Уголовно-исполнительного кодекса РФ, согласно которым все осужденные, достигшие 21 года, переводятся для дальнейшего отбывания наказания из воспитательной колонии в исправительную колонию общего режима.

Аналогичная ошибка была допущена судом по делу Иванцова, совершившего убийство при отягчающих обстоятельствах в несовершеннолетнем воз-

расте, но к моменту вынесения приговора достигшего 18 лет. Иванцов был приговорен к лишению свободы сроком на десять лет с отбыванием части наказания (шести лет) в тюрьме. Кассационная инстанция изменила приговор и исключила отбывание лишения свободы в тюрьме, определив отбывание всего срока наказания в исправительной колонии общего режима⁴¹.

Верховный суд РСФСР неоднократно подчеркивал, что лишение свободы должно назначаться несовершеннолетним только в крайнем случае, когда его перевоспитание и исправление невозможно без строгой изоляции от общества. Этой же позиции придерживается и Верховный суд РФ.

Однако зачастую суды, назначая несовершеннолетним наказание в виде лишения свободы, исходят из того, что несовершеннолетний уже был взят под стражу в ходе предварительного следствия, т. е. в отношении его была избрана такая мера пресечения, как арест. Вместе с тем во многих случаях пребывание под стражей до суда оказывает на подростка результативное воспитательное воздействие и назначение в таком случае лишения свободы может явиться нецелесообразным с точки зрения достижения целей наказания.

Новеллой уголовного закона является предоставление суду права дать указание органу, исполняющему наказание, учесть особенности личности несовершеннолетнего при обращении с ним. Цель указаний заключается в индивидуальном подходе к несовершеннолетнему на стадии отбывания наказания при формировании у подростка неприятия антиобщественного поведения. Это положение полностью отвечает принципам Пекинских правил. Цели правосудия должны состоять в обеспечении “благополучия несовершеннолетнего и того, чтобы любые меры воздействия на несовершеннолетних правонарушителей были всегда соизмеримы с особенностями его личности”.

К таким особенностям несовершеннолетнего осужденного могут быть отнесены: уровень психического и физического развития подростка; наличие психических расстройств или соматических заболеваний; способности и склонности к определенному роду деятельности; желание приобрести ту или иную профессию; увлечения; подверженность чужому влиянию и др. Установление этих особенностей несовершеннолетнего входит в задачи органов предварительного следствия и суда.

⁴¹ Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 11.

Целесообразно к участию в судебных заседаниях привлекать специалистов: педагогов, психологов, представителей социальных служб.

Индивидуальный подход к несовершеннолетнему необходим не только при определении вида и размера наказания, но и при его исполнении, что поможет достичь основной цели наказания несовершеннолетнего правонарушителя — его перевоспитания.

5.2. Особенности назначения наказания лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет

Основные цели наказания заключаются в восстановлении социальной справедливости, исправлении осужденного и предупреждении совершения новых преступлений.

Лицам, совершившим преступление в возрасте до 18 лет, наказание назначается только в том случае, когда в силу характера и степени общественной опасности преступления и личности подростка невозможно освободить его от уголовной ответственности с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Справедливым в отношении несовершеннолетнего будет такое наказание, которое наиболее полно обеспечит его исправление и предупредит совершение новых преступлений. Обязанностью общества является создание условий для физического и умственного, нравственного и духовного развития ребенка, а совершение подростком преступления свидетельствует о невыполнении обществом должным образом этих обязанностей. В данном случае такая цель наказания, как восстановление социальной справедливости, будет заключаться в применении необходимых и достаточных мер для исправления несовершеннолетнего правонарушителя, и эта цель будет достигнута, если несовершеннолетний встал на путь исправления.

Общие начала назначения наказания требуют учитывать характер и степень общественной опасности преступления, личность виновного, в том числе обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание, а также влияние наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи (ч. 3 ст. 60 УК РФ).

Все эти требования в полной мере должны учитываться и при назначении наказания несовершеннолетнему, но они дополняются и детализируются положениями ч. 1 ст. 89 УК РФ, предусматривающей необходимость принимать во внимание:

- условия жизни и воспитания несовершеннолетнего;
- уровень психического развития несовершеннолетнего;
- иные особенности личности несовершеннолетнего;
- влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц.

В постановлении Пленума Верховного суда РФ “О практике назначения судами уголовного наказания” от 11 июня 1999 г. № 40⁴² отмечается, что *характер общественной опасности* преступления зависит от установленных судом объекта посягательства, вины и отнесения Уголовным кодексом преступного деяния к соответствующей категории преступления. *Степень общественной опасности* преступления определяется обстоятельствами содеянного (например, степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий, ролью подсудимого при совершении преступления в соучастии)⁴³.

Нередко при вынесении приговоров суды ограничиваются общей ссылкой на обстоятельства дела, не указывая, какие именно обстоятельства раскрывают характер и степень общественной опасности содеянного и личность виновного. Все это влечет назначение осужденным как необоснованно мягких, так и чрезмерно суровых мер наказания.

Так, приговором Ленинского районного народного суда г. Калуги от 22 августа 1995 г. несовершеннолетние Щербакова, Зуева и Власенко были осуждены по ч. 2 ст. 206 УК РСФСР к трем годам шести месяцам лишения свободы, каждая с отбыванием наказания в воспитательно-трудовой колонии. Суд признал их виновными в том, что, используя незначительный повод и действуя из хулиганских побуждений, они завели свою сверстницу во двор школы, где, выражаясь нецензурно, изрисовали ей лицо губной помадой, потребовали, чтобы она встала на колени, оскорбляла себя и извинялась за свое поведение, а затем нанесли потерпевшей побои причинив ей легкие телесные повреждения, не повлекшие расстройства здоровья.

Признав чрезмерно суровым наказание, назначенное осужденным народным судом, судебная коллегия по уголовным делам Калужского областного суда снизила наказание Щербаковой до шести, а Зуевой и Власенко — до трех месяцев лишения свободы и на основании ст. 46¹ УК РСФСР отсрочила исполнение приговора. При этом судебная коллегия указала в определении: суд

⁴² Там же. 1999. № 8.

⁴³ Там же

при назначении наказания не учел, что осужденным на момент совершения преступления было по 14—15 лет, преступление они совершили впервые и вследствие случайного стечения обстоятельств, все они положительно характеризуются, проживают в семьях, учатся, ранее ни в чем предосудительном замечены не были, тяжких последствий преступление не повлекло.

Для вынесения справедливого приговора необходимо проанализировать обстоятельства, касающиеся юридической оценки поведения подростка при совершении преступления: относящиеся к объективной стороне преступления — роль несовершеннолетнего при совершении преступления в группе лиц, стадии совершения преступления, способ, а также поведение до и после преступления (явка с повинной, раскаяние, помощь в раскрытии преступления и т. д.); а также к субъективной — умысел или неосторожность, преступление совершено внезапно или заранее обдуманно, каковы мотивы преступления.

Как и взрослому лицу, несовершеннолетнему назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части УК и с учетом положений Общей части. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить целей наказания.

Более строгое наказание, чем предусмотрено соответствующими статьями Особенной части УК за совершенное преступление, может быть назначено по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в соответствии со ст.ст. 69 и 70 УК РФ, однако применение этого положения при назначении наказания несовершеннолетним имеет свои особенности, о которых будет сказано ниже.

Основания для назначения менее строгого наказания, чем предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ за совершенное преступление, определяются ст. 64 УК РФ. Положения этой статьи распространяются и на несовершеннолетних.

Общие начала назначения наказания применительно к лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте, имеют свои особенности, игнорирование которых может привести к судебным ошибкам. Это касается некоторых смягчающих и отягчающих обстоятельств, назначения наказания за неоконченное преступление, назначения более мягкого наказания, чем

предусмотрено за данное преступление, назначения наказания по совокупности преступлений и совокупности приговоров.

Одним из условий назначения справедливого наказания является установление и учет при выборе вида и размера наказания *смягчающих обстоятельств*.

Наряду с общими смягчающими наказание обстоятельствами УК РФ предусматривает и относящееся только к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, — это несовершеннолетие виновного. Кроме того, особо следует обращать внимание на п. “е” ст. 61 УК РФ, который к обстоятельствам, смягчающим наказание, относит совершение преступления в результате физического или психического насилия, не исключающего преступность деяния, либо в силу материальной, служебной или иной зависимости. В постановление Пленума Верховного суда РФ “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 14 февраля 2000 г. № 7 говорится, что в таких случаях суд обязан установить характер примененного в отношении несовершеннолетнего психического или физического насилия, реальность зависимости или принуждения, вынужденность преступных действий несовершеннолетнего, воля которого была подавлена неправомерными действиями взрослого, вовлекшего несовершеннолетнего в совершение преступления.

В случае физического принуждения несовершеннолетнего к совершению преступления, если это принуждение было непреодолимым, деяние, совершенное подростком, не является преступлением (ч. 1 ст. 40 УК РФ). Если имело место преодолимое физическое или психическое принуждение подростка, то вопрос о его уголовной ответственности решается в соответствии с положениями ст. 39 УК РФ, т. е. по правилам крайней необходимости.

В качестве смягчающего обстоятельства суд вправе признать неправомерное или провоцирующее поведение взрослых лиц, которое предшествовало совершению несовершеннолетним преступления⁴⁴.

Обобщение практики назначения судами наказания несовершеннолетним выявило ряд ошибок, допускаемых при наличии смягчающих обстоятельств.

⁴⁴ См.: О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних: Постановление Пленума Верховного суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7.

Иногда суды не учитывают, что, определяя наказание несовершеннолетним при наличии смягчающих обстоятельств, предусмотренных пп. “и”, “к” ст. 61 УК РФ, следует исходить из максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, но максимально строгого именно для несовершеннолетнего.

Так, изменен приговор Верховного суда Республики Татарстан в отношении Курдаковой Г., осужденной к восьми годам лишения свободы. Преступление, предусмотренное пп. “в”, “ж”, “к”, “и” ч. 2 ст. 105 УК РФ, она совершила в несовершеннолетнем возрасте и явилась с повинной, поэтому ей не могло быть назначено наказание свыше семи лет шести месяцев лишения свободы, а отягчающих обстоятельств по делу не установлено⁴⁵.

Аналогичная ошибка допущена судом по делу Семенова. Признав в действиях несовершеннолетнего, осужденного по ст. 102 УК РСФСР к лишению свободы сроком на восемь лет, смягчающее обстоятельство — активное содействие раскрытию преступления, суд не учел, что в этом случае, при отсутствии отягчающих наказание обстоятельств, в соответствии с требованиями ст. 62 УК РФ, срок наказания не может превышать трех четвертей максимального срока наказания, предусмотренного для несовершеннолетнего, т. е. семь лет и шесть месяцев лишения свободы⁴⁶.

Как уже говорилось, одним из смягчающих обстоятельств является несовершеннолетний возраст лица, совершившего преступление. В некоторых случаях суды расценивают несовершеннолетний возраст обвиняемого как сверхсмягчающее обстоятельство, однако это обстоятельство таковым не является и не нейтрализует действие отягчающих обстоятельств.

Некоторые *обстоятельства, отягчающие наказание*, применительно к несовершеннолетним имеют свои особенности.

Так, ошибки судов при вынесении приговоров в отношении несовершеннолетних связаны с решением вопроса о наличии рецидива преступлений.

Наримановским районным судом г. Астрахани 9 февраля 1998 г. Яковлев, 16 января 1978 г. рожд. (судимый 24 марта 1993 г. по ч. 2 ст. 144 УК РСФСР; 2 февраля 1995 г. по ч. 2 ст. 144, ст. 15, ч. 2 ст. 144 УК РСФСР), осужден по п. “в” ч. 3 ст. 158 УК РФ.

Он признан виновным в том, что в период с 4 по 7 марта 1997 г. из клеток, расположенных на территории дачного участка, украл трех кроликов, принадлежавших Ларькову, причинив ему незначительный ущерб на сумму 150 000 р. А 19 марта 1997 г. по предварительному сговору с Овчаренко на дачном

⁴⁵ Бюллетень Верховного суда РФ. 1999. № 11.

⁴⁶ Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 11.

участке Дьяконовой Яковлев проник в контейнер, похитил оттуда имущество на сумму 2 506 300 р., причинив потерпевшей значительный ущерб. 27 марта 1997 г., находясь в квартире Нуртазиной, он украл принадлежавшую ей норковую шапку стоимостью 485 000 р., причинив ей значительный ущерб.

Судебная коллегия по уголовным делам Астраханского областного суда 19 марта 1998 г. действия Яковлева переквалифицировала на пп. “а”, “б”, “в” ч. 2 ст. 158 УК РФ.

Заместитель Генерального прокурора РФ в протесте поставил вопрос об отмене определения областного суда ввиду неправильного применения уголовного закона.

Судебная коллегия по уголовным делам Верховного суда РФ 27 августа 1998 г. протест удовлетворила, указав следующее.

Действия Яковлева суд первой инстанции квалифицировал по п. “в” ч. 3 ст. 158 УК РФ как кражу, т. е. тайное хищение чужого имущества, совершенное группой лиц по предварительному сговору, неоднократно, с незаконным проникновением в иное хранилище, лицом, ранее два раза судимым за хищение. Судебная коллегия по уголовным делам Астраханского областного суда переквалифицировала содеянное Яковлевым на пп. “а”, “б”, “в” ч. 2 ст. 158 УК РФ, посчитав, что судимости за преступления, совершенные Яковлевым в несовершеннолетнем возрасте, не учитываются при квалификации преступлений.

Данные выводы судебной коллегии областного суда ошибочны, поскольку противоречат закону.

В соответствии с п. 4 ст. 18 УК РФ судимости за преступления, совершенные в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений. Однако неснятые и непогашенные судимости в соответствии со ст. 16 УК РФ образуют признак неоднократности⁴⁷.

Кроме того, в тех случаях, когда взрослое лицо, привлекаемое к уголовной ответственности, ранее осуждалось по совокупности преступлений, некоторые из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, для целей рецидива подлежат учету лишь судимости за преступления, совершенные в совершеннолетнем возрасте.

Ошибки, связанные с признанием рецидива преступлений на практике приводят к ошибкам при назначении режима отбывания наказания.

Военным судом (войсковая часть 10791) наряду с другими лицами Ильясов был осужден по пп. “а”, “б” ч. 2 ст. 166 УК РФ к лишению свободы сроком на четыре года и девять месяцев в исправительной колонии строгого режима.

Рассмотрев дело по кассационному протесту прокурора, военный суд Северо-Кавказского военного округа изменил приговор по следующим основаниям.

⁴⁷ Бюллетень Верховного суда РФ. 1999. № 5.

Как видно из материалов дела, ранее Ильясов был осужден до достижения им 18-летнего возраста и в соответствии с ч. 4 ст. 18 УК РФ эта судимость при признании рецидива преступлений учитываться не должна.

Между тем суд первой инстанции именно с учетом этой судимости назначил Ильясову режим исправительной колонии.

На основании изложенного военный суд округа внес в приговор соответствующие изменения.

Аналогичная ошибка при назначении наказания была допущена военным судом Тюменского гарнизона по делу судимого в несовершеннолетнем возрасте рядового Давыдова, осужденного по ст.ст. 33 и 158, ч. 2, пп. “а”, “б”, и “г”, УК РФ к пяти годам лишения свободы в исправительной колонии строгого режима.

Военный суд Уральского военного округа, рассмотрев дело по кассационной жалобе осужденного, изменил приговор в части вида исправительного учреждения, поскольку суд гарнизона, назначая исправительную колонию строгого режима, не учел требований ст. 18 УК РФ, в соответствии с которой судимости за преступления, совершенные в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений. В связи с этим судом округа Давыдову определена для отбытия наказания исправительная колония общего режима⁴⁸.

Таким образом, судимости за преступления, совершенные в несовершеннолетнем возрасте, не учитываются при определении рецидива преступлений.

Назначение несовершеннолетнему наказания за **неоконченное преступление** также имеет особенности, которые заключаются в том, что сроки и размеры наказания устанавливаются на основании общих положений ст. 66 УК РФ, но с учетом сроков и размеров наказаний, предусмотренных ст. 88 УК РФ.

Так, внося необходимые изменения в приговор Московского городского суда, Судебная коллегия, в частности, указала, что суд необоснованно назначил Х. по ст. 15 и пп. “з”, “н” ст. 102 УК РСФСР наказание в виде восьми лет лишения свободы. В соответствии со ст. 66 УК РФ срок и размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока и размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ за оконченное преступление. Согласно ст. 88 УК РФ лишение свободы несовершеннолетним осужденным назначается на срок не свыше десяти лет, в связи с чем за покушение на преступление, предусмотренное ст. 102 УК РСФСР, не могло быть назначено более семи лет и шести месяцев лишения свободы⁴⁹.

⁴⁸ См.: Обзор работы военных судов за полугодие 1999 г. // Бюллетень Верховного суда РФ. 2000. № 1.

⁴⁹ См.: Обзор судебной практики Верховного суда РФ за второй квартал 1998 г. // Бюллетень Верховного суда РФ. 1998. № 11.

Исчислять срок наказания следовало исходя из десяти лет лишения свободы, так как это максимальный срок лишения свободы, который может быть назначен несовершеннолетнему.

При назначении несовершеннолетнему *более мягкого наказания, чем предусмотрено за данное преступление* (ст. 64 УК РФ), следует учитывать, что может быть не только назначено наказание ниже низшего предела, предусмотренного санкцией соответствующей статьи УК РФ, но и применен более мягкий вид наказания, не указанный в санкции, но только из тех видов, которые предусмотрены ст. 88 УК РФ.

При назначении наказания лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте, *по совокупности преступлений или по совокупности приговоров* наказание не может превышать десяти лет лишения свободы или максимального срока или размера другого вида наказания, предусмотренного ч. 6 ст. 88 УК РФ.

Определенные правила применяются при назначении наказания в тех случаях, когда из нескольких совершенных преступлений одни совершены лицом в несовершеннолетнем возрасте, а другие — после наступления совершеннолетия.

Пленум Верховного суда РФ в п. 6 постановления “О практике назначения судами уголовного наказания” от 11 июня 1999 г. № 40 подтвердил сложившуюся практику большинства судов, указав, что при назначении наказания лицу, совершившему преступление в несовершеннолетнем возрасте, окончательное наказание по совокупности преступлений и по совокупности приговоров в силу ч. 6 ст. 88 УК РФ не может превышать десяти лет.

Пленум также разъяснил, что в случае совершения лицом нескольких преступлений, одни из которых были совершены в несовершеннолетнем возрасте, а другие — в совершеннолетнем, судам рекомендовано при избрании наказания по совокупности преступлений вначале назначать наказание за совершенные преступления в возрасте до восемнадцати лет с учетом требований ст. 88 УК РФ, а затем — за преступления, совершенные после достижения совершеннолетия, и окончательное наказание — по правилам ст. 69 УК РФ. При обсуждении этого вопроса высказывались опасения, не поймут ли суды это разъяснение как рекомендацию самостоятельно квалифицировать действия по от-

дельным эпизодам преступления, совершенного лицом в возрасте до 18 лет, а затем — в совершеннолетнем возрасте.

В постановлении Пленума об этом речь не идет. Имеются в виду лишь случаи, когда действия подсудимого (как в несовершеннолетнем, так и в совершеннолетнем возрасте) уже получили правильную самостоятельную квалификацию содеянного по различным статьям или частям статьи Особенной части УК РФ. Исходя из этого разъясняется порядок применения ст. 69 УК РФ при назначении окончательного наказания по совокупности преступлений, в том числе с учетом требований ст. 88 УК РФ.

Специальные положения назначения наказания лицам, которым в момент совершения преступления не исполнилось 18 лет, в первую очередь предусматривают установление и учет условий жизни и воспитания несовершеннолетнего и влияния на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц. Указанные обстоятельства имеют существенное значение для формирования личностной позиции и мотивации поведения несовершеннолетнего.

Условия жизни и воспитания несовершеннолетнего. Крайне неблагоприятная обстановка в семье, наличие злоупотребляющих алкоголем либо наркотиками родителей, полностью устранившихся от воспитания ребенка, сделают нецелесообразным назначение вида наказания, при котором эти условия сохранятся. Если в коллективе по месту работы несовершеннолетнего сложилась нездоровая обстановка, а некоторые члены коллектива оказывают на подростка негативное влияние, то вряд ли такой вид наказания, как исправительные работы, достигнет цели наказания. В связи с необходимостью учитывать условия жизни и воспитания несовершеннолетних суд должен исследовать условия жизни и воспитания подростка в семье, школе или другом учебном заведении, если он является учащимся, либо в трудовом коллективе, если подросток работает, его окружение в свободное время, материальное положение его лично и семьи; направленность его интересов и т. п.

Влияние старших по возрасту лиц. Самым тщательным образом должны быть исследованы причины и условия, способствовавшие совершению подростком преступления, в том числе необходимо во всех случаях устанавливать причастность к преступлению взрослых лиц. Некоторые особенности личности несовершеннолетних (например, внушаемость) делают их легко

поддающимися постороннему влиянию, поэтому в процессе расследования уголовного дела и его рассмотрения в суде необходимо тщательно исследовать обстоятельства причастности к преступлению старших по возрасту лиц.

Влияние старших по возрасту лиц может заключаться как в действиях по вовлечению несовершеннолетних в преступление, что не только является смягчающим обстоятельством для несовершеннолетнего, но и влечет за собой уголовную ответственность взрослого по ст. 150 УК РФ, так и в ряде других действий, преступных и не преступных, но противоправных либо аморальных. К таким действиям относятся, в частности, вовлечение несовершеннолетнего в антиобщественные действия: систематическое употребление спиртных напитков, одурманивающих веществ, занятие проституцией, бродяжничеством или попрошайничеством (ст. 151 УК РФ); склонение к потреблению наркотических средств или психотропных веществ (п. “в” ч. 2 ст. 230 УК РФ); доведение несовершеннолетнего до состояния опьянения непосредственно перед совершением преступления; пример со стороны старших по возрасту лиц и т. п. Такие действия могут совершаться как лицами, достигшими 18 лет, так и несовершеннолетними, но более старшими по возрасту.

Кроме указанных обстоятельств необходимо учитывать уровень психического развития и иные особенности личности несовершеннолетнего.

Уровень психического развития личности. Подростки даже одного возраста могут значительно отличаться друг от друга по состоянию мыслительной и познавательной деятельности, эмоционально-волевой сферы, запасу знаний и представлений и т. п.

Иные особенности личности. Отношение к общечеловеческим ценностям, способность воспринять эти ценности, способность сопротивляться негативному влиянию окружающей среды у подростков различны. К особенностям личности некоторые авторы относят также “особенности характера, объективно влияющие на способность руководить своим поведением”⁵⁰.

Уровень психического развития и иные особенности личности подростка, установленные с помощью психологической

⁵⁰ Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой. М., 1998. С. 191.

экспертизы, помогут суду определить наиболее оптимальный вид и размер наказания.

Выполнение общих требований назначения наказания несовершеннолетним в сочетании со специальными позволит более четко индивидуализировать наказание.

Характер и степень общественной опасности совершенного подростком преступления, наличие ряда смягчающих обстоятельств, условия его жизни и воспитания, особенности психофизического развития, обстоятельства совершения преступного деяния и другие обстоятельства могут послужить основанием либо для освобождения от уголовной ответственности или наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия (ст.ст. 90, 92), либо для условного осуждения (ст. 73), либо для назначения более мягкого вида наказания, предусмотренного санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РФ.

В настоящее время при назначении наказания лицу, совершившему преступление в возрасте до 18 лет, довольно широко применяют условное осуждение. Каких-либо особенностей условное осуждение несовершеннолетних не имеет. Положения ст. 73 УК РФ полностью распространяются и на несовершеннолетних. Постановление Пленума Верховного суда РФ “О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних” от 14 февраля 2000 г. № 7 обращает внимание судов на то, что при назначении несовершеннолетнему наказания с применением ст. 73 УК РФ судам в каждом случае следует обсуждать вопрос о возложении на условно осужденного исполнения определенных обязательств.

Вопрос об отмене условного осуждения в отношении несовершеннолетних должен решаться и с учетом сложившейся практики.

Практика применения судами норм закона об отмене условного осуждения при совершении условно осужденным нового преступления в период испытательного срока складывалась различно. Верховный суд РФ занимает позицию, согласно которой в случае совершения преступления по неосторожности либо умышленного преступления небольшой тяжести вопрос об отмене или сохранении условного осуждения решается судом с учетом данных о личности осужденного и обстоятельств дела (ч. 4 ст. 74 УК РФ). Но в тех случаях, когда в период испыта-

тельного срока совершено умышленное преступление средней тяжести, тяжкое, или особо тяжкое, суд обязан отменить условное осуждение в силу ч. 5 ст. 74 УК РФ.

Так, Майкопский городской суд республики Адыгея принял решение о сохранении условного осуждения несовершеннолетнему Д., совершившему в период испытательного срока хулиганство (ч.1 ст. 213 УК РФ). Суд указал в приговоре, что Д. полностью выполнил возложенные на него обязанности, продолжая учиться в вечерней школе, трудоустроился, с помощью родителей возместил ущерб потерпевшему. Решение суда не вызывает сомнений⁵¹.

6. Освобождение несовершеннолетних от наказания

Освобождение несовершеннолетних от наказания возможно как на общих основаниях, предусмотренных в главе 12 УК РФ, но с учетом положений главы 14 УК РФ, так и по специальным основаниям, которые изложены в ст. 92 главы 14 УК РФ.

К общим основаниям освобождения несовершеннолетних от наказания относятся:

условно-досрочное освобождение от наказания — ст. 79 УК РФ, но с учетом положений ст. 93 УК РФ;

замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания — ст. 80 УК РФ;

освобождение от наказания в связи с болезнью — ст. 81 УК РФ;

отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, — ст. 82 УК РФ;

освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда.

Общие основания освобождения от наказания, когда они применяются в отношении несовершеннолетних, имеют свою специфику, которая будет рассмотрена ниже.

К специальным основаниям, по которым лицо, совершившее преступление в несовершеннолетнем возрасте, может быть освобождено от наказания, относятся:

освобождение от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия — ч. 1 ст. 92 УК РФ;

освобождение от наказания с помещением несовершеннолетнего в специальное воспитательное или лечебно-

⁵¹ Бюллетень Верховного суда РФ. 1999. № 9.

воспитательное учреждение для несовершеннолетних — ч. 2 ст. 92 УК РФ.

Рассмотрим отдельно каждое из оснований освобождения несовершеннолетнего от наказания.

6.1. Особенности освобождения несовершеннолетних от наказания по общим основаниям

Условно-досрочное освобождение несовершеннолетних от отбывания наказания. Условно-досрочное освобождение несовершеннолетнего регламентируется ст. 93 УК РФ и может быть применено только при назначении двух видов наказания: исправительных работ или лишения свободы, тогда как ст. 79 УК РФ, регламентирующая условно-досрочное освобождение от наказания взрослого осужденного, предусматривает освобождение от таких видов наказания, как исправительные работы, ограничение по воинской службе, содержание в дисциплинарной воинской части и лишение свободы. Это объясняется тем, что ограничение по воинской службе и содержание в дисциплинарной воинской части к несовершеннолетним не применяются.

Условно-досрочное освобождение от наказания может быть применено к несовершеннолетнему осужденному только после отбытия им части наказания.

Сроки фактически отбытого наказания зависят от категории преступления, совершенного лицом в возрасте до 18 лет:

не менее одной трети наказания, назначенного судом за преступление небольшой или средней тяжести;

не менее половины срока наказания, назначенного судом за тяжкое преступление;

не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Пункт “в” ч. 3 ст. 79 УК РФ с фактически отбытым сроком при условно-досрочном освобождении от наказания взрослого осужденного связывает еще одно условие. Фактически отбытый срок наказания должен быть не менее двух третей срока наказания, назначенного лицу, ранее условно-досрочно освобождавшемуся, если условно-досрочное освобождение было отменено по основаниям, предусмотренным ч. 7 ст. 79 УК РФ.

Такой оговорки ст. 93 УК РФ не содержит.

Фактически отбытый срок наказания не может быть меньше шести месяцев лишения свободы либо четырех месяцев исправительных работ.

При условно-досрочном освобождении несовершеннолетнего от наказания суд учитывает общие положения ст. 79 УК РФ о том, что для своего исправления несовершеннолетний не нуждается в полном отбывании назначенного судом наказания.

Применяя условно-досрочное освобождение, суд может возложить на несовершеннолетнего определенные обязанности: посещать учебное заведение, трудоустроиться, пройти курс лечения от токсикомании и т. д.

Контроль за поведением несовершеннолетнего, в отношении которого применено условно-досрочное освобождение от наказания, возлагается на специализированный государственный орган — комиссию по делам несовершеннолетних.

Вопрос об отмене условно-досрочного освобождения от наказания решается судом в соответствии с положениями ч. 7 ст. 79 УК РФ, но с учетом особенностей уголовной ответственности несовершеннолетних:

если несовершеннолетний нарушил общественный порядок, за что на него было наложено административное взыскание, или злостно уклонился от исполнения обязанностей, возложенных на него судом при применении условно-досрочного освобождения, суд по представлению комиссии по делам несовершеннолетних может вынести постановление об отмене условно-досрочного освобождения и исполнении оставшейся неотбытой части наказания;

если несовершеннолетний в период неотбытой части наказания совершил преступление по неосторожности, вопрос об отмене либо о сохранении условно-досрочного освобождения решается судом;

если несовершеннолетний в период неотбытой части наказания совершил умышленное преступление, суд назначает ему наказание по правилам, предусмотренным ст. 70 УК РФ. По этим же правилам назначается наказание в случае совершения преступления по неосторожности, если суд отменяет условно-досрочное освобождение. Применяя ст. 70 УК РФ при назначении наказания несовершеннолетнему по совокупности приговоров, необходимо учитывать положение ст. 88 УК РФ о видах и размерах наказания, назначаемого несовершеннолетнему.

Положения ст. 93 УК РФ применяются и к лицам, которые совершили преступление в несовершеннолетнем возрасте, но достигли 18 лет в процессе отбывания наказания.

Часто возникает вопрос об исчислении фактически отбытого срока при совокупности преступлений либо при совокупности приговоров в тех случаях, когда одно или несколько преступлений совершено уже в совершеннолетнем возрасте. Представляется, что в данном случае правы те исследователи, которые полагают, что при решении вопроса об условно-досрочном освобождении сроки следует исчислять исходя из категории наиболее тяжкого из совершенных преступлений. Если наиболее тяжкое преступление совершено лицом до достижения 18 лет, применяются правила ст. 93, а если после — правила ч. 2 ст. 79 УК РФ⁵².

Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания. В соответствии со ст. 80 УК РФ лицу, отбывающему лишение свободы, суд с учетом его поведения в период отбывания наказания может заменить неотбытую часть наказания более мягким видом наказания. При этом лицо может быть частично или полностью освобождено от дополнительного вида наказания.

Данный вид освобождения от наказания является общей нормой, которая распространяется и на лиц, совершивших преступление в несовершеннолетнем возрасте.

Закон не связывает возможность замены неотбытой части наказания более мягким видом наказания с категорией совершенного преступления, категория преступления имеет значение при исчислении фактически отбытого срока наказания.

Неотбытая часть наказания может быть заменена более мягким видом наказания после фактического отбытия осужденным несовершеннолетним:

не менее одной трети срока наказания при совершении преступления небольшой или средней тяжести;

не менее половины срока наказания при совершении тяжкого преступления;

не менее двух третей срока наказания при совершении особо тяжкого преступления.

⁵² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Под ред. Н. Ф. Кузнецовой. С. 201.

Особенности данного вида освобождения от наказания несовершеннолетнего осужденного заключаются в том, что назначенное по приговору суда наказание может быть заменено на более мягкое в соответствии со ст. 88 УК РФ (виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним), а не ст. 44 УК РФ.

Освобождение несовершеннолетнего от наказания в связи с болезнью. Освобождение несовершеннолетнего от наказания в связи с болезнью осуществляется по общим правилам, предусмотренным чч. 1, 2 и 4 ст. 81 УК РФ.

Если у лица, совершившего преступление в несовершеннолетнем возрасте, наступило психическое расстройство, лишающее его возможности осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, то оно освобождается от наказания либо от дальнейшего его отбывания. Таким лицам суд может назначить принудительные меры медицинского характера.

Лицо, заболевшее после совершения преступления иной тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания, также может быть освобождено судом от отбывания наказания.

В случае выздоровления такие лица могут подлежать уголовной ответственности и наказанию, если не истекли сроки давности.

В целом данный вид освобождения от наказания полностью распространяется на лиц, совершивших преступление в возрасте до 18 лет. Особенности касаются только исчисления сроков давности, которые в отношении несовершеннолетних регламентируются не общими нормами, а в соответствии со ст. 94 УК РФ сокращаются наполовину.

Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей. Несовершеннолетним осужденным женского пола может быть предоставлена отсрочка отбывания наказания в связи с беременностью или наличием детей в возрасте до 14 лет при выполнении условий, предусмотренных ст. 82 УК РФ. Данная мера не применяется к женщинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше 5 лет за тяжкие и особо тяжкие преступления против личности. Положения ст. 82 УК РФ полностью распространяются на несовершеннолетних женского пола, совершивших преступление.

В тексте статьи не оговаривается вид наказания, от которого может быть освобождена беременная женщина или женщина, имеющая детей в возрасте до 14 лет. Но если обратиться к УПК

РФ, то можно сделать вывод, что отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, предоставляется при таких видах наказания, как лишение свободы, ограничение свободы, исправительные работы и обязательные работы (ст.ст. 175, 177 УИК РФ). Однако, поскольку несовершеннолетним ограничение свободы не назначается, речь может идти только об отсрочке таких видов наказания, как обязательные работы, исправительные работы и лишение свободы.

Уголовный закон не обязывает суд во всех случаях беременности женщины или наличия у нее малолетнего ребенка освобождать ее от наказания в целом или от оставшейся части наказания, а предоставляет ему право решать, возможно ли в данном конкретном случае применение отсрочки либо нет.

В статье 82 УК РФ отсутствует также указание на то, при каком сроке беременности можно ставить вопрос об отсрочке отбывания наказания женщинам. Этот вопрос урегулирован УИК РФ относительно таких видов наказания, как обязательные работы, исправительные работы и ограничение свободы. Часть 8 ст. 175 УИК РФ предусматривает, что в случае наступления беременности женщины, осужденной к указанным видам наказания, начальник учреждения или органа, исполняющего наказания, вносит в суд представление об отсрочке ей отбывания наказания со дня предоставления отпуска по беременности и родам. Порядок предоставления отсрочки отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, отбывающим наказание в исправительном учреждении (воспитательной колонии, если речь идет о несовершеннолетних женщинах), урегулирован ст. 177 УИК РФ, но ни УК РФ, ни УИК РФ не содержат каких-либо указаний на сроки беременности, при которых можно ставить вопрос об отсрочке отбывания наказания в данном случае. Представляется, что, поскольку нахождение в местах лишения свободы связано со значительными ограничениями, которые могут оказать негативное влияние на здоровье беременной женщины и будущего ребенка, особенно в случае несовершеннолетия беременной, вопрос об отсрочке может быть поставлен при любом сроке беременности.

Отсрочка отбывания наказания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, носит условный характер, о чем свидетельствует и определенный срок, на который предоставляется отсрочка,— 14 лет, и возможность отмены судом отсрочки, если женщина в указанный период отказалась от

ребенка, либо продолжает уклоняться от воспитания ребенка после предупреждения, объявленного органом, осуществляющим контроль за поведением осужденной.

По достижению ребенком 14-летнего возраста суд может либо освободить осужденную от наказания или оставшейся части наказания, либо заменить оставшуюся часть наказания более мягким видом наказания.

Отмена отсрочки, а также исполнение наказания после истечения отсрочки возможно лишь в пределах срока давности обвинительного приговора суда, но при этом следует учитывать, что сроки давности исполнительного приговора для несовершеннолетних в соответствии со ст. 94 УК РФ сокращены вдвое.

6.2. Специальные основания освобождения несовершеннолетних от наказания

Суд имеет право вынести приговор в отношении несовершеннолетнего, освободив его от наказания с ПМВВ (ч. 1 ст. 92 УК РФ) или с помещением в специальное воспитательное или лечебно воспитательное учреждение (ч. 2 ст. 92 УК РФ).

Принудительные меры воспитательного воздействия могут применяться к несовершеннолетнему как при освобождении от уголовной ответственности (ст. 90 УК РФ), так и при освобождении от наказания (ч. 1 ст. 92 УК РФ). Но если в первом случае формальным основанием освобождения от уголовной ответственности является совокупность двух условий: преступление относится к категории небольшой или средней тяжести и преступление совершено впервые, то при освобождении несовершеннолетнего от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия закон не предусматривает в качестве обязательного условия факт совершения преступления впервые. Следовательно, освобождение несовершеннолетнего от наказания с применением ПМВВ возможно за преступление небольшой или средней тяжести даже в том случае, если им совершено несколько преступлений, за которые он не был осужден. Освобождение не исключается и в тех случаях, когда к несовершеннолетнему уже ранее применялись подобные меры либо он уже имел судимость, однако во всех случаях необходимо учитывать, достигнут ли в данном конкретном случае принудительные меры воспитательного воздействия цели исправления несовершеннолетнего.

Часть 2 ст. 92 УК РФ предусматривает право суда освободить несовершеннолетнего, осужденного за преступление средней тяжести, от наказания, если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты только путем помещения его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

Помещение в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение не является ни наказанием, ни ПМБВ, это специфическая мера государственного принуждения. От наказания эта мера отличается тем, что не влечет судимости и связанных с судимостью уголовно-правовых последствий, однако следует признать, что она является более жесткой мерой принуждения, чем некоторые виды наказания, предусмотренные в отношении несовершеннолетних, так как фактически связана с ограничением свободы на определенный срок. Практически во всей учебной литературе помещение несовершеннолетнего в специальное учреждение рассматривается как разновидность ПМБВ. По нашему мнению, эта мера государственного принуждения не относится к ПМБВ, потому что, во-первых, перечень мер, приведенный в ст. 90 УК РФ, является исчерпывающим и, во-вторых, ст. 92 рассматривает два самостоятельных специальных для несовершеннолетних вида освобождения от наказания: с применением принудительных мер воспитательного воздействия и с помещением в специальное воспитательное или лечебно воспитательное учреждение для несовершеннолетних.

Условия применения помещения несовершеннолетнего в специальное воспитательное или лечебно воспитательное учреждение. Данная мера может применяться: только судом; при совершении преступления средней тяжести; только в порядке замены уголовного наказания при вынесении обвинительного приговора; если будет признано, что цели наказания могут быть достигнуты таким путем.

Уголовный закон говорит о специальных воспитательных и лечебно-воспитательных учреждениях, фактически же эти учреждения называются учебно-воспитательными учреждениями закрытого типа. К ним относятся: специальные общеобразовательные школы закрытого типа; специальные профессиональные училища закрытого типа; специальные (коррекционные) образовательные учреждения закрытого типа. Последний вид

учреждения предназначен для несовершеннолетних, имеющих отклонение в развитии и (или) заболевания, вызывающие необходимость их содержания, воспитания и обучения в таких учреждениях⁵³.

В специальные учебно-воспитательные учреждения закрытого типа, как уже говорилось, не могут быть помещены несовершеннолетние, имеющие заболевания, препятствующие их содержанию и обучению в указанных учреждениях. Перечень таких заболеваний утверждается Правительством Российской Федерации. В настоящее время действует Перечень, утвержденный Постановлением от 11 июля 2002 г. № 518. К таким заболеваниям относятся некоторые инфекционные и паразитарные заболевания, новообразования, некоторые болезни крови, кровеносных органов и отдельные нарушения, вовлекающие иммунный механизм и др.

Часть 2 ст. 92 УК РФ ограничивает срок пребывания несовершеннолетнего в специальном учреждении максимальным сроком наказания, предусмотренным УК РФ за преступление, совершенное несовершеннолетним. Поскольку закон предусматривает применение данного вида освобождения от наказания только при совершении несовершеннолетним преступления средней тяжести, когда максимальный срок лишения свободы не превышает пяти лет, то некоторыми учеными делается вывод о том, что и максимальный срок пребывания в учреждении не может превышать пяти лет⁵⁴. Представляется, что это утверждение противоречит ч. 7 ст. 15 Федерального закона “Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних”. Закон предусматривает, что несовершеннолетний может быть помещен в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа до достижения им возраста 18 лет, но не более чем на три года. Там же оговаривается, что срок содержания несовершеннолетнего в таком учреждении не может превышать максимального срока наказания, предусмотренного УК РФ за преступление, совершенное несовершеннолетним. Мы полагаем, что первое правило является

⁵³ См.: Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних: Федеральный закон от 24 июня 1999 г. (с изм. от 13 января 2001 г.) // СЗ РФ. 1999. № 26. Ст. 3177, 2001. № 3. Ст. 216.

⁵⁴ Гравина А. А. Указ. соч. С. 46.

общим для всех несовершеннолетних, помещаемых в специальные учреждения, а второе — специальным, распространяющимся только на несовершеннолетних, которым наказание заменено помещением в специальное учреждение, но и для них срок пребывания в специальном учреждении должен быть ограничен тремя годами, даже если максимальный срок наказания в санкции статьи установлен выше.

Минимальный срок пребывания в учреждении не может быть ниже шести месяцев — минимального срока наказания в виде лишения свободы.

Часть 3 ст. 92 УК РФ предусматривает, что срок пребывания в специальном учебном или лечебно-воспитательном учреждении может быть сокращен судом по заключению специализированного государственного органа в тех случаях, когда поведение несовершеннолетнего свидетельствует о том, что он не нуждается в дальнейшем применении этой меры.

Закон предусматривает не только сокращение срока пребывания в учреждении, но и его продление в тех случаях, когда необходимо завершить общеобразовательную или профессиональную подготовку.

Данное положение закона представляется противоречащим принципу справедливости. Как не может быть увеличен назначенный срок наказания за конкретное преступление, так не должен увеличиваться ранее назначенный срок пребывания несовершеннолетнего в специальном воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении. И наказание и данная мера являются мерами государственного принуждения за совершенное преступление, связаны с рядом важных ограничений личности и не должны подлежать пересмотру в сторону их увеличения даже из соображений необходимости завершения образования или профессиональной подготовки.

Статья 90 УК РФ не решает вопроса об отмене назначенных ПМБВ при освобождении несовершеннолетнего от наказания, если он систематически уклоняется от выполнения той или иной назначенной меры. В отличие от ст. 90 УК РФ, часть 4 которой оговаривает условность ПМБВ. В литературе высказана позиция, согласно которой данный вопрос можно решать по аналогии с ч. 4 ст. 90 УК РФ, в которой предусмотрен порядок отмены применения ПМБВ в случае систематического их неиспол-

нения несовершеннолетним⁵⁵. Однако, представляется, что применение аналогии уголовного закона недопустимо в данном случае, как и во всех остальных, в связи с чем требуется внесение в ст. 92 УК РФ части 4, регламентирующей последствия систематического неисполнения несовершеннолетним принудительных мер воспитательного воздействия либо требований к пребыванию в специальном воспитательном или лечебно-воспитательном учреждении для несовершеннолетних.

В статье 92 УК РФ не оговаривается также возможность назначения судом одновременно нескольких ПМВВ. Вероятно, следует применять общие правила применения и исполнения ПМВВ, предусмотренные ч. 3 ст. 90 УК РФ.

Не решен вопрос и о том, может ли быть отменено решение суда о помещении несовершеннолетнего в специальное учебное или учебно-воспитательное учреждение, если несовершеннолетний злостно уклоняется от воспитательного воздействия, злостно нарушает режим.

7. ОСОБЕННОСТИ ИСЧИСЛЕНИЯ СРОКОВ ДАВНОСТИ И ПОГАШЕНИЯ СУДИМОСТИ

Сроки давности при освобождении несовершеннолетнего от уголовной ответственности или от отбывания наказания согласно ст. 94 УК РФ сокращаются наполовину.

Общие условия освобождения от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности регламентируются ст. 78 УК РФ.

К условиям освобождения от уголовной ответственности относятся:

- истечение со дня преступления определенных сроков;
- лицо не уклоняется от следствия и суда.

А. А. Гравина называет еще одно условие: несовершение в течение этого времени нового преступления определенной тяжести⁵⁶. Это положение представляется неверным, поскольку ч. 2 ст. 78 УК РФ предусматривает исчисление сроков давности самостоятельно за каждое преступление.

⁵⁵ Там же. С. 47.

⁵⁶ Там же. С. 49.

Сроки давности исчисляются со дня совершения преступления и до вступления приговора в законную силу.

Для лиц, совершивших преступления в возрасте до 18 лет, сроки давности освобождения от уголовной ответственности составляют:

один год после совершения преступления небольшой тяжести;

три года после совершения преступления средней тяжести;

пять лет после совершения тяжкого преступления;

семь лет и шесть месяцев после совершения особо тяжкого преступления.

Не бесспорен вопрос о применении к несовершеннолетним положений ч. 4 ст. 78 УК РФ: “Вопрос о применении сроков давности к лицу, совершившему преступление, наказуемое смертной казнью или пожизненным лишением свободы, решается судом. Если суд не сочтет возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются”.

Можно встретить точку зрения, согласно которой данное положение вообще не применимо к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, поскольку речь идет о видах наказания, которые к несовершеннолетним не могут быть применены. Следовательно, даже в том случае, когда несовершеннолетний совершил преступление, за которое предусмотрены смертная казнь и пожизненное лишение свободы, срок давности освобождения от уголовной ответственности для него существует и составляет семь лет и шесть месяцев.

Такая позиция представляется нам не совсем верной. Полагаем, что вопрос об освобождении от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности в отношении лиц, совершивших такие преступления в несовершеннолетнем возрасте, должен решаться судом. Если суд придет к выводу, что освобождение от уголовной ответственности в данном конкретном случае невозможно в связи с характером и степенью общественной опасности деяния, характеристикой личности и другими обстоятельствами дела, то привлечение к уголовной ответственности возможно. Однако при назначении наказания суд должен руководствоваться требованиями ст. 88 УК РФ, а при назначении наказания в виде лишения свободы — срок лишения свободы не должен превышать десяти лет.

Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда в отношении несовершеннолетнего осужденного регламентируется ст.ст. 83 и 94 УК РФ. Сроки давности исполнения обвинительного приговора в отношении несовершеннолетнего сокращаются наполовину.

Несовершеннолетний освобождается от отбывания наказания, если обвинительный приговор суда не был приведен в исполнение в следующие сроки со дня вступления его в законную силу:

один год при осуждении за преступление небольшой тяжести;

три года при осуждении за преступление средней тяжести;

пять лет при осуждении за тяжкое преступление;

семь лет и шесть месяцев при осуждении за особо тяжкое преступление.

Если осужденный несовершеннолетний уклоняется от отбывания наказания, течение сроков давности прерывается и возобновляется с момента его задержания или явки с повинной. Сроки давности, истекшие к моменту уклонения несовершеннолетнего осужденного от отбывания наказания, подлежат зачету (ч. 2 ст. 83 УК РФ).

Представляется, что положение ч. 3 ст. 83 УК РФ о порядке применения сроков давности к лицу, осужденному к смертной казни или пожизненному лишению свободы, не распространяется на несовершеннолетних, поскольку указанные виды наказания им назначены быть не могут.

Сроки погашения судимости несовершеннолетних регламентируются как общей нормой о погашении судимости (ст. 86 УК РФ), так и специальной (ст. 95 УК РФ).

Положения ст. 95 УК РФ, сокращающие сроки погашения судимости для лиц, совершивших преступление до достижения возраста 18 лет, применяются только при назначении несовершеннолетнему наказания в виде лишения свободы и соответствуют:

одному году после отбытия лишения свободы за преступление небольшой или средней тяжести;

трем годам после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

Если несовершеннолетнему назначен иной вид наказания, предусмотренный ч. 1 ст. 88 УК РФ, то действуют общие поло-

жения п. “б” ч. 3 ст. 86 УК РФ: в отношении несовершеннолетних, осужденных к штрафу, лишению права заниматься определенной деятельностью, обязательным работам, исправительным работам, аресту, — по истечении одного года со дня отбытия наказания.

При условном осуждении несовершеннолетних судимость погашается по истечении назначенного судом испытательного срока (п. “а” ч. 3 ст. 86 УК РФ).

Положения чч. 4—6 ст. 86 УК РФ полностью распространяются на несовершеннолетних.

Если несовершеннолетний осужденный в установленном законом порядке был досрочно освобожден от отбывания наказания или неотбытая часть наказания была заменена более мягким видом наказания, то срок погашения судимости исчисляется исходя из фактически отбытого срока наказания с момента освобождения от отбывания основного и дополнительного вида наказаний.

Судимость несовершеннолетнего может быть снята досрочно судом по его ходатайству или ходатайству законного представителя либо специализированного государственного органа, осуществляющего контроль за поведением несовершеннолетнего после отбытия наказания, при условии безупречного поведения.

ИД № 01501 от 10 апреля 2000 г.

Редактор *О. Е. Тимощук*
Компьютерная правка и верстка
Т. И. Сольгиной
Корректор *М. А. Королева*

Подписано к печати 17.02.2003 г. Бум. тип. № 1.
Гарнитура “Times New Roman Cyr”. Ризография. Печ. л. 4,75.
Уч.-изд. л. 5,0. Тираж 500 экз. Заказ 1601.

Редакционно-издательский отдел

Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ
191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44
Отпечатано с оригинал-макета в печатно-множительной лаборатории
Санкт-Петербургского юридического института
Генеральной прокуратуры РФ