



СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ПОНЯТИЯ «НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИЙ» В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ И ДРУГИХ ОТРАСЛЯХ ПРАВА УКРАИНЫ

Александра КОЧУРА,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры уголовного процесса
Харьковского национального университета внутренних дел

Summary

The author of the article made the general analysis of the usage of definition “the minors” (“the minor”) in Ukrainian legislation. This definition has different meaning in different fields of law. The definition “the minor” in Ukrainian legislation is border between the minority and the full age. Thus the minors are the independent demographic group that has specific rights and assumptions that has specific juridical results. But there is no common definition of minor for different age groups in juridical science. The author proposed some ways of resolving these problems.

Key words: minor, juvenile, teenage, child, Criminal Code of Ukraine, Criminal Procedure Code of Ukraine.

Аннотация

В статье проведен обобщенный анализ использования в действующем законодательстве Украины понятия «несовершеннолетие» («несовершеннолетний»), где оно имеет специфическое содержание, которое определяется специфическими особенностями общественных отношений, регулируемых данной отраслью права. Кроме этого, обращено внимание на то, что в действующем законодательстве Украины понятие «несовершеннолетие» является границей между несовершеннолетием и совершеннолетием, т. е. создана автономная демографическая группа лиц – носителей специфических прав и обязанностей, что в дальнейшем сопровождается возникновением юридических последствий. Указано, что юридическая наука до сих пор не наработала единой мысли в отношении терминологического обозначения несовершеннолетних разных возрастных групп. Предложены пути решения и усовершенствования данной проблемы.

Ключевые слова: несовершеннолетний, малолетний, ребенок, подросток, Уголовный кодекс Украины, Уголовный процессуальный кодекс Украины.

Постановка проблемы. В настоящее время на повестке дня особенно остро стоит проблема криминализации общества Украины, когда все больше обостряются кризисные явления как политического, так и экономического характера. Что вызывает рост преступности как среди взрослой части населения, так и среди несовершеннолетних, в том числе когда жертвами преступных посягательств становятся несовершеннолетние? Кроме этого, типичным явлением общества становится насилие в семье, от которого чаще всего страдают дети. Всё это поясняет тот факт, что несовершеннолетние лица по разным причинам становятся участниками уголовных процессуальных отношений и при этом являются наименее защищенными. В тоже время мы видим, что даже после вступления в силу действующего Уголовного процессуального кодекса Украины данный вопрос остаётся недостаточно урегулированным и приобретает особую актуальность для теоретического и прикладного переосмысления с целью усовершенствования действующего уголовного процессуального законодательства.

Актуальность темы. Исследованиями, которые в той или иной мере касались понятия «несовершеннолетний» в уголовном процессе, в своё время осуществляли такие ученые, как В.И. Абрамов, А.В. Васильев, Н.В. Геллер, Л.М. Корнеева, С.И. Левикова, Е.Д. Лукьянчикова, Е.Б. Мельников, Е.Н. Микитова, И.А. Минникес, О.А. Капитонова, Д.П. Письменный, В.Я. Рыбальская, А.П. Солдатов, В.В. Шимановский и другие. Следует подчеркнуть, что они сделали значительный вклад в разработку данного вопроса, однако и на сегодняшний день он остаётся не совсем разрешенным.

Целью статьи является проведение сравнительного анализа использования понятия «несовершеннолетний» в уголовном процессе и других отраслях права Украины.

Изложение основного материала исследования. Проведенным исследованием установлено, что понятие «несовершеннолетие» («несовершеннолетний») можно найти в разных отраслях права Украины, где оно имеет специфическое содержание, которое определяет специфические особенности общественных отношений, регулируемых данной отраслью права. Что ка-

сается общего юридического понятия «несовершеннолетие», то оно содержит в себе общую демографическую характеристику лиц определенного возраста. В тоже время в действующем законодательстве, правовой практике и юридической литературе чаще используется термин «несовершеннолетний», реже «несовершеннолетие» или «малолетний». Если взять в целом, то понятие «несовершеннолетний» более связано с изучением возрастного периода, возрастных признаков личности, причин специфического поведения несовершеннолетних, то есть в общем понимании термин «несовершеннолетний» означает признаки лица, которое не достигло совершеннолетия [1, с. 286]. С точки зрения юридических наук «несовершеннолетний» – это лицо, которое не достигло определенного возраста, с наступлением которого закон связывает его полную гражданскую дееспособность, т. е. возможность реализовывать в полном объеме субъективные права, свободы и юридические обязанности, предусмотренные Конституцией и иными законами государства. При этом, включив в действующее законодательство понятие «несовершеннолетие», законодатели тем самым уста-



новили границу между несовершеннолетием и совершеннолетием, создав автономную демографическую группу лиц – носителей специфических прав и обязанностей, что в дальнейшем сопровождается возникновением юридических последствий. Таким образом, создание данной автономной группы обусловливается необходимостью появления особой, специальной правовой защиты несовершеннолетних. Всё это, прежде всего, связано с особыми психофизическими и социальными качествами детей и подростков. Растущий организм ребенка, подростка недостаточно защищен от неблагоприятных как внутренних, так и внешних факторов и воздействий, которые могут привести к более частым нарушениям прав несовершеннолетних со стороны взрослых.

Стоит отметить, что в отраслях права Украины существуют разные возрастные границы реализации несовершеннолетними предоставленных им прав и возложенных в связи с этим на них обязанностей. Это зависит не только от возраста, но и от специфики тех правоотношений, в которые вступают несовершеннолетние и которые предусмотрены конкретными отраслями права. Рассматривая вопрос о возрастной классификации в юридических науках, в первую очередь, нельзя не обратить внимание на возраст уголовной ответственности. Тем более что сегодня классификация несовершеннолетних участников уголовного процесса также тесно связана с установленным в государстве возрастом уголовной ответственности. В связи с этим, В.Я. Рыбальская обращает внимание на зависимость возрастной градации несовершеннолетних между установленными нормами уголовного права и уголовного процесса института уголовной ответственности несовершеннолетних и порядка рассмотрения уголовных производств указанной категории лиц [2, с. 7]. Закрепляя четкие границы уголовной ответственности, закон тем самым разделяет их на 3 категории (ст. 22 Уголовного кодекса Украины): безусловно, ненаказуемые (до 14 лет); те, которые несут ответственность за некоторые виды тяжких или особенно тяжких преступлений (14–16 лет, это так называемый «пониженный возраст уголовной ответственности»); а также

те, которые подлежат уголовной ответственности на общих основаниях (с достижением возраста 16 лет, т. е. «общий возраст уголовной ответственности») [3]. Как считают Е.Д. Лукьянчиков и Д.П. Письменный, в основе такого деления следует понимать не формальное достижение лицом определенного возраста, а соответствующую степень интеллектуального развития, которая присуща тому или иному возрасту [4, с. 43]. Учитывая, что в некоторых положениях действующего Уголовного процессуального кодекса (далее – УПК) Украины имеется подобная классификация, которая применяется к несовершеннолетним подозреваемым (обвиняемым), потерпевшим и свидетелям, можно утверждать о наличии взаимосвязи между возрастными группами в уголовном праве и уголовном процессе Украины.

При этом стоит заметить, что в уголовной процессуальной и криминалистической литературе традиционно используется термин «малолетний», который принято различать от термина «несовершеннолетний». Некоторые авторы в своих работах, выделяя в самостоятельную категорию «малолетних», не устанавливают их возрастные рамки [5, с. 74; 6, с. 9]. В частности, А.Н. Васильев и Л.М. Карнеева, подчеркивая возрастные особенности участников допроса, обозначили разделение его на допрос взрослого, несовершеннолетнего и малолетнего. При этом возраст последнего не устанавливается, хотя и не теряет своего значения в указанных рекомендациях, а именно: «... учитывая специфические особенности психики, малолетних следует допрашивать в исключительных случаях», потому что «несовершеннолетние до 12 лет, а также малолетние могут дать неправдивые показания...» [7, с. 164]. В то же время В.В. Шимановский считает малолетними лиц до 15 лет [8, с. 60]. Согласно рассуждениям А.П. Солдато-ва, понятие «несовершеннолетний» состоит из двух понятий: «малолетний» и «подросток». При этом понятие «малолетний», он считает, надо применять к лицам с момента рождения и до 10 лет, а подростком является ребёнок от 10 до 14 лет [9, с. 127]. Но большинство юристов, в том числе В.А. Панкратов, В.С. Тадевосян, И.В. Филлипов, С.П. Щерба, объединяются в своих мне-

ниях в том, что 14 лет является границей для определения малолетнего возраста [10, с. 9; 11, с. 42, 43; 12, с. 18; 13, с. 74]. А.А. Закатов, определяя тактику проведения следственных (розыскных) действий при участии несовершеннолетних, специально указывает, что «к несовершеннолетним мы относим и малолетних лиц (до 14 лет)» [14, с. 3]. Своё определение понятиям «малолетний» и «подросток» даёт О.В. Сакина, которая указывает следующее: малолетний – это несовершеннолетний (физическое лицо, ребенок) возрастом до 14 лет; подросток – это несовершеннолетний (физическое лицо, ребенок) возрастом от 14 до 18 лет [15, с. 13].

Гражданское законодательство Украины разделяет несовершеннолетних на две группы, и такое деление основывается на четко определенном в законе возрастном критерии (в том числе и совершеннолетие), в частности в связи с достижением 18-летнего возраста (ст. 34 Гражданского кодекса Украины (далее – ГК Украины)). При этом ст. 31 ГК Украины всех лиц, которые не достигли возраста совершеннолетия, разделяет на физическое лицо, которое не достигло 14 лет (малолетнее лицо), а ст. 32 ГК Украины – на физическое лицо в возрасте от 14 до 18 лет (несовершеннолетнее лицо) [16].

В отличие от ГК Украины, Семейный кодекс Украины (далее – СК Украины) использует термин «ребенок», т. е. лицо до достижения им совершеннолетия (ст. 6 СК Украины), которое охватывает категорию «малолетние» – «ребенок до достижения им 14 лет» (ч. 2 ст. 6 СК Украины). При этом в положениях СК Украины чаще, как правило, встречается понятие «ребенок» (ст. 47, 59, 84, 85, раздел III и т. д.). Только в трех его статьях (ст. 161 «Спор между матерью и отцом в отношении места проживания малолетнего ребенка»; ст. 162 «Правовые последствия противоправного поведения одного из родителей или другого лица при определении места проживания малолетнего ребенка»; ст. 163 «Право родителей на отобрание малолетнего ребенка у иного лица») непосредственно используется термин «малолетний». Однако стоит заметить, что и иные положения данного Кодекса содержат понятия малолетнего лица, не называя его (ч. 2 ст. 243 СК Украины «опека устанавли-



вается над ребенком, который не достиг 14-летнего возраста, а попечительство – над ребенком в возрасте от 14 до 18 лет») [17].

Кодекс Украины об административных правонарушениях (далее – КоАП Украины) также содержит комплекс норм, касающихся несовершеннолетних участников правоотношений. Как и в Законе об уголовной ответственности, он содержит возрастной предел административной ответственности несовершеннолетних – от 16 лет (ст. 12, 13 КоАП Украины), устанавливает меры воздействия, которые применяются к данной категории лиц (ст. 24-1 КоАП Украины). При этом факт совершения правонарушения несовершеннолетним признаётся обстоятельством, которое смягчает степень ответственности (п. 4 ст. 34 КоАП Украины) [18].

Жилищный кодекс Украины, что регулирует круг вопросов, связанных с использованием жилищного фонда, прежде всего, определяет объем полномочий совершеннолетних граждан, т. е. после достижения ими 18-летнего возраста (ст. 32 Жилищного кодекса Украины). Также в нормах данного Закона отображены особенности отдельных правовых процедур, которые касаются обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетних детей, под которыми имеется в виду лица в возрасте от 15 до 18 лет (ст. 32 Жилищного кодекса Украины). Данные понятия содержатся только в положениях 4 статей Жилищного кодекса Украины, во всех остальных применяется понятие «дети» [19].

Кодекс законов о труде Украины (далее – КЗоТ Украины) содержит специальную главу XIII «Труд молодежи», где определен комплекс правовых норм, что касаются особенностей участия молодых граждан в трудовых правоотношениях. В КЗоТ Украины используются термины «несовершеннолетние» и «работоспособная молодежь», под которыми понимают определенные возрастные группы. В первом случае – это «лица, которые не достигли 18 лет» (ст. 187 КЗоТ Украины), в другом – «граждане Украины в возрасте от 15 до 28 лет» (ст. 197 КЗоТ Украины). Кроме этого, в пределах данных возрастных групп выделяются и дополнительные. К примеру, ст. 188 КЗоТ Украины указывает на невоз-

можность принятия на работу лиц, не достигших 16 лет, но как исключение могут быть приняты на работу лица, которые достигли 15 лет, только с согласия одного из родителей [20].

Закон Украины «Об органах и службах по делам детей и специальных учреждениях для детей» под понятием «дети» определяет лиц в возрасте от 3 до 18 лет (ст. 11 Закона) [21]. Закон Украины «Об охране детства» устанавливает основные принципы государственной политики в отношении охраны детства и использует термин «ребенок», под которыми принято понимать «лиц возрастом до 18 лет (совершеннолетие)» (ст. 1 Закона). Отметим также, что в данном Законе в трех статьях используется термин «несовершеннолетний» (ст. 24 «Содержание и воспитание детей-сирот и детей, лишенных родительской опеки, и беспризорных детей»; ст. 33 «Защита прав ребенка на личную свободу»; ст. 34 «Защита прав ребенка в специальных учебно-воспитательных учреждениях для несовершеннолетних, которые нуждаются в особых условиях воспитания»), не раскрывая содержания понятия, которое рассматривается [22].

Таким образом, при исследовании вопроса о возрастных критериях мы обязаны учитывать то разнообразие понятий, которые существуют и применяются к лицам, не достигшим совершеннолетия: «несовершеннолетний», «малолетний», «подросток», а также «дети», «ребёнок». Мы считаем, что каждое из данных определений имеет право на существование, применение и теоретическое пояснение. Но между ними нельзя ставить знак равенности или тождественности, и их определения необходимо различать. Хотя, с точки зрения О.А. Капитоновой, категории «ребенок» и «несовершеннолетний» являются однозначными по содержанию [23, с. 12]. При этом мы считаем, что с точкой зрения на универсальность термина «ребенок» нельзя согласиться, поскольку он применяется как при характеристике лиц, не достигших 18-летия, так и к лицам, которые этот возрастной порог уже переступили. Во-первых, содержание данного понятия не только определяет возрастные границы в жизни человека, но и обозначает юридически признанную и значимую связь с родителями или

лицами, которые их заменяют, потому что ребенок остаётся для них таким независимо от возраста. Во-вторых, в определенных случаях действующее законодательство Украины приравнивает к статусу ребенок лиц, которые достигли совершеннолетия, тем самым обеспечивая их повышенной защитой. Например, по общим правилам несовершеннолетние, которые отбывают наказание в исправительных колониях и достигли 18-летнего возраста, переводятся из воспитательных колоний для дальнейшего отбывания наказания в исправительные колонии минимального уровня безопасности с общими условиями содержания (ч. 1 ст. 147 Уголовно-исполнительного кодекса Украины «Перевод осужденных из воспитательной колонии в исправительные колонии»). При этом в положениях Уголовно-исправительного кодекса Украины указано, что с целью закрепления результатов исправления, окончания общеобразовательного или профессионально-технического обучения, осужденные, которые достигли 18-летнего возраста, могут быть оставлены в воспитательной колонии до окончания срока наказания, но не дольше чем до достижения ими 22 лет (ч. 1 ст. 148 Уголовно-исполнительный кодекс Украины «Оставление в воспитательных колониях осужденных, которые достигли возраста 18 лет») [24]. Ещё одним примером в подтверждение ранее сказанного служит содержание п. 13 ч. 1 ст. 1 «Определение терминов» Закона Украины «Об охране детства», в котором разъясняется понятие многодетной семьи и указано, что в состав многодетной семьи входят также дети, которые обучаются на дневной форме в общеобразовательных, профессионально-технических и высших учебных заведениях, до окончания учебных заведений, но не дольше, чем до достижения ими 23 лет. Кроме этого, в положениях ч. 6 ст. 21 «Ребенок и труд» данного Закона указано, что дети принимаются на работу только после предварительного медицинского осмотра при наличии письменного медицинского заключения об отсутствии противопоказаний для участия в трудовой деятельности и в дальнейшем до достижения 21 года ежегодно подлежат обязательному профилактическому медицинскому осмотру [25]. Оппонируя



позиции О.А. Капитоновой, как аргумент можно привести подход М.В. Геллера к определению понятий «ребенок» и «несовершеннолетний», при котором он, сопоставляя терминологические определения данных понятий, делает вывод про их не тождественность. По его мнению, слово «ребенок» обозначает не только определенный возрастную ступень и период жизни человека, но и первую степень родства с кем-либо, в связи с чем ребенок может быть не только несовершеннолетним, но и взрослым сыном или дочкой [26, с. 10], что мы поддерживаем.

Выводы. Проведенный анализ действующего законодательства Украины свидетельствует о том, что выделение в нем определенных возрастных групп как участников правоотношений связано, прежде всего, с закреплением за ними соответствующей терминологии. Характерными для возрастной группы до 18 лет есть термины «несовершеннолетний» и «малолетний». Но, несмотря на все изложенное выше, юридическая наука до сих пор не выработала единого подхода в отношении терминологического обозначения несовершеннолетних разных возрастных групп. Не сформулировано также и четких критериев, которые определяют правовое положение данных лиц в зависимости от их психического, физического и интеллектуального развития. Использование в научной литературе и законодательных актах таких терминов, как «дети», «ребёнок», «молodeжь», «подросток», «малолетний», «несовершеннолетний», не всегда отображает специфику их правового статуса. Поэтому мы считаем, что будет более целесообразным четко указать этапы несовершеннолетия (лиц до 18 лет) и систематизировать их в Уголовном кодексе Украины, что приобретет универсальный характер. Кроме этого, мы считаем, что важно в УПК Украины определить процессуальный статус указанных лиц как участников уголовного производства.

Список использованной литературы:

1. Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 53 000 слов / С.И. Ожегов ; под. общ. ред. проф. Л.И. Скворцова. –

24-е изд., испр. – М. : Оникс ; Мир и образование, 2007. – 640 с.

2. Рыбальская В.Я. Особенности производства по делам о преступлениях несовершеннолетних : [учебное пособие] / В.Я. Рыбальская ; отв. ред. Т.Н. Добровольская. – Иркутск : Иркутский государственный университет, 1972. – 220 с.

3. Кримінальний кодекс України [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/2341-14>.

4. Лукьянчиков Е.Д. Разрешение органами внутренних дел заявлений и сообщений о преступлениях несовершеннолетних : [учебное пособие] / Е.Д. Лукьянчиков, Д.П. Письменный. – К : НИИРЮ КВШ МВД СССР им. Ф.Э. Дзержинского, 1987. – 67 с.

5. Ильина Л.В. Участие потерпевшего и его представителя в доказывании по уголовному делу : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.08 / Л.В. Ильина – Л. : Ленинградский государственный университет им. А.А. Жданова. Юридический факультет, 1975. – 25 с. – С. 17; Карнеева Л.М. Особенности расследования преступлений несовершеннолетних / Л.М. Карнеева, И.И. Бондаревский, С.В. Виноградов. – М. : Изд-во ВНИИ МВД СССР, 1981. – 91 с.

6. Николае Д. Особенности показаний малолетних и несовершеннолетних свидетелей и тактика их допроса : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук / Д. Николае. – М. : Изд-во МГУ, 1963. – 14 с.

7. Васильев А.Н. Тактика допроса при расследовании преступлений / А.Н. Васильев, Л.М. Карнеева. – М. : Юрид. лит., 1970. – 208 с.

8. Шимановский В.В. Законные представители обвиняемого и потерпевшего в предварительном следствии / В.В. Шимановский // Социалистическая законность. – 1971. – № 7. – С. 58–62.

9. Солдатов А.П. Гарантии и обеспечение прав в границах местного самоуправления / А.П. Солдатов. – Славянск-на-Кубани : СГПИ, 2008. – 387 с.

10. Панкратов В.А. Институт законного представительства в советском уголовном процессе: стадия предварительного расследования : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.09 «Уголовный процесс; кри-

миналистика и судебная экспертиза; оперативно-розыскная деятельность» / В.А. Панкратов. – М. : Высшая юридическая заочная школа МВД России, 1992. – 14 с.

11. Тадевосян В.С. Охрана прав несовершеннолетних / В.С. Тадевосян. – М. : Юрид. лит., 1974. – 104 с.

12. Филлипов И. Обеспечение судом законных интересов несовершеннолетних потерпевших / И. Филлипов, В. Лазарева // Советская юстиция. – 1979. – № 13. – С. 18–19.

13. Щерба С.П. Потерпевший в беспомощном состоянии: особенности предварительного следствия / С.П. Щерба, Т.Е. Сарсенбаев, О.А. Зайцев. – М. : Всероссийский научно-исследовательский инст. МВД России, 1996. – 154 с.

14. Закатов А.А. Психологические особенности тактики производства следственных действий с участием несовершеннолетнего : [учебное пособие] / А.А. Закатов. – Волгоград : ВСШ МВД СССР, 1979. – 96 с.

15. Садина О.В. Правовой статус несовершеннолетнего в российском законодательстве: теоретико-правовой анализ : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.01 «Теория и история права и государства; история правовых учений» / О.В. Садина. – Мытищи, 2009. – 20 с.

16. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 № 435-IV, редакція від 09.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/435-15>.

17. Сімейний кодекс від 10.01.2002 № 2947-III, редакція від 09.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2947-14>.

18. Кодекс України про адміністративні правопорушення від 07.12.1984 № 8073-X [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/80731-10/page10>.

19. Житловий кодекс України від 30.06.1983 № 5464-X, редакція від 12.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/5464-10>.

20. Кодекс законів про працю України від 10.12.1971 № 322-VIII, редакція від 12.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/322-08>.



21. Про органи і служби у справах дітей та спеціальні установи для дітей : Закон України від 24.01.1995 № 20/95-ВР, редакція від 09.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/20/95-вр>.

22. Про охорону дитинства : Закон України від 26.04.2001 № 2402-III, редакція від 08.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2402-14>.

23. Капитонова Е.А. Конституционные обязанности ребенка в Российской Федерации : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.02 «Конституционное право; муниципальное право» / Е.А. Капитонова – Пенза : Пензенский гос. ун-т, 2010. – 25 с.

24. Кримінально-виконавчий кодекс України від 11.07.2003 № 1129-IV, редакція від 09.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/1129-15/para01000#o1000>.

28. Про охорону дитинства : Закон України від 26.04.2001 № 2402-III, редакція від 08.06.2013 [Електронний ресурс]. – Режим доступу : <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2402-14>.

29. Геллер М.В. Реализация и защита прав несовершеннолетнего жить и воспитываться в семье по законодательству Российской Федерации : автореф. дисс. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право» / М.В. Геллер. – М. : Рос. гос. социал. ун-т 2007. – 25 с.