

ТОМ 4



ЮВЕНАЛЬНАЯ ЮРИСПРУДЕНЦИЯ

ИЗДАТЕЛЬСТВО
Прометей

Учебник в 4-х томах

Коллектив авторов Ювенальная юриспруденция. Том 4

Издательский текст

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=22383854

Ювенальная юриспруденция. Том 4: Прометей; М.; 2017

ISBN 978-5-906879-17-2

Аннотация

Учебник подготовлен в соответствии с учебной программой и в доступной форме раскрывает содержание учебной дисциплины «Ювенальная юриспруденция», знакомит обучающихся в высших учебных заведениях юридического профиля с основами профилактики беспризорности, безнадзорности, правонарушений, а также иного асоциального поведения несовершеннолетних и защиты их прав, с ювенальным правом, ювенальной юстицией и концепцией ювенальной юриспруденции.

В учебнике подробно рассмотрены история вопроса, система органов ювенальной юстиции, ювенальное правосудие, гарантии защиты прав и свобод несовершеннолетних граждан в России и зарубежом.

Материалы учебника представляют интерес для юристов, депутатов различных уровней власти, государственных и

муниципальных служащих, представителей правоохранительных органов и судей, работающих с несовершеннолетними.

Кроме того, издание предназначено для подготовки студентов юридических ВУЗов к экзамену и для преподавателей, преподающих данную дисциплину, относящуюся к вариативной части профессионального цикла по выбору профессиональной деятельности «Юриспруденция» ФГОС ВПО.

Уникальность – сочетание традиционных теоретических основ и новейших разработок и трудов современных исследователей в области ювенального права в Российской Федерации с предложением нового понятия «концепция ювенальной юриспруденции» и направлений совершенствования действующего законодательства. Нормативная правовая база соответствует последним изменениям российского законодательства по состоянию на июль 2016 года.

Достоинством нового учебника выступают приложения в виде глоссария и рекомендаций для принятия нового законодательства в сфере ювенальной юриспруденции; уникальный список использованной литературы.

В формате a4.pdf сохранен издательский макет.

Содержание

Лекция 14	11
1. Ювенальная юстиция как основа ювенальной юриспруденции	12
2. Ювенальный суд – центральное звено ювенальной юстиции	22
3. Модели ювенальной юстиции	36
Конец ознакомительного фрагмента.	45

Коллектив авторов

Ювенальная

юриспруденция. Том 4

© Морозов Н.И., Морозова А.Н., 2017

© Издательство «Прометей», 2017

Авторы:

А.В. Корнев — д.ю.н., профессор, и.о. заведующего кафедры теории, государства и права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) (г. Москва)

Ю.В. Николаева — д.ю.н., доцент, профессор кафедры уголовного права ГОУ ВО МО «Московский государственный областной университет», (г. Москва)

О.А. Ястребов – д.ю. н, д.э.н., профессор, директор Юридического Института Российского Университета Дружбы Народов (г. Москва)

Н.И. Морозов – доцент, доцент кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

А.Н. Морозова – к.ю.н., зав. кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

мия» (г. Феодосия)

В.Я. Кучеренко — к.ю.н., Директор Центра регионального обучения Санкт-Петербургского института внешнеэкономических связей, экономики и права (г. Санкт-Петербург)

С.И. Губков – к.ю.н., доцент кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

И.А. Коновалова – к.ю.н., доцент, декан юридического факультета ГОУ ВО МО «Московский государственный областной университет», (г. Москва)

В.П. Бодаевский — к.ю.н., доцент кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

И.А. Федотова – к.ю.н., доцент, доцент кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

Ю.Л. Дяблова – к.ю.н., и. о заведующего кафедрой правосудия и правоохранительной деятельности Института права и управления Тульского государственного университета (г. Тула)

А.В. Саливанов – Ректор УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

Е.И. Ковальчук — декан экономико-правового факультета УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

М.Н. Соболюк – судья Верховного Суда Республики

Крым (г. Симферополь)

И.В. Столяров доцент кафедры технологий управления развитием образовательного учреждения и профессионального образования ГОУ ДПО ТО «Институт повышения квалификации и профессиональной Переподготовки работников образования Тульской области»

А.В. Саливанова – ст. преподаватель кафедры юриспруденции УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

В.А. Копилян – судья в отставке, доцент кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия» (г. Феодосия)

С.В. Сергеев – ст. преподаватель кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия») (г. Феодосия)

О.В. Поливаная – ст. преподаватель кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия») (г. Феодосия)

И.В. Сошнев – адвокат Адвокатской палаты Республики Крым (г. Феодосия)

А.В. Голубничая – преподаватель-методист кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия») (г. Феодосия)

Под общ. ред. доцента Морозова Н.И., доцента кафедры «Юриспруденция» УВО «Феодосийская финансово-экономическая академия», к.ю.н., зав. каф. «Юриспруденция»

ДОРОГОЙ СТУДЕНТ!

Изучение представленного твоему вниманию учебника позволит сформировать представления о ранее не рассматривавшейся в науке Концепции ювенальной юриспруденции, объединившей в себе комплекс знаний об истории и источниках ювенальной юриспруденции, о ювенальной юриспруденции, как части общественной безопасности России, об особенностях девиантного поведения несовершеннолетних, ювенальной криминологии, системе профилактики правонарушений, безнадзорности и беспризорности несовершеннолетних в России, а также о гарантиях прав и свобод несовершеннолетних в России в административно-правовой, гражданско-правовой и уголовно-правовой сферах, о ювенальной юстиции в Российской Федерации и в зарубежных странах, с учетом перспектив ее развития.

В результате освоения дисциплины обучающийся будет *знать*:

- 1) основные правила разработки и применения нормативных правовых актов в сфере ювенальной юриспруденции;
- 2) должностные обязанности в сфере обеспечения законности и правопорядка при осуществлении профилактики правонарушений, беспризорности, безнадзорности и защиты прав, свобод, законных интересов несовершеннолетних,

безопасности несовершеннолетних;

3) особенности деятельности в сфере ювенальной юриспруденции;

4) основы деятельности по пресечению коррупционного поведения в сфере профилактики правонарушений в рассматриваемой сфере;

5) основы толкования и проведения юридической экспертизы нормативных правовых актов в сфере ювенальной юриспруденции;

6) правила, способствующие принятию оптимальных управленческих решений в сфере ювенальной юриспруденции.

Уметь:

1) разрабатывать и применять нормативные правовые акты в рассматриваемой сфере;

2) исполнять должностные обязанности в сфере обеспечения законности и правопорядка при осуществлении профилактики правонарушений, беспризорности, безнадзорности и защиты прав, свобод, законных интересов несовершеннолетних;

3) пресекать коррупционное поведение в рассматриваемой сфере;

4) толковать нормативные правовые акты в сфере ювенальной юриспруденции;

5) принимать оптимальные управленческие решения в ювенальной юриспруденции.

Владеть:

- 1) навыками руководства коллективом, осуществляющим профессиональную деятельность в сфере ювенальной юриспруденции;
- 2) правилами разработки и применения нормативных правовых актов в сфере ювенальной юриспруденции;
- 3) умением обеспечивать законность и правопорядок при осуществлении профилактики правонарушений, беспризорности, безнадзорности и защиты прав, свобод, законных интересов несовершеннолетних, безопасности несовершеннолетних;
- 4) навыками по предупреждению, выявлению, пресечению, раскрытию и расследованию правонарушений и преступлений в сфере ювенальной юриспруденции;
- 5) навыками по пресечению коррупционного поведения в указанной сфере;
- 6) правилами проведения юридической экспертизы проектов нормативных правовых актов в сфере ювенальной юриспруденции, в том числе в целях выявления в них положений, способствующих созданию условий для проявления коррупции, а также основы дачи консультаций в рассматриваемой сфере;
- 7) навыками принятия оптимальных управленческих решений в сфере ювенальной юриспруденции.

Лекция 14

Тема: Ювенальная юстиция

1. Ювенальная юстиция как основа ювенальной юриспруденции.
2. Ювенальный суд – центральное звено ювенальной юстиции.
3. Модели ювенальной юстиции.
4. Современное ювенальное правосудие в России и тенденции его развития.

1. Ювенальная юстиция как основа ювенальной юриспруденции

Обсуждая любую проблему, необходимо, как известно «договориться о терминах». Это положение относится и к понятию «ювенальной юстиции». Необходимо отметить, что в последние годы вопросы, связанные с ней, все чаще обсуждаются как в печати, так и на форумах. Как показывает анализ публикаций, выступлений, единообразного подхода, однотипного доктринального толкования термина «ювенальная юстиция», а тем более официального (законодательного) нет¹.

Ювенальная юстиция (от латинского – справедливость) – правопорядок, система судебных учреждений, судебное ведомство². При этом слово «ювенальная» вставлено в контекст термина по смыслу. Из данной формулировки можно понять, что имеются в виду так называемые «детские суды». Это понятие слишком узкое для рассмотрения нашей проблемы в целом.

Лингвистическое сочетание слов «юстиция» и «ювенальная» означает, что речь идет одновременно и об общем и о

¹ Беляева Л.И. Теории и исследования. Размышления по поводу ювенальной юстиции в России. // www.yupro.ru

² Словарь иностранных слов. / Под ред. А.Г. Спиркина, – М: Изд-во «Русский язык», 1980. С. 611.

специальном понятии юстиции. Как часть общей юстиции, она «наследует» ее принципы и институты. Специфическое понятие ювенальной юстиции отличает ее от общей юстиции, создает степень ее автономности. Понятие «ювенальная юстиция» во всем мире связывается с главным ее звеном – судом по делам несовершеннолетних, что определяет понятие юстиции как правосудия.

Например, в уже упоминавшихся Пекинских правилах оригинальная английская версия – *Juvenile Justice* – в аутентичном русском тексте переведена как «правосудие в отношении несовершеннолетних»³.

В широком смысле толкования дается понятие ювенальной юстиции в научном исследовании коллектива Санкт-Петербургских ученых юристов под руководством Е.Г. Слуцкого: ювенальная юстиция – это совокупность правовых механизмов: медико-реабилитационных, а также иных процедур и программ, предназначенных для обеспечения наиболее полной защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних, а также лиц, ответственных за их воспитание, реализуемых системой государственных и негосударственных органов, учреждений и организаций⁴.

На наш взгляд данная формулировка претендует на пол-

³ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция. Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии. Учеб. пособие. – М.: Изд-во «Дело», 2001. С. 15.

⁴ См.: Ювенология и ювенальная политика в XXI веке. Опыт комплексного междисциплинарного исследования. Научные исследования / Под ред. Е.Г. Слуцкого. – СПб.: Знание, ИВЭСЭП, 2004, С. 666.

ный охват всех элементов или подсистем ювенальной юриспруденции; как наиболее широкого понятия, включающего в себя и ювенальное право, и ювенальную юстицию и ныне существующую, очень «живую» и относительно успешную действующую постсоветскую систему профилактики правонарушений, безнадзорности и беспризорности несовершеннолетних. То есть формулировка ультрасовременная есть, а сама ювенальная юстиция, находится в стадии становления и еще не получила своего законодательного закрепления. До настоящего времени пакет проектов законов: например, о внесении дополнений в Закон о судебной системе, в части создания ювенальных судов в России и другие, находится на рассмотрении в Государственной Думе РФ.

Выше уже были рассмотрены такие понятия, как ювенальная юриспруденция, ювенальное право, ювенальная юстиция (ювенальное правосудие) и их соотношение, поэтому нам необходимо вернуться к содержательной части нашей проблемы: ювенального правосудия (ювенальной юстиции).

Ювенальная юстиция призвана обеспечивать: справедливость любого правового решения в отношении детей; защиту прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних при разрешении гражданских, административных и уголовных дел, связанных как с воспитанием, так и с совершенными ими правонарушениями; обеспечение социализации личности детей в максимально благоприятных условиях жизни.

Принятие закона о ювенальной юстиции на наш взгляд

позволит: перевести решение многих проблем по защите прав и свобод и интересов детей с федерального на муниципальный уровень и тем самым обеспечить их более эффективное решение на индивидуальной основе; повысить ответственность муниципальных органов самоуправления за воспитание детей, организацию их отдыха и труда; освободить систему органов МВД РФ от исполнения несвойственных ей функций воспитательно-профилактической работы с детьми; максимально сократить применение карательных мер к несовершеннолетним правонарушителям; органам юстиции и образования постепенно сократить численность детей, находящихся в воспитательных учреждениях для несовершеннолетних правонарушителей; существенно сократить финансовые и иные затраты федерального бюджета на исправление и перевоспитание детей, находящихся в конфликте закона.

Возрождение российской ювенальной юстиции сопряжено с принятием целого пакета законопроектов, который включает 3 закона: 1 – поправку к закону «О судебной системе РФ», в части ведения ювенальных судов; 2 – проект закона «О ювенальных судах»; 3 – проект закона «Об основах системы ювенальной системы РФ».

О каком возрождении идет речь? Для ответа на этот вопрос необходимо совершить экскурс в историю вопроса.

Знание истории предмета исследования дает в руки ключ к раскрытию ее сущности и перспектив развития, без зна-

ния истории данного вопроса очень трудно почувствовать ее специфику: почему ювенальной юстиции не было и почему она возникла? И почему именно ювенальную юстицию считают прообразом юстиции будущего?

Историческое прошлое несовершеннолетних правонарушителей можно назвать жестким и несправедливым. Такая оценка касается несколько и по жизни человека – от античного мира и средневековья до середины XIX века. Меч правосудия был по отношению к несовершеннолетним карающим, об этом можно судить по содержанию некоторых историко-правовых источников и следующим моментам общего плана.⁵

– в юриспруденции тех времен не существовало правового понятия детства, как особо защищаемого периода жизни человека;

– как следствие этого, в правовых актах не обнаруживается юридических правил специальной защиты несовершеннолетних в суде, в тюрьмах, после освобождения из них. Можно предположить, что юристов древности, средневековья и «раннего капитализма» несовершеннолетние преступники как самостоятельная группа не интересовала;

– несовершеннолетние в своем правовом положении приравнивались к взрослым преступникам.

Ювенальная юстиция была создана впервые по Нацио-

⁵ См. Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: учеб, пособие. М.: Изд-во Дело». 2001. – С. 27

нальному правовому акту (США) в 1989 году (штат Иллинойс, Чикаго законом, касающимся несовершеннолетних). Первый же универсальный международно-правовой акт о защите детства – первая Декларация о защите прав детей – был принят Лигой Наций только в 1924 году.

Ученые-юристы находят свидетельства, что римское право и более поздние правовые акты средневековья и законодательства XVIII–XIX вв. содержали уже некоторые признаки защитной реакции общества для несовершеннолетних. При этом необходимо отметить, что судебная защита детей исторически возникла впервые в гражданском, а не в уголовном праве. Кроме этого, римское право оставило нам еще одно свидетельство защиты детей государством – это доктрина государства-отца, которая обвиняла государство – опекуном ребенка и т. д. Примеру США, создавших свой суд для несовершеннолетних (закон от 1 июля 1899, первый проект закона – 1891), последовали другие страны:

5. В Северной Америке – Канада – июль 1908 год (закон от 20 июля 1908).

6. В Европе:

- Ирландия – 1904 год (специальная сессия общего суда);
- Англия и Уэльс – август 1905 год (первый суд по делам несовершеннолетних); декабрь 1908 год (вступление в силу закона о детях от 21 декабря 1908, создавшего в стране автономную систему судов для несовершеннолетних);
- Германия, Франция, Австрия, Италия, Португалия и

т. д.; страны Африки, Азии, Австралия и Новой Зеландии.

– Россия. Первый суд по делам несовершеннолетних был открыт в Санкт-Петербурге 22 января 1910 года. Уже в 1917 году также суды действовали в Москве, в Харькове, Киеве, в Одессе, Либаве, Риге, Томске и Саратове.

В России функции судьи по делам несовершеннолетних осуществлял специальный мировой судья. К его компетенции относились дела о преступлениях несовершеннолетних, а также взрослых подстрекателей подростков. Вопросы гражданского и опекунского производства не относились к юрисдикции данного суда.

Данное значение создания указанных судов состояло в том, что они получили функцию изучения личности несовершеннолетних правонарушителей и причин их правонарушений; не менее важным было влияние вновь созданной ювенальной юстиции на уголовную политику государства в отношении несовершеннолетних.

Результаты деятельности судов были впечатляющи во всем мире и в России, в частности. В России в последнее пятилетие XIX века не наблюдалось роста числа осужденных несовершеннолетних. Рост (15 %) наблюдался по «тюремным» делам (взрослых осужденных 7 %) ⁶.

17 января 1918 года российская ювенальная юстиция была упразднена декретом Совнаркомом России и была созда-

⁶ См.: Люблинский П.И. Борьба с преступностью в детском и юношеском возрасте. М., 1923. С. 17–19.

на новая система, которая, по мнению ее учредителей, должна была стать более гуманной и более действенной в обращении с детьми подростками.

17 января 1918 года был издан декрет Советской власти «О комиссиях о несовершеннолетних», а 4 марта 1920 года «О суде над несовершеннолетними».

Первый декрет: отменил тюремное заключение несовершеннолетних и суды для несовершеннолетних. Комиссии о несовершеннолетних находились в ведении Наркомата общественного призрения (т. е. в данных комиссиях практически не было юристов. Подобная комиссия с другим названием и несколько видоизмененным статусом существует и по сей день в России, и возглавляет ее Министр Внутренних дел РФ (см. ФЗ № 120 1999 года «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних»). (Правительственная комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав).

В своей деятельности комиссии использовали Инструкцию о работе комиссий о несовершеннолетних от 30 июня 1920 года.

В феврале 1920 года был издан декрет Правительства «О суде над несовершеннолетними», который допускал передачу дел несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет в Народный суд, если комиссия о несовершеннолетних установила невозможность применить к ним медико-педагогические меры.

1922 год отмечен усилением карательной уголовной политики в отношении несовершеннолетних. Уголовный кодекс РСФСР (1922 г.) в ст. 18 установил общее правило: к несовершеннолетним в возрасте от 16 до 17 лет могли применяться те же виды уголовного наказания, что и к взрослым, вплоть до смертной казни.

Основные начала уголовного законодательства СССР и союзных республик (ст. 32) и УК РСФСР 1926 года исключили данное положение о смертной казни для несовершеннолетних, что нашло свое отражение и УК РСФСР 1960 г., и УК РФ 1996 г. (п. 2 ст. 59).

Все рассмотренные выше законодательные и правоприменительные акты определили карательную ориентацию правосудия в отношении несовершеннолетних на длительный период с 1935 до конца 50-х годов.

Они утратили силу в связи с принятием нового уголовного и уголовно-процессуального законодательства СССР и союзных республик в 1958–1960 годах и тенденция либерализации законодательства и гуманизации уголовного законодательства в отношении несовершеннолетних получила дальнейшее свое развитие в области назначения наказания и защиты прав и свобод детей и подростков (УК РСФСР 1960 года).

Однако следует отметить, что УК РФ 1996 года несколько утратил элементы гуманизма в отношении несовершеннолетних: это отказ от института отсрочки исполнения при-

говора, что автоматически усиливает репрессивность в отношении несовершеннолетних, которым ранее такая отсрочка нередко предоставлялась судами (в 90-е годы минувшего века – 17–18 % от числа всех осужденных, 40–49 % – от числа осужденных несовершеннолетних)⁷. Но как положительную тенденцию необходимо отметить, что произошло и некоторое усиление репрессий в отношении взрослых, нарушающих права и свободы несовершеннолетних, их здоровье, честь и достоинство. Это новелла, привнесенная в УК РФ (ст. 131 «Изнасилование», ст. 134), где серьезно увеличены санкции в отношении так называемых педофилов. Общество развивается, развиваются правовые институты и это отрадно осознавать.

⁷ См.: Гилинский Я. Уголовная политика Российской Федерации // www.yupro.ru

2. Ювенальный суд – центральное звено ювенальной юстиции

Этот суд в теории и практике ювенальной юстиции принято называть уникальной судебной юрисдикцией, и свое наименование он вполне заслуживает по ряду соображений.

Суд для несовершеннолетних сконцентрировал в своей деятельности те признаки, которые были задуманы как противоположность общему (общеуголовному, общегражданскому) суду. Реализация специфических принципов ювенальной юстиции общим судом по меньшей мере затруднительна, а фактически невозможна. Потому и возникла необходимость в ювенальной юстиции с уникальным «детским» судом, действующим автономно от общего правосудия.

История ювенальной юстиции внесла свои коррективы в традиционное представление о бесспорных преимуществах автономного правосудия для несовершеннолетних. В мире существуют варианты судов по делам несовершеннолетних – коллегии, составы судов, рассматривающие дела несовершеннолетних и действующие не автономно, а как часть общих судов.

И все же даже с учетом исторических изменений можно говорить об автономности суда для несовершеннолетних, которая создается комплексом правовых норм (материальных и процессуальных), позволяющих этому суду двигать-

ся в «автономном режиме». Значительная часть этих норм применяется только в правосудии для несовершеннолетних.

Суд по делам несовершеннолетних включен в концепцию ювенальной юстиции в связи с тем, что он реализует специфические принципы этой ветви юстиции, а также потому, что сам как особая судебная юрисдикция дополняет ее специфику.

О каких специфических признаках суда по делам несовершеннолетних идет речь?

– во всех странах, где такой суд существует, он в начальной стадии рассмотрения дела выступает как магистр (мировой судья) и действует единолично;

– особые требования предъявляются к образованию, профессии и жизненному опыту судьи: он необязательно должен быть юристом, но предпочтительно психологом, педагогом, врачом;

– там, где в системе правосудия есть суд присяжных по делам несовершеннолетних, такие же требования предъявляются и к присяжным. Имеются специальные правила составления списков присяжных и их отбора;

– суд по делам несовершеннолетних осуществляет правосудие, используя имеющиеся в его распоряжении вспомогательные неюридические службы;

– правосудие в судах для несовершеннолетних реализуется по специфической судебной процедуре, в центре которой находятся несовершеннолетний и судья;

– суд по делам несовершеннолетних развивается сейчас как суд комплексной, смешанной юрисдикции. Примером могут служить опекунские суды в Австрии, которые правомочны рассматривать и решать в одном деле правонарушение, совершаемое подростком, и вопросы гражданско-правовой защиты этого подростка. Выше уже было сказано о трансформации судов по делам несовершеннолетних в семейные суды⁸;

– суд по делам несовершеннолетних имеет специфику персональной и предметной подсудности. В первом случае речь идет о следующих вариантах: рассмотрение только дел самих несовершеннолетних; рассмотрение дел и взрослых соучастников; передача дел в общие суды. Во втором случае спецификой является рассмотрение судами для несовершеннолетних деяний, которые считаются правонарушениями только в случаях совершения их несовершеннолетними (так называемые статусные преступления).

Судебная власть и ювенальная юстиция. Первый суд по делам несовершеннолетних (чикагский) и появившиеся вслед за ним в начале XX в. суды в других странах, прежде всего европейских, были необычны именно своей несогласованностью с философией права, с традиционным юридическим мышлением. Как видно из изложенного, ювенальная юстиция сразу получила неповторимую специфику, вызвав-

⁸ См.: Мельникова Э.Б., Ветрова Г.Н. Российская модель ювенальной юстиции (теоретическая концепция) // Правозащитник. 1996. № 1. С. 22–41.

шую неприязнь многими юристами тех времен, а в США даже ее временный запрет Верховным судом.

Естественным будет обратиться в рамках нашей темы к доктрине, в которую первоначально не вписался суд для несовершеннолетних и вся ювенальная юстиция.

Доктрина, о которой пойдет речь, была сформулирована французским просветителем, философом и правоведом Шарлем-Луи Монтескье. В своем трактате «О духе законов» (1748) он создал и обосновал принцип (теорию) разделения властей. Монтескье считал, что в государстве существуют три ветви власти: законодательная, исполнительная и судебная. Каждая ветвь власти независима и имеет самостоятельные функции, однако они взаимоуравновешиваемые. Этим, согласно доктрине разделения властей, достигается высокая эффективность деятельности государства. Не останавливаясь на других вопросах многопланового трактата «О духе законов», обратимся к функции судебной власти. Она определена как правосудие, т. е. суд по праву, судопроизводство по установленной в законах процедуре (Ш. Монтескье был представителем страны статутного права – Франции).

Судебная власть осуществляется в условиях и по правилам, предусмотренным в законах, отличающих судебную деятельность от других видов государственной деятельности. Речь идет об отличии судебной власти от власти законодательной и исполнительной. Однако для реализации правосу-

дия правила функционирования звеньев судебной системы одинаковые. Реализуется судебная власть в судебном разбирательстве, по процессуальным правилам, строго регламентированным в процессуальном законе. В зависимости от того, что является предметом судебного разбирательства, различаются разные виды судебного разбирательства: конституционное, гражданское, административное, уголовное.

Что касается ювенальной юстиции, то при реализации ею функций судебной власти приоритет суда для несовершеннолетних в судебном процессе выражен даже более ясно, чем в суде общей юрисдикции, поскольку в суде для несовершеннолетних центральными действующими фигурами на протяжении всего судебного процесса являются судья и несовершеннолетний. Максимальная индивидуализации процесса в суде для несовершеннолетних делает роль судебной власти более конкретной и рельефной в отношении как конкретного несовершеннолетнего, так и общества в целом.

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

В противоречие с принципами правосудия вошла и неформальная процедура судебного разбирательства в «детском» суде.

Понятие правосудия, закрепление функции правосудия только за судом, его приоритетные полномочия в окончательном решении вопросов уголовной ответственности и наказания, разрешении гражданско-правового спора давно стали неотъемлемой частью национальных законодательств. В конституциях многих стран за судом закрепляется в целом функция судебной власти. В числе этих стран современная Россия. В Конституцию РФ включена гл. 7 «Судебная власть». Согласно п. 1 ст. 118 Конституции РФ «правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом».

Такое название глава, посвященная правосудию, в российской Конституции получила впервые. Это обстоятельство стоит признать знаменательным. Ведь разделение властей, приоритет суда в осуществлении правосудия – это принцип правового государства, которое общество и юристы нашей страны, можно надеяться, построят. Реформа права и правосудия в России происходит уже достаточно длительное время (с 1991 г.). Следует учитывать, что при всех трудностях и препятствиях определенный позитивный потенциал все же накоплен. Приоритет суда должен получить адекватное отражение и в новом российском законодательстве о ювенальной юстиции. А предпосылки для этого уже есть: принят Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», в стадии подготовки проект «Основ законодательства о ювенальной юстиции в Российской Федерации».

Судебная власть реализуется судами разных юрисдикций, судами разных уровней. Очевидно, что участницей реализации судебной власти является и ювенальная юстиция, а более конкретно – суд по делам несовершеннолетних.

Изначально в суде для несовершеннолетних не предусматривались строгая судебная процедура и все ее торжественные ритуальные атрибуты, формирующие у участников процесса и публики чувство почтения к суду и веру в его могущество. Принцип конфиденциальности судебного процесса по делам несовершеннолетних «отсекал» от ювенальной юстиции журналистов, аудиторию любителей посмотреть «судебный спектакль». Поэтому ювенальная юстиция не отражает в полной мере традиционную процессуальную природу правосудия и внешние, видимые всем ее проявления. Можно сказать, что ювенальная юстиция как бы потеряла некоторые атрибуты судебной власти, став пространством индивидуального общения судьи и обвиняемого. Однако это не свидетельствует о том, что ювенальной юстиции не были приданы функции судебной власти. Просто они проявляются в своеобразной форме, приспособленной для специфического субъекта прав – несовершеннолетнего.

И еще. Все специфические условия осуществления функций судебной власти, доверенных законом ювенальной юстиции, относятся только к тем странам, где в судебную систему включен и действует суд по делам несовершеннолетних. Россия пока остается одной из немногих стран, где ювенальной

юстиции нет, а потому и не возникает присущая ей специфика реализации судебной власти. Однако и в других странах действующая ювенальная юстиция основательно изменила свою процессуальную природу, приблизившись по ряду признаков (например, процедуры) к общим судам.

Ювенальная юстиция и гражданское общество. Понятие гражданского общества появилось в российской правовой науке и практике относительно недавно, хотя в российской социологии оно применялось, когда речь шла об объединении групп населения, о политической и социальной активности общественности. Не останавливаясь подробно на понятии гражданского общества его роли в современных условиях общественной жизни, обратимся к его воздействию на функционирование ювенальной юстиции. Можно сказать, что гражданское общество в современных условиях является частью действующей ювенальной юстиции.

Очевидно, что при такой постановке вопроса требуется заранее оговорить, какие признаки гражданского общества могут быть внесены в концепцию ювенальной юстиции. Речь идет о следующих признаках:

- массовый интерес населения к вопросам о детях и подростках групп риска (т. е. находящихся в условиях жизни и воспитания, неблагоприятных для жизни и нормального развития, требующих в этой связи помощи и защиты со стороны общества и государства);
- проявление населением чувства гражданской ответ-

ственности за указанную ситуацию и активное стремление принять участие в преодолении опасного состояния, в котором оказались дети, в спасении их жизни и здоровья;

– подобное же отношение к вовлечению детей и подростков в совершение преступлений и иных противоправных поступков;

– создание в рамках гражданской общества его представителями различных общественных объединений, в уставы которых включена деятельность по защите детей и подростков от неблагоприятных условий жизни (например, экологической, нравственной направленности), имеющих цели помощи в образовании, эстетическом, физическом, социальном воспитании детей и подростков;

– предусмотренная в законах деятельность объединений гражданского общества, а также отдельных граждан по предупреждению (профилактике) правонарушений, преступлений несовершеннолетних, оказанию помощи суду в рамках закона и выполнению поручений суда при осуществлении правосудия по делам несовершеннолетних.

Как видно из приведенного перечня, первые три признака нравственно-этического содержания, четвертый имеет нравственный импульс, но правовое содержание, последний целиком правовой, определяемый законами и формулирующий юридические обязанности представителей гражданского общества в сфере ювенальной юстиции. Именно он должен найти отражение в концепции ювенальной юстиции в

качестве составного элемента (компонента).

Так сложилось, что один и тот же признак ювенальной юстиции, возникший в связи с широким участием в ее деятельности неюристов, отразил специфику реализации ею функций судебной власти и взаимосвязь с гражданским обществом. Что касается гражданского общества, то его активное участие в осуществлении ювенальной юстицией своих функций юридической защиты прав несовершеннолетних и правосудия по делам несовершеннолетних всегда оказывало и оказывает серьезное влияние как на эффективность реализации этой двуединой задачи, так и на изменения форм и методов деятельности судов по делам несовершеннолетних.

Далее мы рассмотрим эволюцию специфического участия представителей гражданского общества в функционировании ювенальной юстиции. Формы этого участия были разные – от идиллических (альянс с только что родившимся «детским» судом) до агрессивно-захватнических (периоды требований замены суда для несовершеннолетних альтернативным административным органом и даже «общественным правосудием»).

Исторически сложилось несколько форм участия населения в деятельности судов по делам несовершеннолетних. Некоторые из них восходят к периоду, предшествовавшему созданию «детских» судов.

Фактически община (территориальный вариант гражданского общества) находилась рядом с «детским» судом с мо-

мента его создания, поскольку судебный округ территориально мог полностью или частично с ней совпадать. И первые обращения судей по делам несовершеннолетних, первые поручения представителям населения адресовались судом общине.

В первую очередь необходимо сказать о роли церкви покровительстве детям-сиротам и детям-правонарушителям. Выработанные церковью специальные формы устройства и воспитания таких детей пережили не одно столетие, а с начала деятельности судов для несовершеннолетних активно использовались последними путем соответствующего обращения к церковной общине, монастырям и т. д.

Особенно сильна роль церкви и религии в целом в рамках католицизма. Речь идет о таких странах, как Испания, Италия, Португалия, Польша, Нидерланды.

Есть упоминание о том, что в Испании еще в XIV в. были церковные функционеры, которых называли «отцами и судьями сирот». Испанский король Павел IV Арагонский законодательно закрепил эту традицию, создав в 1337 г. в г. Валенсии магистратуру «отца сирот». В его компетенцию вошли опека, попечительство, устройство детей. Католическая церковь в Испании с давних времен создавала приюты и брала на себя функции ресоциализации подростков-правонарушителей.

Италия была первой европейской страной, где церковь инициировала создание специального пенитенциарно-

го учреждения для несовершеннолетних правонарушителей. Папа Клемент XI создал в Риме исправительный дом Сен-Мишель, определив своим указом контингент подростков, помещаемых в этот дом, и условия их содержания⁹.

Католическая религия способствовала и некоторым довольно радикальным законодательным новеллам, направленным на судебную защиту прав несовершеннолетних (например, нормы Гражданского кодекса Португалии, включенные в него в 1867 г. и касающиеся создания специальной юрисдикции суда для несовершеннолетних, правда, не вступившие в действие).

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

⁹ Veillard-Cybulski H. La protection judiciaire de la jeunesse dans le monde. Bruxelles. 1965. P. 65.

шее в 1871 г. «Общество сельского хозяйства и ремесел». Это общество построило в 1876 г. исправительный дом для подростков-правонарушителей, который по замыслу создателей, должен был стать подобием семьи для этих детей).

Оригинальный вариант участия церкви в реализации правосудия дала дореволюционная Россия. Согласно Уложению о наказаниях уголовных и исправительных дети и подростки в возрасте от 10 до 18 лет, совершившие преступления «без разумения», могли быть отданы «для исправления» в монастыри их вероисповедания, если в них не запрещалось проживание посторонних лиц.

После создания первых судов для несовершеннолетних (в США – в самом конце XIX в., а в других странах – уже в XX в.) община как территориальная структура гражданского общества оказывала помощь первым «детским» судам и независимо от влияния на них церкви. Здесь стоит подчеркнуть, что эта органическая связь ювенальной юстиции и населения судебного округа тоже была отнесена «классической» юриспруденцией к нонсенсу. Нельзя забывать, что для правосудия тех времен характерна лишь одна форма участия населения в правосудии – в виде жюри присяжных. Пришлось отстаивать право ювенальной юстиции на участие в ее деятельности «непрофессионального элемента». В наше время ювенальная юстиция пережила массовое вторжение широких слоев населения в свою деятельность, причем не только в СССР, где участие общественности в борьбе с преступ-

ностью в 60-е гг. было провозглашено одним из принципов уголовного процесса, но и во многих странах Запада, где возникала «спасительная юстиция», которую некоторые скептики называли «дикой», так как термин «justice sauvage» может быть переведен и как «спасительная», и как «дикая». Это был один из вариантов так называемого общественного правосудия, которое было недопустимо и с точки зрения права, и с точки зрения реальных возможностей осуществить это правосудие без участия суда. История ювенальной юстиции свидетельствует о стойкости приоритета суда в осуществлении правосудия и вспомогательной функции в нем представителей гражданского общества. Россия должна будет, видимо, определить свою позицию в этой области.

3. Модели ювенальной юстиции

Для уяснения сути данного вопроса, следует иметь в виду, что ювенальная юстиция – это один из многих правовых институтов, базирующихся на несовершеннолетии. Все вышеперечисленное дает основание обосновать концепцию ювенальной юстиции.

Концепция ювенальной юстиции включает исходные понятия (компоненты):

- несовершеннолетние как правовая база ювенальной юстиции;
- юстиция – общее лингвистическое и социально-правовое понятие;
- ювенальная юстиция как специфическая система юстиции;
- суд по делам несовершеннолетних как центральное звено ювенальной юстиции;
- специфические принципы ювенальной юстиции;
- судебная власть и ювенальная юстиция;
- гражданское общество и ювенальная юстиция.

Специфическими принципами ювенальной юстиции являются следующие:

- преимущественно охранительная ориентация ювенальной юстиции. Несмотря на то, что ювенальная юстиция действует как уголовное правосудие (это уголовное преследова-

ние, обвинение, осуждение, наказание), правовая база ее все же выдвигает на первый план охранительную функцию. И эта правоохранительная функция с развитием ювенального правосудия все больше укрепляется;

– социальный охранительный правовой режим выражается в различных формах: прямой протекционизм (например, уменьшение, только по факту несовершеннолетия, на определенную часть размера наказания в статье УК); дополнительная правовая защита отдельных групп несовершеннолетних (например, обязательное участие педагога в допросе несовершеннолетнего свидетеля, не достигшего возраста 14 лет); провозглашение преимущественного применения к несовершеннолетнему принудительных мер воспитательно-го воздействия, а не наказания;

– социальная насыщенность ювенальной юстиции. Суть этого принципа – в широком использовании в судебном процессе по делам несовершеннолетних неюридических специальных знаний («непрофессиональный элемент»), в акценте на изучение социальных условий жизни несовершеннолетних, представших перед судом, социально-психологических признаков их личности;

– максимальная индивидуализация судебного процесса в рамках ювенальной юстиции (неформальный характер судопроизводства, максимально учитывается личность несовершеннолетних).

Суд для несовершеннолетних сконцентрирован в своей

деятельности, которая была задумана как противоположность общему (общеуголовному, общегражданскому) суду.

Суд по делам несовершеннолетних – это центральное звено действующей ювенальной юстиции. Реализация специфических принципов ювенальной юстиции общим судом крайне затруднительна, а иногда и невозможна. Поэтому мировая практика пошла по принципу разделения труда, по принципу специализации, автономизации правосудия (коллегии, составы суда, рассматривающие только дела несовершеннолетних; действующие не автономно, а как часть общих судов).

Необходимо не забывать о том, что судебная система России с 1993 года кроме функции правосудия согласно Конституции РФ, выполняет еще одну функцию: осуществляет судебную власть (является ветвью власти государства наряду с законодательной и исполнительной).

Судебная власть осуществляется в условиях и по правилам, предусмотренным в законах, отличающих судебную деятельность от других видов деятельности. Реализуется судебная власть в судебном разбирательстве, по процессуальным законам. Как известно – различаются несколько видов судебного разбирательства: конституционное, гражданское, административное и уголовное.

Необходимо отметить, что при реализации функций ювенальной юстиции приоритет суда для несовершеннолетних выражен даже более ясно, чем в суде общей юрисдикции, по-

скольку в суде для несовершеннолетних центральными действующими фигурами являются судья и несовершеннолетний.

Только судопроизводство по делам несовершеннолетних позволяет правильно оценить единство и различия ювенальной юстиции, когда речь идет о ее моделях, видах судов по делам несовершеннолетних.

Суды, как отмечает Э.Б. Мельникова, в большей или меньшей степени тяготеют к двум основным моделям – англосаксонской и континентальной. Они соответствуют правовым системам, возникшим за долго до появления ювенальной юстиции. Существует органическая связь правосудия, она определяется их единством в рамках одной и той же правовой, а значит, и судебной системы.

В настоящее время континентальный суд для несовершеннолетних существенно отличается от суда англосаксонского. Необходимо напомнить, что к континентальной романо-германской правовой семье относятся: Германия, Франция, Италия, Испания, Турция, Япония, большинство стран Латинской Америки, Россия и другие. К англосаксонской – Англия, США, Новая Зеландия, Канада, Австралия, Индия, бывшие колонии Британской империи.¹⁰

Основное различие данных систем заключается в том, что базой континентальной системы является римское пра-

¹⁰ См.: Демин А.В. Теория государства и права. Курс лекций. – М.: Инфра-М, 2002. С. 178.

во, где особо значима правовая норма (статут) как регулятор общественных отношений и функционирования судебной системы. Поэтому континентальную систему еще называют статутной. Что касается англосаксонской правовой системы, то она исторически основывается на общем праве и судебном прецеденте и называется прецедентной¹¹.

Эти различия особенно заметны в судопроизводстве ювенальных судов, где диктат судебного решения по аналогии очевиден именно в судах англосаксонской системы. Все, что было выше сказано о неформальной судебной процедуре в «детском суде», относится более всего к англосаксонскому варианту. В континентальном суде гораздо больше попыток урегулировать судебный процесс.

Наиболее яркие классические модели ювенальных судов представлены американской и французской сторонами.

Подсудность суда для несовершеннолетних. Как известно, подсудность дела любому суду может быть предметной и персональной. Предметная касается преступлений, которые могут стать предметом рассмотрения в суде; персональная – тех, кто может быть судим и осужден. В обоих случаях решается вопрос о компетенции суда для несовершеннолетних.

В Англии ювенальные суды рассматривают все преступления, относящиеся к разряду тяжких, кроме убийств, а также мелкие правонарушения: бродяжничество, нарушения школьного закона, побеги из дома, азартные игры и т. п.

¹¹ См.: Малько А.В. Теория государства и права: учеб. М.: 2000. С. 200.

Французским уголовным правом принята следующая классификация правонарушений: простое нарушение, проступок, преступление, которым соответствуют и три вида судов для несовершеннолетних. Кроме того, учитывается признак персональной подсудности: достижение или недостижение возраста 16 лет. Суды присяжных рассматривают только дела шестнадцатилетних.

Предметная подсудность ювенального суда, особенно в американских и английских, очень расплывчата и неопределенна, что вызывает критику со стороны юристов и от населения.

Особенности судебной процедуры в суде по делам несовершеннолетних.

Американский уголовный процесс по делам несовершеннолетних прост и оперативен. Главное в нем обсуждение правонарушения и назначение наказания за него. Конечно, такой процесс достигает своей цели – воздействия на правонарушителя. Но быстрота судебного процесса имеет и свою негативную сторону: это неполнота расследования, пробелы в доказательствах, реальная возможность нарушения прав человека, сомнения относительно источников получения доказательств¹².

Судебная процедура в суде для несовершеннолетних, если абстрагироваться от ряда особенностей англосаксонского

¹² Бакаев А.А. Система профилактики правонарушений несовершеннолетних: учеб. пособие. – М.: Логос. С. 169.

и континентального его вариантов, включает следующие три стадии:

- вызов к судье, его беседа с несовершеннолетним, принятие судьей решения относительно дальнейшего движения дела или его прекращения и освобождения подростка от судебной или несудебной процедуры;
- собственно судебное разбирательство ведется единоличным судьей или коллегией судей; вынесение приговора;
- исполнение приговора, где роль суда заключается в осуществлении судебного надзора (в этой стадии также сохраняется руководящая роль суда, его активность).

Все стадии судебного процесса в «детском» суде социально ориентированы, в них всегда активно действуют работники службы пробации, широко используются различные методы изучения личности несовершеннолетнего.

Однако решение о судебном или несудебном рассмотрении дела, об аресте или об его освобождении от ареста решается только судьей. Именно судья по делам несовершеннолетнего и его «команда» (социальные работники) осуществляют первоначальные судебные действия, а также контроль за теми подростками, которых суд уже направил в распоряжение различных социальных служб, где они могут быть включены в программы обращения с ними.

Характерные для американского (и английского) суда для несовершеннолетних является процедура передачи дела несовершеннолетнего в общий суд или на дальнейшее рас-

смотрение в суде несовершеннолетних.

Типичный вариант модели континентального правосудия несовершеннолетних – французский суд. Судебный ювенальный процесс имеет три стадии, отражающие соответствующую компетенцию юрисдикций по делам несовершеннолетних: судьи для детей, трибунала по делам несовершеннолетних и суда присяжных по делам несовершеннолетних. Ювенальной юрисдикции принадлежат все дела несовершеннолетних без изъятий, в том числе и их дела в соучастии со взрослыми.

Обычно судебная процедура в ювенальных судах во Франции рассматривается применительно к указанным выше их видам.

Французский судья для детей – это магистрат суда большой инстанции, назначаемый на эту должность на три года с возможностью возобновления срока.

Каким же образом может решить судьбу несовершеннолетнего правонарушителя судья для детей? Он может освободить подростка от уголовного преследования и меры воздействия за правонарушение, может сделать ему выговор, принять в отношении него «меры безопасности» (охрана, надзор, наблюдение), но не может применить к нему уголовное наказание, т. к. это является компетенцией следственного судьи.

Для французского уголовного процесса по делам несовершеннолетних характерна активная роль в нем прокурора.

Деятельность его осуществляется в рамках трибунала по делам несовершеннолетних и суда присяжных по делам несовершеннолетних.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.