Марина Елена Александровна. Тактика защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.12 / Марина Елена Александровна;[Место защиты: ФГКОУВО Ростовский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации], 2017.- 221 с.

**Содержание к диссертации**

Введение

**ГЛАВА 1 Общие положения тактики защиты от обвинения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 20**

1 Понятие и значение тактики защиты по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 20

2 Понятие, значение тактического приема, оптимальность его выбора и применения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 31

3 Системный подход к тактическим приемам, применяемым в процессе защиты несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого .51

**ГЛАВА 2 Стратегические основы тактики защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 69**

1 Понятие и принципы стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого .69

2 Факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого 82

3 Виды стратегии защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 93

**ГЛАВА 3 Реализация тактики защиты от обвинения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних 106**

1 Влияние личности несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого на выбор тактических приемов защитником .106

2 Допустимость тактических приемов в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, применяемых в процессе защиты 118

3 Реализация тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого .136

4 Особенности реализации тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего, отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством

Заключение 173

Список использованной литературы 177

Список иллюстративного материала

* [Понятие, значение тактического приема, оптимальность его выбора и применения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних](http://www.dslib.net/finans-pravo/taktika-zawity-v-dosudebnom-proizvodstve-po-ugolovnym-delam-v-otnoshenii.html#7673511)
* [Факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого](http://www.dslib.net/finans-pravo/taktika-zawity-v-dosudebnom-proizvodstve-po-ugolovnym-delam-v-otnoshenii.html#7673512)
* [Допустимость тактических приемов в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, применяемых в процессе защиты](http://www.dslib.net/finans-pravo/taktika-zawity-v-dosudebnom-proizvodstve-po-ugolovnym-delam-v-otnoshenii.html#7673513)
* [Особенности реализации тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего, отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством](http://www.dslib.net/finans-pravo/taktika-zawity-v-dosudebnom-proizvodstve-po-ugolovnym-delam-v-otnoshenii.html#7673514)

**Введение к работе**

**Актуальность** **темы** **исследования.** Конституционные положения,

общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации о защите прав и свобод граждан касаются всех наук правового цикла, включая науку криминалистику. Исследования проблем тактики защиты по уголовным делам актуальны как для органов, проводящих расследование по уголовному делу, так и для лиц, осуществляющих защиту на профессиональной основе.

Современное состояние борьбы со всеми видами преступности потребовало от  
ученых-криминалистов расширения предмета исследования криминалистической  
тактики, поскольку ведущая роль в процессе по уголовному делу стала принадлежать  
не только органам предварительного расследования и прокурору; в уголовном  
судопроизводстве появилась сторона защиты, которая получила законное право  
собирать доказательства. Хотя цель применения тактических приемов следователя и  
защитника разная, поскольку обвинительная и защитительная деятельность не  
совпадают по содержанию, в то же время, сущность тактических приемов основана на  
одинаковых логических, психологических, этических, педагогических,

математических и других отраслях знаний.

Изученные нами диссертационные работы последних лет показывают, что исследователи поддерживают мнение о единстве криминалистической тактики, как для стороны обвинения, так и защиты. О.Я. Баев считает, что нет криминалистики обвинения и защиты как самостоятельных научных дисциплин и наука криминалистика едина, как и закономерности, ею изучаемые1. В специальной литературе больше всего внимания уделяется тем тактическим приемам, которые производятся следователем в процессе расследования уголовных дел в отношении несовершеннолетних направленных на выполнение функции обвинения. Поэтому разработка арсенала тактических приемов защиты в отношении несовершеннолетнего, является не менее важной для науки криминалистики.

Президент России В.В. Путин в своем выступлении в 2015 году отметил, что число преступлений, совершенных несовершеннолетними либо при участии

1 Баев О.Я. Криминалистическая адвокатология как подсистема науки криминалистики // Профессиональная деятельность адвоката как объект криминалистического исследования. Екатеринбург: Чароид, 2002. С. 17.

несовершеннолетних, с каждым годом растет. За 2015 год такой прирост составил 3,8 %2. По данным Министерства внутренних дел РФ, с января по декабрь 2016 г. каждое двадцатое второе преступление совершено несовершеннолетними или при их участии3.

Поскольку досудебное производство по уголовному делу включает в себя производство определенных следственных и иных процессуальных действий, направленных на собирание и исследование доказательств по делу, защитник имеет право принимать в них участие наряду со своим подзащитным.

Участие защитника по уголовному делу требует определенной подготовки, которая имеет значение для обеспечения эффективности защиты. Здесь нужно учитывать все составляющие: принципы построения защиты, факторы, влияющие на её построение и те виды стратегии, которые защитник может применить в производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетнего.

Выбор и применение тактических приемов не может не зависеть от личности несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого и сами тактические приемы, применяемые к нему защитником в стадии досудебного производства, могут быть подразделены на три группы в зависимости от возраста, наличия отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и наличия психического расстройства. Если защитник учел особенности личности несовершеннолетнего, правильно избрал стратегию и тактику защиты, то их реализация даст те результаты, на которые он рассчитывает, т.е. максимальное благоприятствование исхода уголовного дела в отношении несовершеннолетнего.

Изложенное обусловливает актуальность темы диссертационного исследования и ее выбор диссертантом.

**Степень разработанности темы исследования.**Теоретические и практические аспекты понятия тактических приемов, их классификация, ситуационность реализации в процессе расследования преступления, представлены в работах: Л.Е. Ароцкера, Р.С. Белкина, И.Е. Быховского, А.В. Варданяна, А.Н. Васильева, Т.С. Волчецкой, В.К. Гавло, А.Ю. Головина, И.Ф. Герасимова, А.В. Дулова, Г.Г. Зуйкова, Е.П. Ищенко,

2Выступление Президента России Владимира Владимировича Путина на ежегодном расширенном заседании коллегии Министерства внутренних дел РФ. [Электронный ресурс] // Режим доступа: putin-today.ruarchives/9305.

3 Состояние преступности в Российской Федерации за январь-декабрь 2016 года. [Электронный ресурс] // Режим доступа: .

Л.Л. Каневского, А.С. Князькова, И.М. Комарова, В.И., Комисарова, С.И. Коновалова, И.М. Лузгина, В.Г. Лукашевича, М.П. Малютина, Е.О. Москвина, В.А. Образцова, Н.И. Порубова, А.Р. Ратинова, Н.А. Селиванова, А.Б. Соловьева, С.Ю. Цветкова, М.П. Шаламова, В.Ю. Шепитько, Н.П. Яблокова, Н.А. Якубовича и др.

Большой пласт исследовательских работ посвящен тактике участия  
профессионального защитника при производстве отдельных следственных действий, а  
также криминалистическим основам деятельности адвоката-защитника по сбору и  
исследованию доказательств. К ним относятся работы: О.Я. Баева, М.О. Баева,  
А.Д. Бойкова, Т.В. Варфоломеевой, Г.А. Воробьева, И.А. Зайцевой, Л.А. Зашляпина,  
В.Д. Зеленского, Д.С. Игнатова, Л.Д. Кокорева, В.В. Конина, Н.В. Красновой,

А.М. Ларина, О.В. Левченко, И.А. Либуса, А.П. Лобанова, Е.Ю. Львовой,

И.Д. Перлова, И.Л. Петрухина, А.Х. Поляка, А.Л. Ривлина, Г.П. Саркисянц,

Е.Б. Смагоринской, Ю.И. Стецовского, В.А. Стремовского, М.С. Строговича,

М.А. Чельцова, М.П. Шаламова, и др.

Проблемы, связанные с тактикой допроса несовершеннолетних подозреваемых,  
обвиняемых, подвергались исследованию в трудах отечественных криминалистов:  
Ф.В. Глазырина, А.И. Долговой, Г.Г. Доспулова, А.В. Дулова, А.А. Закатова,

Г.Л. Зорина, Л.Л. Каневского, Л.М. Карнеевой, B.C. Комаркова, И.А. Макаренко,

Г.М. Миньковского, Н.И. Порубова, А.Р. Ратинова, Н.Ш. Сафина, А.Б. Соловьева, В.С. Удовиченко, С.А. Шейфера и др.

Исследования личности несовершеннолетнего, имеющие криминалистическое  
значение, проводили такие ученые как: Р.М. Абызов, Ю.М. Антонян, Ф.В. Глазырин,  
В.В. Гульдан, Г.И. Забрянский, Г.Г. Зуйков, М.Г. Коршик, А.С. Кривошеев,

Э.Б. Мельникова, А.Б. Сергеев, Г.Г. Степичев, П.П. Цветков, О.М. Шаганова и другие.

Отдельные вопросы темы диссертационного исследования, касающиеся  
использования специальных знаний в областях психологии, психиатрии и педагогики,  
были рассмотрены с учетом трудов: А.И. Выготского, В.Т. Долговой,

Л.С. Кондрашенко, В.Н. Машкова, Ю.Б. Можгинского, Д.И. Озерецкого,

Н.И. Ситковской, В.И. Слободчикова, О.Д. Фельдштейна, Т. Шибутани и др.

Некоторые проблемы, рассматриваемые в данном квалификационном исследовании, остались до настоящего времени полностью не изученными. Тем не менее, их разрешение имеет значение для собирания и исследования доказательств в

стадии досудебного производства с учетом выбора и применения тактических приемов защитником по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.

По приближенной к исследуемой тематике были защищены следующие  
диссертации: И.А. Макаренко **«**Система тактических приемов допроса

несовершеннолетнего обвиняемого с учетом следственных ситуаций и

психологических свойств допрашиваемого» (1998 г.), М.О. Баева «Тактика  
профессиональной защиты от обвинения в уголовном процессе России» (1998 г.),  
М.А. Дереберга **«**Особенности тактики производства следственных действий с  
участием защитника» (2001 г.), Н.В. Красновой **«**Тактические особенности

производства следственных действий с участием защитника» (2002 г.),

Ю.П. Михальчук «Допрос несовершеннолетнего обвиняемого на предварительном  
следствии» (2005 г.), А.Н. Шашковой **«**Актуальные проблемы расследования  
преступлений с участием защитника» (2006 г.), Е.В. Стрельцовой **«**Тактические и  
психологические основы допроса несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых»  
(2007 г.), А.А. Сиразутдиновой **«**Процессуальные, тактические и психологические  
аспекты участия защитника в предварительном расследовании» (2008 г.),

Н.Б. Вахмяниной **«**Предупреждение и разрешение конфликтных ситуаций в процессе расследования преступлений несовершеннолетних» (2009 г.), О.В. Полстовалова **«**Процессуальные, нравственные и психологические проблемы криминалистической тактики на современном этапе» (2009 г.), Н.А. Курмаевой **«**Использование специальных и психологических знаний в уголовном судопроизводстве по делам с участием несовершеннолетних» (2010 г.), С.С. Маевского **«**Тактика проведения отдельных следственных действий с участием защитника с учетом складывающихся следственных ситуаций» (2010 г.).

Давая высокую оценку названным диссертационным работам и выводам, которые в них сделаны, отметим, что они не содержат комплексного исследования проблем тактики защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних с учетом их категорий в зависимости от физиологических и психологических особенностей личности несовершеннолетнего.

**Цели** **диссертационного** **исследования.** Целями диссертационного

исследования являются тактические особенности защитительной деятельности, разработка актуальных стратегий защиты по уголовным делам в отношении несовершеннолетних с учетом их личности и психического состояния.

В связи с указанными целями, **задачами** исследования являются:

определение понятия и значение тактики защиты по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;

исследование понятия, значения тактического приема, оптимальности его выбора и применения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;

определение системного подхода к тактическим приемам, применяемым в процессе защиты несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого;

- исследование понятия и принципов стратегии защиты в отношении  
несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого;

выявление факторов, влияющих на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого;

разработка видов стратегии защиты в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних;

анализ и исследование влияния личности несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого на выбор тактических приемов защитником;

исследование допустимость тактических приемов в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, применяемых в процессе защиты;

выработка рекомендаций защитнику по реализации тактических приемов, применяемых при производстве допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого;

выявление специфических особенностей реализации тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего, отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством.

**Объектом исследования** является деятельность защитника в стадии досудебного производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, направленная на определение стратегии защитительной деятельности, выбор и применение тактических приемов в зависимости от возрастных особенностей несовершеннолетнего; наличия данных, свидетельствующих об его отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством совершивших деяние, запрещенное уголовным законом в состоянии невменяемости или у которого

наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

**Предметом** **исследования** выступают закономерности собирания,

исследования, оценки и использования доказательств, определяющие особенности тактической деятельности защитника по уголовным делам в отношении несовершеннолетних в стадии досудебного производства, обеспечивающие качество и эффективность защиты.

**Методология и методика исследования** построена исходя из диалектического  
метода познания с использованием других научных методов, обеспечивающих  
глубину познания и объективность научных выводов. К ним относятся методы:  
исторический, структурно-функциональный, анализ, синтез, классификация,  
сравнение, систематизация и обобщение, социологический опрос, статистический,  
сравнительно-правовой, правового моделирования и др. Исторических метод  
познания позволил показать ретроспективу классификации типов

несовершеннолетних правонарушителей, учет личности которых стал определяющим при исследовании выбора и применения тактических приемов защиты. Структурно-функциональный метод применялся для обоснования системного подхода к тактическим приемам, применяемым в процессе защиты несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого. Логические методы использовались с целью анализа понятийного аппарата криминалистической тактики, формулирования авторских понятий по вопросам исследования. Применение социологического метода дало возможность изучить практику работы защитника по уголовным делам в отношении несовершеннолетних путем проведения анкетирования и сделать необходимые выводы, имеющие значение для данной работы. Статистический метод способствовал обработке эмпирического материала исследования. Метод теоретического моделирования преследовал цель осуществления операционного подхода к оптимальности выбора и применения тактического приема защитником.

**Нормативно-правовую** **базу** **исследования** составили положения

Конституции Российской Федерации, уголовное, уголовно-процессуальное

законодательство, а также международно-правовые акты защиты прав и законных интересов несовершеннолетних: Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении

несовершеннолетних4, Конвенция о правах ребенка5, Резолюция Комиссии ООН по правам человека при отправлении правосудия, в частности, правосудия в отношении несовершеннолетних6, Декларация о правах умственно отсталых лиц, принятая Генеральной Ассамблеей ООН7, Принципы защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи, утвержденные Генеральной Ассамблеей ООН8, и многие другие.

**Теоретическую основу диссертационного исследования** обеспечили труды не только видных криминалистов, но и ученых-исследователей других отраслей права, включая общую теорию права, уголовный процесс, юридическую психологию, психиатрию, судебную этику, педагогику, уголовное право и другие науки.

**Эмпирическая база исследования** представлена анализом и обобщением материалов 326 уголовных дел в отношении несовершеннолетних, оконченных судами г. Оренбурга и Оренбургской области в период с 2013 по декабрь 2016г.г. По специально разработанной анкете проведено анкетирование 161 адвоката г. Оренбурга и Оренбургской области в период с 2013 по 2017 г.г. Применялись статистические

4 Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила): [приняты Резолюцией 40/33 на 96-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН 29 ноября 1985 г.][Электронный ресурс] // Режим доступа: Консультант Плюс: Высшая Школа: правовые док. для студентов юрид., финансовых и экон. специальностей / ген. директор компании Д.Б. Новиков. М.: Консультант Плюс, 2016. Выпуск 1: Весна 2016. 1 электрон. опт. диск (CD-ROM).

5Конвенция о правах ребенка: [одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г., вступила в силу для СССР 15 сентября 1990 г.] // Сборник международных договоров СССР. 1993. Выпуск XLVI.

6Резолюция Комиссии ООН по правам человека при отправлении правосудия, в частности, правосудия в отношении несовершеннолетних: [принята ООН по правам человека на 58-ой сессии 23 апреля 2002 г.] [Электронный ресурс] // Режим доступа: Консультант Плюс: Высшая Школа: правовые док.для студентов юрид., финансовых и экон. специальностей / ген. директор компании Д.Б. Новиков. М.: Консультант Плюс, 2016. Выпуск 1: Весна 2016. 1 электрон.опт. диск (CD-ROM).

7 Декларация о правах умственно отсталых лиц: [принята Резолюцией 2856 (XXVI) на 2027-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН 20 декабря 1971 г.] [Электронный ресурс] // Режим доступа: Консультант Плюс: Высшая Школа: правовые док. для студентов юрид., финансовых и экон. специальностей / ген. директор компании Д.Б. Новиков. М.: Консультант Плюс, 2016. Выпуск 1: Весна 2016. 1 электрон.опт. диск (CD-ROM).

8Принципы защиты психически больных лиц и улучшения психиатрической помощи:  
[приняты Резолюцией 46/119 на 75-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН 17  
декабря 1991 г.] [Электронный ресурс] // Режим доступа: Консультант Плюс: Высшая  
Школа: правовые док. для студентов юрид., финансовых и экон. специальностей / ген.  
директор компании Д.Б. Новиков. М.: Консультант Плюс, 2016. Выпуск 1: Весна 2016. 1

электрон.опт. диск (CD-ROM).

данные, предоставленные Управлением Судебного департамента в Оренбургской области, за 2012-2017 годы. Ряд выводов исследования основаны на данных интервьюирования адвокатов г. Оренбурга и Оренбургской области, а также использована эмпирическая база других исследователей.

**Научная новизна исследования** заключается в обосновании и разработке  
научных положений и выводов о тактике защитительной деятельности в отношении  
несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых в досудебном производстве по  
уголовному делу с использованием современных представлений о

криминалистической тактике. Выделена структура криминалистических

правоотношений, в которые вступает защитник при расследовании уголовного дела в отношении несовершеннолетнего и определены их особенности. Даны авторские определения тактики защиты и тактического приема, применяемого защитником. Определены структурно-функциональные зависимости тактических приемов, применяемых защитником от целей и оснований, опосредующих их применение. Выделены факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, которые имеются в наличии по уголовному делу и обуславливают те задачи и цели, которые ставит перед собой защитник. Разработаны виды стратегий защиты по различным основаниям, характеризующим их функциональность. Исследования критериев допустимости тактических приемов, применяемых защитником по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, позволили дать авторские обоснования критериев допустимости тактических приемов в отношении несовершеннолетних в зависимости от их физического и психического здоровья. Разработаны и обоснованы особенности реализации тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего, отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством.

Выводы по результатам научного исследования, позволили представить на защиту следующие **основные положения:**

**1.** Криминалистические правоотношения, относящиеся к тактике защиты, имеют свои особенности. В такие правоотношения вступает защитник в процессе выбора и применения того или иного тактического приема. Они могут носить и сложный характер, когда реализация определенного приема требует от защитника

вступление в отношения с несколькими участниками по уголовному делу. В  
содержание криминалистических правоотношений включается реализация

конкретных тактических приемов посредством образа действий защитника и других участников. К особенностям криминалистических правоотношений относятся: 1) юридическая связь между субъектами отношения опосредована уголовно-процессуальными правоотношениями; 2) отношение возникает по воле защитника; 3) цель отношения – воздействие на субъекты для осуществления функции защиты; 4) отношение является правомерным (допустимым).

**2.** Тактика защиты представляет собой систему тактических приемов,  
выработанных наукой и практикой криминалистики и смежными с ней науками,  
применяемых адвокатом-защитником, на основе его процессуальных полномочий,  
посредством вступления в необходимые криминалистические правоотношения с  
участниками уголовного дела с целью выполнения функции защиты в уголовном  
судопроизводстве.

**3.** Тактический прием, применяемый защитником в уголовном  
судопроизводстве – это способ действия, выбираемый и реализуемый на основе  
научных тактических рекомендаций с учетом личности несовершеннолетнего в  
рамках уголовно-процессуального закона, направленный на разрешение  
защитительной ситуации, получения необходимой информации по уголовному делу и  
её использование в пользу несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого.

**4.** При выборе тактического приема можно прогнозировать только  
потенциальную эффективность, после применения – эффективность будет реальной.  
Потенциальную эффективность защитник несовершеннолетнего подозреваемого,  
обвиняемого должен определить исходя из целеполагания применения тактического  
приема, разумного осмысления ситуации, складывающейся или в отношениях с  
подзащитным, или в отношениях с другими участниками уголовного  
судопроизводства. Признаки реальной эффективности:1) достижение (не достижение)  
поставленной цели тактического приема; 2) фиксация результатов применения  
тактического приема в протоколах следственных и судебных действий и приложений  
к ним. 3) анализ хода применения тактического приема, проверка выявленных ошибок  
и недочетов и их влияние на результат тактического приема; 4) проверка  
объективности полученных результатов. Оптимальность применения тактического

приема означает, что: 1) выбран наилучший прием из всех возможных; 2) реальная эффективность приема достаточно высока; 3) достигнут максимальный результат.

**5.** С целью выведения выбора и применения следователем тактического приема  
на легальный уровень предлагается дополнить ст. 166 УПК РФ частью 81 текстом  
следующего содержания: «Если при производстве следственного действия  
применялся тактический прием, то его применение должно быть указано в  
протоколе». Это даст возможность субъекту, в отношении которого он применялся,  
обжаловать применение тактического приема в установленном законе порядке.

**6.** Предлагается выделить следующие группы тактических приемов, в  
зависимости от физиологических и психологических особенностей личности  
несовершеннолетнего: а) тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему  
подозреваемому, обвиняемому в зависимости от возрастных особенностей личности:  
от 14 до 16 лет; от 16 до 18 лет; б) тактические приемы, применяемые к  
несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому при наличии данных,  
свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с  
психическим расстройством; в) тактические приемы, применяемые к  
несовершеннолетнему, совершившему деяние, запрещенное уголовным законом в  
состоянии невменяемости или у которого наступило психическое расстройство,  
делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

**7.** Сущностью стратегии защиты является план, состоящий из системы  
мероприятий, основанный на специальных принципах, который составляет защитник  
несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого при участии в производстве по  
конкретному уголовному делу, требующий при реализации применение тактических  
приемов защиты с учетом наличия факторов, обуславливающих достижение целей и  
задач защиты.

К принципам, обеспечивающим избрание стратегии защиты, относятся: единство направленности деятельности защитника; эффективность и качество защиты; своевременность защиты; ситуативность защиты; научность разработки стратегии защиты.

**8.** Выделены факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении  
несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, которые имеются в наличии по  
уголовному делу и обуславливают те задачи и цели, которые ставит перед собой  
защитник. К ним относятся: этап производства по уголовному делу; особенности

производства конкретных следственных и иных процессуальных действий; личность несовершеннолетнего и правовой статус в уголовном судопроизводстве; обстоятельства, которые должны быть установлены по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего и, которые уже установлены при построении стратегии защиты; правовая позиция защитника, несовершеннолетнего подзащитного и его законного представителя; конкретные результаты, которые хочет получить защитник при участии в производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних.

**9.** Предложены виды стратегий защиты по уголовным делам в отношении  
несовершеннолетнего. В зависимости от уровня имеющейся у защитника информации  
о факторах, имеющих значение по делу, стратегия может быть: а) определенная; б)  
неопределенная. По объему построения стратегия делится на: а) полную; б)  
усеченную. По направлению деятельности защитника по уголовному делу в  
отношении несовершеннолетнего: а) стратегия защиты, направленная на сбор  
доказательств по делу в пользу несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого  
либо обстоятельств смягчающих его наказание или оправдывающих его; б) стратегия  
защиты, направленная на выявление ошибок следователя, дознавателя.

**10.** Научная обоснованность тактического приема как свойство допустимости,  
характеризуется следующими составляющими: 1) знаниями различных наук,  
востребованными криминалистикой; 2) научностью методов адаптации знаний в  
разработку криминалистических тактических приемов; 3) апробированностью  
тактических приемов практикой юридической деятельности.

При оценке этичности тактического приема, применяемого защитником по отношению к несовершеннолетнему, особое внимание обращается на состояние психики несовершеннолетнего, чтобы не нанести ей существенного вреда и обеспечить эффективную защиту.

В отношении несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых

избирательность тактического приема как его допустимость заключается в

возможности выбора и применения того или иного тактического приема к конкретному несовершеннолетнему в зависимости от его психических и психологических свойств личности.

**11.** Разработаны и предложены рекомендации по реализации тактических  
приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего,

отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством.

**Теоретическая значимость исследования** обусловлена новыми или  
имеющими элементы научной новизны выводами о тактико-криминалистической  
деятельности защитника в стадии досудебного производства при осуществлении  
защиты по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, которые развивают  
представления о предмете и содержании криминалистической тактики. В работе  
сформулированы и обоснованы авторские определения тактики защиты и

тактического приема по уголовным делам в отношении несовершеннолетних, выявлены факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего, показаны условия допустимости тактических приемов в отношении несовершеннолетнего, применяемых в процессе защиты. Положения, разработанные в диссертации, будут полезны в других исследованиях по проблемам тактики защиты несовершеннолетних.

**Практическая значимость исследования** определяется выводами и  
тактическими рекомендациями по осуществлению защитительной деятельности в  
стадии досудебного производства по уголовным делам в отношении

несовершеннолетних. Предложенные виды стратегии защиты, обоснование выбора и применения тактических приемов защитником в зависимости от личности несовершеннолетнего, а также его физического и психического состояния здоровья, позволяет защитнику повысить эффективность защиты.

Материалы диссертационного исследования могут быть использованы в учебном процессе при преподавании курса «Криминалистика» и специальных дисциплин по изучению проблем криминалистической тактики в средних и высших учебных заведениях, при подготовке учебных пособий и учебно-методических рекомендаций.

**Апробация и внедрение результатов исследования.** Основные положения, выводы и рекомендации работы апробировались в докладах на 7международных научно-практических конференциях: «Наука и образование: фундаментальные основы, технологии, инновации» (г. Оренбург, 2010 г.), «Диалектика современных инновационных механизмов по разрешению правовых конфликтов» (г. Оренбург, 2011 г.), «Актуальные проблемы современной юридической науки и практики» (г. Ростов-на-Дону, 2012 г.), «Теория и практика современной юридической науки» (г.

Оренбург, 2014 г.), «Татищевские чтения: актуальные проблемы науки и практики» (г. Тольятти, 2014 г.), «Развитие юридической науки как фактор совершенствования правоприменения» (г. Оренбург, 2015 г.), «Наука и образование: фундаментальные основы, технологии, инновации» (г. Оренбург, 2015 г.); на 1 Всероссийской «Современные проблемы охраны и защиты прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации (г. Оренбург, 2016 г.) и на 1 региональной научно-практической конференции «Защита прав и свобод человека и гражданина по российскому законодательству» (г. Оренбург, 2012).

Результаты исследования внедрены в учебный процесс Оренбургского государственного университета, практическую деятельность адвокатов Адвокатской палаты Оренбургской области.

При написании диссертационного исследования изданы методических указаний – 2, опубликовано научных статей – 14, из которых 6 – в рецензируемых изданиях, рекомендованных ВАК Минобразования России, общим объемом 4,05 п. л.

**Структура диссертационного исследования** состоит из введения, 3 глав, включающих в себя 10 параграфов, заключения, списка использованной литературы, списка иллюстративного материала и приложений.

## Понятие, значение тактического приема, оптимальность его выбора и применения в досудебном производстве по уголовным делам в отношении несовершеннолетних

Изменение парадигмы уголовно-процессуального права и реализация состязательных начал уголовного судопроизводства повлекло за собой изменения научных мыслей не только ученых-процессуалистов, но и криминалистов, вызвав к жизни спор о предмете криминалистической тактики.

Традиционно криминалистическая тактика имела объектом своего исследования методы и приемы планомерной подготовки и осуществления следственных действий. Она получила название «следственная тактика» и определялась как «система применяемых для расследования и предупреждения преступлений тактических приемов и научных положений, на которых они основаны»9. Реализация норм УПК РФ потребовала от криминалистической тактики пересмотра предмета ее изучения, поскольку ведущая роль в процессе по уголовному делу стала принадлежать не только органам предварительного расследования и прокурору; в уголовном судопроизводстве появилась сторона защиты, которая получила законное право собирать доказательства.

Не всеми учеными поддерживается мнение о необходимости дополнения предмета криминалистической тактики положениями и рекомендациями, направленными на эффективную защиту. Противники дополнений обосновывают, например, свою точку зрения словами Р.С. Белкина о том, что никакой криминалистики «обвинения», впрочем, как и криминалистики «защиты», нет, а есть «использование положений криминалистики защитником и обвинителем»

Можно было бы согласиться с такой точкой зрения, но и защитник и обвинитель используют, кроме общих положений криминалистической тактики, также тактические приемы и рекомендации, выражающие сущность как защитительной, так и обвинительной деятельности, отличающиеся от сущности деятельности следователя, дознавателя11.

Ряд ученых выступают за отделение из криминалистической тактики теории профессиональной защиты, которая имеет собственную методологию и является отраслью науки криминалистики (А.О. Деркач, Л.К. Зашляпин, Г.А. Зорин, Р.Г. Зорин, В.Н. Карагодин и др.). Например, А.Г. Филиппов, который считает, что теория профессиональной защиты, будучи составной частью теории адвокатской деятельности, не входит и не должна входить в предмет криминалистики, поскольку цели защитника и следователя являются противоположными и различны типичные ситуации в расследовании преступлений и защиты. Он делает вывод, что типовые программы не могут быть общими12. Поэтому он считает, что криминалистика – это наука о расследовании преступлений, наука для следователей.

Схожую позицию занимает и В.И. Комиссаров. Так он пишет, что «адвокаты могут достаточно эффективно использовать наработанные наукой рекомендации в своей профессиональной деятельности, но исследования проблем адвокатской тактики «должно составлять предмет исследования других правовых наук».

На наш взгляд, действительно, содержание тактических приемов следователя и защитника должно быть различным, поскольку обвинительная и защитительная деятельность не совпадают. В то же время применение тактических приемов основано на одинаковых логических, психологических, этических, педагогических, математических и др. отраслях знаний.

Кроме того, как указывает М.П. Шаламов, что после вступления защитника в расследование уголовного дела «положение меняется и нельзя не учитывать активное воздействие защитника на ход предварительного следствия и тем самым изменение характера расследования, поскольку к усилиям следователя по собиранию, проверке и оценке доказательств присоединяются усилия защитника»14.

Изученные нами диссертационные работы последних лет, показывают, что исследователи поддерживают мнение о единстве криминалистической тактики, как для стороны обвинения, так и защиты15. К примеру, А.А. Сиразутдинова считает, что «адвокат на предварительном следствии является одним из тех субъектов, которые обязаны в своей деятельности руководствоваться криминалистической тактикой»16.

Автор в процессе анкетирования адвокатов г. Оренбурга и Оренбургской области (161 человек), получил следующие результаты при ответе на вопрос об использовании научных знаний при выборе и реализации тактического приема: - криминалистических (тактических рекомендаций) – 45 %; - психологических – 23 %; - логических – 11 %; - этических – 10 %; - педагогических – 8 %; - научная организация труда – 3 %.

Это подтверждает мнение, что выделение отдельной науки «криминалистическая тактика защиты» в дополнение к криминалистической тактике обвинения будет нецелесообразным, поскольку они имеют одинаковую познавательную базу и их достижения служат реализации принципа состязательности в уголовно-процессуальной деятельности17. Как указывает Е.В Бочкарева, для эффективности исследований в области выбора и применения тактических приемов представителями обвинения и защиты, более разумно изучать их «в рамках одной науки, так удобнее между ними проводить параллель»18. О.Я. Баев, соглашаясь, что наука криминалистика едина, как и закономерности, ею изучаемые, считает, что она состоит из двух подсистем: «Первая изучает данные закономерности с целью оптимизации уголовного преследования как процессуальной деятельности, осуществляемой профессиональными представителями стороны обвинения в целях изобличения подозреваемого, обвиняемого в совершении преступления (ст. 5 п. 55 УПК РФ); вторая – с целью оптимизации деятельности по профессиональной защите от уголовного преследования»19. В другой работе он предлагает тактику адвоката – защитника обвиняемого по уголовным делам считать подсистемой криминалистической адвокатологии именуемой тактикой профессиональной защиты от уголовного преследования2

## Факторы, влияющие на построение стратегии защиты в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого

Необходимо учитывать законные гарантии привлечения несовершеннолетнего к уголовной ответственности, которые представлены ему как подозреваемому, обвиняемому по уголовному делу уголовно процессуальным законодательством. Поскольку законодательство не содержит четкого определения понятия несовершеннолетнего как участника уголовно-процессуальных отношений, учеными в такое понятие включаются следующие категории несовершеннолетних: «1) лица, достигшие к моменту совершения преступления возраста уголовной ответственности; 2) лица, достигшие к моменту совершения преступления возраста уголовной ответственности, но не достигшие умственного (психологического) возраста; 3) лица, достигшие к моменту совершения преступления возраста уголовной ответственности, но страдающие психическим расстройством»92. Ориентируясь на такие категории несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых, можно выделить следующие группы тактических приемов, в зависимости от физиологических и психологических особенностей личности несовершеннолетнего. 1. Тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому в зависимости от возрастных особенностей личности: - от 14 до 16 лет; - от 16 до 18 лет. 2.Тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому при наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством. 3. Тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему, совершившему деяние, запрещенное уголовным законом в состоянии невменяемости или у которого наступило психическое расстройство, делающее невозможным назначение наказания или его исполнение.

Тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему подозреваемому, обвиняемому в зависимости от возрастных особенностей личности обусловлены возрастной периодизацией психического развития человека. Устоявшаяся точка зрения на данную проблему решается в уголовном законодательстве, где в ст. 20 УК РФ93 указан возраст наступления уголовной ответственности. Отечественный ученый-психолог Л.С. Выготский впервые предложил научную периодизацию детского развития на основе определенных существенных признаков, к которым отнес: хронологические рамки отдельного этапа развития, качественные новообразования, специфическая социальная ситуация развития94. Он считал, что возраст ребенка – это отдельный этап его развития, представляющий собой единство, объединяющее отдельные стороны таких свойств и закономерностей, которые не могут быть получены из простого сложения.

В соответствии со словарем психологических терминов95, выделяются виды возрастов: хронологический, физиологический и умственный. Хронологический возраст регистрирует время, прошедшее с рождения; физиологический возраст выражается в понятиях физиологического развития; умственный возраст показывает уровень умственного развития.

Хронологический возраст несовершеннолетнего не может являться критерием его реального уровня развития, поскольку необходимо обязательно учитывать умственный возраст, получить анализ психического развития и характеристику его личности.

Проблема периодизации возраста, влияющая на особенности выбора и применения тех либо иных тактических приемов заключается в определении своеобразных точек развития несовершеннолетнего, которые отделяют друг от друга качественно своеобразные периоды. Она одна из самых трудных проблем в психологии человека.

Ученые-криминологи лиц, не достигших совершеннолетия, делят на следующие группы: 1) подростковомалолетняя – 14-15 лет; 2) несовершеннолетние – 16-17 лет. В.И. Слободчиков определяя примерные временные границы возрастных интервалов, указывает, что по принципу персонализации, можно выделить возраст от 11 до 14 лет (отрочество) и от 13 до 18 лет (юность)96. По его мнению, при этом нужно учитывать индивидуальные особенности, существенно различающиеся у лиц одного возраста.

Выделение возрастных периодов достаточно условно, но оно имеет практическое значение, не только для педагогики и психологии, но и криминалистики, т.к. позволяет обосновано делать выводы об особенностях личности несовершеннолетнего как участника криминалистической деятельности.

Индивидуальное своеобразие потребностей, жизненных целей, идеалов вырабатывается у подростка в первую очередь окружающей социальной средой. Как показывает обобщение судебной практики Оренбургского областного суда по уголовным делам о преступлениях, совершенных несовершеннолетними за 2016 год, одним из основополагающих факторов, способствующих созданию условий совершения преступлений несовершеннолетними, является социальный. Несовершеннолетние осуждённые не имеют определенного занятия, не работают и не учатся, ведут асоциальный образ жизни, злоупотребляют алкоголем. В числе осужденных несовершеннолетних значительное число подростков, воспитывающихся в неполных семьях, либо иными лицами, родители которых либо лишены родительских прав, либо умерли98.

Тактические приемы, применяемые к несовершеннолетнему

подозреваемому, обвиняемому при наличии данных, свидетельствующих об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством должны также обладать определенными особенностями, которые учитывает защитник при их выборе и применении.

Лицо, хотя и достигает возраста уголовной ответственности, но в силу определенных психических причин, тем не менее, отстает в своем развитии и может не до конца осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Тем не менее, замедленное психофизическое развитие несовершеннолетнего проходит в пределах его вменяемости.

## Допустимость тактических приемов в отношении несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, применяемых в процессе защиты

Под криминалистической методикой ученые-криминалисты понимают систему определенных научных выводов, на основе которых разрабатываются рекомендации, направленные на расследование и предотвращение отдельных видов преступлений134.

Такая трактовка криминалистической методики не учитывает функциональную деятельность защитника, поскольку адресуется участникам уголовного судопроизводства со стороны обвинения. Попытки сформулировать методику защиты, предприняты, например, Т.В. Варфоломеевой, считающей, что она представляет собой «комплекс советов типизированного характера по организации защиты, выбору и применению в определенной последовательности, с учетом конкретных обстоятельств, средств и приемов, направленных на оптимальное осуществление защиты вообще и по конкретному делу в особенности»

В.С. Сорокин считает, что методика защиты состоит из ряда взаимосвязанных разделов, которые по своей сути отражают защитительную деятельность в направлении стратегии и тактики и содержат систему методов защиты136.

На наш взгляд, методика защиты по уголовным делам в отношении несовершеннолетних не может не учитывать специфику защитительной деятельности. Защитник при определении методики защиты должен иметь в виду свойства личности несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, закрепленные в уголовно-процессуальном законе гарантии его прав, состав совершенного им деяния, определенного УК РФ.

Методика защиты является подвидом частной криминалистической методики, которая не может не учитывать разработанных наукой общих положений и рекомендаций, но которая имеет специфическую цель – защиту личности от уголовного преследования, а также особые средства и способы деятельности (в отличие от лиц и органов, осуществляемых уголовное судопроизводство и суда). В связи с этим, методика защиты несовершеннолетнего является определённой системой научных положений и разрабатываемых на их основе рекомендаций по реализации средств и способов защиты, учитывающих личность несовершеннолетнего, процессуальные гарантии его прав в уголовном судопроизводстве, состав совершенного им деяния и направленные на достижение целей защиты. В-третьих, для определения стратегии защиты несовершеннолетнего подозреваемого обвиняемого необходимо учитывать его личность и правовой статус в уголовном судопроизводстве. Такой статус обуславливает не только права и обязанности несовершеннолетнего, но и возможности защитника выполнить возложенную на него функцию137. Статус несовершеннолетнего в уголовном судопроизводстве дает ему дополнительные гарантии привлечения к уголовной ответственности, которые выражены в обязательном участии защитника; участии законного представителя, которыми могут признаваться его родители, усыновители, опекуны, попечители, а также представители учреждений либо организаций, являющиеся попечителями несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, органы опеки и попечительства; участии при производстве допроса несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого педагога либо психолога и др. В-четвертых, защитник должен учитывать те обстоятельства, которые должны быть установлены по уголовному делу в отношении несовершеннолетнего и, которые уже установлены при построении стратегии защиты. При этом учитываются как обстоятельства, подлежащие доказыванию по конкретному составу преступления (ст. 73 УПК РФ), так и обстоятельства, предусмотренные ст. 421 УПК РФ: - возраст несовершеннолетнего, число, месяц и год рождения; - условия жизни и воспитания несовершеннолетнего, уровень психического развития и иные особенности его личности; - влияние на несовершеннолетнего старших по возрасту лиц. Кроме того, если имеются данные свидетельствующие об отставании в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, также устанавливается, мог ли несовершеннолетний в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий либо руководить ими. В случае, если несовершеннолетний совершил преступление средней тяжести либо тяжкое преступление, за исключением преступлений, предусмотренных частями первой и второй статьи 111, частью второй статьи 117, частью третьей статьи 122, статьей 126, частью третьей статьи 127, частью второй статьи 131, частью второй статьи 132, частью четвертой статьи 158, частью второй статьи 161, частями первой и второй статьи 162, частью второй статьи 163, частью первой статьи 205.1, статьей 208, частью второй статьи 210, частью первой статьи 211, частями второй и третьей статьи 223, частями первой и второй статьи 226, частью первой статьи 228.1, частями первой и второй статьи 229 УК РФ, устанавливается наличие заболевания, которое будет препятствовать содержанию и обучению несовершеннолетнего в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа. В-пятых, при построении стратегии защиты большое значение имеет правовая позиция защитника, несовершеннолетнего подзащитного и его законного представителя.

Данный вопрос до настоящего времени дискутируется в юридической литературе и учеными высказываются различные мнения. К примеру, Е.Ю. Львова под позицией по уголовному делу понимает следующие дефиниции: - результат, которого хочет добиться защитник; - план защиты; - оценка защитой обстоятельств дела; - совокупность обстоятельств, указывающих на невиновность или смягчающих ответственность подзащитного; - действия, направленные на достижение положительного результата в интересах подзащитного. При этом она выделяет позицию с точки зрения обвинения и позицию защиты, ссылаясь на принцип состязательности уголовного процесса138. Ю.И. Стецовский определяет позицию защитника как мнение о виновности и ответственности подзащитного и отстаиваемое им всеми доступными способами и средствами

## Особенности реализации тактических приемов, применяемых защитником при производстве допроса несовершеннолетнего, отстающего в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством и несовершеннолетнего, страдающего психическим расстройством

Составление плана вопросов подзащитному при проведении допроса преследует цель выяснения тех обстоятельств дела, которыми защитник может воспользоваться при производстве защиты в целом.

На вопрос анкеты о том, составляется ли план вопросов в процессе подготовки к участию в допросе несовершеннолетнего подзащитного, 161 адвокат (100%) г. Оренбурга и Оренбургской области, дали следующие ответы: 63 % ответили на поставленный вопрос положительно; 34% – отрицательно; 3 % – затруднились с ответом.

Такие данные свидетельствуют о необходимости и полезности данного тактического приема при подготовке к допросу подзащитного.

Интервьюирование адвокатов, которые составляют план вопросов подзащитному, показало, что часть вопросов составленного плана задается самим следователем, дознавателем в процессе допроса и тогда адвокат пытается в конце данного следственного действия уточнить формулировку вопроса с позиции защиты.

Как уже указывалось, мы противники конфликтной ситуации защитника и следователя, создающейся защитником специально, даже с целью обеспечения выполнения задач, стоящих перед защитником несовершеннолетнего. Поэтому, установление необходимого контакта со следователем, считаем одной из главных стратегических направлений защиты. В специальной литературе, посвященной тактике допроса несовершеннолетнего, следователю также предписывается правило не создавать искусственного конфликта с допрашиваемым несовершеннолетним подозреваемым, обвиняемым, так как «коммуникабельное поведение следователя должно компенсировать недостаточный уровень развития коммуникативных способностей у несовершеннолетних, предупреждать с их стороны реакции, которые могут привести к конфликту»257. Но это не означает, что защитник попадает в ситуацию, когда он становится «подручным» следователя и закрывает глаза на нарушения законодательства с его стороны. В.Н. Карагодин в своей работе обращает внимание на случаи, когда следователь и защитник, объединив свои усилия, добились установления истины по уголовному делу и существенного смягчения участи обвиняемого с учетом объективной стороны преступления

Тем не менее, в литературе обсуждается группа тактических приемов, которые может использовать следователь, если в допросе участвует защитник. Один из тактических приемов основан на так называемой, криминалистической дезинформации. Сущность его состоит в том, что следователь «обязан таким образом дезинформировать защитника, не ущемляя при этом прав и интересов обвиняемого, чтобы тот не смог организовать эффективное противодействие деятельности следователя»259. На наш взгляд, применение подобных тактических приемов, во всех случаях влечет за собой нарушение конституционного права обвиняемого на защиту. Защитник, исходя из информации, полученной от следователя, неправильно определит стратегию защиты и, те самым не выполнит свою процессуальную функцию.

Как активная, так и пассивная стратегия защиты, предусматривают ответ на ошибки следователя, но при активной стратегии, реакция защитника может быть незамедлительной, а при пассивной, наоборот, защитник выбирает нужный момент расследования, когда такие ошибки будут фигурировать в процессуальных документах, составленных защитником. А.Д. Назаров, под «следственной ошибкой» понимает ошибку, допущенную должностными лицами, производящими предварительное расследование по уголовным делам в применении материального, процессуального законодательства, иные ошибки (неправильное применение тактических рекомендаций криминалистики, психологии, виктимологии, экспертологии и т.п.)260. М.О. Баев и О.Я. Баев считают, что ошибки следователя могут касаться: - обнаружения, изъятия и хранения объектов, подвергающихся в дальнейшем экспертным исследованиям; - назначения экспертиз (некорректные формулировки вопросов, предлагаемые для разрешения экспертам, искажение исходных данных, значимых для экспертного исследования); - производства экспертиз и сделанных экспертом выводах261. По мнению Н.А. Громова, С.А. Курушина, защитник должен незамедлительно заявить ходатайство о необходимости выполнения требований уголовно-процессуального закона262.

Позиция А.П. Лобанова другая: адвокату «во избежание конфликтных ситуаций рекомендуется не срывать намеченную следователем тактику следственного действия, но за защитником остается право принести прокурору жалобу по поводу использования следователем сомнительных с правовой и моральной точек зрения приемов»263. Адвокаты-практики предпочитают пассивную стратегию защиты. Так, В.М. Луценко пишет, что все ошибки следователя «лучше собирать и ждать суда», но и в суде тоже «лучше ждать подходящего момента»264.

На наш взгляд, ни одна следственная ошибка не должна замалчиваться защитником в процессе досудебного производства и попытки её устранения также должны быть моментальные, какую бы стратегию он не избрал, особенно если подзащитный является несовершеннолетним.

Прогноз применения тактических приемов следователем возможен в случае профессионализма адвоката, который осуществляет защиту несовершеннолетнего. Такой прогноз необходим с целью подготовки к дальнейшему допросу подзащитного. В то же время, прогнозирование будет иметь значение не в качестве «отпора» следователю при применении им какого-либо тактического приема, а для того, чтобы защитник смог к нему подготовиться и определить свою тактику при производстве допроса.

Если защитник установил позитивный контакт со следователем, то он может обсудить с ним план предстоящего допроса, его временную продолжительность, участие лиц, обязанных присутствовать при допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, сформулировать вопросы, ответы на которые имеют значение для уголовного дела.