

Раздел 8. Экспертно-криминалистическое обеспечение правоохранительной деятельности

МУЖЕНСКАЯ Н.Е., МУZHENSKAYA N.E.,
кандидат юридических наук, доцент, Candidate of Legal Sciences,
mouginskaya@mail.ru, associate professor,
mouginskaya@mail.ru
Научно-исследовательский центр N 5 по совершенствованию уголовного, уголовно-процессуального законодательства и исследованию проблем расследования преступлений; Research Centre 5 on improving the criminal law, criminal procedure law and the study of the problems of crime investigation; Research Institute of the Ministry of the Interior of the Russian Federation, Povarskaya 25, Moscow, 123995, Russian Federation
Всероссийский научно-исследовательский институт Министерства внутренних дел Российской Федерации, 123995, г. Москва, Поварская, 25

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ОРГАНИЗАЦИИ И ПРОВЕДЕНИЯ СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ: СОСТОЯНИЕ, ПРОБЕЛЫ, ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Реферат. Рассмотрены основные нормативные правовые акты, образующие систему правового регулирования организации и производства судебной экспертизы. Констатируется, что в целом производство судебной экспертизы достаточно урегулировано действующим законодательством, но многие методики производства судебных экспертиз закреплены в методических рекомендациях и указаниях ведомственного (приказы Минздрава России, Россельхознадзора, Роспотребнадзора и других федеральных органов исполнительной власти) и отраслевого (государственные стандарты, правила, нормативы) уровня. Предметом ведомственного регулирования выступают рекомендации по исследованию объектов (включая сведения о методах исследования); критерии оценки объектов исследования; правила сбора образцов для сравнительного исследования и т.д. при проведении автотехнической, отдельных видов биологической, геммологической, строительно-технической, судебно-медицинской экспертиз, а также отдельных видов экспертизы материалов, веществ и изделий, экспертизы пищевых продуктов. В то же время не получили законодательного, ведомственного либо иного правового регулирования методики производства значительного числа судебных экспертиз, включая и криминалистические экспертизы. Правила оценки доказательств (относимости, допустимости, достоверности) предполагают закрепление методик этих экспертных исследований на межведомственном уровне путем издания совместных приказов тех ведомств, в которых осуществляется их производство. Такие методики должны быть научно обоснованы и содержать в себе следующие сведения: наименования объектов исследования (например: текст, подпись и т.д.); вопросы, которые могут быть поставлены на разрешение эксперта при назначении конкретного вида судебной экспертизы (при исследовании конкретного объекта); порядок исследования того или иного объекта экспертизы (порядок действий эксперта); указание на методы, которые могут быть применены в том или ином случае; условия производства судебной экспертизы; порядок, количество (объем и т.п.) образцов для сравнительного исследования; сведения о формах выводов (категорические, вероятные), которые могут быть сформулированы при решении того или иного конкретного вопроса, поставленного перед экспертом.

Ключевые слова: правовое регулирование, экспертиза, судебно-экспертная деятельность, методика экспертного исследования.

LEGAL BASES OF THE ORGANIZATION AND PRODUCTION OF FORENSIC EXAMINATION: STATUS, GAPS AND DEVELOPMENT PROSPECTS

Abstract. The main regulatory legal acts forming the system of legal regulation of the organization and production of forensic examination are reviewed in the article. It is stated that in general production of forensic examination is sufficiently regulated by the current legislation. However, many existing methods of production are fixed in forensic examination guidelines and instructions of departmental and sector levels. Recommendations on objects research; criteria for evaluating objects research; rules

for collecting samples for comparative studies etc. while producing auto-technical and certain types of biological, gemological, construction and technical, forensic examinations, as well as certain types of examination of materials, substances, goods and food are a subject to departmental regulation. At the same time methods of production of a significant number of forensic examinations, including criminalistics expert examination have not been settled by legislative, departmental or any other legal regulation. Rules of evidence evaluation suggest fixing methods of these studies at the interagency level, by means of issuing joint orders of the departments responsible for their production. Such methods must be scientifically justified and contain the following information: name of the objects of study, tasks to an expert in a particular type of forensic examination (study of a specific object), the procedure for study of a particular object of examination, an indication of methods that can be applied in a particular case, conditions of forensic examination production: order and quantity of samples for comparative examination, information about conclusions (definitive, probable).

Keywords: legal regulation, examination, forensic expert activities, methods of expert research.

Законодательство, регламентирующее вопросы производства и организации судебной экспертизы в уголовном судопроизводстве, ответственности и защиты эксперта и т.д., представляет собой обширный свод правовых норм, размещенных в различных нормативных правовых актах: федеральных законах, постановлениях Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актах различных ведомств.

Правовую основу судебной экспертизы составляют прежде всего положения Конституции Российской Федерации, определяющие права и свободы человека и гражданина, а также принципы правосудия.

Конституция РФ провозгласила право каждого гражданина на охрану государством достоинства его личности (ст. 21), а значит, признание и защиту государством гражданина, в том числе и вовлеченного в сферу уголовного судопроизводства. В соответствии с указанным принципом производство судебной экспертизы в отношении живых лиц может быть осуществлено лишь применительно к конкретным участникам уголовного процесса — подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, свидетелю, процессуальный статус которых предусматривает перечень конкретных прав, непосредственно связанных с их участием в данном процессуальном действии. Например, подозреваемый, обвиняемый, потерпевший вправе заявлять ходатайства о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении, внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту и т.д. Проявлением уважения достоинства личности является недопущение

в ходе производства судебной экспертизы ограничения ее прав, обман, применение насилия, угроз и иных незаконных мер в целях получения от лица (или о лице) тех или иных сведений.

Гарантия свободы и личной неприкосновенности граждан (ст. 22 Конституции РФ) применительно к производству в уголовном процессе судебной экспертизы выражается в том, что только по судебному решению возможно в случае необходимости производство судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы в условиях стационара, помещение подозреваемого, обвиняемого не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар. Производство судебной экспертизы в отношении потерпевшего и свидетеля по общему правилу может производиться лишь с письменного их согласия или согласия их законных представителей.

Конституция РФ обязала органы государственной власти, их должностных лиц обеспечить каждому гражданину возможность ознакомления с документами и материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы (ст. 24). Согласно ст. 195 УПК РФ подозреваемому, обвиняемому и потерпевшему предоставлено право знакомиться с процессуальными документами, связанными с производством судебной экспертизы. Так, право на ознакомление с постановлением о назначении судебной экспертизы означает возможность знать: основание назначения судебной экспертизы, наименование экспертного учреждения, фамилию, имя и отчество эксперта, его образование, специальность, стаж работы и т.д. Кроме того, это

позволяет указанным участникам уголовного процесса ознакомиться с вопросами, поставленными перед экспертом, материалами, предоставляемыми в распоряжение эксперта; правами, предусмотренными для участника уголовного процесса, в отношении которого назначена судебная экспертиза; заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также протоколом допроса эксперта.

Конституционная гарантия судебной защиты прав и свобод гражданина, включая возможность обжалования в суд решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, должностных лиц, а также обращение в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты (ст. 46), предоставлена, в том числе и участнику уголовного процесса, в отношении которого назначена или уже проведена судебная экспертиза. Так, в соответствии с положениями главы 16 УПК РФ он может обжаловать немотивированный отказ следователя в ходатайстве о производстве судебной экспертизы, о привлечении в качестве эксперта указанного им лица и т.д.

Согласно ст. 21 Конституции РФ каждому человеку и гражданину гарантируется защита от опасности быть подвергнутым пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. В ходе производства судебной экспертизы в отношении живых лиц недопустимо ограничение прав, обман, применение насилия, угроз и иных незаконных мер; испытание новых лекарственных средств, методов диагностики, профилактики и лечения болезней, а также проведение биомедицинских экспериментальных исследований с использованием в качестве объекта лица, в отношении которого производится судебная экспертиза (ст. 31 Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» [1]).

Кроме того, при производстве судебной экспертизы в отношении живых лиц запрещается применять методы исследований, сопряженные с сильными болевыми ощущениями или способные отрицательно повлиять на здоровье лица, методы оперативного вмешательства, а также

методы, запрещенные к применению в практике здравоохранения законодательством Российской Федерации. Лицо, в отношении которого производится судебная экспертиза, должно быть информировано в доступной для него форме о методах исследований, применяемых в отношении его, включая альтернативные, возможных болевых ощущениях и побочных явлениях. Указанная информация предоставляется также заявившему соответствующее ходатайство законному представителю лица, в отношении которого производится судебная экспертиза.

У лиц, в отношении которых производится судебная экспертиза, в медицинском учреждении берутся образцы, необходимые для проведения исследований, о чем указывается в заключении эксперта. Образцы получает врач или иной специалист в присутствии двух медицинских работников данного медицинского учреждения. Принудительное получение образцов у лиц, направленных на судебную экспертизу в добровольном порядке, не допускается (ст. 35 указанного федерального закона).

Другим гарантируемым Конституцией РФ правом гражданина является право на получение квалифицированной юридической помощи, которая в предусмотренных законом случаях оказывается бесплатно (ст. 48). Необходимость ее получения возникает и при производстве судебной экспертизы, что обеспечено соответствующими нормами УПК РФ. Так, подозреваемый, обвиняемый вправе воспользоваться квалифицированной юридической помощью защитника в случаях: ознакомления с постановлением о назначении судебной экспертизы; заявления отвода эксперту; заявления ходатайств о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении, о привлечении в качестве экспертов указанных ими лиц, о производстве судебной экспертизы в конкретном экспертном учреждении, а также о внесении в постановление о назначении судебной экспертизы дополнительных вопросов эксперту; присутствия с разрешения следователя при производстве судебной экспертизы; ознакомления с заключением эксперта или сообщением о невозможности дать заключение, а также с протоколом допроса эксперта.

Важнейшей гарантией, также имеющей непосредственное отношение к производству судебной экспертизы в уголовном процессе, является положение, предписывающее невозможность использования при осуществлении правосудия доказательств, полученных с нарушением федерального закона (ст. 50 Конституции РФ). Согласно ст. 75 УПК РФ доказательства, полученные с нарушением требований закона, являются недопустимыми, не имеют юридической силы и не могут использоваться для доказывания по уголовному делу. Недопустимым доказательством может и должно быть признано заключение эксперта, полученное в результате производства судебной экспертизы, например, в случае, когда постановление о ее назначении было вынесено лицом, не уполномоченным на производство расследования данного уголовного дела либо в отношении лица, не являющегося его участником; а также в случае привлечения в качестве эксперта лица, не обладающего соответствующими специальными знаниями, либо отсутствия сведений о предупреждении эксперта об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения и т.д.

Конституция РФ провозгласила, что права потерпевших от преступлений охраняются законом, а государство обеспечивает потерпевшим доступ к правосудию и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52). Лицо, потерпевшее от преступления, наделяется правом знакомиться с постановлением о назначении судебной экспертизы; заявлять отвод эксперту или ходатайствовать о производстве судебной экспертизы в другом экспертном учреждении, а также знакомиться с заключением эксперта.

Положение Конституции РФ, в соответствии с которым права и свободы человека и гражданина в ряде случаев могут быть ограничены федеральным законом (ст. 55), также непосредственно связано с производством судебной экспертизы в уголовном процессе. Речь идет о случаях, когда при назначении или производстве судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы возникает необходимость в стационарном обследовании подозреваемого, обвиняемого (ст.ст. 195, 203 УПК РФ).

Одним из основополагающих для судопроизводства является положение ст. 118 Конституции РФ о том, что правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом. В частности, только суд правомочен принять решение о помещении подозреваемого, обвиняемого, не находящегося под стражей, в медицинский или психиатрический стационар для производства судебно-медицинской или судебно-психиатрической экспертизы (ст.ст. 29, 195 УПК РФ), и только суд вправе вынести приговор по уголовному делу, основываясь на доказательствах, включая доказательство, получаемое в результате производства судебной экспертизы, – заключение эксперта (ст.ст. 74, 204 УПК РФ).

Принципиальным для уголовного судопроизводства является положение Конституции РФ, устанавливающее, что осуществляется оно на основе состязательности и равноправия сторон (ст. 123). В части, касающейся производства судебной экспертизы, это означает, что суд, не являясь органом уголовного преследования и не выступая на стороне обвинения или стороне защиты, в то же время создает необходимые условия для исполнения сторонами их процессуальных обязанностей и осуществления предоставленных им прав. Так, в ходе судебного разбирательства стороны вправе: ходатайствовать о вызове для допроса эксперта, давшего заключение в ходе предварительного расследования в целях разъяснения или дополнения данного им заключения; задавать после оглашения заключения вопросы эксперту; ходатайствовать о назначении судебной экспертизы; представить в письменном виде вопросы эксперту; ходатайствовать о назначении повторной либо дополнительной судебной экспертизы.

Очевидно, что наличие названных конституционных положений создает необходимую основу для законного производства судебной экспертизы в ходе осуществления уголовного судопроизводства, и в целом для реализации гражданами – участниками уголовного судопроизводства права на доступ к правосудию.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации является единственным федеральным нормативным правовым актом, регламентирующим поряд-

док уголовного судопроизводства, обязательный для судов, органов прокуратуры, органов предварительного следствия и органов дознания, а также иных участников уголовного судопроизводства. Именно нормы УПК РФ определяют процессуальный порядок производства судебной экспертизы (ст.ст. 195-207, 283 УПК РФ); статус заключения эксперта, являющегося результатом ее производства (ст.ст. 74, 80 УПК РФ); правовое положение эксперта (ст. 57 УПК РФ); регламент отношений участников уголовного процесса, возникающих в связи с производством судебной экспертизы и реализацией ее результатов (ст.ст. 42, 46, 47, 48, 53, 56, 119, 198 УПК РФ и др.) и т.д.

Уголовный кодекс Российской Федерации содержит нормы, устанавливающие ответственность эксперта за дачу заведомо ложных заключения или показания (ст. 307 УК РФ), а также за разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ).

Федеральный закон от 20 августа 2004 г. N 119-ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» [2] устанавливает систему мер государственной защиты участников уголовного судопроизводства, в том числе эксперта, включающую меры безопасности и меры их социальной поддержки, определяет основания и порядок их применения.

Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» определяет правовую основу, принципы организации и основные направления государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации, которая состоит в организации и производстве судебной экспертизы.

В соответствии с Федеральным законом от 15 июля 1995 г. N 103-ФЗ «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» администрация мест содержания под стражей по указанию следователя, лица, производящего дознание, прокурора или суда (судьи) обеспечивает предоставление на территории места содержания под стражей оборудованных помещений для проведения следственных действий, амбулаторных судебно-психиатрических и других экспертиз.

Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» устанавливает производство судебно-медицинской и судебно-психиатрической экспертизы (ст. 62).

Согласно ст. 35 Федерального закона от 8 января 1998 г. N 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» проведение экспертиз с использованием наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров или для их идентификации разрешается юридическим лицам при наличии лицензии на указанный вид деятельности. Проведение таких экспертиз в экспертных подразделениях Следственного комитета Российской Федерации, федерального органа исполнительной власти по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, федерального органа исполнительной власти в области внутренних дел, федерального органа исполнительной власти по таможенным делам, федеральной службы безопасности, судебно-экспертных организациях федерального органа исполнительной власти в области юстиции осуществляется без лицензии.

Возмещение эксперту расходов и выплата вознаграждения установлена Постановлением Правительства РФ от 1 декабря 2012 г. N 1240 «О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации» (вместе с «Положением о возмещении процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением гражданского дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации»).

Организация производства судебных экспертиз, а также перечни родов (видов) судебных экспертиз определены в нормативных правовых актах ведомств, в которых имеются государственные судебно-экспертные учреждения (подразделения),

непосредственно осуществляющие проведение экспертных исследований.

Роды (виды) судебных экспертиз, производимые в уголовном судопроизводстве, условно можно разделить на следующие группы:

– криминалистические, включающие в себя баллистическую, дактилоскопическую, портретную, почерковедческую (в том числе автороведческую), технико-криминалистическую экспертизу документов, трасологическую и экспертизу холодного оружия;

– судебно-медицинские экспертизы, в числе которых судебно-медицинская экспертиза вещественных доказательств и исследование биологических объектов (биохимическая, генетическая, медико-криминалистическая, спектрографическая, судебно-биологическая, судебно-гистологическая, судебно-химическая, судебно-цитологическая, химико-токсикологическая); судебно-медицинская экспертиза трупа; судебно-медицинская экспертиза потерпевших, обвиняемых и других лиц; а также судебно-психиатрические, в том числе, комплексная психолого-психиатрическая и комплексная сексолого-психиатрическая экспертиза;

– экспертизы, основанные на знаниях из отдельных отраслей науки, в частности: биологическая, ботаническая, геммологическая, лингвистическая, почвоведческая экспертиза; экспертиза материалов, веществ и изделий (физико-химическая);

– экспертизы, основанные на знаниях из отдельных областей техники, в частности: автотехническая, видеотехническая, взрывотехническая, компьютерная пожарно-техническая, фоноскопическая, фототехническая, экспертиза специальных технических средств негласного получения информации, экспертиза электробытовой техники;

– экспертизы, основанные на сведениях из отдельных сфер деятельности человека, в частности: бухгалтерская, налоговая, товароведческая, финансово-аналитическая, финансово-кредитная, экологическая, экспертиза пищевых продуктов.

Кроме того, нормативные правовые акты ведомств, имеющих в своей структуре государственные судебно-экспертные учреждения (подразделения), регламен-

тируют порядок аттестации экспертов на право самостоятельного производства судебных экспертиз, пересмотра уровня их профессиональной подготовки, организации профессиональной подготовки и повышения квалификации государственных судебных экспертов, и т.д.

Необходимо отметить, что правовую основу производства отдельных родов (видов) судебной экспертизы составляют также различные федеральные законы, например: Федеральный закон от 13 декабря 1996 г. N 150-ФЗ «Об оружии», Федеральный закон от 6 декабря 2011 г. N 402-ФЗ «О бухгалтерском учете», Федеральный закон от 26 марта 1998 г. N 41-ФЗ «О драгоценных металлах и драгоценных камнях» и другие; постановления Правительства РФ, например: от 17 августа 2007 г. N 522 «Об утверждении Правил определения степени тяжести вреда, причиненного здоровью человека» и другие, а также нормативные правовые акты соответствующих ведомств (постановления, приказы, указания, ГОСТы, СанПины, СНИПы и т.д.).

Анализ позволяет выявить, что именно в приказах, инструкциях и других нормативных правовых актах различных ведомств, в частности Минздрава России, Россельхознадзора, Роспотребнадзора и т.д., установлены методики (методические рекомендации, методические указания и т.д.) производства большого числа обозначенных выше судебных экспертиз. Такие нормативные правовые акты содержат рекомендации по исследованию объектов, включая сведения о методах исследования; критерии оценки объектов исследования, правила сбора образцов для сравнительного исследования (проб) и т.д. К судебным экспертизам, производство которых основывается на законодательно установленных методиках (методических указаниях, ГОСТах, СанПиных, СНИПах и т.д.), относятся: автотехническая, отдельные виды биологической экспертизы, геммологическая, строительно-техническая экспертиза, судебно-медицинская экспертиза; отдельные виды экспертизы материалов, веществ и изделий; экспертиза пищевых продуктов.

В то же время не получили законодательного закрепления методики (методические рекомендации, методические указания) производства значительного числа

судебных экспертиз, включая и криминалистические экспертизы.

Очевидно, что требование уголовно-процессуального закона Российской Федерации о правилах оценки доказательств (ст. 88 УПК РФ), в том числе и заключения эксперта с точки зрения относимости, допустимости, достоверности, требует законодательного утверждения методик исследования каждого из родов (видов) судебной экспертизы. Представляется, что такие методики должны быть утверждены на межведомственном уровне путем издания совместных приказов тех ведомств, в соответствующих подразделениях которых в установленном законом порядке осуществляется их производство.

Такие методики должны быть основаны на строго научных данных и содержать в себе следующие сведения: наименования объектов исследования (например: текст, подпись и т.д.); вопросы, которые могут быть поставлены на разрешение эк-

сперта при назначении конкретного вида судебной экспертизы (при исследовании конкретного объекта); порядок исследования того или иного объекта экспертизы (порядок действий эксперта); указание на методы, которые могут быть применены в том или ином случае; условия производства судебной экспертизы; порядок, количество (объем и т.п.) образцов для сравнительного исследования; сведения о формах выводов (категорические, вероятные или НПВ), которые могут быть сформулированы при решении того или иного конкретного вопроса, поставленного перед экспертом, и т.д.

Обобщая все вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что в целом производство судебной экспертизы законодательно обеспечено. В то же время представляется, что в детальной правовой регламентации нуждается научно-методическое обеспечение проведения экспертных исследований.

Список литературы

1. О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации: федер. закон от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2001. N 23. Ст. 2291.
2. О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: федер. закон от 20 авг. 2004 г. N 119-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2004. N 34. Ст. 3534.

References

1. *O gosudarstvennoy sudebno-ekspertnoy deyatel'nosti v Rossiyskoy Federatsii*. Federal'nyy zakon ot 31 maya 2001 g. N 73-FZ [Federal Law No. 73-FZ Of the Environmental Protection dated 31 May 2002]. *Sobranie zakonodatel'stva Rossiyskoy Federatsii* [Collection of Laws of the Russian Federation]. 2001. No. 23. Art. 2291.
2. *O gosudarstvennoy zashchite poterpevshikh, svideteley i inykh uchastnikov ugolovnoogo sudoproizvodstva*. Federal'nyy zakon ot 20 avg. 2004 g. N 119-FZ [Federal Law No. 119-FZ On state protection of victims, witnesses and other participants in criminal proceedings dated 20 August 2004]. *Sobranie zakonodatel'stva Rossiyskoy Federatsii* [Collection of Laws of the Russian Federation]. 2004. No. 34. Art. 3534.