

М.Ш. МУКАШЕВ

доктор медицинских наук, профессор
кафедры уголовного права и процесса
Юридического института КНУ им. Ж. Баласагына.

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ НОРМЫ И ВОЗМОЖНОСТЬ ПРИЗНАНИЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ НЕ ИМЕЮЩИМ ЮРИДИЧЕСКОЙ СИЛЫ ДОКАЗАТЕЛЬСТВОМ ЗАКЛЮЧЕНИЯ СУДЕБНО-МЕДИЦИНСКОГО ЭКСПЕРТА (ЭКСПЕРТОВ).

При расследовании преступлений, совершенных в отношении жизни и здоровья человека, судебно-медицинская экспертиза играет одну из важных ролей. Значение специальных медицинских знаний и сфера их реализации в уголовном судопроизводстве распространяется на каждый этап процесса доказывания – при собирании, проверке, оценке и использовании доказательств. С помощью специальных медицинских знаний могут устанавливаться: события преступления, виновность лица в совершении преступления, обстоятельства, влияющие на степень и характер ответственности обвиняемого, обстоятельства, способствующие совершению преступления (3).

Статьей 200 УПК КР предусмотрено обязательное назначение и производство экспертизы для установления:

- причины смерти, характера и степени тяжести причиненного вреда здоровью;
- возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, если это имеет значение для дела, а документы о возрасте отсутствуют или вызывают сомнение;
- психического состояния подозреваемого, обвиняемого, если возникает сомнение по поводу их вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном процессе;
- психического состояния потерпевшего, свидетеля в случаях, если возникает сомнение в их способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для дела и давать о них показания.

Следователь, признав необходимость назначения судебной экспертизы, выносит постановление о назначении судебно-медицинской, судебно-психиатрической экспертиз.

В Кыргызской Республике одним из конституционных норм, призванных обеспечить принятие судами правосудных решений по уголовным делам, является запрет на использование доказательств, полученных с нарушением закона (ч.2 ст. 89 Конституции КР 2003 года). Этой конституционной норме в полном объеме соответствуют содержание ч.3 ст.81 УПК КР (доказательства), которое гласит: Доказательства, полученные с нарушением требований настоящего кодекса, являются недопустимыми, признаются не имеющими юридической силы и не могут быть положены в основу решения по делу, а также использоваться для доказывания любого факта и обстоятельства, указанных в ч. 1 ст. 82 УПК КР (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления и наступившие его вредные последствия). В Конституции КР, принятой референдумом 27 июня 2010 года вышеотмеченная мысль дается в ч.4 ст. 26, которая гласит: «бремя доказывания вины по уголовному делу возлагается на обвинителя. Доказательства, добытые с нарушением закона, не могут использоваться для обоснования обвинения и вынесения судебного акта».

Согласно ч.1 ст.81 УПК КР (Доказательства) доказательствами по уголовному делу являются любые фактические данные, на основе которых следователь, прокурор, суд устанавливают наличие или отсутствие деяния, предусмотренного УК, совершение или не совершение этого деяния подозреваемым, обвиняемым, подсудимым и виновность либо не виновность подсудимого, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

Заключение эксперта (ст. 84 УПК КР), т.е. выводы эксперта в письменном виде по вопросам, поставленным следователем, судом перед экспертом, основанные на специальных знаниях эксперта, является доказательством (ч. 2.2 ст. 81 УПК КР), но оценивается как доказательство, в соответствии со ст. 93 УПК КР: Следователь, прокурор, суд, присяжные заседатели оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном рассмотрении всех обстоятельств дела в их совокупности, при этом руководствуясь законом (в редакции Закона КР от 17 июля 2009 года №234) и проверяется как доказательство согласно ст. 92 УПК КР: Собранные по делу доказательства подлежат всесторонней и объективной проверке. Проверка состоит в анализе полученного доказательства, его сопоставлении с другими доказательствами, собирании новых доказательств, проверке источников их получения.

Заключение эксперта не является обязательным для следователя, прокурора, суда, однако их несогласие с заключением должно быть мотивировано соответственно в постановлении, приговоре или определении (ч. 2.3 ст. 84 УПК КР).

Собирание доказательств в соответствии с ч. 2 ст. 91 УПК КР производится в процессе следствия и судебного разбирательства дела путем допросов, очных ставок, предъявление для опознания, выемок, обысков и осмотров, экспериментов, производства ревизий, экспертиз, истребованием документов и других следственных и судебных действий. Статьей 24 п. 2 Закона о судебно-экспертной деятельности КР (от 24 июня 2013 года) определено, что орган (лицо), назначивший судебную экспертизу, представляет объекты исследований и материалы дела, необходимые для проведения исследований и дачи заключения эксперта. Это касается и медицинских документов (мед. карты, амбулаторные книжки, R-снимки, явка подэкспертного на объективный осмотр, производство эксгумаций и т.д.). Во втором абзаце этого же пункта указано, что в необходимых случаях получение образцов осуществляется с участием эксперта, которому поручено производство судебной экспертизы или специалиста.

В УПК КР в п.5 ст63 (права и обязанности эксперта) четко определено, что эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для исследования. В общем положении Правил производства судебно-медицинских экспертиз в КР (п. 22), также указывается об отсутствии у эксперта права самостоятельно собирать материалы для исследования; проводить исследования, которые могут повлечь полное или частичное уничтожение предоставленных объектов либо изменение их внешнего вида или основных свойств, если на это не было специального разрешения следователя, суда. Нарушение отдельных норм законов при производстве судебно-медицинских экспертиз может быть причиной признания в уголовном судопроизводстве «ничтожным» доказательством заключения судебно-медицинского эксперта (экспертов).

Таковыми нарушениями в государственной так и негосударственной судебно-медицинской деятельности могут быть:

- проведение судебно-медицинской экспертизы лицом, не обладающим необходимыми специальными познаниями в судебно-медицинской экспертизе и не прошедшим первичную специализацию по судебной медицине и не имеющим сертификата специалиста (например, любым врачом или принятым на работу в должности суд мед эксперта без первичной специализации); (1).

- участие в проведении комиссионной или комплексной судебно-медицинской экспертизы специалистов (хирургов, травматологов и т.д.) не имеющих государственной аттестации (сертификата по соответствующей специальности) или с истекшим сроком действия сертификата специалиста;

- проведение судебно-медицинской экспертизы экспертом (экспертами) осуществлено без поручения руководителя экспертного учреждения или по непосредственному поручению от каких-либо органов или лиц.

Этот пункт может вызвать споры, т.к. в правилах по производству судебно-медицинских экспертиз указано, что судебно-медицинская экспертиза проводится по

поручению руководителя экспертного учреждения или замов или заведующих отделами. Кроме того, постановления могут быть именными с указанием конкретного эксперта, экспертного учреждения с формальным поручением руководителя, зама или заведующих отделами на производство экспертиз;

- использование при проведении судебно-медицинской экспертизы объектов исследования (вещественные доказательства, документы, в том числе и медицинские, предметы, образцы для исследования, в том числе сравнительного и др.), собранных самостоятельно, а не предоставленных органом или лицом, назначившим экспертизу, т.к. ст. 63 УПК КР, п. 22 правил (общие положения) производства судебно-медицинских экспертиз в КР, п.2.5 ст. 21 Закона КР о судебно-экспертной деятельности запрещен самостоятельный сбор доказательств экспертом.

- отсутствие в установленном порядке предупреждения эксперта (экспертов) об ответственности по статьям 330, 331 УК КР за дачу заведомо ложного заключения или отказ от дачи заключения (например, акт судебно-медицинского исследования);

- отсутствие заявления эксперта (экспертов) о своем отводе перед проведением судебно-медицинской экспертизы или в процессе ее проведения в случаях, предусмотренных ст. 78,79 УПК КР (отвод эксперта, отвод специалиста);

- нарушение требований предъявляемых ч.1 ст. 84 УПК (заключение эксперта), и п.7 ст. 29 Закона КР о судебно-экспертной деятельности (заключение эксперта или комиссии экспертов и его содержание), в которых кроме всего прочего, требуется и описание методик, использованных при проведении экспертизы;

- нарушение требований, предъявляемых ч. 4 ст. 29 (вводная, исследовательская часть, выводы, подписка о предупреждении по ст. 330 и 331 УК КР и т.д.) и п. 35, 36 правил производства судебно-медицинских экспертиз в КР (2013);

- использование при проведении судебно-медицинской экспертизы недействующих нормативных документов, а также утвержденных отраслевых (ведомственных) методик.

- при нарушении п. 12 правил производства судебно-медицинских экспертиз в КР (2013), требующего обязательность участия нескольких экспертов, при необходимости – различных специальностей в случаях указанных в подпунктах:

1. Экспертиза по делам о привлечении к уголовной ответственности медицинских работников за профессиональные правонарушения;

2. Повторные экспертизы по материалам уголовных и гражданских дел;

3. Экспертиза по определению стойкой утраты трудоспособности;

4. Первичная экспертиза в особо сложных случаях (например, экспертиза состояния здоровья, возраста, беременности и половой производительной способности, пола и т.д.)

- выход эксперта (экспертов) в своих выводах за пределы специальных знаний;

- вынесение обвинительного приговора судебному эксперту по ст. 330 УК КР (заведомо ложные показания, заключения эксперта, специалиста и неправильный перевод).

- определение тяжести вреда здоровью и её связи с полученной травмой судмедэкспертом без предварительного проведения судебно-психиатрической, судебно-наркологической экспертизы (нарушения п. 37 правил судебно-медицинского определения тяжести вреда здоровью (общие положения).

- завершение судебно-медицинских экспертиз при неисполнении письменных требований судмедэксперта (комиссии) лицом, назначившим экспертизу (об эксгумации, о предоставлении мед. документов, объективном осмотре, образцов для сравнительного исследования и т.д.) и отсутствии письменного ответа на требование эксперта.

- производство судебно-медицинской экспертизы негосударственным экспертным учреждением по исследованию некоторых объектов. Закон о судебно-экспертной деятельности (ст. 13, ч. 3.2; 3.9;3.10) запрещает производство экспертиз трупов, следов

человека (кровь, сперма, слюна, потожировые выделения, волосы и т.д.) и экспертизу по правонарушениям профессиональной деятельности врачей.

- производство экспертизы лицом, не имеющим гражданства Кыргызской Республики (согласно Закона о судебно-экспертной деятельности в КР – от 24.06.2013 года).

Таким образом, несоблюдение судмедэкспертами требований действующих нормативных документов при осуществлении судебно-медицинской экспертной деятельности может повлечь за собой признания заключения эксперта (экспертов) недопустимым (не существующим) доказательством. Это в свою очередь может привести к ущемлению прав и законных интересов потерпевших, подозреваемых и др. лиц, родственников погибших и необоснованного обвинения, осуждения, негативно повлиять на полноту, обоснованность уголовного преследования и назначения виновному справедливого наказания.

Литература:

Дугин С.В., Я.П. Боднар. О возможности признания в уголовном судопроизводстве недопустимым доказательством заключения судебно-медицинского эксперта (экспертов). Актуальные вопросы судебной медицины и экспертной практики. Новосибирск, 2009, с 17-20.

Закон Кыргызской Республики о судебно-экспертной деятельности, 2013. Качина Н.Н, Правовые основы новых форм использования судебно-медицинских знаний в судопроизводстве. Труды VII Всероссийского съезда судебных медиков. Том 1, Москва, 2013, с. 96-97.

Конституция Кыргызской Республики. -Б.: -2003.

Конституция Кыргызской Республики. – Б.: -2010.

Правила проведения судебно-медицинских экспертиз в Кыргызской Республике. – Б.: -2012.

Уголовный кодекс Кыргызской Республики. – Б.: -2011.

Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики.- Б.: -2011.