

УДК 343.13.7.(575.2)

**АНАЛИЗ СТАТЕЙ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ 2017 ГОДА, ВСТУПИВШЕГО В СИЛУ
С 1 – ЯНВАРЯ 2019 ГОДА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩИХ ЭКСПЕРТНУЮ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ**

М.Ш. Мукашев, А.Э. Турганбаев, Б.А. Асанов, Токтосун у. Б.
Кыргызская Государственная медицинская академия им. И.К. Ахунбаева
(ректор – д. м. н., проф. Кудайбергенова И.О.),
г. Бишкек, Кыргызская Республика

Резюме. В 2017 году принят ряд законодательных, нормативных документов, среди которых и УПК КР, в котором отдельные главы и статьи посвящены организации назначения и производства экспертиз, даны понятия терминам экспертиза, заключения эксперта и т.д., определены права защитника, в частности, возможность назначения экспертиз на **договорной** основе путем ходатайства следственному судье, правах участников процесса (потерпевших, подозреваемых и др. лиц), и очень важно, о правах экспертов на защиту на государственном уровне. В то же время подпункты отдельных статей вызывают вопросы, которые подлежат конкретизации.

Ключевые слова: уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики, эксперт, экспертиза, права, гарантии, потерпевший, подозреваемый, объект.

**2019 ЖЫЛДЫН 1-ЯНВАРЫНАН БАШТАП ИШТЕЙ БАШТАГАН
КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫН КЫЛМЫШ – ПРОЦЕССУАЛДЫК
КОДЕКСИНИН ЭКСПЕРТИЗА ЖУРГУЗУУНУ ТЕСКЕЙ ТУРГАН
БЕРЕНЕЛЕРИН ТАЛДОО**

М.Ш. Мукашев, А.Э. Турганбаев, Б.А. Асанов, Токтосун у. Б.
И.К. Ахунбаев атындагы Кыргыз Мамлекеттик медициналык академиясы
(ректор – м. и. д., проф. Кудайбергенова И.О.),
Бишкек ш., Кыргыз Республикасы

Корутунду. 2017 жылы бир топ укуктук мыйзамдар (кодекстер) кабыл алынган, алардын арасында Кылмыш – процессуалдык кодекси да бар. Кодекстин кээ бир Башкы болумдорундо (Главы) жана беренелеринде экспертизаны уюштуруу, жургузуу жонундо, дагы экспертиза, эксперттин корутундусу жана башка тушунукторду чечмелоо, жактоочунун, жабыр тарткандардын, шектуунун жана башка процеске катышкандардын укугу коргозулгон. Ошондой эле жактоочунун тергоо сотуна кайрылып **келишимдиктин** негизинде экспертиза жургузуу жонундо укугу айтылган. Ушулар менен бирге эксперттин Мамлекет тарабынан сактоого алынууга укугу бар экени коргозулгон. Ошону менен катар кээ бир беренелер боюнча суроолор пайда болду. Ошол суроолорду тактап-тастыктоо жана чечуу керек.

Негизги сөздөр: кылмыш – процессуалдык кодекс, эксперт, экспертиза, укук, кепилдик, жабырлануучу, шектуу, зат-буюм.

ANALYSIS OF THE ARTICLES OF THE CRIMINAL PROCEDURE CODE OF THE KYRGYZ REPUBLIC OF 2017, ENTERED INTO FORCE ON JANUARY 1, 2019, REGULATING EXPERT ACTIVITIES

M.Sh. Mukashev, A.E. Turganbaev, B.A. Asanov, Toktosun u. B.

Kyrgyz State Medical Academy named after I.K. Akhunbaev

(rector - DM, prof. Kudaybergenova I.O.),

Bishkek, the Kyrgyz Republic

Summary. In 2017, a number of legislative and regulatory documents were adopted, among which the Criminal Procedure Code of the Kyrgyz Republic, in which individual chapters and articles are devoted to the organization of the purpose and production of examinations, the concepts of terms of expertise, expert opinion, etc., defender's rights are defined, in particular the possibility of assigning examinations on a **contractual** basis by applying to the investigating judge, the rights of the participants in the process (victims, suspects and other persons), and very importantly, the rights of experts to defense at the State level. At the same time, the sub-paragraphs of individual articles raise questions that need to be specified.

Keywords: Criminal Procedure Code of the Kyrgyz Republic, 2017, expert, expertise, rights, guarantees, victim, suspect, object.

В 2017 году Жогорку Кенешем Кыргызской Республики принят ряд законодательных актов, в том числе и Уголовно–процессуальный кодекс.

Известно, что деятельность экспертной службы регламентируется правовыми актами в рамках Уголовно–процессуального, Гражданско–процессуального, Уголовного кодексов, законов, постановлений правительства и ведомственных правил, инструкций.

Целью настоящей статьи является анализ статей вновь принятого УПК КР, регламентирующих деятельность экспертной службы, которые отличаются от содержания статей УПК 2011 года.

Прежде всего, в кодексы введено понятие «следственный судья» и все действия предварительного следствия, в том числе и порядок назначения экспертиз, особенно по обращению

представителей (адвокатов) потерпевшей стороны, осуществляются решением «следственного судьи».

Полномочия защитника рассмотрены и расширены ст. 54 УПК – 2017 года. Согласно статье, защитник может обращаться к следственному судье с ходатайством о назначении экспертизы, в том числе о проведении экспертизы на **договорной** основе за счет стороны, по инициативе которой привлекается эксперт (п.2 п/п 4). По пункту 2 п/п 15 защитник может истребовать доказательства. Этот пункт вызывает вопросы, т.к. истребование, например, судебно–медицинского заключения, будет осуществляться каким образом и через кого, т.е. не прописан механизм истребования.

О возможности истребования справки, характеристик и иных документов

защитником, представителем потерпевшего от государственных органов, общественных объединений, а также иных юридических лиц указано в п/п 1 п.4 вышеуказанной статьи. Причем, указанные юридические лица обязаны представить защитнику, представителю потерпевшего запрошенные ими документы или их заверенные копии в течение 10 суток.

Подпунктами 2, 3, 4 п.4 настоящей статьи адвокат может «инициировать» на договорной основе производства судебной экспертизы; направить запрос в экспертное учреждение о проведении на договорной основе соответствующей экспертизы и привлечения на договорной основе специалиста. Если защитник может инициировать производство экспертизы ходатайством следственному судье, то непонятно, о каком запросе в экспертное учреждение идет речь о экспертизе на договорной основе (без постановления, определения?) и каким образом он будет привлекать специалиста. Эти подпункты, по нашему мнению, требуют разъяснений, прежде всего для экспертных учреждений.

О инициировании производства экспертиз защитником на договорной основе и привлечении специалиста на договорной основе сказано и в п/п 2,3 п.3 ст.93 (собираение доказательств); а собиране доказательств защитником путем истребования справок, характеристик, иных документов или их копий в течении 10 суток сказано в п/п 1 п.3 ст. 93 УПК.

О назначении следственным судьей экспертизы по ходатайству защитника о проведении экспертизы на договорной основе сказано в п.10 ст. 175 УПК КР.

В статье 59 УПК КР (2017) (эксперт)расписаны права (п.6), обязанности (п.7) и в 10 п. – «Эксперт не вправе» на переговоры с участниками процесса по вопросам, связанным с

проведением экспертизы (п/п 1) и проводить исследования, которые могут повлечь полное или частичное уничтожение предоставленных объектов либо изменение их внешнего вида без разрешения суда, следователя, органа дознания (п/п. 2). В УПК КР 2011 года в п/п 2 п.5 эксперт не вправе был самостоятельно собирать материалы для исследования, что обязывало эксперта истребовать, например, медицинские документы только через следователя, судью. В новом же УПК эта норма отсутствует, что, безусловно, заставит эксперта заниматься не свойственной ему функцией.

С нашей точки зрения, очень интересной статьей в УПК – 2017 года является ст. 78, под названием «Обеспечение безопасности уполномоченного должностного лица органа дознания, следователя, прокурора, судьи, присяжного заседателя, защитника, эксперта, специалиста, секретаря судебного заседания, судебного пристава». По этой статье и эксперт (также его близкие родственники, супруг (супруга), находятся под защитой Государства от посягательств на их жизнь или иного насилия в связи с рассмотрением дел в суде или досудебном производстве (п.1,2).

Источниками доказательств (ст. 82 - Доказательства) наряду с другими являются и заключения, и показания эксперта (п/п 2 п.2), показания специалиста (п/п 3 п.2), в отличие от ст. 81 УПК – 2011 года, в которой показания эксперта и специалиста не являлись доказательствами.

Статья 86 (заключение и показания эксперта). Заключение эксперта – оформленный в письменном виде официальный документ в виде выводов по вопросам, поставленным перед экспертом следователем, судом или

должностным лицом органа дознания (п.1).

Показания эксперта – сведения, сообщенные им на допросе, проведенном после получения его заключения (п.2).

В третьем пункте данной статьи прописано, что заключение эксперта не является обязательным для органа дознания, следователя, прокурора, суда. Возникает вопрос, а показания эксперта являются обязательным для следователя, суда и т.д.?

Статьей 87 УПК – 2017 года предусмотрены показания специалиста, однако об обязательности или не обязательности показаний специалиста для органов дознания, прокуратуры, следователя и суда нет разъяснений.

Собранные доказательства оцениваются следователем, прокурором, присяжными заседателями, судом по своему внутреннему убеждению, основанному на объективном и достаточном рассмотрении доказательств в их совокупности.

Статья 95 УПК – 2017 (оценка доказательств) дает право оценивать доказательства и уполномоченному должностному лицу органа дознания. В то же время ст. 22 (принцип беспристрастности и свободной оценки доказательств) в п/п. 2 судья оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на совокупности исследованных в судебном заседании доказательств, руководствуясь при этом законом и далее в п/п 3 – оценка доказательств дознавателем, следователем, прокурором в ходе досудебного производства не имеет обязательного значения для судьи.

Процессуальные издержки (ст. 143) т.е. расходы, связанные с производством по уголовному делу и делу о проступке, в том числе и связанные с производством экспертиз в экспертных учреждениях (п/п 8).

Статья 160 УПК – 2017 предусматривает недопустимость разглашения данных по уголовному делу в ходе досудебного производства.

Статьями 165 и 167 предусматриваются «Осмотр места происшествия» и «Осмотр трупа» соответственно.

Статья 165 включает в себя 14 подпунктов, в п/п 2 при необходимости для участия в осмотре места происшествия могут быть приглашены потерпевший, подозреваемый, обвиняемый, свидетель и защитник. С целью получения помощи по вопросам, которые нуждаются в специальных познаниях, следователь для участия в осмотре места происшествия может пригласить специалистов различных отраслей знаний. Пунктом 14 перечисляются поводы повторного осмотра того же места происшествия.

Статья 167 (осмотр трупа) включает 5 подпунктов, согласно которых:

1. Следователь производит осмотр трупа на месте его обнаружения с соблюдением требований статьи 165 настоящего Кодекса и с участием судебно-медицинского эксперта. Если участие эксперта окажется невозможным, то привлекается иной специалист из сферы медицины. При необходимости для осмотра трупа могут привлекаться также и другие специалисты.

2. Наружный осмотр трупа не заменяет и не исключает последующего назначения и проведения судебно-медицинской экспертизы.

3. Неопознанные трупы подлежат обязательному фотографированию, дактилоскопированию и изъятию образцов ткани для последующего установления личности трупа.

4. В случае необходимости проведения дополнительного либо повторного осмотра трупа участие

судебно-медицинского эксперта обязательно.

5. Заявление граждан об опознании умершего, сделанные в процессе осмотра трупа, заносятся в протокол данного следственного действия с последующим допросом заявителя в качестве свидетеля, что не исключает дальнейшее предъявление трупа для опознания другим лицам.

Процесс освидетельствования разъясняется статьей 168, согласно которой освидетельствование проводится для обнаружения на теле человека особых примет, следов преступления (или) проступка, телесных повреждений, выявления состояния опьянения или иных свойств, если для этого не требуется производство судебной экспертизы (п.1); о производстве освидетельствования следователь, орган дознания выносят постановление (п.2); освидетельствование производится следователем либо должностным лицом органа дознания. При необходимости следователь или орган дознания привлекают специалиста (п.4); при освидетельствовании другого лица свидетель либо орган дознания не присутствуют. В этом случае освидетельствование производится врачом (п.5); о производстве освидетельствования следователь или орган дознания составляют протокол (п.7). Процесс освидетельствования представителем органа дознания или следователем не исключает, нужно полагать, в последующем назначения экспертизы.

Глава 23 УПК – 2017 года (ст. 169 и 170) посвящены эксгумации и она проводится на основании мотивированного решения следственного судьи, суда (п.2) для осмотра захороненного трупа (п/п 1), опознание трупа (п/п 2), получения образцов тканей и органов или части трупа (п/п 3),

установление иных обстоятельств, имеющих существенное значение для уголовного дела (п/п 4).

Глава 24 УПК – 2017 года посвящена экспертизе. Статья 171 (основание назначения экспертизы) – основанием являются: установление причины смерти (п/п 1 п.2); характера и степени вреда, причиненного здоровью (п/п 2 п.2); психического и физического состояния подозреваемого, обвиняемого (п/п 3 п.2); психического или физического состояния потерпевшего, свидетеля (п/п 4 п.2), возраста подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего (п/п. 5 п.2). Статья 172 определяет порядок назначения экспертизы и производство экспертизы может быть поручено государственным и (или) негосударственным экспертным учреждениям или экспертам (п.3). Пунктом 11 данной статьи при наличии заявления о применении пыток или жестокого обращения предусмотрено назначение судебно-медицинской экспертизы в течение 12 часов.

Рассмотрение следственным судьей ходатайства о назначении экспертизы (ст. 175) в 10 пункте указывает, что следственный судья, рассматривающий ходатайство защитника о назначении экспертизы, проводимой по его инициативе на договоренной основе за счет заинтересованных лиц, выносит постановление, которым поручает ее проведение экспертам из числа лиц, указанных в ходатайстве.

Гарантии прав лиц, в отношении которых производится экспертиза, перечислены в статье 176 УПК – 2017, коими которых являются:

1. При производстве экспертизы живых лиц запрещаются:

1) лишение или стеснение их прав, гарантированных законом (в том числе путем обмана, применения насилия, угроз и иных незаконных мер), в целях получения от них сведений;

2) использование указанных лиц в качестве субъектов клинических исследований, медицинских технологий, фармакологических и лекарственных средств;

3) применение методов исследования, предусматривающих хирургическое вмешательство.

2. Экспертиза, производимая в отношении лица с его согласия, может быть прекращена на любой ее стадии по инициативе указанного лица.

Статьями 177 и 178 УПК – 2017 года прописаны производство экспертизы в экспертной организации и вне экспертной организации. Пунктом 3 статьи 177 в случае производства экспертизы на договорной основе на основании постановления следственного судьи, вынесенного по ходатайству защитника, материалы предоставляются стороной защиты. Нужно полагать, что речь идет о предоставлении доказательств.

Законодательно предусмотрены комиссионная (ст. 180), комплексная (ст. 181), дополнительная и повторная (ст. 182) экспертизы.

Объектами экспертизы (ст. 183) могут являться вещественные доказательства, документы, тело и состояние психики человека, трупы, животные, образцы и иные объекты, имеющие значение для дела, а также относящиеся к предмету экспертизы сведения, содержащиеся в материалах уголовного дела и (или) дела о проступке.

Сообщение о невозможности дачи заключения указывается в статье 186 УПК – 2017. Если эксперт убеждается, что поставленные вопросы выходят за пределы его специальных познаний или представленные ему материалы непригодны или недостаточны для дачи заключения и не могут быть выполнены либо если состояние науки и экспертной практики не позволяет ответить на поставленные вопросы, он составляет мотивированное сообщение о невозможности дачи заключения и направляет его органу или лицу, назначившим экспертизу. Очевидно, что речь идет о том вопросе постановления, определения, на который невозможно дать ответ.

Допрос эксперта (ст. 187 УПК - 2017) допускается, только после представления им заключения.

Краткий анализ УПК – 2017 года свидетельствует о существенных изменениях в отдельных статьях, ряд статей, регулирующих экспертную деятельность, расширены или конкретизированы, отдельные подпункты некоторых статей вызывают вопросы, что говорит о несовершенстве некоторых норм УПК и очевидно, что требуют доработок, конкретизации.

Литература

1. УПК КР. - Бишкек, 2011.
2. УПК КР. - Бишкек, 2017.