*Лекция от 5.11.19 г.*

**Тезисный план**

**по теме «Порядок назначения и проведения экспертизы**

**по уголовным и гражданским делам»**

*Экспертиза* – это процессуальное действие. Для проведения экспертизы привлекаются специалисты, именуемые экспертами.

Следует начать с того, что эксперт, согласно ст. 57 УПК РФ, это лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное в порядке, установленном настоящим Кодексом, для производства судебной экспертизы и дачи заключения.

***Последовательность действий назначения и проведения экспертизы по уголовным делам, когда инициатором выступает адвокат.***

Общие рекомендации адвокату (что нужно делать!):

1) Определиться с целью (т.е. для чего она нужна? Какая экспертиза нужна? Что мы хотим сделать?);

2) Определиться с объектами экспертизы (т.е. что нужно направлять эксперту?);

3) Определиться с экспертным учреждением (государственное или негосударственное);

В основном экспертизы проводят в государственных учреждениях (приоритет по уголовным делам). Однако также предусмотрена возможность проведения частных экспертиз в негосударственных учреждениях. Так, можно:

* Придумать ту экспертизу, которая в государственных экспертных учреждениях не проводится;
* Провести комиссионную (комплексную) экспертизу;
* Её провести, когда необходима срочность проведения экспертизы (негосударственные учреждения сделают быстрее и зачастую качественнее)

*Примером экспертизы негосударственного экспертного учреждения является экспертиза по давности, которую осуществляет только Минюст.*

4) Адвокату необходимо определиться с тем, какого характера ставить вопросы на экспертизу?

***Рекомендация:*** *попробовать своим вопросом поставить следователя «в тупик» (Например, при квалификации действий и выборе между статьями ч.1 ст. 105 УК РФ и ч. 4 ст. 111 УК РФ хорошим вопросом будет являться: «Сколько времени* *человек жил после нанесения ударов». Ответ «до 10 минут», квалификация по ч. 1 ст. 105 УК РФ, а если «до несколько десятков минут», то по ч. 4 ст. 111 УК РФ).*

**Важно помнить, что эксперты, это тоже люди и им свойственно ошибаться! Поэтому адвокату желательно знать аспекты проведения различного рода экспертиз.**

5) Следующий шаг, составляем ходатайство следователю о проведении экспертизы.

В УПК РФ регламентировано, что основаниями проведения экспертизы является – постановление следователя либо определение суда.

**!** Если следователь до подачи ходатайства вынес своё постановление, а потом уже удовлетворил последнее, возникает вопрос, что делать? Выносить новое постановление? Возникает пробел…

Как показывает практика, в суд следственные органы направляют постановление и с ним же удовлетворенное ходатайство (следователь просто говорит эксперту, чтобы он добавил вопросы, хотя это неправильно). Всё же, следует знать, что эксперт в первую очередь должен руководствоваться **ПОСТАНОВЛЕНИЕМ.**

Важным правилом для адвоката является то, что при осуществлении своей профессиональной деятельности нельзя общаться лично с экспертами, т.к. это ставит под сомнение его заинтересованность по делу.

***Рекомендация****: нужно искать «друзей-экспертов» либо обращаться в негосударственные экспертные учреждения.*

Ст. 196 УПК РФ предусматривает обязательные основания для назначения экспертизы. Среди них, если нужно установить:

1. Причины смерти.

2. Характер и степень вреда, причиненного здоровью.

3. Психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда возникает сомнение в его вменяемости или способности самостоятельно защищать свои права и законные интересы в уголовном судопроизводстве.

4. Психическое состояние подозреваемого, обвиняемого в совершении в возрасте старше восемнадцати лет преступления против половой неприкосновенности несовершеннолетнего, не достигшего возраста четырнадцати лет, для решения вопроса о наличии или об отсутствии у него расстройства сексуального предпочтения (педофилии).

5. Психическое или физическое состояние подозреваемого, обвиняемого, когда имеются основания полагать, что он является больным наркоманией.

6. Психическое или физическое состояние потерпевшего, когда возникает сомнение в его способности правильно воспринимать обстоятельства, имеющие значение для уголовного дела, и давать показания.

7. Возраст подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, когда это имеет значение для уголовного дела, а документы, подтверждающие его возраст, отсутствуют или вызывают сомнение.

Однако ПП ВС от 21 декабря 2010 г. № 28 "О судебной экспертизе по уголовным делам", говорит о том, что в любом случае, когда необходимо привлечение специальных знаний, экспертиза назначается всегда.

Таким образом, если следователь оперирует обязательными основаниями, предусмотренными в ст. 196 УПК РФ, адвокату, для отстаивания своей позиции, надлежит опираться на положение Пленума Верховного Суда РФ.

Чтобы направить дополнительные образцы для исследования, нужно приобщить их к вещдокам.

Адвокату надлежит читать **всю экспертизу**, а не только заключение (возможно допущение ошибок эксперта, неточности в отношении того, кто проводил экспертизу – государственные или негосударственные экспертные учреждения, обращать внимание на постановку вопросов в постановлении и ответы на них в экспертном заключении и т.д.).

**Важно: гос. эксперты не могут проводить экспертизу в негосударственных экспертных учреждениях!**

В особенности нужно обращать внимание на экспертизы по наркотикам, а именно обращать внимание на объём наркотического вещества, когда оно направляется следователем, и когда возвращается экспертом.

Заслуживает внимание адвоката и исследовательская часть экспертного заключения, т.к. там содержится обоснование выводов.

Следует остановиться на ответах эксперта в его заключении. Ответы бывают следующих видов:

1) категоричные (да/нет);

2) вариационные (может да/может нет). Примером может послужить ситуация, когда на орудии преступления есть кровь и непонятно, кто из сторон будет потерпевшим или подозреваемым, так как у них одна группа крови;

3) не представляется возможным ответить на вопрос (НПВ).

Ответ НПВ бывает, когда:

- вопрос не по адресу;

- объекты непригодны для исследования (кровь загнила);

- недостаточно объектов для исследования;

- уровень науки и техники не позволяет ответить на вопрос, поставленный перед экспертом (основание из ФЗ «Об экспертной деятельности»).

Эксперт не может отказаться от принятого на себя обязательства по проведению экспертизы. Также, он не может самостоятельно получать образцы для исследования, нужно писать ходатайство.

Минюст проводит экспертизу по давности и вследствие этого делает из неё вырезки, поэтому документ может быть утрачен!

***Важно: если документу больше 6 месяцев, то экспертиза давность не сможет определить (НПВ)***

Также, адвокату необходимо выяснять, есть ли соответствующая методика проведения этой экспертизы.

На данный момент существуют три методики:

- методика МВД;

- методика ФСБ;

- методика Минюста.

Что касается допроса эксперта.

Как правило, вызвать эксперта на допрос не удастся, поэтому нужно спрашивать ВСЁ на первом допросе!

Необходимо проверять у экспертов ***допуски*** (***дающие право на проведение экспертиз и квалификацию, а именно:***

1. у гос-ых экспертов – допуск работает «пожизненно»;

2. у негос-ых – нужно проверять допуск каждые 5 лет (каждые 5 лет проходят курсы повышения квалификации).

***ОТЛИЧИЕ*** заключения специалиста от экспертного заключения:

1) в заключении специалиста нет исследовательской части (там содержатся его суждения);

2) в заключении специалиста нет установленной УПК РФ формы, в отличие от экспертизы (зачастую написано «на коленке»);

3) специалист, в отличие от эксперта, уголовной ответственности за свои суждения не несёт.

*Рекомендация: адвокату нужно сразу продумывать, как подтверждать квалификацию специалиста, которого привлекаешь.*

***Последовательность действий назначения и проведения экспертизы по гражданским, когда инициатором выступает адвокат.***

Общие рекомендации:

* Досудебное заключение эксперта роли не играет (важно то, что было дано непосредственно в суде). Поэтому, изначально нужно искать два экспертных учреждения, где делать 1-ую, а затем 2-ую экспертизы (чтобы подтверждали друг друга);
* При ходатайстве о назначении экспертизы в гражданском процессе, суды существенно корректируют круг поставленных эксперту вопросов (это черта отличает его от уголовного процесса);
* Суд может назначить комиссионную экспертизу по 1 эксперту от каждой из сторон (истца и ответчика);
* Если лицо признало, что подпись, поставленная под документом, его, то экспертиза не может это оспорить (даже, если это не его подпись!).