

**Субъекты использования специальных знаний  
в уголовном судопроизводстве**

**Аннотация:** Участником уголовного процесса должно быть признано любое физическое лицо, участвующее в нем, при определении и нормативном закреплении его правового статуса.

Под участием в уголовном процессе следует понимать любые действия или бездействие лица (если под таковым можно понимать присутствие и пассивное наблюдение) в следственных и иных процессуальных действиях, а также организационных мероприятиях, проводимых по уголовному делу.

Законный представитель свидетеля (ст. 104 УПК), представитель свидетеля (ст. 105 УПК) и правопреемник потерпевшего (ст. 106 УПК) согласно основным понятиям уголовно-процессуального законодательства (ст. 7 УПК) в число участников уголовного процесса, не попали, что представляется, неверным и подлежит корректировке.

УПК должен быть дополнен положениями о статусе лица, присутствующего при производстве процессуального действия и обязательном подписании протокола всеми его участниками.

**Ключевые слова:** специальные знания; субъект; участник; уголовное судопроизводство; участие; присутствие.

По вопросу о субъектах использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве в процессуальной и криминалистической литературе нет единого мнения, однако поскольку рассмотрение существующих точек зрения о нем не входит в задачи настоящего исследования, остановимся лишь на интересующих нас проблемах.

---

♦Рустамов Кямран Эльхан оглы – диссертант Центра судебных экспертиз Министерства Юстиции Азербайджанской Республики, член МОПИ (Азербайджан). E-mail: kamran39@rambler.ru

В целом дискуссии по данному поводу касались лишь проблем использования специальных знаний сведущих лиц (специалистов и экспертов) следователями и другими представителями органов, осуществляющих уголовный процесс на его различных этапах, однако вопросы использования специальных знаний другими участниками процесса рассматривались поверхностно и неполно.

Между тем, совокупность субъектов использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве также образует сложную систему, в которой условно можно выделить взаимосвязанные и взаимозависимые элементы, являющиеся подсистемами других уровней.

Основными из них являются субъекты, использующие собственные специальные знания, к которым мы относим экспертов и специалистов. Далее следуют субъекты, использующие специальные знания экспертов и специалистов в целях: а) осуществления уголовного преследования, б) защиты и в) для решения задач правосудия.

Особо следует выделить группу субъектов, использующих специальные знания (свои, экспертов и специалистов) для подтверждения или опровержения позиций сторон судопроизводства, а также результаты произведенных ими действий. Речь идет о свидетелях и понятых.

Согласно ст. 96 УПК, специалист - это лицо, которое не имеет личной заинтересованности в уголовном процессе и со своего согласия назначено органом, осуществляющим уголовный процесс, для оказания помощи при производстве следственных или иных процессуальных действий с использованием своих специальных знаний и умений в области науки, техники, искусства и ремесла. Педагог, принимающий участие в допросе несовершеннолетнего потерпевшего, подозреваемого или обвиняемого либо свидетеля, считается специалистом. Специалист может быть назначен из числа лиц, предложенных участниками уголовного процесса.

Специалист должен обладать достаточными знаниями и умениями для оказания необходимой помощи органу, осуществляющему уголовный процесс,

однако лицо не может быть назначено или в иной форме привлечено в качестве специалиста по юридическим вопросам уголовного процесса. Мнение, выраженное специалистом, не заменяет заключения эксперта.

В обязанности специалиста входит: явиться по вызову органа, осуществляющего уголовный процесс, для оказания необходимой помощи; представить органу, осуществляющему уголовный процесс, документы, удостоверяющие его специальную квалификацию; правильно оценить свою способность оказать необходимую помощь; сообщить органу, осуществляющему уголовный процесс, о своем профессиональном опыте и об отношениях с лицами, участвующими в уголовном процессе; находиться в месте производства следственных или иных процессуальных действий в течение всего срока необходимости в его помощи и не отлучаться с места проведения указанных действий без разрешения производящего их лица, а из зала судебного заседания - без разрешения председательствующего; с целью оказания помощи лицу, производящему следственные или иные процессуальные действия, используя свои умения и знания, объяснять лицу, органу, осуществляющим уголовный процесс, сторонам уголовного процесса, участвующим в судебном заседании, относящиеся к его профессии вопросы и действия, для обнаружения, закрепления и изъятия документов и вещей, использования технических средств и компьютерных программ, исследования материалов дела, постановки вопросов перед экспертом; подчиняться указаниям дознавателя, следователя, прокурора или председательствующего в судебном заседании; соблюдать порядок в судебном заседании; подтвердить в протоколе своей подписью полноту и верность отражения в нем хода, содержания и результатов произведенных с его участием действий; без разрешения органа, осуществляющего уголовный процесс, не разглашать сведения о следственных или иных процессуальных действиях, произведенных с его участием, и о выявленных обстоятельствах, а также сведения закрытого судебного заседания; не разглашать известные ему сведения об обстоятельствах, затрагивающих неприкосновенность личной жизни, семейные,

государственные, профессиональные, коммерческие или иные охраняемые законом тайны; выполнять иные предусмотренные настоящим Кодексом обязанности, предусмотренные УПК.

Специалист имеет следующие права: с разрешения органа, осуществляющего уголовный процесс, для лучшего исполнения своих обязанностей знакомится с материалами дела, задает вопросы участникам уголовного процесса; направляет внимание участников уголовного процесса на обнаружение, закрепление и изъятие документов и вещей, использование технических средств и компьютерных программ, исследование материалов дела, постановку вопросов перед экспертом, а также на содержание вопросов, касающихся его профессии; делает подлежащие занесению в протокол замечания в связи с обнаружением, закреплением и изъятием вещей и документов, использованием технических средств и компьютерных программ, исследованием материалов дела, а также с постановкой вопросов перед экспертом; знакомится с протоколом следственных или иных процессуальных действий, в которых принял участие, а также с протоколом судебного заседания в соответствующей части, делает подлежащие занесению в протокол замечания по полноте и верности отражения в нем хода, содержания и результатов этих действий; получает возмещение расходов, понесенных им во время уголовного процесса, и компенсацию за ущерб, понесенный им от незаконных действий органа, осуществляющего уголовный процесс; получает вознаграждение за выполненную работу; пользуется иными правами, предусмотренным УПК [6, с. 110-113].

Из приведенных положений статуса специалиста видно, что речь идет лишь об одном виде сведущих лиц, привлекаемых к процессу для решения конкретных задач, а другие специалисты в него не вписываются.

В частности, в него не попадают специалисты органов дознания, которые (а не следователи) фотографируют место происшествия, производят видеозапись, собирают следы рук, ног и т.п., получают образцы для сравнительного исследования, организуют освещение, использование

служебных собак и т.д. Подобные специалисты имеют косвенную заинтересованность в результатах уголовного процесса, к участию в который они назначаются без какого-либо согласия и желания. Если уж речь идет о ремесле, то к подобным специалистам можно отнести и работников кладбища, привлеченных к участию в эксгумации.

Кроме того, представляется, что акцентирование специалистом внимания участников процесса на обстоятельствах, имеющих значение для правильного хода процесса, является его обязанностью, а не правом. В связи с изложенным, с нашей точки зрения положения ст. 96 УПК в этой части должны быть изменены.

Согласно ст. 97 УПК, эксперт - это лицо, которое способно дать заключение с использованием своих специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла, не имеет личной заинтересованности в уголовном процессе, со своего согласия назначено органом, осуществляющим уголовный процесс, либо, по его требованию, руководством экспертного учреждения для исследования материалов. Эксперт может быть назначен из числа лиц, предложенных участниками уголовного процесса, либо приглашен стороной защиты.

Эксперт должен обладать специальными познаниями в области науки, техники, искусства или ремесла, достаточными для дачи заключения по поставленным перед ним вопросам, однако лицо не может быть назначено или привлечено в иной форме в качестве эксперта по юридическим вопросам уголовного процесса.

В обязанности эксперта входит: дать мотивированное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам; четко выделить в заключении свои личные выводы, сделанные на основании исследования материалов дела, достоверность которых не проверена им самим, а равно выводы, которые получены им с использованием компьютерных программ и информационных материалов; отказаться от дачи заключения, если поставленные вопросы выходят за рамки его специальных познаний либо если

предоставленных материалов недостаточно для дачи ответа на заданные вопросы; отказаться от продолжения экспертизы, если придет к выводу о невозможности дачи заключения в силу указанных выше обстоятельств; в письменном виде уведомить лицо, поручившее ему проведение экспертизы, о своем отказе в даче заключения и в проведении экспертизы с обоснованием этого отказа; по требованию органа, осуществляющего уголовный процесс, представить смету расходов на проведение экспертизы и отчет о произведенных расходах; представить участникам уголовного процесса письменное заключение, разъяснить его содержание, а также ответить на их вопросы и являться по вызовам органа, осуществляющего уголовный процесс, для дачи устного заключения по разъяснению письменного заключения; представить органу, осуществляющему уголовный процесс, и пригласившему его лицу документ, удостоверяющий его специальную квалификацию; правильно оценить свою способность дать ответы по вопросам, поставленным по требованию указанного органа или лица, а в судебном заседании — сторон уголовного процесса; по требованию органа, осуществляющего уголовный процесс, и сторон уголовного процесса сообщить в судебном заседании о своем профессиональном опыте и об отношениях с лицами, принимавшими участие в производстве соответствующего уголовного дела; участвуя в производстве следственных или иных процессуальных действий, не отлучаться без разрешения лица, производящего эти действия, а в судебном заседании — без разрешения председательствующего; подчиняться указаниям дознавателя, следователя, прокурора или председательствующего в судебном заседании; соблюдать порядок в судебном заседании; без разрешения органа, осуществляющего уголовный процесс, не разглашать сведения о произведенных с его участием следственных или иных процессуальных действиях и об установленных при этом обстоятельствах, а также сведения закрытого судебного заседания; не разглашать известные ему сведения об обстоятельствах, затрагивающих неприкосновенность личной жизни, семейные, государственные, профессиональные, коммерческие или иные охраняемые

законом тайны; выполнять иные предусмотренные настоящим Кодексом обязанности, предусмотренные УПК.

Эксперт осуществляет следующие права: получает объекты и образцы, необходимые для проведения сравнительного исследования, с целью дачи заключения; требует предоставления дополнительных объектов и иных материалов; с разрешения органа, осуществляющего уголовный процесс, знакомится с необходимыми для дачи заключения материалами, выписывает необходимые сведения из материалов дела, в целях лучшего исполнения своих обязанностей задает вопросы подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему и свидетелям; принимает участие в производстве следственных или иных процессуальных действий, относящихся к предмету экспертизы и необходимых для дачи заключения; дает заключение по поставленным перед ним вопросам и по иным, в пределах предмета экспертизы, обстоятельствам, выявленным во время исследования материалов дела, относящихся к его компетенции; обращает внимание суда или участников уголовного процесса на обстоятельства, связанные с предметом экспертизы и составлением вопросов, задаваемых соответствующему эксперту; знакомится с протоколом следственных или иных процессуальных действий, в которых принял участие, а также с протоколом судебного заседания в соответствующей части, делает подлежащие занесению в протокол замечания по полноте и верности отражения в нем этих действий и своего устного заключения; получает возмещение расходов, понесенных им во время уголовного процесса, и компенсацию за ущерб, понесенный им от незаконных действий органа, осуществляющего уголовный процесс; получает вознаграждение за выполненную работу и др. [6, с. 113-115].

Согласно ст. 99 УПК, переводчиком является лицо, которое не имеет личной заинтересованности в уголовном процессе и со своего согласия назначено органом, осуществляющим уголовный процесс, для перевода материалов производства, а также всех разговоров в ходе судебного заседания и во время производства следственных или иных процессуальных действий.

Переводчик может быть назначен из числа лиц, предложенных участниками уголовного процесса.

Переводчик должен свободно владеть как языком, на котором ведется судопроизводство, так и языком, с которого переводит. Судья, присяжные заседатели, прокурор, следователь, дознаватель, защитник, представитель и другие участники процесса, понятые, секретарь судебного заседания, эксперт и свидетель, даже владея языками, с которых делается перевод, не должны брать на себя обязанности переводчика. Лицо, понимающее знаки общения немых и глухих и способное общаться с ними с помощью таких знаков, также признается переводчиком.

В обязанности переводчика входит: явиться по вызову органа, осуществляющего уголовный процесс, для осуществления перевода; представить органу, осуществляющему уголовный процесс, документ, удостоверяющий владение им языками, с которых делается перевод, по требованию органа, осуществляющего уголовный процесс, а также сторон уголовного процесса в судебном заседании правильно оценить свою способность выполнить перевод полно и верно; по требованию органа, осуществляющего уголовный процесс, а также сторон уголовного процесса в судебном заседании сообщить о своем профессиональном опыте и об отношениях с лицами, принимающими участие в соответствующем уголовном процессе; находиться в месте производства следственных или иных процессуальных действий и в зале суда в течение всего срока, необходимого для обеспечения перевода, не отлучаться с места проведения этих действий без разрешения производящего их лица, а из зала судебного заседания—без разрешения председательствующего; выполнить перевод полно, верно и своевременно; подчиняться указанием дознавателя, следователя, прокурора или председательствующего в судебном заседании; соблюдать порядок в судебном заседании; подтвердить своей подписью полноту и верность отражения перевода в протоколе следственных или иных процессуальных действий, в которых принял участие, и верность перевода в документах, предоставляемых



лицам, участвующим в уголовном процессе; без разрешения органа, осуществляющего уголовный процесс, не разглашать сведения по проведенным с его участием следственным или иным процессуальным действиям и выявленным при этом обстоятельствам, а также сведения об обстоятельствах, затрагивающих неприкосновенность личной жизни, семейные, государственные, профессиональные, коммерческие и иные охраняемые законом тайны и др.

Переводчик имеет следующие права: во время перевода задает вопросы участвующим с целью уточнения перевода; знакомится с протоколами следственных или иных процессуальных действий, в которых принял участие, а также с протоколом судебного заседания в соответствующей части, делает подлежащие занесению в протокол замечания по полноте и верности отражения в нем перевода; получает возмещение расходов, понесенных им во время уголовного процесса, и компенсацию за ущерб, понесенный им от незаконных действий органа, осуществляющего уголовный процесс; получает вознаграждение за выполненную работу и др. [6, с. 117-119].

К представителям стороны обвинения, использующим специальные знания непосредственно и опосредственно относятся прокурор (ст. 84 УПК), следователь (ст. 85 УПК), дознаватель (ст. 86 УПК), потерпевший (ст. 87 УПК), частный обвинитель (ст. 88 УПК) и гражданский истец (ст. 89 УПК).

Участниками процесса со стороны защиты, использующими специальные знания, являются подозреваемый (ст. 91 УПК), обвиняемый (ст. 91 УПК), защитник (ст. 92 УПК) и гражданский ответчик (ст. 93 УПК).

Таким образом, можно считать, что субъектами использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве, являются все лица, участвующие в нем (т.е. все участники уголовного судопроизводства), однако это не так.

Понятие участника уголовного судопроизводства (процесса) так же дискуссионно. Ряд ученых участниками процесса признают всех участвующих в уголовном процессе субъектов [1, с. 11], другие относят к таковым лишь

наделенных общими для них правами [2, с. 12], третьи – тех, кому государственные органы обязаны разъяснить и объяснить их права и т.п. [5, с. 41].

По конструкции УПК, раздел второй «Суд и лица, участвующие в уголовном процессе» состоит из глав «Суд», «Сторона обвинения», «Сторона защиты», «Другие лица, участвующие в уголовном процессе» и «Представители и правопреемники», что позволяет утверждать об отнесении законодателем к участникам уголовного процесса субъектов, составляющих перечисленные понятия.

Согласно статьи 7.0.18 УПК к участникам уголовного процесса относятся дознаватель, следователь, прокурор, потерпевший, частный обвинитель, гражданский истец, их законные представители и представители, подозреваемый, обвиняемый, их законные представители, гражданский ответчик, его законный представитель и представитель.

К другим лицам, участвующим в уголовном процессе, согласно ст. 7.0.29 УПК относятся понятой, свидетель, специалист, эксперт, секретарь судебного заседания и переводчик [6, с. 7-13].

Таким образом, законный представитель свидетеля (ст. 104 УПК), представитель свидетеля (ст. 105 УПК) и правопреемник потерпевшего (ст. 106 УПК) согласно основным понятиям уголовно-процессуального законодательства (ст. 7 УПК) в число участников уголовного процесса, не попали, что представляется, неверным и подлежит корректировке.

С нашей точки зрения, участником уголовного процесса должно быть признано любое физическое лицо, участвующее в нем, при определении и нормативном закреплении его правового статуса.

Под участием в уголовном процессе следует понимать любые действия или бездействие лица (если под таковым можно понимать присутствие и пассивное наблюдение) в следственных и иных процессуальных действиях, а также организационных мероприятиях, проводимых по уголовному делу.

Анализ криминалистических рекомендаций по тактике проведения следственных действий и организации тактических комбинаций и сопоставление их с положениями УПК, касающимися участников уголовного процесса, позволяют утверждать о наличии противоречий, пробелов и существенных ошибок, затрудняющих, а в ряде случаев, исключающих участие определенных лиц в уголовном судопроизводстве и, соответственно, использование специальных знаний.

Так, согласно ст. 236 УПК, обязательными участниками осмотра являются следователь и двое понятых, альтернативными – защитник, специалист, владелец жилища или помещения, представитель жилищно-эксплуатационной организации, либо местного органа исполнительной власти, учреждения, воинской части и т.п. Между тем, статус владельца квартиры (жилища) и представителей учреждений, организаций и т.п. в УПК не оговорен, что исключает использование ими специальных знаний.

В криминалистической литературе имеются рекомендации о привлечении к осмотрам кинологов, фотографов, работников полиции (для охраны места происшествия), подозреваемых, обвиняемых, свидетелей, потерпевших, подсобных рабочих, водителей, осветителей и т. п. [3, с. 475-477].

Кинологи, фотографы, осветители, подсобные рабочие, водители и т.п. условно могут быть отнесены к специалистам, статус которых определен ст. 96 УПК, хотя это и неверно. Сложнее обстоит дело с работниками полиции, задействованными для охраны места происшествия и конвоирования к нему подозреваемых или обвиняемых, а также лицами, сопровождающими престарелых, больных или раненых пострадавших, но не являющиеся их представителями. Работники полиции не могут быть отнесены к дознавателям и специалистам, но, с нашей точки зрения, своими подписями в протоколе должны зафиксировать участие в процессуальном действии.

Представляется, что вопрос о подписании протокола процессуального действия, является своего рода камнем преткновения в УПК, поскольку решается неполно и неоднозначно.

Так, согласно ст. 236.7 УПК, « ...протокол осмотра подписывается следователем и всеми участниками следственного действия, которые вправе требовать внесения в него своих замечаний. Если протокол составлен на нескольких страницах, то каждый его лист подписывается всеми участниками следственного действия».

Аналогичные положения содержат статьи УПК, регламентирующие порядок протоколирования эксгумации (ст. 237.5 УПК), освидетельствования (ст. 238.7 УПК), опознания (ст. 241.2 УПК) обыска и выемки (ст. 247.2 УПК), наложения ареста на имущество (ст. 252.2 УПК), ареста на почтовую, телеграфную и другую корреспонденцию (ст. 258.2 УПК), проверки наказаний на месте (ст. 261.2 УПК), следственного эксперимента (ст. 263.2 УПК), изъятия образцов (ст. 276.2 УПК).

Если исходить из первой части ст. 236.7 УПК и других перечисленных статей, то протокол следственного действия подписывают лишь участники, имеющие право требовать внесения в протокол своих замечаний. Это потерпевший, гражданский истец, подозреваемый, обвиняемый, защитник, гражданский ответчик, понятой, специалист, эксперт, свидетель, переводчик и т.д., т.е. все, кроме представителя свидетеля и правопреемника потерпевшего.

Согласно вторых частей перечисленных статей, каждый лист протокола подписывается всеми участниками следственного действия.

УПК предусматривает участие в эксгумации (ст. 237 УПК) близких родственников; в освидетельствовании (ст. 238 УПК) – врача или специалиста в области судебной медицины; в опознании лица (ст. 239 УПК) – не менее трех статистов; при обыске и выемке (ст. 244 УПК) – лица, в отношении которого производится обыск; в наложении ареста на имущество (ст. 251 УПК) – собственника, владельца имущества или членов их семей, специалиста - товароведа, работников охраны; в аресте на корреспонденцию (ст. 257 УПК) – начальника и работников учреждения связи; в перехвате переговоров (ст. 259 УПК) – уполномоченного лица; при проверке показаний на месте (ст. 260

УПК), следственном эксперименте (ст. 262 УПК) и изъятии образцов для исследования (ст. 275 УПК) – специалиста, педагога, врача и других лиц.

Кроме того, криминалистика рекомендует привлекать к участию в обыске, наложении ареста на имущество, изъятии образцов и др. действиях специалистов (в широком смысле этого слова) в области искусства, ювелиров, нумизматов, филателистов, биологов, физиков и т. п. [4, с. 363, 380, 381, 395].

Представляется, что УПК должен быть дополнен положениями о статусе лица, присутствующего при производстве процессуального действия и обязательном подписании протокола всеми его участниками.

Не исключены ситуации, когда лицо, присутствующее при производстве процессуального действия, но не являющееся участником уголовного процесса, более полно и объективно, нежели последние, будет наблюдать, запомнит и воспроизведет динамику и результаты действия. Кроме того, и это главное, отсутствие в протоколе данных всех вольных или невольных участников процессуального действия есть свидетельство его неполноты, и, следовательно, незаконности.

### **Библиография**

1. Галкин Б.А. Советский уголовно-процессуальный закон. М., 1962.
2. Кокорев Л.Д. Участники правосудия по уголовным делам. Воронеж, 1971.
3. Криминалистика. Учебник для ВУЗов. Под ред. Сулейманова Д.И. Баку: Ишыг, 2000.
4. Криминалистика: Учебник. / Под ред. А.Г. Филиппова и А.Ф. Волынского. М., Спарк, 1998.
5. Рахунов Р.Д. Участники уголовно-процессуальной деятельности. – М., 1961.
6. Уголовно-процессуальный Кодекс Азербайджанской Республики. По состоянию на 10.01.2012, Ганун, Баку, 2012.