

С.А. Смирнова

директор ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России,
доктор юридических наук, профессор

О.В. Микляева

Ученый секретарь ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России,
кандидат юридических наук, доцент

ПРИНЦИП ЗАКОННОСТИ В СУДЕБНО-ЭКСПЕРТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Рассматривается значение принципа законности для формирования норм, регулирующих судебно-экспертную деятельность. Устанавливается межотраслевой характер понятия судебной экспертизы. Рассматривается исторический аспект принципа законности.

Ключевые слова: закон, принципы права, принцип законности, судебная экспертиза.

S. Smirnova

Director of the Russian Federal Center of Forensic Science of the Russian Ministry of Justice
DSc (Law), professor

O. Miklyaeva

Academic Secretary of the Russian Federal Center of Forensic Science of the Russian Ministry of Justice
PhD (Law), assistant professor

THE PRINCIPLE OF LEGALITY IN FORENSIC PRACTICE

The paper examines the significance of the principle of legality in the context of regulation of forensic practice. The cross-sectoral nature of forensic science as a concept is emphasized. The historical background of the principle of legality is discussed.

Keywords: law, principles of law, principle of legality, forensic science.

В правовом государстве с развитой системой законодательства не представляется возможным претворять в жизнь законы без правил, регулирующих применение норм права. В качестве исходных, определяющих правил можно рассматривать принципы права, которые составляют его нравственную и организационную основу. Принципы права, его отраслей и правовых институтов тесно взаимосвязаны и образуют

единую логико-правовую систему. Нарушение хотя бы одного из принципов приводит, как правило, к нарушению другого принципа или всей цепи принципов.

Принципами процессуального права являются основные представления о суде и правосудии, которые закрепляются в нормах права и вследствие этого становятся его основными положениями и качественными особенностями, определяющими ха-

рактер процессуального права, порядок его осуществления и перспективы дальнейшего развития. По содержанию и сфере распространения принципы процессуального права делятся на общеправовые, межотраслевые, отраслевые принципы и принципы отдельных правовых институтов.

Судебно-экспертная деятельность занимает особое положение в системе процессуального права. Определение судебной экспертизы, являющейся одним из процессуальных действий и средств доказывания в судопроизводстве, не закреплено в действующих процессуальных кодексах (Уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации (далее УПК РФ) [2], Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации (далее ГПК РФ) [3], Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации (далее АПК РФ) [4], а также Кодексе Российской Федерации об административных правонарушениях (далее КоАП РФ) [5]). Дефиниция понятия «судебная экспертиза» сформулирована в действующем Федеральном законе от 31.05.2001 г. №73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (далее ФЗ ГСЭД) [6]. В статье 9 «Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе» ФЗ ГСЭД дано следующее определение:

«судебная экспертиза - процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, судьей, органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу».

В проекте Федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (далее проект ФЗ СЭД) определение сохраняется, но претерпевает незначительные изменения и размещено в пункте 10 статьи 1 «Основные понятия, используемые в настоящем Федеральном законе»:

«судебная экспертиза - процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом органом или

лицом, имеющим право назначать судебную экспертизу, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу, а также при проверке сообщения о преступлении».

Изменения обусловлены объединением всех субъектов, имеющих право назначать экспертизу, в одну группу (пункт 4 статьи 1 проекта ФЗ СЭД «органы или лица, имеющие право назначать судебную экспертизу»), а также внесением изменений в УПК РФ¹[7].

Представляется, что определение понятия судебной экспертизы носит межотраслевой характер и в равной мере может использоваться в уголовном, гражданском и административном судопроизводстве.

В действующих процессуальных кодексах можно выделить совокупность правовых норм, регулирующих судебно-экспертную деятельность: основания и порядок назначения экспертизы; порядок производства экспертизы; права и обязанности участников процесса при ее проведении; структура и содержание заключения эксперта². Сходство правовых норм, регламентирующих процесс производства судебной экспертизы, лежит в основе ФЗ ГСЭД и проекта ФЗ СЭД.

Исследование юридической конструкции системы норм, регламентирующих судебно-экспертную деятельность, в действующем законодательстве позволяют охарактеризовать их как самостоятельный межотраслевой институт процессуального права [8]. Несмотря на относительную обособленность, он неразрывно связан с остальными нормами и принципами процессуального права. Соответствие исходных положений норм ФЗ ГСЭД и проекта ФЗ СЭД основополагающим принципам процессуального права диктуется их соотношением по юридической силе в иерархии нормативных правовых актов, поскольку они занимают нижестоящий уровень.

В ФЗ ГСЭД изложены основные принципы государственной судебно-экспертной деятельности, которые, согласно статье 41,

¹ Федеральный закон от 04.03.2013 г. № 23-ФЗ статья 2 пункт 19 часть четвертую статьи 195 дополнить предложением следующего содержания: «Судебная экспертиза может быть назначена и произведена до возбуждения уголовного дела»

² УПК РФ статьи 57, 62, 70, 80, 119-122, 195, 201, 204-206, 207, 210, 282, 283; ГПК РФ статьи 16, 21, 35, 80, 82-86, 187; АПК РФ статьи 8, 23-26, 55, 74, 83-87, 157, 159; КоАП статьи 24.4, 25.12, 25.13, 25.9, 26.4

распространяются и на деятельность негосударственных экспертов, что позволяет говорить об их общем характере. Эти принципы можно разбить на две группы: процессуально-правовые (общие юридические) и профессиональные (специальные) [9].

Первым в ряду основополагающих норм межотраслевого правового института судебно-экспертной деятельности является принцип законности:

ФЗ ГСЭД «Статья 4. Принципы государственной судебно-экспертной деятельности

Государственная судебно-экспертная деятельность основывается на принципах законности, соблюдения прав и свобод человека и гражданина, прав юридического лица, а также независимости эксперта, объективности, всесторонности и полноты исследований, проводимых с использованием современных достижений науки и техники.

Статья 5. Соблюдение законности при осуществлении государственной судебно-экспертной деятельности

Государственная судебно-экспертная деятельность осуществляется при условии точного исполнения требований Конституции Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, составляющих правовую основу этой деятельности.

Нарушение закона при осуществлении судебно-экспертной деятельности недопустимо и влечет за собой ответственность, установленную законодательством Российской Федерации»;

проект ФЗ СЭД «Статья 6. Принципы судебно-экспертной деятельности

Судебно-экспертная деятельность основывается на принципах:

1) законности;...

...Статья 7. Законность при осуществлении судебно-экспертной деятельности

1. Судебно-экспертная деятельность осуществляется при условии исполнения требований нормативных правовых актов, составляющих правовую основу указанной деятельности.

2. Нарушение законодательства Российской Федерации при осуществлении судебно-экспертной деятельности недопустимо и влечет за собой установленную законом ответственность».

Принцип законности является инструментом, с помощью которого обеспечивается воплощение в жизнь такого правового явления как законность. Это многогранное явление, характеризующее про-

цесс совершенствования государственно-правовой формы организации общества путем строгого и неуклонного соблюдения и исполнения действующего законодательства в целях обеспечения справедливости. В ст. 2 Конституции РФ³ [1] утверждается, что человек, его права и свобода являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Поэтому не всякое соблюдение законов отвечает требованиям законности, а только тех, которые служат защите прав и свобод человека, удовлетворению его интересов.

Например, требование законности привлечения к уголовной ответственности было выдвинуто еще в XVIII веке. В своем знаменитом труде «О преступлениях и наказаниях» Ч. Беккариа писал: «только закон может устанавливать наказания за преступления, и власть их издания может принадлежать только законодателю» [10].

На государственном уровне принцип законности получил признание в период буржуазных революций. Он был провозглашен со ссылкой на Великую хартию вольностей⁴[11] в Конституции американского штата Мэриленд 1776 года. В Европе рассматриваемый принцип был закреплен во французской Декларации прав человека и гражданина 1789 года: «Закон может устанавливать наказания, лишь строго и бесспорно необходимые, и никто не может быть наказан иначе, как в силу закона, надлежаще примененного, изданного и об-

³ Конституция Российской Федерации. Официальное издание. – М., Юридическая литература, 2008.

⁴ Великая хартия вольностей 1215 г.:

Статья 7. Никто не может подвергаться обвинению, задержанию или заключению иначе, как в случаях, предусмотренных законом и в предписанных им формах. Тот, кто спрашивает, отдает, исполняет или заставляет исполнять основанные на произволе приказы, подлежит наказанию; но каждый гражданин, вызванный или задержанный в силу закона, должен беспрекословно повиноваться: в случае сопротивления он несет ответственность. Статья 8. Закон должен устанавливать наказания лишь строго и бесспорно необходимые; никто не может быть наказан иначе, как в силу закона, принятого и обнародованного до совершения правонарушения и надлежаще примененного. Статья 9. Поскольку каждый считается невиновным, пока его вина не установлена, то в случаях, когда признается нужным арест лица, любые излишне суровые меры, не являющиеся необходимыми, должны строжайше пресекаться законом. Статья 10. Никто не должен быть притесняем за свои взгляды, даже религиозные, при условии, что их выражение не нарушает общественный порядок, установленный законом.

народованного до совершения правонарушения» [12]. В настоящее время принцип законности прямо закреплен в конституциях большинства стран мира. Законность включена и в международно-правовые акты в качестве одной из гарантий справедливого судебного разбирательства, например, статьи 5 и 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод [13].

В России принцип законности прямо закреплен в ст. 15 Конституции РФ, согласно которой Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Законы и иные акты не должны противоречить Конституции РФ. В ч. 2 ст. 15 Конституции РФ установлено, что органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию РФ и законы, а также общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Принцип законности как руководящее начало правоприменительной деятельности закреплен в статье 7 УПК РФ⁵, статье 11 ГПК РФ⁶, статьях 3 и 6 АПК РФ⁷, статьях 1.1

и 1.6 КоАП РФ⁸. Общим для перечисленных статей является требование законности, которое обязывает органы (лица), ведущие производство по делу, строго соблюдать предписания процессуальных кодексов при назначении и проведении судебной экспертизы. В то же время в процессуальных кодексах производство экспертизы регламентируется исключительно «в порядке, установленном настоящим Кодексом» и применение федерального закона становится невозможным ввиду его подчиненного положения. В целях разрешения возникающей правовой коллизии была создана рабочая группа под руководством директора ФБУ РФЦСЭ при Минюсте России, доктора юридических наук, профессора С.А. Смирновой. По результатам работы группы были подготовлены предложения по внесению изменений в процессуальное законодательство:

часть первую статьи 57 УПК РФ изложить в следующей редакции: «1. Эксперт - лицо, обладающее специальными знаниями и назначенное для производства судебной экспертизы и дачи заключения в порядке, установленном настоящим Кодексом и законодательством о судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»; часть вторую статьи 195 УПК РФ после слов «специальными знаниями» дополнить словами «в порядке, установленном настоящим Кодексом и законодательством о судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»;

часть первую статьи 84 ГПК РФ дополнить словами «в порядке, установленном настоящим Кодексом и законодательством о судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»;

часть первую статьи 83 АПК РФ изложить в следующей редакции: «1. Эксперти-

⁵ УПК РФ статья 7 пункт 1 «Суд, прокурор, следователь, орган дознания и дознаватель не вправе применять федеральный закон, противоречащий настоящему Кодексу»

⁶ ГПК РФ статья 11 пункт 1 «Суд обязан разрешать гражданские права на основании Конституции Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов государственной власти, конституций (уставов), законов иных нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, нормативных правовых актов органов местного самоуправления. Суд разрешает гражданские дела, исходя из обычаев делового оборота в случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами.»

⁷ АПК РФ статья 3 пункт 2 «Порядок судопроизводства в арбитражных судах определяется Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным судом «О судебной системе Российской Федерации» и Федеральным конституционным судом «Об арбитражных судах в Российской Федерации», Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами»; статья 6 «Законность при рассмотрении дел арбитражным судом обеспечивается правильным применением законов и иных нормативных правовых актов, а также соблюдением всеми судьями арбитражных судов правил, установленных законодательством о судопроизводстве в арбитражных судах»

⁸ КоАП РФ статья 1.1 «1. Законодательство об административных правонарушениях состоит из настоящего Кодекса и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. 2. Настоящий Кодекс основывается на Конституции Российской Федерации, общепризнанных принципах и нормах международного права и международных договорах Российской Федерации. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством об административных правонарушениях, то применяются правила международного договора»; статья 1.6 пункт 1 «Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основании и в порядке установленном законом».

за проводится государственными судебными экспертами по поручению руководителя государственного судебно-экспертного учреждения и иными экспертами из числа лиц, обладающих специальными знаниями, в порядке, установленном настоящим Кодексом и законодательством о судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»;

часть первую статьи 26.4. КоАП РФ дополнить новым абзацем следующего содержания: «Экспертиза проводится в порядке, установленном настоящим Кодексом и законодательством о судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации».

Принцип законности не является доминирующим над другими, более значимым по сравнению с остальными. Выделение действия хотя бы одного принципа в ущерб другим приведет к нарушению баланса интересов различных участников судебно-экспертной деятельности. Неуклонное исполнение принципа законности участниками судебно-экспертной деятельности является основой эффективного действия всех других принципов этого межотраслевого института процессуального права. Следовательно, необеспечение должным образом выполнения принципа законности приведет к невыполнению и других принципов (соблюдения прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, прав и законных интересов юридических лиц; независимости судебного эксперта; научной обоснованности, объективности, всесторонности и полноты судебно-экспертных исследований; научно обоснованного использования при проведении судебно-экспертных исследований научно-технических средств и методических материалов по производству судебной экспертизы; соблюдения профессиональной этики судебного эксперта), что, в свою очередь, не даст возможность полноценно осуществить правосудие и восстановить нарушенные права и законные интересы граждан.

Принцип законности обеспечивает недопущение нарушения требований правовых актов при осуществлении судебно-экспертной деятельности и определяет правовое положение всех участников данных правоотношений, регулирует вопросы реализации функций судебных экспертов. Согласно рассматриваемому принципу необходимо не только строить свою деятельность на соответствии и подчинении закону, но и учитывать при этом верховен-

ство правовых актов в порядке уменьшения юридической силы: Конституция РФ, федеральные конституционные законы и федеральные законы. Принцип законности является универсальным. Его широкое и разностороннее содержание лежит в основе всех других принципов судебно-экспертной деятельности. Соблюдение всех правовых принципов будет свидетельствовать о торжестве законности в судебно-экспертной деятельности.

В более широком плане можно сказать, что законность – это, с одной стороны, определенный режим общественной жизни, метод государственного руководства, состоящий в организации общественных отношений посредством издания и неуклонного осуществления законов и других правовых актов, а с другой – общий принцип организации современного демократического государства, основа обеспечения и защиты прав личности и поддержания правопорядка в стране, стержень нормального функционирования всей общественной системы.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации. Официальное издание. – М., Юридическая литература, 2008.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (УПК РФ) от 18.12.2001 № 174-ФЗ (принят ГД ФС РФ 22.11.2001, действующая редакция от 22.10.2014)
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации (ГПК РФ) от 14.11.2002 № 138-ФЗ (принят ГД ФС РФ 23.10.2002, действующая редакция от 21.07.2014)
4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (АПК РФ) от 24.07.2002 № 95-ФЗ (принят ГД ФС РФ 14.06.2002, действующая редакция от 28.06.2014)
5. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (КоАП РФ) от 30.12.2001 № 195-ФЗ (принят ГД ФС РФ 20.12.2001, действующая редакция от 04.11.2014)
6. Федеральный закон от 31.05.2001 г. №73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»(принят ГД ФС РФ 31.05.2002, действующая редакция от 25.11.2013)
7. Федеральный закон от 04.03.2013 г. № 23-ФЗ «О внесении изменений в статьи

62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации»

8. Кудрявцева, А.В. Судебная экспертиза в уголовном процессе России/ А.В. Кудрявцева; науч. ред. Ю.Д. Лившиц; ЮУрГУ. – Челябинск: ЮУрГУ, 2001. – 411 с.

9. Смирнова С.А. Вызовы времени и экспертные технологии правоприменения/ Мультиформальное издание «Судебная экспертиза: перезагрузка». – Ч. I. – М.: РФЦСЭ, 2012. – 656 с.

10. Ч. Беккариа. О преступлениях и наказаниях. [http:// www.libok.net/writer/40961/kniga/1144/bekkaria_ch](http://www.libok.net/writer/40961/kniga/1144/bekkaria_ch).

11. Великая хартия вольностей 1215 г. [http:// lib.ru// INOOLD/hartia.txt](http://lib.ru//INOOLD/hartia.txt).

12. Французская Декларация прав человека и гражданина 1789 года. [http:// larevolution.ru/ declaration.html](http://larevolution.ru/declaration.html).

13. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005 (Рим, 4 ноября 1950 г.) [http:// base.garant.ru/2540800/](http://base.garant.ru/2540800/).