

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ СПЕЦИАЛИСТА

Я, **Лукьянова Елена Анатольевна**, доктор юридических наук, профессор юридического факультета МГУ им. М.В.Ломоносова, отвечая на запрос адвоката О.М.Натаповой от 17.05.2010 г. (удостоверение адвоката № 2188 от 27.12.2002 г.) по существу заданных мне вопросов могу пояснить следующее:

**1. Затрагивает ли Приказ Федеральной службы безопасности Российской Федерации от 31.01.2002 № 60 «Об утверждении положения об экспертных учреждениях в органах федеральной службы безопасности» права и свободы человека?**

Да, затрагивает. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в ст. 198 предусматривает целый ряд прав обвиняемых при назначении и производстве экспертизы. Безусловной гарантией реализации этих прав, без которой невозможна защита личности от незаконного и необоснованного обвинения (ч. 2 ст. 16 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации), является **законность и прозрачность порядка проведения экспертизы**. Именно поэтому, Федеральный Закон от 31 мая 2001 г. «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» устанавливает **закрытый перечень** видов нормативных правовых актов, являющихся правовой основой государственной экспертной деятельности (ст. 3). Данный перечень включает в себя: Конституцию Российской Федерации, Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, Таможенный кодекс Российской Федерации, Налоговый кодекс Российской Федерации, законодательство Российской Федерации о здравоохранении, другие федеральные законы, а также **нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти**, регулирующие организацию и производство

судебной экспертизы. Наличие такого перечня исключает возможность правового регулирования экспертной деятельности какими-либо иными видами актов во избежание волюнтаристской трактовки правовых норм всякого рода положениями, инструкциями и прочими документами, форма, порядок принятия и опубликования которых не определены законодательством Российской Федерации. То есть **наличие перечня, по смыслу закона, является существенной гарантией** прав граждан в уголовном процессе. Таким образом реализуется одна из важнейших конституционных гарантий правового положения личности – запрет на издание актов, умаляющих права и свободы человека и гражданина (ч. 2 ст. 55 Конституции Российской Федерации).

В Постановлении Конституционного Суда Российской Федерации от 25 октября 2001 г. N 14-П по жалобам граждан А.П. Голомидова, В.Г. Кислицина, И.В. Москвичева прямо указывается, что «основные права и свободы человека и гражданина, к каковым по своему существу относится право на защиту, признаются и гарантируются в Российской Федерации согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации, являются непосредственно действующими, определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти и обеспечиваются правосудием (статьи 1, 2, 17 и 18 Конституции Российской Федерации), а их признание, соблюдение и защита, в силу предписаний Конституции Российской Федерации и корреспондирующих им общепризнанных принципов и норм международного права, - обязанность государства и одно из необходимых условий справедливого правосудия.

Из статей 71 (пункты "в", "о") и 76 (часть 1) Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее статьей 55 (часть 3) следует, что закрепленное статьей 48 (часть 2) Конституции Российской Федерации право в уголовном судопроизводстве регулируется уголовно - процессуальным законодательством и что федеральный законодатель вправе конкретизировать

содержание данного права и устанавливать правовые механизмы его осуществления, условия и порядок реализации, не допуская при этом искажения существа данного права, самой его сути, и введения таких его ограничений, которые не согласовывались бы с конституционно значимыми целями.

В результате создается возможность нарушения закрепленного в статье 123 (часть 3) Конституции Российской Федерации принципа осуществления судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, исключаящего, как следует из Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 27 марта 1996 года по делу о проверке конституционности статей 1 и 21 Закона Российской Федерации "О государственной тайне", зависимость реализации обвиняемым (подозреваемым) конституционного права на помощь адвоката (защитника) от усмотрения органов предварительного расследования, прокуратуры и суда, и тем самым - нарушения конституционных гарантий государственной, в том числе судебной, защиты в целом».

**В связи с этим любой нормативный правовой акт, устанавливающий порядок деятельности экспертных учреждений, затрагивает права и свободы человека.** В том числе и Приказ Федеральной службы безопасности Российской Федерации от 31.01.2002 № 60 «Об утверждении положения об экспертных учреждениях в органах федеральной службы безопасности», поскольку он является актом федерального органа исполнительной власти, подпадающим под закрытый перечень Федерального закона «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации».

**2. Может ли регулироваться порядок проведения экспертизы в уголовном процессе актом, не опубликованным для всеобщего сведения в установленном законом порядке?**

Нет, не может. Приказ Федеральной службы безопасности Российской Федерации от 31.01.2002 № 60 «Об утверждении положения об

экспертных учреждениях в органах федеральной службы безопасности», как было доказано в ответе на вопрос № 1, **затрагивает права и свободы человека**. В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции Российской Федерации, любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, **не могут применяться, если они не опубликованы официально** для всеобщего сведения.

Приказ Федеральной службы безопасности Российской Федерации от 31.01.2002 № 60 «Об утверждении положения об экспертных учреждениях в органах федеральной службы безопасности» является нормативным правовым актом органа исполнительной власти. В соответствии с п. 8 Указа Президента Российской Федерации «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» (от 23 мая 1996 г. № 763 и от 13.08.98 № 963) нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, устанавливающие правовой статус организаций или имеющие межведомственный характер, **подлежат обязательному официальному опубликованию**, кроме актов или отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера.

Помимо этого одним из главных принципов уголовного судопроизводства является **принцип законности** (ст. 7 УПК РФ), который, безусловно, включает в себя закрепленное ст. 50 Конституции Российской Федерации правило, в соответствии с которым при осуществлении правосудия **не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона**. Приказ Федеральной службы безопасности Российской Федерации от 31.01.2002 № 60 «Об утверждении положения об экспертных учреждениях в органах федеральной службы безопасности», будучи не опубликованным и, соответственно, не

подлежащим применению, **не может регулировать правоотношения, связанные с получением доказательств.**

Кроме этого, применение неопубликованного нормативного акта, затрагивающего права и свободы человека, противоречит правилам, установленным Европейской Конвенцией о защите прав человека и основных свобод. Во-первых, виновность обвиняемого должна устанавливаться в **законном** порядке (п. 2 ст. 6), что ни в коем случае не допускает применение официально не опубликованного нормативного акта, затрагивающего права и свободы человека. Во-вторых, обвиняемый в совершении уголовного преступления лишается возможности для подготовки своей защиты (пп. "b" п. 3 ст. 6).

**3. Можно ли считать размещение нормативного правового акта на официальном сайте органа исполнительной власти его обнародованием?**

Нет, нельзя. Конституция Российской Федерации однозначно **ставит знак равенства между официальным опубликованием и обнародованием.** В соответствии Конституцией (ч. 3 ст. 15) все законы, а также любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, должны быть официально опубликованы для всеобщего сведения, то есть обнародованы. **Неопубликованные нормативные правовые акты не применяются, не влекут правовых последствий, как не вступившие в силу.**

Размещение нормативного правового акта даже на официальном сайте органа исполнительной власти не является официальным опубликованием, поскольку Указом Президента Российской Федерации «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти» (от 23 мая 1996 г. № 763 и от 13.08.98 № 963) определен **закрытый перечень изданий, являющихся официальными источниками опубликования нормативных правовых**

**актов органов исполнительной власти.** Ими являются "Российская газета" а также Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти издательства "Юридическая литература" Администрации Президента Российской Федерации. Официальным также является указанный Бюллетень, распространяемый в машиночитаемом виде научно - техническим центром правовой информации "Система".