

СУДЕБНАЯ ЭКСПЕРТИЗА И ОЦЕНОЧНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА НАЗНАЧЕНИЯ

Б.М. Нургалиев, О.Г. Кузнецов

Проанализировано правовое регулирование судебно-экспертной и оценочной деятельности в Республике Казахстан. Уделено внимание судебно-товароведческой экспертизе, ее предмету, объекту, задачам, которые она выполняет, общей методике ее проведения. Рассмотрено соотношение заключения эксперта и отчета об оценке.

Ключевые слова: судебно-экспертная деятельность, судебно-товароведческая экспертиза, оценочная деятельность, процесс оценки, стоимость, затраты, заключение эксперта, отчет об оценке.

Судебно-экспертная деятельность – деятельность органов судебной экспертизы и судебных экспертов по организации и производству судебной экспертизы, а судебная экспертиза – исследование материалов уголовного, гражданского дела или дела об административном правонарушении, проводимое на основе специальных научных знаний в целях установления обстоятельств, имеющих значение для его разрешения (п/п 3) и 7) ст. 1 ЗРК о СЭД в РК).

Предметом судебной экспертизы как практической отрасли деятельности в соответствии с вышеуказанным законом, являются фактические данные (обстоятельства) уголовного, гражданского или административного дела, устанавливаемые на основе специальных научных знаний по вопросам, выносимым на разрешение экспертизы. К фактическим данным относят суждения эксперта о факте (событии) в форме его вывода, основанном на достоверном знании. Предмет экспертизы очерчивает компетенцию эксперта, которая обусловлена решением определенных задач на основе некоторого объема специальных научных знаний с использованием методических средств, находящихся в распоряжении эксперта. Одним из основных критериев, определяющих судебную экспертизу, является процесс исследования. Процесс экспертного исследования и научного осмысления, установленных при этом фактов и обстоятельств, осуществляется с использованием научно – разработанных и апробированных экспертной практикой методов и методик. Обстоятельства и факты, установленные в ходе производства судебной экспертизы, должны быть научно обоснованными. Научная обоснованность фактов и обстоятельств обусловлена требованиями ст. 1 гл. 1 ЗРК о СЭД в РК. Так в данной статье Закона указано, что «специальные научные знания – область специальных знаний, содержание которой составляют научные знания, реализованные в методиках судебно-экспертных исследований», а «методика судебно-экспертного исследования – система методов, применяемых при изучении объектов судебной экспертизы для установления обстоятельств, относящихся к предмету определенного рода, вида судебной экспертизы».

Таким образом, при производстве экспертного исследования экспертом, обладающим специальными научными знаниями, должны применяться методики судебно-экспертного исследования, которые, в соответствии со ст. 43 Закона, внесены в Государственный реестр методик судебно-экспертных исследований Республики Казахстан.

Производство судебной экспертизы является процессуальной формой использования специальных научных знаний, а заключение эксперта - самостоятельным видом доказательств.

Научно-практический анализ методической литературы [7, С.207-214] по вопросам определения предмета и объекта судебной товароведческой экспертизы показал следующее.

В настоящее время судебно – товароведческая экспертиза (далее – СТЭ) заимствует знания из инженерно-технических и инженерно-экономических отраслей знаний и по этой причине может быть отнесена к классу развивающихся экспертиз, поскольку её методология [8] еще недостаточно развита. Назначается СТЭ в случаях, когда при расследовании и судебном рассмотрении уголовных и гражданских дел возникает потребность в специальных научных знаниях в области товароведения, т.е. в проведении судебно-товароведческой экспертизы. Такие экспертизы назначаются по различным категориям уголовных и гражданских дел, связанных с хищениями, фальсификацией товаров, раздел имущества, возмещению ущерба при повреждении или порче имущества, реализации некачественных изделий.

Главная задача СТЭ заключается в исследовании товарных (потребительских) свойств изделий в целях определения их фактического качества.

Предметом СТЭ является установление фактических данных, подтверждающих либо опровергающих соответствие характеристик исследуемых объектов товарного происхождения базовым (нормативным) значениям, а также установление обстоятельств, способствовавших снижению качества товара (несоблюдение условий хранения, транспортировки, правил упаковки разбраковки и уценки товара).

Объектом СТЭ являются различные изделия товарного происхождения, образцы пробы, а также материалы уголовного или гражданского дела, в которых изложены товарные характеристики исследуемых объектов и иная информация об изменении их потребительских свойств.

Задачи СТЭ связаны с установлением: а) соответствия/несоответствия продукции и её фактических характеристик качеству, комплектности, требованиям стандартов и другой технической или сопроводительной документации, эталонам-образцам, способу упаковки, условиям транспортировки, хранения, разбраковки, уценки нормативным требованиям; б) механизма изменения качества товара.

Общая методика проведения СТЭ заключается в сопоставлении установленных с помощью визуальных и инструментальных методов

(способов) признаков тех свойств и особенностей объекта, которые имеют практическое значение для решения поставленной задачи.

При производстве СТЭ обычно используются как частные методики и специальные методы исследования, заимствованные из таких отраслей деятельности, как материаловедение, текстильная, и пищевая промышленность, легкое и тяжелое машиностроение и других областей науки и техники, в частности криминалистической науки, которые подробно освещены различных ГОСТах, ОСТах, ТУ и иных нормативных документах. При этом те методы и методики, которые используются в процессе производства судебной экспертизы, должны быть адаптированы для нужд судопроизводства и рекомендованы для использования в экспертной практике. Например, методы и методики, разработанные криминалистической наукой, методы проектирования, модифицирования, ремонта изделий товарного происхождения, диагностики скрытых в них дефектов и имеющих повреждения, регистрационные и расчетные методы – методы определения различных видов износов (физического, функционального, морального) и пр.

Весьма важным элементом при решении вышеуказанных задач, как и при других видах судебно-экспертных исследований, является элемент сравнения установленных при исследовании непосредственно самого объекта данных с данными, содержащихся в нормативно-технической и сопроводительной на объект документации, а также эталонам-образцам. При отсутствии вышеуказанных документов и эталонов, производство сравнительного исследования, равно как и производство экспертизы в целом, невозможно. Согласно ст.1 Закона Республики Казахстан «О судебно-экспертной деятельности в Республике Казахстан», образцы – это объекты материального мира, отображающие свойства живого человека, трупа, животного, вещества, предмета, необходимые для проведения судебно-экспертного исследования и дачи заключения эксперта, которые, в свою очередь, предоставляются судебному эксперту следователем или судом в качестве исходной информации.

Нередко, в следственной и судебной практике, возникают вопросы, связанные с получением консультации у сведущего лица (специалиста), в том числе и по оценке доказательств путем разъяснения участникам уголовного или гражданского процессов вопросов, входящих в его специальную компетенцию (ст. 84 УПК РК, ст.99 ГПК РК). Например, с целью установления наличия/отсутствия отступлений от требований ГОСТов, ОСТов, ТУ, нормативно-технической и сопроводительной документации, допущенных в процессе изготовления, хранения, транспортировки изделия (товара); отступлений от требований СНиП при выполнении определенных видов работ [1, С.272-274], или правильности применения научно-технических средств, разъяснения хода и методов исследования, проведенного экспертом и т.п.. К услугам специалиста могут прибегать и стороны, участвующие в процессе, для обоснования своих требований (ст. 64 ГПК РК). Данная форма использования специальных знаний является непроцессуальной, а результаты такой деятельности носят справочный (консультационный) характер.

Оценочная деятельность – предпринимательская деятельность, осуществляемая оценщиками и направленная на установление в отношении объектов оценки рыночной или иной стоимости на определенную дату, если иное не предусмотрено законами Республики Казахстан, а **оценка** – это определение возможной рыночной или иной стоимости объекта оценки (см., п. 5) и п. 1) ст. 2 Закона Республики Казахстан «Об оценочной деятельности в Республике Казахстан» далее – ЗРК об ОД в РК).

Процесс оценки – это процесс коллективных оценочных суждений участников рынка, а его результат – рыночная стоимость имущества, работ, услуг. Расчет рыночной стоимости основывается на объективном наблюдении динамики рынка, коллективных действий участников рынка и методах оценки. Методом в оценочной деятельности может являться совокупность действий юридического, финансово-экономического и организационно-технического характера, используемых для целей установления стоимости объекта оценки [3]. Однако следует отметить, что действия юридического характера не могут входить в компетенцию оценщика, поскольку относятся к компетенции правовых знаний.

Исходя из понятия «оценочная деятельность» и «оценка», к предмету оценочной деятельности можно отнести практическую деятельность, направленную на получение достоверных сведений (суждений) о рыночной стоимости объектов собственности и базирующейся на комплексном, интегрированном знании о закономерностях формирования их стоимостных оценок (свойств), отражающих цену денежного эквивалента. В связи с этим, следует четко различать такие понятия, как «стоимость» и «цена».

Как известно, стоимость – это мера того, сколько гипотетический покупатель будет готов заплатить за оцениваемую собственность. Стоимость – это деньги или денежный эквивалент, который покупатель готов обменять на какой-либо предмет или объект и является не фактом, а расчетной величиной, т.е. представляет собой гипотетическую цену.

Затраты – это мера издержек, необходимых для того, чтобы создать объект собственности, сходный с оцениваемым. Эти затраты могут не отличаться от той суммы, которую будет готов заплатить возможный покупатель. В зависимости от ряда факторов, включая потребности покупателя, наличие равноценных объектов и активность других покупателей, эти затраты могут быть выше или ниже стоимости на дату оценки.

Цена – это исторический факт, отражающий то, сколько было затрачено за покупки сходных объектов в прошлых сделках. Цены прошлых сделок и цены продавца не обязательно представляют обоснованную меру стоимости на дату оценки.

Стоимость в применении к недвижимости представляет собой ожидаемую цену, которая должна быть результатом конкретных условий. Цена, на которую ссылаются как на цену продажи или сделки, являет собой свершившийся факт. Она представляет собой сумму, которую частный

покупатель готов заплатить, а частный продавец соглашается получить при конкретных обстоятельствах, сопутствующих их сделке.

Носителем специальных знаний в области оценочной деятельности является «оценщик» – это физическое или юридическое лицо, имеющее лицензию на осуществление оценочной деятельности и обязательно являющееся членом одной из палат оценщиков (п. 9) ст. 2, ст.4 ЗРК об ОД в РК). Аналогичные сведения имеются в Международных стандартах оценки, Стандартах оценки, введенных в действие 01.01.2004 г. и утвержденных Приказом Комитета по стандартизации, метрологии и сертификации Министерства индустрии и торговли Республики Казахстан «29» декабря 2002 года, стандартах оценки «Оценка стоимости движимого имущества», «Оценка стоимости недвижимого имущества» утвержденным приказом и.о. Министра юстиции Республики Казахстан от «09» декабря 2010 года № 325 и № 326. Закрепленной письменной формой выводов оценщика является «отчет об оценке» – передаваемое заказчику письменное сообщение оценщика о результатах работы по оценке по форме, установленной уполномоченным органом, и соответствующее требованиям настоящего Закона (п. 8) ст. 2 ЗРК об ОД в РК).

Согласно Правилам по применению субъектами оценочной деятельности требований к содержанию и форме отчета об оценке, листы отчета об оценке, кроме титульного, должны быть пронумерованы, прошиты и парафированы исполнителем-оценщиком, а в отчете об оценке отражаются: а) цель проведения и назначение оценки; б) вид определяемой стоимости; в) выбор и обоснование применяемых методов установления рыночной или иной стоимости объекта; г) дата оценки; д) сведения об оценщике; е) номер и дата выдачи лицензии на право осуществления деятельности по оценке имущества; ж) наименование и/или место нахождения и описание объекта (объектов) оценки; и) стандарты оценки, используемые при проведении оценки; к) фактические данные, используемые при проведении оценки, с указанием источника их получения; л) обоснование расчета; м) результат оценки; н) иные сведения, позволяющие однозначное понимание проведенной оценки.

Согласно Закону РК «Об оценочной деятельности в Республике Казахстан», положений и иных нормативно-правовых актов Республики Казахстан в области оценочной деятельности, Отчет юридического лица, имеющего лицензию на осуществление оценочной деятельности, подписывается оценщиком-исполнителем, утверждается руководителем юридического лица и заверяется печатью. Оценщиком – исполнителем является лицо, внесенное в список физических лиц, имеющих право осуществлять деятельность по оценке имущества от имени юридического лица.

Какие-либо другие субъекты и документы в законодательстве Республики Казахстан, регламентирующем оценочную деятельность, не закреплены.

Практика оценочной деятельности показывает, что решение задач по определению рыночной стоимости имущества, работ, услуг должно осуществляться во взаимосвязи оцениваемого имущества, работ, услуг с

экономическим окружением, что присуще рыночным отношениям. Поэтому, нормативно-правовой базой, регулирующей деятельность субъектов оценочной деятельности, регламентировано применение трех основных подходов при решении основной задачи оценки. К ним относятся затратный, сравнительный и доходный подходы. Согласно Международными стандартами оценки термин «подход к оценке» означает общепринятые аналитические методологии, имеющие широкое применение [6, С.28-31]. К таким методологиям могут быть отнесены методологии [8, С.432] инженерно-технических, экономических, правовых и других наук.

Основной задачей оценки – является задача по определению рыночной или иной стоимости объекта оценки. К иным видам стоимости относится стоимость воспроизводства, полная стоимость замещения, остаточная стоимость, стоимость при упорядоченной ликвидации и стоимость при ускоренной ликвидации. Рыночная стоимость характеризуется как стоимость при продолжающемся использовании объекта. Поэтому не случайно в законодательстве об оценочной деятельности дано понятие «дата оценки» – это день или период времени, на который определяется возможная рыночная или иная стоимость объекта оценки [3].

Если фактическим основанием для производства судебной экспертизы является наличие материалов дела, а юридическим постановление (определение) следователя или суда (ст.242 УПК РК, ст. 91 ГПК РК, ст.23 ЗРК О СЭД в РК), то основанием для проведения оценки является договор на проведение оценки, заключенный между оценщиком и заказчиком в соответствии с гражданским законодательством Республики Казахстан. Вместе с тем, в случаях, предусмотренных законодательными актами, оценка объекта, в том числе повторная, должна быть произведена на основании решения суда или уполномоченного органа, которые самостоятельны в выборе оценщика (выделено нами) (см.ст.7 ЗРК об ОД в РК). Следует обращать внимание на то, что проводится оценка, а не назначается судебная экспертиза и выбирается оценщик, а не орган судебной экспертизы и не конкретный судебный эксперт, поскольку производство оценки не относится к функциям государственных органов судебной экспертизы.

Таким образом, исследование нормативно-правовой базы показало, что деятельность оценщика имеет строго регламентирующий порядок, а результат его деятельности, заключенный в форму отчета об оценке, основывается на объективном наблюдении динамики рынка, коллективных действий его участников и подходах к оценке. Следует иметь в виду то обстоятельство, что оценщик **самостоятельно** (выд. нами) исследует сложившийся рынок, собирает необходимые для решения поставленной задачи сведения, имеющиеся в открытых и доступных источниках информации (СМИ, различные интернет-сайты, бизнес планы и т.п.), высказывает свое субъективное мнение о стоимости объекта оценки, которое ни в коей мере не означает, что объект перейдет из рук в руки по стоимости, определенной оценщиком, т.е. его выводы носят рекомендательный характер.

Эксперты же лишены права самостоятельного сбора информации для дачи заключения (ст.83 УПК РК), а их выводы по результатам исследования при правильном применении рекомендованных для экспертной практики методов и методик, должны быть статичными, т.е. совпадать независимо от даты исследования объекта при условии, что последний каким-либо изменениям не подвергался, чем и обусловлена их научная обоснованность.

Список литературы

1. Бутырин А.Ю. Об использовании специальных строительно-технических знаний в уголовном судопроизводстве//Актуальные проблемы теории и практики судебной экспертизы./ Доклады и сообщения на международной конференции "Восток-Запад: партнерство в судебной экспертизе". Москва-Нижний Новгород, 2004. С.272-274.
2. Журнал «Мир закона» №01(127)/2012.
3. Закон Республики Казахстан «Об оценочной деятельности в Республике Казахстан». ст.2, п. 3), п. 4).
- 4.«Инструкция по производству судебных экспертиз специализированных исследований в центре судебной экспертизы Министерства юстиции Республики Казахстан», утвержденной приказом Министра юстиции РК № 158 от 24 октября 2002 года.
5. Кузнецов О.Г. Судебная экспертиза: актуальные проблемы и перспективы развития в Республике Азахстан.- Алматы, 2008.
6. Международные стандарты оценки. Восьмое издание. - (МСО 2007). – Москва, 2009.
7. Современные возможности судебных экспертиз.//Методическое пособие для экспертов, следователей и судей.- Москва, 2000. – С.207-214, 228-235.
8. Философский словарь, Москва, 1982. – 432 с.

Б.М. Нургалиев, докт. юрид. наук, профессор, Карагандинский университет «Болашак», директор НИИ правовых и сравнительных исследований, г.Караганда, ул.Жамбыла 44, т.87212790703, e-mail- nbake@mail.ru (Казахстан, Караганда)

О.Г. Кузнецов, докт. юрид. наук, профессор, Карагандинский университет «Болашак», ведущий научный сотрудник НИИ правовых и сравнительных исследований, г.Караганда, ул.Жамбыла 44, т.87212790703, e-mail- eoc_05@mail.ru (Казахстан, Караганда)

FORENSIC EXAMINATION AND EVALUATION ACTIVITIES IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN : THEORY AND PRACTICE OF PURPOSE

B.M. Nurgaliev , O.G. Kuznetsov

Analyzed the legal regulation of the forensic and valuation activities in the Republic of Kazakhstan. Attention is paid to the forensic examination of merchandising, its subject, object, and the tasks that it performs, the general procedure of its implementation. Correlation of the expert opinion and the evaluation report.

Keywords: Forensic expert activities, judicial and merchandising expertise, evaluation activities, the evaluation process, cost, cost, expert opinion, the evaluation report.

B.M. Nurgaliyev, Doctor. jurid. Science, Professor, University of Karaganda "Bolashak", director of the Institute of legal and comparative studies, Karaganda, ul.Zhambyla 44, t.87212790703, e-mail-nbake@mail.ru.

O.G. Kuznetsov, Doctor. jurid. Science, Professor, University of Karaganda "Bolashak" lead researcher of Institute of legal and comparative studies, Karaganda, ul.Zhambyla 44, t.87212790703, e-mail-eoc_05@mail.ru .

УДК 347.948.2

К ВОПРОСУ ОБ ИЗМЕНЕНИЯХ В ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СВЯЗИ С НОВЫМ ФЕДЕРАЛЬНЫМ ЗАКОНОМ «О СУДЕБНО-ЭКСПЕРТНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»

Е.Р. Россинская

Рассматриваются положения проекта федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», а также законопроекта связанных с этим изменений УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, КоАП РФ. Выявлены пробелы, противоречия и другие проблемы правового регулирования судебно-экспертной деятельности, предложены варианты формулировок отдельных положений законопроектов, которые будут способствовать унификации законодательства в данной сфере.

Ключевые слова: судебно-экспертная деятельность, процессуальное законодательство, судебная экспертиза, комплексная экспертиза, дополнительная экспертиза, судебно-медицинская экспертиза.

В Государственную Думу РФ внесен разработанный Минюстом России проект ФЗ «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» [1] (далее ФЗ СЭД), который в настоящее время обсуждается в комитетах и комиссиях ГД РФ. Принятие этого нормативного документа окажет серьезное влияние на судебно-экспертную деятельность в РФ в целом и на технологии назначения, производства, оценки и использования в доказывании судебных экспертиз по всем категориям дел. Неизбежно возникнет ряд противоречий норм процессуального законодательства и предлагаемых новаций.

Для решения этих проблем Минюстом России разработан проект Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (далее ФЗ_ИЗМ) [2].

Текст его весьма краток. Практически изменениям в каждом из процессуальных кодексов посвящено по одной статье, которые сводятся к следующему: