**В \_\_\_\_\_\_городской суд \_\_\_\_\_\_\_\_\_области**

Защитник

в интересах обвиняемого по ч.1.ст.116, ч.1.ст.132 УК РФ (уголовное дело № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_)

Ходатайство об исключении доказательств.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года рождения, обвиняется в совершении преступления по ч.1.ст.116 , ч.1.ст.132 УК РФ, т.е. в побоях и насильственных действиях сексуального характера, т.е. мужеложство или иные действия сексуального характера с применением насилия или угрозой его применения к потерпевшему \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

1. По материалам дела 17.01.2007г. и 22.01.2007г. следователем \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ совершены ряд следственных действий, а именно на основании постановления о получении образцов для сравнительного исследования у потерпевшего \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_и обвиняемого \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_были взяты образцы, о чем составлены соответствующие протоколы, а также проведено изъятие носильных вещей \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_– плавок и джинсов, о чем составлен акт изъятия от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Уголовное дело возбуждено \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, т.е спустя 3 месяца после проведения в отношении \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_и \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_следственных действий по получению образцов для сравнительного исследования и изъятия предметов.

В соответствии ч.4.ст. 146 УПК РФ прямо указывается на то, что только осмотр места происшествия, освидетельствование, назначение судебной экспертизы могут быть произведены до возбуждения уголовного дела.

Следственные действия по получении образцов для сравнительного исследования проводятся в соответствии ст.202 УК РФ в отношении подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего по возбужденному уголовному делу.

Между тем, 17.01.2007г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_в порядке ст.ст.91,92 УПК РФ не задерживался, мера пресечения к нему не применялась, постановления о возбуждении уголовного дела в отношении него не имелось.

Напротив 27.01.2007г. вынесено постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Кроме того, при получении образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ему не разъяснены положения ст. 51 Конституции РФ, которой установлено, что никто не обязан свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников…..

Таким образом, статусом подозреваемого на 17.01.2007г., на 22.01.2007г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_не обладал.

Доказательства, полученные \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_– образцы, взятые для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_и \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, получены с нарушением ст.51 Конституции РФ, правил собирания доказательств, установленных ст.86 УПК РФ, и правил производства следственных действий по взятию образцов для сравнительного исследования - ст.202 УПК РФ.

Как указывалось выше \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_изъяты предметы плавки и джинсы, между тем материалы уголовного дела не содержат постановления о производстве выемки или обыска, имеется акт изъятия предметов.

Ст. 86 УПК РФ установлены правила собирания доказательств «Собирание доказательств осуществляется в ходе уголовного судопроизводства дознавателем, следователем, прокурором и судом путем производства следственных и иных процессуальных действий, предусмотренных настоящим Кодексом.».

Закон не содержит такого самостоятельного процессуального действия как изъятие.

Изъятие предметов в соответствии ст.ст.176.182.183.184 УПК РФ производится в ходе осмотра места происшествия, обыска, выемки, личного обыска. Подобных следственных действий в отношении \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_не проводились.

До возбуждения уголовного дела возможно изъятие предметов только в ходе осмотра места происшествия (ст.176 УПК РФ), иных исключений Законом не установлено.

В ходе осмотра места происшествия, \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_вещи \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_не изымались.

Таким образом, вещественные доказательства джинсы и плавки изъятые у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_получены с нарушением закона и являются недопустимыми доказательствами.

2.На основании постановления от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_проведена биологическая судебная экспертиза \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Объектами исследования при проведении вышеуказанной экспертизы явились вещественные доказательства, полученные органами предварительного следствия до возбуждения уголовного дела.

При этом в соответствии ч.4. ст.202 УПК РФ Если получение образцов для сравнительного исследования является частью судебной экспертизы, то оно производится экспертом.

Эксперт при взятии образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_и \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_участия не принимал.

Кроме того, экспертиза \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_содержит указание на время проведения экспертизы начало – \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, окончание \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_. Исследование проводилось с \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_по \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_., т.е в период до возбуждения уголовного дела, т.е до \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

Исследование вещественных доказательств по возбужденному уголовному делу не проводилось о чем свидетельствует таблица постановки опытов (лист 8 СМЭ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_), которая содержит указание на дату проведения опытов – \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_. и номер экспертизы - № 47/55.

Таким образом, фактически в рамках досудебного производства по делу экспертиза не проводилась.

В соответствии ч.4.ст. 146 УПК РФ осмотр места происшествия, освидетельствование, назначение судебной экспертизы могут быть произведены до возбуждения уголовного дела, но не само проведение экспертизы.

На основании изложенного и руководствуясь ст.ст. 75. УПК РФ

Прошу:

1.Признать недопустимыми и исключить из перечня доказательств:

* постановление о получение образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_протокол получения образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
* постановление о получение образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
* протокол получения образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
* постановление о получение образцов для сравнительного исследования \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
* протокол получения образцов для сравнительного исследования у \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_;
* Акт изъятия вещей \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ вещественных доказательств - \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_2007г.
* Заключение эксперта \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_№ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Адвокат Андреев В.В.