ДНІПРОПЕТРОВСЬКИЙ ДЕРЖАВНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ВНУТРІШНІХ СПРАВ

Кафедра кримінально-правових дисциплін

ЛЕКЦІЇ

з дисципліни

КРИМІНАЛЬНИЙ ПРОЦЕС

Для студентів юридичного факультету

Дніпро – 2019

Конспект лекцій підготували: доцент кафедри кримінально-правових дисциплін к.ю.н., доцент Черненко А.П., старший викладач кафедри кримінально-правових дисциплін Шиян А.Г.

(Авторами під час підготовки цих лекцій використано підручник з кримінального процесу ‑ Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник .- К.: Істина, 2014.- 432 с., тому певній частині лекції авторство належать Леоніду Миколайовичу Лобойку).

**ТЕМА № 1. ПОНЯТТЯ, СУТЬ І ЗАВДАННЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

(2 години)

**ПЛАН:**

Вступ

1. Поняття та типи кримінального процесу.

2. Завдання кримінального процесу.

3. Система стадій кримінального процесу.

4. Кримінально-процесуальна форма, функції, відносини та гарантії.

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.
2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru
3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.
4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.
5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.
6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.
7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.
8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.
9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043
10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.
11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua
12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua
13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua
14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.
15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п
16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.
17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.
18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.
19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.
20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.
21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.
22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf
23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.
24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.
25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.
26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.
27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. – 440 с.
28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.
29. Черненко А.П., Шиян А.Г. Про головну функцію державних органів, що здійснюють кримінальне провадження / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // «Порівняльно-аналітичне право» електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2017. №5. С. 347-351.
30. Черненко А.П., Шиян А.Г. Кримінальне провадження за нововиявленими або виключними обставинами: деякі питання / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // «Порівняльно-аналітичне право» електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2017. №6. С. 372-374.
31. Черненко А.П., Шиян А.Г. Щодо строків звернення із заявою про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами в кримінальному провадженні / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // Правова держава: історія, сучасність та перспективи формування: матеріали Всеукраїнської науково-практичної конференції (м. Дніпро, 23 лютого 2018 р.). Дніпро: Дніпропетровський державний університет внутрішніх справ, 2018 . С.91-94.
32. Черненко А.П., Шиян А.Г. Кримінальні процесуальні повноваження суддів щодо розгляду заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами потребують певного удосконалення / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // Актуальні питання протидії злочинності в сучасних умовах: вітчизняний та зарубіжний досвід: матеріали ІІ Міжнародної науково-практичної конференції (м. Дніпро, 15 березня 2018 р.). Дніпро: Дніпропетровський державний університет внутрішніх справ, 2018. С. 349-351.

**Мета лекції:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про кримінальний процес як особливий вид державної діяльності, його структуру та завдання.

**ВСТУП**

Кримінальні правопорушення являють собою найтяжчі порушення закону, котрі посягають на права, свободу та інтереси людини. Інколи кримінальні правопорушення зазіхають на найдорожче у світі – життя людини. Від них страждає все суспільство, тому держава бере на себе обов’язок вести боротьбу із таким небезпечним явищем. Єдиним законним засобом боротьбі із кримінальними правопорушеннями є кримінальний процес, який являє собою особливий вид державної діяльності, котра здійснюється через певні державні органи та через їх посадових осіб.

Майбутній юрист повинен чітко знати особливості такої державної діяльності, а ставши юристом повинен забезпечувати досягнення її мети через реалізацію своїх знань.

У нашому навчальному закладі, як і у всіх навчальних закладах, котрі ведуть підготовку фахівців юридичного профілю, навчальним планом передбачено вивчення нормативної навчальної дисципліни ‑ «Кримінальний процес».

**1. ПОНЯТТЯ ТА ТИПИ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

**Поняття та сутність кримінального процесу.**

Термін «**кримінальний процес**» походить від латинських «**criminalis**» ‑ «**злочинний**» та «**processus**» ‑ **діяльність, рух, закономірну зміну одного явища іншим**. У правозастосовній діяльності ці слова набувають іншого, дещо відмінного від буквального значення. Під словосполученням «**Кримінальний процес**» розуміють **провадження**, тобто **особливу діяльність посадових осіб державних органів з виявленням кримінальних правопорушень (кримінальних проступків чи злочинів), встановлення винуватих у їх вчиненні, притягнення їх до кримінальної відповідальності та показання.**

Як **синонім** у Кримінальному процесуальному кодексі України (далі ‑ КПК) вживається поняття «**кримінальне судочинство**» або «**кримінальне провадження**», що включає в себе два види провадження ‑ досудове провадження і судове провадження.

Поняття «кримінальний процес» вживають у **4 значеннях**.

1. **Кримінальний процес як специфічний, особливий вид діяльності** – це врегульована кримінальним процесуальним законом діяльність органів досудового розслідування, прокуратури і суду за участю інших фізичних та юридичних осіб, спрямована на виявлення й розслідування кримінальних правопорушень, встановлення осіб, винуватих у їх вчиненні та здійснення правосуддя у кримінальному провадженні, а також діяльність з виконання судових рішень у такому проваджені.
2. **Кримінальний процес як галузь права (кримінальне процесуальне право),**що являє собоюгалузь права України, **як сукупність правових норм**, котрі регулюють діяльність органів досудового розслідування, прокуратури і суду, а також інших фізичних та юридичних осіб, які залучаються у сферу кримінального судочинства.
3. **Кримінальний процес як галузь юридичної** **науки**, предметом дослідження якої є кримінальна процесуальна діяльність та кримінальне процесуальне право направлена на удосконалення кримінального процесуального законодавства й практики його застосування.

Науку кримінального процесу іменують ще й **теорією кримінального процесу.**

1. **Кримінальний процес як навчальна дисципліна** – це нормативна дисципліна, предметом якої є кримінальна процесуальна діяльність, кримінальне процесуальне законодавство, а також наука кримінального процесу.

**Типи кримінального процесу.**

Розпочнемо розгляд питання про тип кримінального процесу із з’ясування семантики[[1]](#footnote-1) (**Семантика** — розділ [мовознавства](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%B2%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE); **вивчає значення слів** і їх складових частин. значення) слова «тип». **Тип**, від грецької **Typos** *–* **форма, зразок.**

Тип кримінального процесу розрізняють у залежності від того:

1. які завдання стоять перед кримінальним процесом;
2. як представленні повноваження та функції державних органів, що здійснюють кримінальне провадження;
3. на скільки у процесі представлені та гарантовані права особи;
4. яка система доказів та на кого покладено обов’язок доказування тощо.

Протягом усього періоду існування кримінального процесу у різних державах і у різний час він набував певних рис, властивостей, які покладені в основу виділення таких історичних типів кримінального процесу:

**1) розшуковий;**

**2) змагальний;**

**3) змішаний.**

**Розшуковий (інквізиційний, слідчо-розшуковий) кримінальний процес** має такі основні ознаки:

- застосування переважно імперативного методу правового регулювання кримінально-процесуальних відносин;

- функції обвинувачення, захисту і вирішення спору по суті зосереджено в одному державному органі;

- суд має право змінювати обвинувачення в досить значних межах;

- відсутність у процесі самостійних сторін, а відповідно і їх змагальності;

- визнання обвинуваченим своєї винуватості має перевагу над іншими доказами;

- таємність провадження.

**Змагальний кримінальний процес має такі основні ознаки:**

- наявність кримінально-правового спору;

- наявність двох рівноправних сторін (обвинувачення та захисту) із різними за змістом інтересами;

- наявний гласний розгляд кримінального спору;

- залежність рішення суду від результату змагання сторін;

- зміст і обсяг обвинувачення визначає обвинувач, а суд розглядає справу тільки у визначеному обвинувачем обсязі.

Наряду із розшуковим та змагальним існує й **змішаний тип кримінального процесу**, який поєднує у собі риси розшукового та змагального типів.

В юридичній літературі розрізняють **два види змішаного кримінального процесу:**

1) процес, у якому досудове розслідування побудовано на суто розшукових, а судовий розгляд – на змагальних засадах.

**Основні риси 1 виду:**

- у досудовому провадженні не допускається захисник;

- обвинувачений та інші учасники мають змогу ознайомитися з матеріалами кримінального провадження тільки після завершення досудового розслідування;

- судове оскарження дій і рішень державних органів і посадових осіб, які ведуть кримінальний процес, не допускається;

2) процес, у якому судовий розгляд побудований на принципах змагальності, а досудове провадження містить елементи змагальності. **Основні риси 2 виду:**

- у досудовому провадженні допускається захисник;

- заінтересованим учасникам досудового розслідування ще до закінчення розслідування може бути надано для ознайомлення певні матеріали (наприклад, ті, якими обґрунтовується затримання чи повідомлення про підозру);

- усі учасники досудового розслідування мають право оскаржити до суду дії і рішення органів досудового розслідування та прокурора.

**В Україні існує кримінальний процес змішаної форми** із наявністю змагальних елементів у досудовому провадженні тобто 2 виду змішаної форми.

Для сучасного вітчизняного кримінального судочинства характерними є змагальна побудова судового провадження з наданням сторонам обвинувачення та захисту рівних прав і можливостей у судовому засіданні. При цьому досудове розслідування є суто формалізованим з наявністю деяких ознак розшукового кримінального процесу. Так, у органів досудового розслідування і прокурора поєднуються **функції обвинувачення** та певні властивості **судової.** Зокрема, органи досудового розслідування і прокурор без участі суду у передбачених законом випадках можуть застосувати деякі заходи примусу, повідомляють особі про підозру у вчиненні кримінального правопорушення; збирають фактичні дані, що одразу набувають силу доказів; можуть закрити кримінальне провадження за наявності передбачених законом підстав. Усі ці повноваження у процесуальних системах, що будуються виключно на основі змагальності, традиційно належать судовим органам.

Таким чином, загалом кримінальний процес України за типом є змішаним процесом з наявними під час досудового провадження змагальних рис.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

Розглянувши першого питання ми можемо дійти таких висновків:

1. Поняття «кримінальний процес» вживають у 4-их значеннях:

1. як особливий вид діяльності (кримінальна процесуальна діяльність);
2. як галузь права (кримінальне процесуальне право);
3. як галузь юридичної науки;
4. як навчальна дисципліна.

2. Кримінальний процес за типом буває:

1. розшуковим;
2. змагальним та;
3. змішаним.

**2. ЗАВДАННЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

Як і будь-яка людська діяльність, кримінальний процес ставить перед собою певні завдання.

**Завдання кримінального провадження** сформульовано в **ст. 2 КПК**. Ними є:

1) захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень;

2) охорона прав, свобод та законних інтересів учасників кримінального провадження;

3) забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура.

Перелічені завдання кримінального провадження є загальними для всіх його стадій. Водночас кожна стадія має і свої спеціальні безпосередні завдання. Виконання всіх цих завдань покладено на державні органи та посадових осіб, які ведуть процес.

Розглянемо завдання кримінального процесу більш детально.

**1. Захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень.** Потреба особи, суспільства та держави у захисті від суспільно небезпечних посягань (у тому числі, кримінальних правопорушень) обумовлюють необхідність створення регулятора суспільних відносин, який буде здатний виконувати цю функцію. Таким є кримінальне право. Однак саме по собі, без механізму реалізації кримінально-правових норм, воно не буде спроможним захистити ні окрему особу, ні суспільство, ні державу загалом. Роль такого механізму, як відомо, виконує кримінальний процес.

Виконання загального завдання кримінального процесу щодо захисту особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень реалізується у функціональних завданнях суб’єктів правозастосування – органів і посадових осіб, що реалізують норми кримінально-процесуального права. Функціональні ролі цих органів і посадових осіб різні, як різними є і безпосередні завдання, що покладаються на них. Так, органи досудового розслідування покликані встановити обставини кримінального правопорушення та особу, яка його вчинила, доказати винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення. Прокурор здійснює нагляд за додержанням законів під час проведення досудового розслідування у формі процесуального керівництва досудовим розслідуванням, підтримує державне обвинувачення в суді. Роль суду як соціального інституту полягає у здійсненні правосуддя.

Таким чином, виконання завдання щодо захисту особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень визначається функціональним призначенням державних органів і посадових осіб, які ведуть кримінальний процес, і зобов’язані повно, всебічно та об’єктивно досліджувати всі обставини кримінального провадження, встановити особу, яка вчинила кримінальне правопорушення, доказати передбаченими законом засобами її винуватість, призначити справедливе покарання, забезпечити відшкодування шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, не допустити притягнення до відповідальності невинуватого, а у разі слідчо-судової помилки реабілітувати особу та відшкодувати їй шкоду, завдану незаконними діями.

**2. Охорона прав, свобод та законних інтересів учасників кримінального провадження**. Проголошення Конституцією України людини, її життя і здоров’я, честі та гідності, недоторканності і безпеки найвищою соціальною цінністю (ч. 1 ст. 3), визначення правами і свободами людини та їх гарантіями змісту і спрямованості діяльності держави (ч. 2 ст. 3) підвищують відповідальність компетентних органів за виконання постановлених перед ними завдань.

У кримінальному судочинстві основні права та свободи людини визначають характер і зміст кримінального процесуального закону, а відповідно і всієї кримінально-процесуальної діяльності. Саме у сфері кримінального судочинства, де має місце застосування різних заходів державного примусу і де особливо обмежуються права та свободи осіб, залучених у сферу кримінального процесу, питання охорони прав і законних інтересів учасників кримінального провадження набуває особливого значення.

Кримінальне судочинство може і повинно бути ефективним інструментом державної охорони прав і законних інтересів громадян та юридичних осіб – установ, підприємств, організацій тощо. Жодне порушення законності, прав, свобод і законних інтересів фізичних і юридичних осіб не може бути виправдане посиланням на необхідність боротьби зі злочинністю.

Під охороною прав та законних інтересів учасників кримінального провадження (фізичних і юридичних осіб, які беруть у ньому участь), слід розуміти встановлення процесуальних гарантій створення належних умов для повної і безперешкодної реалізації учасниками кримінального провадження їхніх суб’єктивних прав і законних інтересів, у тому числі і спеціальних прав, як учасників кримінального провадження. Особи, які порушують вказані права та інтереси, повинні бути притягнені до юридичної відповідальності.

Як зазначається у настанові Міжнародної амністії по справедливому судочинству, кожен кримінальний процес є перевіркою поваги держави до прав людини.

Відповідно до п. 25 ст. 3 КПК учасниками кримінального провадження є сторони кримінального провадження, потерпілий, його представник та законний представник, цивільний позивач, його представник та законний представник, цивільний відповідач та його представник, особа, стосовно якої розглядається питання про видачу в іноземну державу (екстрадицію),заявник, свідок та його адвокат, понятий, заставодавець, перекладач, експерт, спеціаліст, секретар судового засідання, судовий розпорядник.

Отже, охороні підлягають права як тих фізичних і юридичних осіб, які постраждали від вчинення кримінального правопорушення, так і тих, винуватість яких у вчиненні кримінального правопорушення, встановлюється, й тих, хто відіграє допоміжну роль у кримінальному провадженні.

Можна виділити такі напрями діяльності в межах забезпечення (гарантування) охорони прав та законних інтересів учасників кримінального провадження:

1) створення умов, необхідних для реалізації прав та здійснення законних інтересів. Так, згідно ч. 1 ст. 11 КПК під час кримінального провадження повинна бути забезпечена повага до людської гідності, прав і свобод кожної особи. Відповідно до ч. 2 ст. 20 КПК слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд, зобов’язані роз’яснити підозрюваному, обвинуваченому його права та забезпечити право на кваліфіковану правову допомогу з боку обраного ним або призначеного захисника;

2) обмеження прав виключно уповноваженими на те суб’єктами, за наявності до того підстав і умов, у передбаченому законом порядку. Так, ч. 1 ст. 132 КПК визначає, що заходи забезпечення кримінального провадження застосовуються виключно на підставі ухвали слідчого судді або суду, за винятком випадків, передбачених цим Кодексом;

3) відшкодування шкоди, завданої порушенням прав та законних інтересів учасників провадження. Частина 3 ст. 11 КПК встановлює, що кожен має право захищати усіма засобами, що не заборонені законом, свою людську гідність, права, свободи та інтереси, порушені під час здійснення кримінального провадження. При цьому, відповідно до ст. 130 КПК шкода, завдана незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органу, що здійснює оперативно-розшукову діяльність, досудове розслідування, прокуратури або суду, відшкодовується державою за рахунок Державного бюджету України у випадках та в порядку, передбачених законом.

Зазначеним напрямам відповідають різні види кримінально-процесуальних гарантій, про які йтиметься нижче.

**3. Забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура.**

Передумовою притягнення особи до відповідальності за вчинене кримінальне правопорушення є здійснення досудового розслідування та судового розгляду.

Встановлення обставин вчинення кримінального правопорушення – завдання складне і багатогранне. Його виконання пов’язане з ретельною та кропіткою роботою, спрямованою на виявлення та закріплення слідів кримінального правопорушення, на викриття та розшук особи (осіб), що його вчинила, тощо. В результаті проведених під час досудового розслідування дій встановлюються та досліджуються більшість доказів, формується підозра та обвинувачення, що надалі стає предметом судового розгляду та визначає його обсяг і межі.

Забезпечення того, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура, можливе лише за умови швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду.

Названі вимоги характеризують способи дослідження обставин кримінального правопорушення та зібраних доказів. Швидкість, повнота та неупередженість (об’єктивність) мають свій конкретний зміст, однак при цьому вони взаємопов’язані.

Вимога ***швидкості*** у кримінальному провадженні означає, що строки проведення досудового розслідування та судового розгляду повинні максимально наближатися до моменту вчинення кримінального правопорушення (початку кримінального провадження). Ідея швидкості кримінального провадження виражена правилом «швидкого суду». Правом на «швидкий суд» повинні володіти усі зацікавлені у цьому особи, насамперед, потерпілий та обвинувачений. Вимога швидкості є необхідною складовою справедливої процедури, на яку вказують основоположні міжнародні документи. Так, у Європейській конвенції про захист прав людини й основоположних свобод зазначено, що «кожен має право при визначенні його громадянських прав і обов’язків або при розгляді будь-якого кримінального обвинувачення, що йому пред’явлене, на справедливий, публічний розгляд справи у розумний строк незалежним і неупередженим судом, створеним на підставі закону» (п. 1 ст. 6). У ст. 14 Міжнародного пакту про громадянські і політичні права право обвинуваченого на розгляд його справи судом без невиправданої затримки перераховано в ряду мінімальних гарантій справедливого правосуддя.

Вимога швидкості впливає на побудову кримінального процесу, визначення повноважень його суб’єктів.

Так, для забезпечення швидкості кримінального провадження запроваджуються спрощені порядки кримінального провадження (досудове розслідування кримінальних проступків у формі дізнання, спрощене судове провадження щодо кримінальних проступків).

Серед засад (принципів) кримінального провадження визначено засаду розумних строків (ст. 28 КПК), відповідно до якої під час кримінального провадження кожна процесуальна дія або процесуальне рішення повинні бути виконані або прийняті в розумні строки. Розумними вважаються строки, що є об’єктивно необхідними для виконання процесуальних дій та прийняття процесуальних рішень. Розумні строки не можуть перевищувати передбачені цим Кодексом строки виконання окремих процесуальних дій або прийняття окремих процесуальних рішень.

Повноваження державних органів і посадових осіб, які ведуть кримінальний процес, також обумовлені процесуальними строками, встановленими законом. Наприклад, в силу вимог ст. 214 КПК слідчий, прокурор невідкладно, але не пізніше 24 годин після подання заяви, повідомлення про вчинене кримінальне правопорушення або після самостійного виявлення ним з будь-якого джерела обставин, що можуть свідчити про вчинення кримінального правопорушення, зобов’язаний внести відповідні відомості до Єдиного реєстру досудових розслідувань та розпочати розслідування. Стаття 219 КПК встановлює, що досудове розслідування повинно бути закінчено протягомодного місяця з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального проступку і протягом двох місяців з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні злочину. Згідно ст. 220 КПК клопотання сторони захисту, потерпілого і його представника чи законного представника про виконання будь-яких процесуальних дій слідчий, прокурор зобов’язані розглянути в строк не більше трьох днів з моменту подання.

Відповідно до ч. 2 ст. 113 КПК будь-яка процесуальна дія або сукупність дій під час кримінального провадження мають бути виконані без невиправданої затримки і в будь-якому разі не пізніше граничного строку, визначеного відповідним положенням цього Кодексу. Таким чином, порушення встановленого законом процесуального строку в діях посадових осіб, які ведуть процес, є порушенням закону і означає незаконність проведеної процесуальної дії.

Слід вказати на те, що швидкість як нормативна вимога до здійснення кримінального провадження може бути виражена шляхом використання у тексті закону таких слів, як: строк, період, момент, одночасно, невідкладно, не пізніше, протягом та ін.

***Повнота*** проведеного досудового розслідування та судового розгляду означає, що встановлені всі обставини, які підлягають доказуванню у кримінальному провадженні (ст. 91 КПК): подія кримінального правопорушення (час, місце, спосіб та інші обставини вчинення кримінального правопорушення); винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета вчинення кримінального правопорушення; вид і розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, а також розмір процесуальних витрат; обставини, які впливають на ступінь тяжкості вчиненого кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого, обтяжують чи пом’якшують покарання, які виключають кримінальну відповідальність або є підставою закриття кримінального провадження; обставини, що є підставою для звільнення від кримінальної відповідальності або покарання.

Це означає, що зібрані докази, які дозволяють стверджувати про існування цих обставин.

Повнота, зокрема, досудового розслідування також означає перевірку даних про вчинення обвинуваченим або іншими особами інших кримінальних правопорушень та прийняття за цими фактами відповідних законних і обґрунтованих рішень.

Повнота досудового розслідування та судового розгляду забезпечується також їх всебічністю – ретельною перевіркою усіх можливих версій, пояснень, оцінкою доказів, що надходять як від сторони обвинувачення, так і від сторони захисту. Тому однобічність, неповнота – це недостатнє з’ясування чи нез’ясування будь-якої істотної обставини кримінального провадження, залишення без уваги тієї чи іншої обставини, що викриває чи виправдовує обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення.

***Неупередженість*** досудового розслідування та судового розгляду означає об’єктивне, безстороннє дослідження обставин кримінального провадження, збирання як обвинувальних, так і виправдувальних доказів, встановлення усіх даних, які характеризують особу обвинуваченого. Неупередженість дослідження також передбачає уважне ставлення як до показань потерпілого, так і показань підозрюваного, обвинуваченого, їх клопотань і скарг. Усі показання цих осіб повинні ретельно перевірятись, а клопотання, якщо вони обґрунтовані, задовольнятись.

Відповідно, упереджене (необ’єктивне) провадження – це провадження здійснене зацікавлено, як правило, з «обвинувальним ухилом».

Особливе значення вимога неупередженості має стосовно судового розгляду. Неупередженість передбачає, що суддя при розгляді матеріалів конкретного кримінального провадження є суб’єктивно вільним від особистих переконань відносно учасників судового провадження, його дії повинні виключати будь-які обґрунтовані сумніви у цьому, тобто суддя повинен бути об’єктивно безстороннім. Суддя не повинен мати будь-якого інтересу у провадженні за винятком одного – правильного застосування закону.

Під час судового розгляду суддя повинен однакого ретельно аналізувати доводи обвинувачення та захисту, керуючись при цьому тільки інтересами правосуддя.

Неупередженість – категорія, з однієї сторони, суб’єктивна, що залежить від суб’єктивних факторів, а з іншої – об’єктивна, що формується під впливом об’єктивних умов, що забезпечують її прояв.

До об’єктивних умов забезпечення неупередженості суддів слід віднести побудову судової системи, особливий порядок фінансування судів, порядок призначення і звільнення суддів, їх матеріальне та соціальне забезпечення, незалежність, недоторканність і незмінюваність суддів.

Оскільки неупередженість і об’єктивність суддів є важливими передумовами дотримання вимог закону при здійсненні правосуддя, постановлення законного, обґрунтованого та справедливого вироку, закон зобов’язав суддю при виконанні своїх повноважень, а також у позаслужбових відносинах уникати всього того, що може применшити авторитет судової влади, викликати сумнів в його об’єктивності, неупередженості та справедливості. Суддя не вправі, перебуваючи на посаді судді обіймати посади в будь-якому іншому органі державної влади, органі місцевого самоврядування та з представницьким мандатом. Суддя не має права поєднувати свою діяльність з підприємницькою або адвокатською діяльністю, будь-якою іншою оплачуваною роботою (крім викладацької, наукової і творчої діяльності), а також входити до складу керівного органу чи наглядової ради підприємства або організації, що має на меті одержання прибутку. Суддя не може належати до політичної партії чи професійної спілки, виявляти прихильність до них, брати участь у політичних акціях, мітингах, страйках (ч. 1-3 ст. 53 Закону України «Про судоустрій і статус суддів»).

Неупередженість – категорія, у тому числі, суб’єктивна, що залежить не тільки від об’єктивних умов, а й від вольових настанов суб’єкта. Неупередженість передбачає, що суддя прямо чи непрямо не зацікавлений у вирішенні кримінального провадження, що надійшло йому для розгляду.

Під прямою особистою зацікавленістю слід розуміти таку зацікавленість у даному кримінальному провадженні, коли суддя має матеріальний чи інший інтерес, який буде чи може бути затронутий під час судового розгляду.

Під непрямою особистою зацікавленістю слід розуміти таку зацікавленість, коли суддя, хоча безпосередньо и не зацікавлений у результаті судового розгляду, однак зацікавлені інші особи, інтереси яких не байдужі судді в силу родинних, дружніх зв’язків, близьких відносин тощо.

Для забезпечення неупередженості та об’єктивності суддів у кримінальному процесуальному законі встановлений перелік обставин, які перешкоджають участі судді у розгляді матеріалів конкретного кримінального провадження (статті 75, 76 КПК).

Поняття «повнота» та «неупередженість» взаємопов’язані. Не може кримінальне провадження вважатись неупередженим, якщо усі можливі версії ретельно не перевірені, не з’ясована наявність обставин, які як викривають, так і виправдовують особу у вчиненні кримінального правопорушення (критерії повноти). Не буде і повноти, якщо провадження здійснюється упереджено, зі збиранням і дослідженням виключно обвинувальних доказів, без перевірки доводів невинуватості особи.

**ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ:**

У результаті дослідження другого питання ми можемо дійти таких висновків: завданнями кримінального процесу є:

1) захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень;

2) охорона прав та законних інтересів учасників кримінального провадження;

3) забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура.

**3. СИСТЕМА СТАДІЙ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

Діяльність органів досудового розслідування, прокуратури та суду здійснюється у певній послідовності та може поділятися на частини, що називають стадіями кримінального процесу.

Усі стадії кримінального процесу тісно пов’язані між собою, проте відрізняється одна від іншої безпосередніми завданнями, особливим колом учасників, специфікою процесуальних відносин, а також підсумковими рішеннями.

**Стадії кримінального процесу** – це відносно самостійні етапи кримінальної процесуальної діяльності, що мають свої характерні лише для цього етапу діяльності **завдання**, здійснюється відмінними від інших етапів **суб’єктами процесуальної діяльності**, здійснюється відмінними від інших етапів засобами, обмежується чітко встановленими **строками**, та закінчується певними **рішеннями,** якими як правилоцей етап «трансформується» у інший етап (стадію).

Відповідно до чинного законодавства кримінальне провадження складається з певної кількості стадій, сукупність яких утворює *систему стадій кримінального процесу*, а саме **7 стадій**:

1. досудове розслідування;
2. підготовче провадження (або підготовче судове засідання);
3. судовий розгляд;
4. провадження в суді апеляційної інстанції (апеляційне провадження);
5. виконання судових рішень;
6. провадження в суді касаційної інстанції (касаційне провадження);
7. провадження за нововиявленими або виключними обставинами.

Останнім часом багато вчених доходять висновку, що **першою стадією** кримінального процесу є **дослідче провадження,** а після досудового розслідування є стадія **порушення державного обвинувачення**.

***Досудове розслідування*** – це початкова стадія кримінального процесу, яка починається з моменту внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Єдиного реєстру досудових розслідувань і закінчується закриттям кримінального провадження або направленням до суду обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру, клопотання про звільнення особи від кримінальної відповідальності (п. 5 ст. 3 КПК).

***Підготовче провадження*** – це стадія кримінального процесу, в якій суддя одноособово за участю прокурора та інших учасників кримінального провадження (обвинуваченого, захисника, потерпілого, його представника та законного представника, цивільного позивача, його представника та законного представника, цивільного відповідача та його представника) здійснює процесуальну діяльність спрямовану на перевірку повноти і правильності проведеного досудового розслідування і вирішує питання про можливість розгляду матеріалів кримінального провадження по суті у судовому засіданні. За результатами підготовчого судового засідання суддя приймає одне з таких рішень:

1) затверджує угоду або відмовляє в затвердженні угоди та повертає кримінальне провадження прокурору для продовження досудового розслідування;

2) закриває провадження у випадку встановлення підстав, передбачених законом;

3) повертає обвинувальний акт, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру прокурору, якщо вони не відповідають вимогам КПК;

4) направляє обвинувальний акт, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру до відповідного суду для визначення підсудності у випадку встановлення непідсудності кримінального провадження;

5) призначає судовий розгляд на підставі обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру.

***Судовий розгляд*** – центральна, інколи її ще називають головною чи основною, стадія кримінального процесу, в якій суд колегіально або суддя одноособово за участю сторін судового провадження розглядає і вирішує матеріали кримінального провадження по суті, тобто вирішує питання про наявність чи відсутність діяння, у вчиненні якого обвинувачується особа, про наявність складу кримінального правопорушення у цьому діянні, про наявність чи відсутність винуватості обвинуваченого у вчиненні цього кримінального правопорушення, про необхідність призначення обвинуваченому покарання за вчинене ним кримінальне правопорушення та інші питання, передбачені законом.

Вирішуючи ці питання, суддя (суд) здійснює правосуддя. Таким чином, судовий розгляд є специфічною процесуальною формою здійснення правосуддя.

За результатами судового розгляду може бути прийнято одне з таких рішень: 1) вирок (обвинувальний або виправдувальний); 2) про закриття кримінального провадження; 3) про застосування чи незастосування примусових заходів медичного характеру; 4) про застосування чи незастосування примусових заходів виховного характеру.

***Апеляційне провадження*** – це стадія кримінального процесу, в якій суд апеляційної інстанції переглядає судові рішення, які були ухвалені судами першої інстанції і не набрали законної сили, у зв’язку з поданою на них апеляційною скаргою. За результатами такого перегляду суд апеляційної інстанції приймає одне з таких рішень:

1) залишає вирок або ухвалу без змін;

2) змінює вирок або ухвалу;

3) скасовує вирок повністю чи частково та ухвалює новий вирок;

4) скасовує ухвалу повністю чи частково та ухвалює нову ухвалу;

5) скасовує вирок або ухвалу і закриває кримінальне провадження;

6) скасовує вирок або ухвалу і призначає новий розгляд у суді першої інстанції.

Певну специфіку підсумкових рішень має ця стадія за наслідками апеляційного розгляду за скаргою на вирок суду на підставі угоди та за скаргою на ухвали слідчого судді (ст. 407 КПК).

***Виконання судових рішень*** – це стадія кримінального процесу, в якій суд, що постановив рішення, вирішує усі питання, що виникають у зв’язку зі зверненням цього рішення до виконання, його фактичним виконанням, а у деяких випадках і після його виконання.

***Касаційне провадження*** – це стадія кримінального процесу, в якій суд касаційної інстанції переглядає судові рішення суду першої та апеляційної інстанції у зв’язку з поданою на них касаційною скаргою.

Суд касаційної інстанції за наслідками розгляду касаційної скарги має право:

1) залишити судове рішення без зміни, а касаційну скаргу – без задоволення;

2) скасувати судове рішення і призначити новий розгляд у суді першої чи апеляційної інстанції;

3) скасувати судове рішення і закрити кримінальне провадження;

4) змінити судове рішення.

***Провадження за нововиявленими або виключними обставинами*** – це стадія кримінального процесу, в якій судове рішення, що набрало законної сили, переглядається у зв’язку з нововиявленими обставинами, тобто такими обставинами, які не були відомі суду на час судового розгляду при винесенні судового рішення і які самі по собі або разом із раніше виявленими обставинами доводять неправильність вироку чи ухвали, що належить переглянути (ст. 459 КПК). Такими обставинами, зокрема, визнаються.

**Нововиявленими обставинами визнаються:**

1) штучне створення або підроблення доказів, неправильність перекладу висновку і пояснень експерта, завідомо неправдиві показання свідка, потерпілого, підозрюваного, обвинуваченого, на яких ґрунтується вирок;

3) скасування судового рішення, яке стало підставою для ухвалення вироку чи постановлення ухвали, що належить переглянути;

4) інші обставини, які не були відомі суду на час судового розгляду при ухваленні судового рішення і які самі по собі або разом із раніше виявленими обставинами доводять неправильність вироку чи ухвали, що належить переглянути.

**Виключними обставинами визнаються:**

1) встановлена Конституційним Судом України неконституційність, конституційність закону, іншого правового акта чи їх окремого положення, застосованого судом при вирішенні справи;

2) встановлення міжнародною судовою установою, юрисдикція якої визнана Україною, порушення Україною міжнародних зобов’язань при вирішенні даної справи судом;

3) встановлення вини судді у вчиненні злочину або зловживання слідчого, прокурора, слідчого судді чи суду під час кримінального провадження, внаслідок якого було ухвалено судове рішення.

За наслідками такого провадження суд має право скасувати вирок чи ухвалу і ухвалити новий вирок чи постановити ухвалу або залишити заяву про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами без задоволення. При ухваленні нового судового рішення суд користується повноваженнями суду відповідної інстанції.

За результатами перегляду судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами Верховний Суд може також скасувати судове рішення (судові рішення) повністю або частково і передати справу на новий розгляд до суду першої або апеляційної інстанції.

Судове рішення за наслідками кримінального провадження за нововиявленими або виключними обставинами може бути оскаржене в порядку, передбаченому КПК для оскарження судових рішень суду відповідної інстанції. З набранням законної сили новим судовим рішенням втрачають законну силу судові рішення інших судів у цьому кримінальному провадженні.

**Кримінальні процесуальні відносини** – це врегульовані кримінальним процесуальним законом суспільні відносини (чи зв'язок) між учасниками кримінального процесу, які проявляються в їх взаємних правах та обов'язках.

Об'єктом кримінальних процесуальних відносин в цілому є все те, з приводу чого або у зв'язку з чим відбуваються дії учасників кримінального процесу або приймаються ними рішення. Загальний об'єкт кримінально-процесуальних відносин - передбачуване кримінально-правове відношення між державою в особі її органів і злочинцем (або винним), що підлягає вирішенню в сфері кримінального судочинства.

**Змістом кримінальних процесуальних відносин** виступають дії учасників кримінального судочинства, а формою кримінальних процесуальних відносин - права (правомочності) і обов'язки учасників кримінального судочинства.

**Кримінальна процесуальна форма** – це суворий порядок кримінального провадження — правила і процедури (умови, підстави, строки, послідовність, порядок і т.п.) вчинення процесуальних дій та прийняття процесуальних рішень.

Нею охоплена вся діяльність учасників кримінального процесу на всіх його стадіях. Всі процесуальні дії і рішення з них повинні бути оформлені у відповідності з нормами КПК, бо тільки за таких умов вони набувають юридичного значення. Так, законом передбачено відповідний порядок (форму) виклику на допит, сам допит, порядок і умови проведення обшуку і виїмки, визнання особи потерпілою, повідомлення про підозру, зупинення і закінчення досудового розслідування, апеляційне та касаційне провадження і таке інше. Ці дії оформляються протоколами, постановами, поданнями, ухвалами тощо.

Процесуальна форма визначається лише нормами кримінального процесуального права і її порушення завжди означає порушення закону, що може спричинити скасування або зміну прийнятого рішення. Суворе дотримання процесуальної форми є необхідною умовою всебічного, повного і неупередженого дослідження обставин кримінального провадження, встановлення істини та забезпечення прийняття законних і неупереджених процесуальних рішень. В той же час Пленум Верховного суду України звернув увагу на недопустимість формального підходу до цього питання.

Так, якщо порушення процесуальної форми є незначним і не може вплинути на всебічність, повноту й об’єктивність і не погіршить становище засудженого, то це не є підставою для скасування вироку.

Встановлений законом порядок провадження з дотриманням встановленої процедури (форми) єдиний для всіх кримінальних проваджень незалежно від характеру і тяжкості злочину, що гарантує захист від незаконних дій посадових осіб в кримінальному процесі. Додержання процесуальної форми гарантує захист Конституційних прав і законних інтересів осіб, які приймають участь у кримінальному судочинстві.

**Кримінальний процес = кримінальне судочинство = кримінальне провадження є поняттями тотожними.**

**Кримінальне провадження** - досудове розслідування і судове провадження, процесуальні дії у зв’язку із вчиненням діяння, передбаченого законом України про кримінальну відповідальність.

**Кримінальні процесуальні функції** – це основні напрямки діяльності учасників кримінального судочинства.

У юридичній науці і, зокрема у кримінально-процесуальному праві, проблему функцій прийнято відносити до фундаментальних, що пояснюється, насамперед, значенням і тієї роллю, яку функції відіграють у вирішенні завдань кримінального процесу. До проблем кримінально-процесуальних функцій зверталися вчені П.Елькінд, Я.Мотовиловкер, М.Строгович, О.Ларін, С.Альперт тощо.

Функції є невід'ємною складовою кримінальної процесуальної діяльності. Кримінальний процес може також розглядатися не тільки як система послідовних стадій, а й як система функцій суб'єктів кримінальних процесуальних відносин. Сутність такої системи полягає у діалектичній єдності її структури і функцій.

Свого часу широкий розвиток одержала концепція трьох процесуальних функцій: 1) кримінального переслідування (обвинувачення); 2) захисту; 3) правосуддя. Разом з тим не існує завершеної теорії, яка давала б чітке і логічне уявлення про функції названого процесу. Зокрема, відсутня загальновизнана точка зору про поняття кримінальної процесуальної функції та її сутність, відмінні риси і особливості.

Функції правомірно відносять до об'єктивних категорій науки кримінального процесу. Характерними рисами останніх є те, що вони: мають законодавче закріплення; репрезентують основні напрями процесуальної діяльності; є домінуючими при визначенні правового статусу суб'єктів кримінального процесу; спрямовані на вирішення завдань кримінального судочинства; здійснюються суб'єктами названого процесу.

Функція (від лат. functio — виконання, здійснення) означає: діяльність, обов'язок, робота, призначення. У загальному розумінні функція в кримінальному процесі — це діяльність конкретного суб'єкта, яку він здійснює відповідно до процесуального статусу.

Узагальнюючи вищезазначене, вважаємо за доцільне до основних функцій кримінального процесу віднести обвинувачення, захист і правосуддя, а до не основних — підтримання цивільного позову і захист від нього, прокурорський нагляд за досудового розслідування. Причому, враховуючи те, що неосновні функції зрозумілі без їх деталізації, то слід звернути увагу на основні.

1. **Функція обвинувачення** — це діяльність учасників кримінального процесу, яка направлена на всебічне, повне і неупереджене дослідження обставин кримінального провадження, виявлення як тих обставин, що викривають, так і тих, що виправдовують підозрюваного, обвинуваченого, а також обставин, що пом’якшують чи обтяжують його покарання, надають їм належну правову оцінку та забезпечують прийняття законних і неупереджених процесуальних рішень. До цих суб’єктів відносяться слідчий, керівник органу досудового розслідування, прокурор, а також потерпілий, його представник та законний представник, у випадках передбачених законом.

2. **Функція захисту** — це діяльність суб’єктів кримінального процесу, яка направлена на спростування підозри та обвинувачення, встановлення невинуватості особи і обставин, що пом’якшують відповідальність. Ця функція здійснюється підозрюваним, обвинуваченим (підсудним), засудженим, виправданим, особою, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, їхні захисники та законні представники.

3. **Функція правосуддя** — це діяльність суду з дослідження всіх зібраних у кримінальному провадженні доказів і прийняття рішення щодо винуватості чи невинуватості конкретної особи, а також про її покарання (фактично функція вирішення кримінального провадження по суті).

**Кримінальний процесуальний статус** - встановлена кримінальним процесуальним законом сукупність прав, обов'язків учасників кримінального процесу та гарантій їх реалізації.

**Державне обвинувачення** - процесуальна діяльність прокурора, що полягає у доведенні перед судом обвинувачення з метою забезпечення кримінальної відповідальності особи, яка вчинила кримінальне правопорушення.

**ВИСНОВКИ З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:**

У результаті дослідження третього питання ми можемо дійти таких висновків: стадії кримінального процесу – це відносно самостійні етапи кримінально-процесуальної діяльності, що характеризуються безпосередніми завданнями, специфічним колом суб’єктів процесуальної діяльності, властивою їм кримінально-процесуальною формою та підсумковими рішеннями.

Система стадій кримінального процесу:

* 1. досудове розслідування;
  2. підготовче провадження;
  3. судовий розгляд;
  4. провадження в суді апеляційної інстанції (апеляційне провадження);
  5. виконання судових рішень;
  6. провадження в суді касаційної інстанції (касаційне провадження);
  7. провадження за нововиявленими або виключними обставинами.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

У результаті розгляду теми ми можемо дійти таких висновків:

1. Поняття «кримінальний процес» вживають у таких значеннях:

- кримінальний процес як специфічний вид діяльності (кримінально-процесуальна діяльність);

- кримінальний процес як галузь права (кримінально-процесуальне право);

- кримінальний процес як галузь науки;

- кримінальний процес як навчальна дисципліна.

2. Завданнями кримінального процесу є:

1) захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень;

2) охорона прав та законних інтересів учасників кримінального провадження;

3) забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування і судового розгляду з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений, жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу і щоб до кожного учасника кримінального провадження була застосована належна правова процедура.

4. Стадії кримінального процесу – це відносно самостійні етапи кримінально-процесуальної діяльності, що характеризуються безпосередніми завданнями, специфічним колом суб’єктів процесуальної діяльності, властивою їм кримінально-процесуальною формою та підсумковими рішеннями.

Система стадій кримінального процесу:

1. досудове розслідування;
2. підготовче провадження;
3. судовий розгляд;
4. провадження в суді апеляційної інстанції (апеляційне провадження);
5. виконання судових рішень;
6. провадження в суді касаційної інстанції (касаційне провадження);
7. провадження за нововиявленими або виключними обставинами.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття, типів кримінального процесу, його завдання, систему стадій кримінального процесу, поняття кримінальної процесуальної форми, функцій та їх систему, відносин та гарантій.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення та ознаки стадій кримінального процесу, окремі думки щодо системи стадій. Певну увагу слід приділити поняттю та системі функцій кримінального процесу, ставлення науковців до цього питання, зокрема, відсутність єдності думок саме щодо системи функцій.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**ТЕМА 3. УЧАСНИКИ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУ**

**(2 години)**

**ПЛАН:**

Вступ

1. Поняття і класифікація учасників кримінального провадження

2. Процесуальна характеристика окремих учасників. Право на забезпечення безпеки

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.

2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru

3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.

4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.

5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.

6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.

7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.

8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.

9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043

10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.

11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua

12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua

13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua

14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.

15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п

16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.

17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.

18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.

19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.

20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.

21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.

22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf

23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.

24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.

25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.

26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.

27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. 440 с.

28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.27.

29. Ягунов Д.В. Служба пробації: концепція, принципи діяльності, організаційна структура: Конспект лекцій. Одеса: ОРІДУ НАДУ, 2006. 74 с.

30. Черненко А.П. Пробація у кримінальному процесі України // Правова держава: історія, сучасність та перспективи формування в Україні : матер. Всеукр. наук.-практ. конф. (м. Дніпро, 27 січня 2017 р.). Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2017. с.142-144.

31. Черненко А.П., Шиян А.Г. Право особи на набуття статусу підозрюваного у кримінальному провадженні / А.П.Черненко, А.Г. Шиян // Порівняльно-аналітичне право електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2016. №2. С. 244-247.

32. Черненко А.П., Шумакова В.О. Щодо місця особи, відповідальної за перебування затриманих серед учасників кримінального провадження / А.П. Черненко, В.О. Шумакова / Актуальні питання та проблеми правового регулювання суспільних відносин: Матеріали міжнародної науково-практичної конференції, м. Дніпропетровськ, 4-5 березня 2016 р. Дніпропетровськ : ГО «Правовий світ», 2016, С.109-112.

33. Черненко А.П. Поняття третьої особи, щодо майна якої вирішується питання про арешт та її місце у класифікації учасників кримінального провадження / А.П. Черненко / Використання сучасних досягнень криміналістики у боротьбі зі злочинністю: Матеріали XIV Всеукраїнській науково-практичній конференції. (м. Кривий Ріг 13 квітня 2017 року). Ред. кол.: О.О.Волобуєва, О.В.Одерій, Т.О.Лоскутов, А.С.Політова. Кривий Ріг: Поліграфічна компанія «Геліос-Принт», 2017. С. 241-244.

34. Черненко А.П., Шиян А.Г. Кримінальні процесуальні повноваження суддів щодо розгляду заяви про перегляд судового рішення за нововиявленими або виключними обставинами потребують певного удосконалення / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // Актуальні питання протидії злочинності в сучасних умовах: вітчизняний та зарубіжний досвід: матеріали ІІ Міжнародної науково-практичної конференції (м. Дніпро, 15 березня 2018 р.). Дніпро: Дніпропетровський державний університет внутрішніх справ, 2018. С. 349-351.

35. Черненко А.П., Нагорна К.Г. Слідчий у кримінальному процесі: завдання і повноваження / А.П. Черненко, К.Г. Нагорна // Використання сучасних досягнень криміналістики у боротьбі зі злочинністю: Матеріали ХV Всеукраїнської науково-практичної конференції (м. Кривий Ріг, 12 квітня 2018 року). Ред. кол.: О.О. Волобуєва, О.В. Одерій, Т.О. Лоскутов, А.С. Політова. Кривий Ріг: Донецький юридичний інститут МВС України, 2019. С.181-184.

36. Черненко А.П., Шевелуха М.О. Про неузгодженість формулювання кримінальних процесуальних функцій прокурора у законодавстві України / А.П. Черненко, М.О. Шевелуха // Актуальні проблеми діяльності органів досудового розслідування: Матеріали Всеукр. наук.-практ. конф. (м. Дніпро, 8 черв. 2018 р.) / Ред. кол. О.Ф. Кобзар, А.Г. Гаркуша. Дніпро: Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2018 . С.143-144.

37. Черненко А.П., Семенкова Н.І. Проблеми щодо моменту набуття особою статусу підозрюваного у кримінальному процесі України / А.П. Черненко, Н.І. Семенкова // Протидія злочинності: теорія та практика: матеріали VIII Міжнародної науково-практичної конференції (26 жовтня 2018 року). Київ: Національна академія прокуратури України, 2018. С. 464-467.

38. Черненко А.П. Правовий статус учасників освідування та відібрання зразків для експертного дослідження під час кримінального провадження потребує удосконалення / А.П. Черненко // Актуальні проблеми кримінально-правового, кримінально-процесуального та криміналістичного забезпечення безпеки України : матер. Міжнар. наук.-практ. конф. (30 лист. 2018 р., м. Дніпро). Дніпро : Видавець Біла К. О., 2018. С. 223-224.

39. Маренич А.А., Черненко А.П. Особливості реалізації прокурором функції процесуального керівництва досудовим розслідуванням за КПК України / Актуальні проблеми діяльності органів досудового розслідування: матеріали Всеукр. наук.-практ. конф. (Дніпро, 7 черв. 2019 р.). Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2019. С. 113-116.

40. Фоміна Д.О., Черненко А.П. Суд присяжних в Україні і зарубіжний досвід, секція кримінально-процесуальне забезпечення діяльності органів досудового розслідування / Актуальні проблеми діяльності органів досудового розслідування: матеріали Всеукр. наук.-практ. конф. (Дніпро, 7 черв. 2019 р.). Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2019. С. 206-209.

**МЕТА ЛЕКЦІЇ:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про учасників кримінального процесу їх правових статус та функції.

**ВСТУП**

Кримінальні правопорушення являють собою найтяжчі порушення закону, котрі посягають на права, свободу та інтереси людини. Інколи кримінальні правопорушення зазіхають на найдорожче у світі – життя людини. Від них страждає все суспільство, тому держава бере на себе обов’язок вести боротьбу із таким небезпечним явищем. Єдиним законним засобом боротьбі із кримінальними правопорушеннями є кримінальний процес, який являє собою особливий вид державної діяльності, котра здійснюється через певні державні органи та через їх посадових осіб.

Майбутній юрист повинен чітко знати особливості такої державної діяльності, а ставши юристом повинен забезпечувати досягнення її мети через реалізацію своїх знань та повноважень, котрими наділяються державні органи.

У нашому навчальному закладі, як і у всіх навчальних закладах, котрі ведуть підготовку фахівців юридичного профілю, навчальним планом передбачено вивчення нормативної навчальної дисципліни «Кримінальний процес».

**1. ПОНЯТТЯ І КЛАСИФІКАЦІЯ УЧАСНИКІВ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

**Учасники кримінального провадження** - це *усі суб’єкти, які під час кримінального провадження у вступають між собою у правовідносини,* *здійснюючи певну процесуальну функцію.*

Особи, які беруть участь у кримінальному провадженні, позначаються різноманітними термінами як у законі, так і в теорії: "учасники процесу", "учасники кримінального процесуального права", "учасники кримінальної процесуальної діяльності", "учасники кримінального процесу", "учасники кримінального провадження" та багато інших термінів із використанням слів "судочинство", "провадження", "правосуддя".

Намагання вчених розмежувати учасників і учасників кримінального процесуального права не були успішними. Виходячи з того, що всі особи, залучені до участі у кримінальному процесі, вступають у правовідносини, всі вони є учасниками цих правовідносин, а, отже, і учасниками кримінального процесуального права. У гл. 3 КПК вжито термін «учасники кримінального провадження». Термінологія у даному випадку не має принципового значення, і ці терміни можуть вживатися як тотожні. Для зручності і практичного спрямування навчання майбутніх правозастосовувачів надалі будемо використовувати термін, вжитий законодавцем у основному НПА, яким врегульовано кримінальні процесуальні відносини, - КПК.

***Ознаки учасників кримінального провадження:***

1) їх участь у справі передбачена кримінальним процесуальним законом;

2) вони є учасниками певних процесуальних прав і обов’язків;

3) діють у кримінальному провадженні у відповідності зі своїми правами і обов’язками;

4) вступають у процесуально-правові відносини.

***Класифікація***

Учасники кримінального провадження розрізняються за своїм процесуальним становищем, виконанням кримінальних процесуальних функцій і завдань. Вони переслідують кожний свою мету, вступають між собою у різноманітні правовідносини. Це створює передумови для їх класифікації - в наукових, навчальних і правозастосовних цілях. Існують різноманітні класифікації учасників процесу.

Найбільш поширеною у навчальній літературі є класифікація, підставою якої є інтерес, що його має той чи інший учасник у кримінальному провадженні. За цією підставою всі учасники поділяються на 4 групи.

***1. Державні органи і посадові особи, які ведуть кримінальний провадження*** (представляють державні інтереси).

До їх числа належать: суд, суддя, слідчий суддя, прокурор, керівник органу досудового розслідування, слідчий.

***2. Учасники, які мають власний інтерес у кримінальному провадженні.***

Це: підозрюваний, обвинувачений, засуджений, виправданий, потерпілий, цивільний позивач і відповідач.

***3. Учасники, які захищають або представляють інтереси інших осіб.***

До цієї групи належать: захисник, представник потерпілого, цивільного позивача і цивільного відповідача, законний представник.

***4. Інші учасники*** (особи, які не мають інтересу у кримінальному провадженні).

До цієї групи належать: заявник; свідок; експерт; керівник експертної установи; спеціаліст; перекладач; особа, яка розуміє знаки німого або глухого; поняті; поручителі; педагог; лікар; батьки або інші законні представники неповнолітнього свідка, які присутні при його допиті; особи, разом з якими особа пред’являється для впізнання; особи, які беруть участь у слідчому експерименті, обшукуваний; особа, в якої беруться зразки для експертного дослідження; особи, що займають приміщення, в якому провадяться обшук, огляд; особи, присутні при провадженні обшуку; особа, котрій передано на зберігання майно, на яке накладено арешт; секретар судового засідання.

Наведена класифікація не враховує того основного положення, що кожний із учасників бере участь у кримінальній процесуальній діяльності, яка розпадається на декілька функцій. Окрім того, інтерес не є кримінальною процесуальною категорією. Зважаючи на це, найбільш вдалою є класифікація, в основі якої лежить **кримінальна** **процесуальна функція учасника**. За цією класифікаційною ознакою всіх учасників поділяють на 4 групи.

1. Учасники, які виконують функцію правосуддя (суд, слідчий суддя).

2. Учасники, які виконують функцію обвинувачення (слідчий, керівник органу досудового розслідування, прокурор, а також потерпілий, його представник та законний представник у випадках, установлених КПК).

3. Учасники, які виконують функцію захисту (підозрюваний, обвинувачений (підсудний), засуджений, виправданий, особа, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ чи ПЗВХ або вирішувалося питання про їх застосування, їхні захисники та законні представники);

4. Учасники, які виконують допоміжну функцію (склад учасників цієї групи повністю співпадає із складом четвертої групи - за класифікацією, здійсненою на підставі інтересу).

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

**Учасники кримінального провадження** - це *усі суб’єкти, які під час кримінального провадження у вступають між собою у правовідносини,* *здійснюючи певну процесуальну функцію.*

Класифікація учасників кримінального провадження, в основі якої лежить кримінальна процесуальна функція учасника. За цією класифікаційною ознакою всіх учасників поділяють на 4 групи:

1. Учасники, які виконують функцію правосуддя (суд, слідчий суддя).

2. Учасники, які виконують функцію обвинувачення (слідчий, керівник органу досудового розслідування, прокурор, а також потерпілий, його представник та законний представник у випадках, установлених КПК).

3. Учасники, які виконують функцію захисту (підозрюваний, обвинувачений (підсудний), засуджений, виправданий, особа, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ чи ПЗВХ або вирішувалося питання про їх застосування, їхні захисники та законні представники);

4. Учасники, які виконують допоміжну функцію (склад учасників цієї групи повністю співпадає із складом четвертої групи - за класифікацією, здійсненою на підставі інтересу).

**2. Процесуальна характеристика окремих учасників. Право на забезпечення безпеки**

Характеристика окремих учасників кримінально-процесуального права буде проведена за такою логіко-правовою схемою:

1) визначення поняття учасника;

2) підстава його участі у кримінальному провадженні;

3) вимоги процесуального закону, яким повинен відповідати, і/або обставини, що виключають участь;

4) процесуальний статус (обов’язки і права);

5) час, протягом якого перебуває в такому статусі;

6) юридична відповідальність за невиконання процесуальних обов’язків.

Охарактеризувати у межах однієї теми всіх учасників кримінально-процесуального права можливо, але це зайняло би багато місця у підручнику. Тому будуть охарактеризовані основні учасники: суд, слідчий суддя; ті, що є представниками сторін, а також ті, які найчастіше залучаються до кримінального провадження у практиці діяльності органів розслідування, прокуратури і суду. Характеристику інших учасників студентам легко буде зробити самостійно, використовуючи запропоновану логіко-правову схему.

***Процесуальна характеристика учасників, які виконують функцію правосуддя***

*Суд*

**1. Суд** - це *єдиний орган держави, наділений правом здійснювати правосуддя.*

Особливе місце суду як головного учасника кримінального процесу визначається тим, що він є представником однієї із гілок державної влади. До складу суду входять професійні судді та присяжні засідателі. У кримінальному провадженні із представників народу беруть участь лише присяжні засідателі. Під час здійснення правосуддя у кримінальних справах професійні судді і присяжні засідателі мають рівні права.

**2. Визначення судді автоматизованою системою документообігу суду.** Наявність у суді такої системи забезпечує неупереджений розподіл матеріалів кримінального провадження між суддями із урахуванням черговості, ступеня завантаженості, спеціалізації кожного судді, а також вимог процесуального закону тощо і суттєво знижує корупційну складову у цьому процесі.

**3.** Суддя **не може брати участі** у розгляді кримінальної справи і підлягає відводу або самовідводу (ст. 75 КПК):

1) якщо він є заявником, потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, близьким родичем чи членом сім’ї слідчого, прокурора, підозрюваного, обвинуваченого, заявника, потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача;

2) якщо він брав участь у цьому провадженні як свідок, експерт, спеціаліст, перекладач, слідчий, прокурор, захисник або представник;

3) якщо він особисто, його близькі родичі чи члени його сім’ї заінтересовані в результатах провадження;

4) за наявності інших обставин, які викликають сумнів у його неупередженості;

5) у випадку порушення порядку визначення слідчого судді, судді для розгляду справи автоматизованою системою документообігу суду.

Порядок вирішення заявленого відводу регламентований ст. 81 КПК.

У складі суду, що розглядає кримінальну справу, не можуть бути особи, які є *родичами* між собою.

Статтею 76 КПК регламентовані обставини, за яких *не допускається повторна участь судді у кримінальному провадженні*.

**4.** Суд (суддя) **зобов’язаний**:

 з метою з’ясування обставин кримінального правопорушення дослідити усі докази, надані сторонами, та вирішити справу по суті, вживши заходів до захисту прав і законних інтересів громадян і юридичних осіб;

 забезпечувати доступ сторін до правосуддя;

 створювати для сторін усі можливості для відстоювання ними своїх інтересів у кримінальному провадженні;

 забезпечувати об’єктивний розгляд судових справ з дотриманням встановлених законом строків;

 не розголошувати відомості, що становлять державну, військову, службову, комерційну та банківську таємницю, таємницю нарадчої кімнати, відомості про особисте життя громадян та інші відомості, про які стало відомо під час розгляду справи в судовому засіданні;

 під час судового розгляду не допускати вчинків та будь-яких дій, що порочать звання судді і можуть викликати сумнів у його неупередженості та незалежності;

 заявити самовідвід за наявності обставин, що є підставою для його відводу (ст. 75 КПК).

Суд (суддя) суддя має широке коло **прав** у всіх без винятку стадіях кримінального провадження. Усі його права сформульовані законодавцем у такий спосіб, щоб суд міг ефективно здійснювати функцію правосуддя у кожному кримінальному провадженні. Права цього учасника будуть розглядатися в темах, присвячених окремим стадіям кримінального провадження.

**5.** Суд здійснює правосуддя у кримінальній справі після прийняття її до свого провадження **протягом часу (строку)**, відведеного законом на підготовче провадження, судовий розгляд, провадження в судах апеляційної та касаційної інстанцій, провадження у ВС, провадження за нововиявленими обставинами та виконання вироку.

**6.** Щодо судді у зв’язку із здійснюваним ним кримінальним провадження може бути застосована *кримінальна* відповідальність за вчинення кримінальних правопорушень, передбачених у главах:

- 17 КК "Злочини у сфері службової діяльності" (ст.ст. 364-370);

- 18 КК "Злочини проти правосуддя" (ст.ст. 371-375; 380-381).

Суддя може бути притягнутий до *дисциплінарної* відповідальності підставах та в порядку, встановлених розділом 6 Закону від 7 липня 2010 року «Про судоустрій та статус суддів».

Суд підлягає лише *процесуальній* відповідальності у вигляді скасування вищестоящими інстанціями ухвалених ним рішень

*Слідчий суддя*

**1. Слідчий суддя** – це *суддя суду першої інстанції, до повноважень якого належить здійснення судового контролю за дотриманням прав, свобод та інтересів осіб у перебігу досудового розслідування, та у разі розгляду клопотань щодо негласних слідчих (розшукових) дій - голова чи за його визначенням інший суддя апеляційного суду*.

З ухваленням Конституції 1996 року у кримінальному провадженні з’явилася функція судового контролю, виконання якої згідно з КПК 2012 року покладено на слідчого суддю.

**2.** Визначення слідчого судді автоматизованою системою документообігу суду.

**3.** Слідчий суддя повинен відповідати таким же вимогам закону, яким відповідає суддя. Він може бути відведений від участі у кримінальному провадженні з тих же підстав, що і суддя.

**4.** Слідчий суддя має **обов’язки** двох різновидів:

1) *обов’язки, до виконання яких його спонукають учасники досудового розслідування*. Ці обов’язки полягають у розгляді:

- клопотань сторони обвинувачення про застосування заходів забезпечення кримінального провадження та про надання дозволу на проведення слідчих (розшукових), в тому числі і негласних, дій, якими обмежуються конституційні права громадян;

- клопотань прокурора про використання в іншому кримінальному провадженні отриманої в результаті проведення негласної слідчої (розшукової) дії інформації з ознаками кримінального правопорушення, яке не розслідується у даному кримінальному провадженні; про затвердження згоди особи на видачу (екстрадицію) її з України правоохоронним чи судовим органам іншої держави;

- клопотання сторони захисту про залучення експерта у разі відмови їй у цьому з слідчим, прокурором;

- клопотань сторін про встановлення строку ознайомлення з матеріалами досудового розслідування у разі зволікання іншою стороною;

- скарг учасників досудового розслідування, зазначених у ст. 303 КПК, на рішення, дії та бездіяльність органів досудового розслідування, прокурора.

2) *обов’язки, які слідчий суддя повинен виконати з власної ініціативи*, полягають у такому:

- якщо зовнішній вигляд затриманого, стан чи інші відомі слідчому судді обставини дають підстави для обґрунтованої підозри порушення вимог законодавства під час затримання або тримання в уповноваженому органі державної влади, державній установі, слідчий суддя зобов’язаний: забезпечити невідкладне проведення судово-медичного обстеження особи; доручити відповідному органу досудового розслідування провести дослідження фактів, викладених в заяві особи; вжити необхідних заходів для забезпечення безпеки особи;

- слідчий суддя зобов’язаний вжити необхідних заходів для забезпечення особи, яка позбавлена свободи, захисником і відкласти будь-який розгляд, у якому бере участь така особа, на необхідний для забезпечення особи захисником час, якщо обставини, встановлені під час кримінального провадження, вимагають участі захисника;

- слідчий суддя зобов’язаний здійснити інші обов’язки, встановлені ст. 206 КПК.

Слідчий суддя має такі **права**:

- у межах граничного строку встановлювати процесуальні строки для забезпечення виконання сторонами кримінального провадження вимог розумного строку;

- за клопотанням сторін кримінального провадження або за власною ініціативою заслухати будь-якого свідка чи дослідити будь-які матеріали, що мають значення для вирішення питань про тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом, про арешт майна, про залучення експерта стороною захисту;

- інші права, встановлені КПК.

**5.** Слідчий суддя виконує свої обов’язки протягом часу, необхідного для виконання встановлених для обов’язків під час досудового розслідування.

**6.** Юридична відповідальність слідчого судді за невиконання процесуальних обов’язків є такою ж як і у судді.

***Процесуальна характеристика учасників, які виконують функцію обвинувачення (кримінального переслідування)***

*Прокурор*

**1. Прокурор** - це *учасник кримінального провадження, який виконує функцію обвинувачення шляхом процесуального керівництва досудовим розслідуванням з метою викриття винних та підтримує у суді державне обвинувачення*.

Функція прокурора у кримінальному процесі є одним із найбільш дискусійних понять процесуальної теорії. У діяльності прокурора виокремлюють чотири напрями: 1) нагляд за додержанням законів органами, які проводять оперативно-розшукову діяльність, досудове розслідування; 2) процесуальне керівництво досудовим розслідуванням; 3) обвинувачення, здійснюване під час досудового розслідування; 4) підтримання державного обвинувачення у суді.

**2. Підставою участі прокурора** (керівника органу прокуратури) у кримінальному провадженні є факт перебування його на цій посаді у відповідній адміністративно-територіальній одиниці.

Підставою участі прокурора у конкретному кримінальному провадженні є визначення його керівником органу прокуратури, що відбувається після початку досудового розслідування.

**3.** Прокурор **не може брати участі** в досудовому розслідуванні і (або) судовому розгляді і підлягає відводу (самовідводу) за наявності обставин, визначених у ст. 77 КПК:

1) якщо він є заявником, потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, членом сім’ї або близьким родичем сторони, заявника, потерпілого, цивільного позивача або цивільного відповідача;

2) якщо він брав участь у цьому ж провадженні як слідчий суддя, суддя, захисник або представник, свідок, експерт, спеціаліст, перекладач;

3) якщо він особисто, його близькі родичі чи члени його сім’ї заінтересовані в результатах кримінального провадження або існують інші обставини, які викликають обґрунтовані сумніви в його неупередженості.

Якщо прокурор брав участь у проведенні досудового розслідування, у розгляді справи в суді першої інстанції, в апеляційному чи касаційному порядку, чи у інших стадіях провадження, то ці обставини не можуть бути підставою для його відводу.

У КПК 2012 року запроваджено *принцип незмінності прокурора у кримінальному провадженні* (ст. 37 КПК), із якого є винятки, встановлені ч. 2 ст. 341 КПК і пов’язані з тим, що керівник органу прокуратури за певних обставин має право усунути прокурора від участі у судовому розгляді.

Питання про відвід прокурора вирішується:

- під час досудового розслідування - слідчим суддею;

- під час судового провадження - судом.

**4. Прокурор зобов’язаний** (частини 1 і 2 ст. 25 КПК):

 здійснювати нагляд за додержанням законів органами, які провадять досудове розслідування, та виконувати інші процесуальні функції;

 вчасно вживати передбачених законом заходів до усунення будь-яких порушень закону (скасовувати незаконні та необґрунтовані постанови слідчих; пред’являти цивільний позов в інтересах держави тощо).

Для того, аби прокурор міг виконати зазначені обов’язки, йому надані такі **права**:

1) *під час досудового розслідування:*

 мати повний доступ до матеріалів, документів та інших відомостей, що стосуються досудового розслідування;

 доручати органу досудового розслідування проведення досудового розслідування;

 здійснювати інші повноваження, надані йому законом.

*2) У судових стадіях:*

 підтримувати перед судом державне обвинувачення;

 подавати докази;

 брати участь у дослідженні доказів;

 оскаржувати судові рішення та ін.

**5.** Прокурор перебуває у такому статусі **протягом часу,** відведеного законом на виконання всіх завдань кримінальним процесом (від його початку до закінчення або усунення його від участі у провадженні).

**6.** Прокурор за невиконання своїх обов’язків у кримінальному процесі може бути притягнутий до таких видів **юридичної відповідальності:**

 *кримінальної процесуальної відповідальності* - скасування прийнятих рішень; визнання незаконними доказів, зібраних із порушенням процесуальної форми, тощо;

 *кримінальної відповідальності за злочини:*

- у сфері службової діяльності (розділ 17 КК);

- проти правосуддя (ст.ст. 371-374, 380-381 КК).

 *дисциплінарної відповідальності* згідно із відомчими НПА.

*Слідчий*

**1. Слідчий** - це *учасник кримінального провадження, який здійснює процесуальну функцію обвинувачення шляхом викриття винуватих у вчиненні кримінальних правопорушень та притягнення їх за погодженням із прокурором до кримінальної відповідальності.*

Чинний КПК розкриває зміст поняття "слідчий", причому визначає його через відомчу приналежність слідчих. Так, у п. 17 ст. 3 КПК зазначено, що **слідчий** - службова особа органу Національної поліції, органу безпеки, органу, що здійснює контроль за додержанням податкового законодавства, органу Державного бюро розслідувань, Головного підрозділу детективів, підрозділу детективів, відділу детективів, підрозділу внутрішнього контролю Національного антикорупційного бюро України, уповноважена в межах компетенції, передбаченої цим Кодексом, здійснювати досудове розслідування кримінальних правопорушень.

Віднесення слідчого до числа учасників, які виконують функцію обвинувачення, попри регламентацію у КПК, у теорії процесу є спірним. Ще з радянських часів домінує думка, що слідчий виконує функцію розслідування злочинів, зміст якої складають підфункції обвинувачення, захисту і вирішення справи. З позицій сучасного погляду на модель вітчизняного кримінального процесу, яка стає дедалі ближчою до змагальної, такий погляд на зміст функції слідчого вичерпав себе.

Змагальність процесу передбачає участь у ньому протилежних за інтересами сторін. Інтерес слідчого, покликаного протидіяти злочинності, полягає у викритті винного, повідомленні йому про підозру, складанні обвинувального акту і направленні матеріалів кримінального провадження з обвинувальним актом до прокурора для порушення ним державного обвинувачення. Поєднання в одній особі трьох процесуальних функцій (обвинувачення, захисту і вирішення справи) неминуче призводить до домінування якоїсь однієї функції. Слідчий, здійснюючи діяльність із розслідування кримінальних правовпорушень, не може одночасно "сидіти на трьох стільцях".

З цього приводу відомий вчений-процесуаліст XIX століття (представник харківської школи права) В.П. Даневський писав: "Не кажучи вже про принципову помилку і практичну небезпеку поєднання в одній особі обов’язків судді і функцій сторін, одне ототожнення у слідчому цих останніх функцій вважається великою помилкою, яка згубно впливає на хід попереднього слідства, на його результати, а врешті-решт, і на вирішення справи по суті. Навряд чи можливо для однієї особи бути у справі й обвинувачем, і захисником. Ці функції принципово протилежні і не узгоджені, особливо тоді, коли вони зосереджені в особі, яка брала активну участь у збиранні доказів, які викривають і виправдовують. Створене законом становище слідчого - психологічно фальшиве: дуже важко у справі, що розслідується стосовно певної особи, водночас зосередити увагу, рівномірно напружену, на двох різних сторонах справи; нелегко скласти собі дві протилежні точки зору, які перебували б у становищі рівноваги і які слідчий перевіряв би з однаковою ревністю, упевненістю і силою логічного мислення. Рівновага неминуче має порушитися, переважна увага й енергія дослідника мають поступово обернутися у той чи інший бік"[[2]](#footnote-2).

Діяльність слідчого як учасника кримінального процесу розпадається на декілька функцій: розслідування (як пізнавальна функція); виховна – вплив на учасників досудового розслідування і на громадян, не залучених до кримінального провадження, з метою виховання їх у дусі дотримання законів; обвинувачення (як суто процесуальна функція). Остання функція виокремлюється у кримінальному процесі, у тому числі під час досудового розслідування, у контексті реалізації засади змагальності. Якщо ж процесуальною функцією вважати функцію розслідування, то тоді стає незрозумілим від кого чи від чого захищається (часто з допомогою захисника) підозрюваний. Захиститися ж від розслідування неможливо.

Розслідування також слід розглядати як функцію державних органів, якими є органи досудового розслідування.

Новим КПК (2012 року) слідчого справедливо віднесено до числа учасників, які виконують процесуальну функцію обвинувачення (§ 2 гл. 3).

Дискусія щодо функцій слідчого породила в теорії процесу полеміку щодо відомчої належності слідчого апарату. На сьогодні існує 3 точки зору щодо місця органів досудового розслідування в системі апарату держави:

1) залишити слідчий апарат у підпорядкуванні тих відомств, де він знаходився в радянський час і протягом 20 років незалежності України. З прийняттям у 2012 році нового КПК слідчі підрозділи фактично залишилися у тих же відомствах, де вони існували до реформування кримінального процесуального законодавства. Виняток складають слідчі підрозділи органів прокуратури, які матимуть власну підслідність протягом п’яти років від моменту набрання чинності КПК (від 20 листопада 2012 року). Після сплину цього терміну на виконання п. 9 розділу ХV Конституції передбачається позбавлення прокуратури функції досудового розслідування;

2) слідчий апарат підпорядкувати суду, запровадивши посади слідчих суддів[[3]](#footnote-3) або судових слідчих (як це було за Статутом кримінального судочинства 1864 р.), які б безпосередньо здійснювали досудове розслідування від початку до кінця. Однак такого підпорядкування в державах Європи, за винятком Франції, не існує. Але й ця держава робила спроби скасувати посади слідчих суддів у 2009 році за ініціативи Президента Ніколя Саркозі, який включив питання щодо скасування цих посад до своєї виборчої програми із-за незадоволеності суспільством ефективністю функціонування цього інституту. Однак французький магістрат (сукупність судових чинів і прокурорів, а також вищий адміністративних чиновників) не погодився на такий крок;

3) вивести його із підпорядкування окремих відомств і утворити самостійний слідчий апарат (комітет, службу, бюро). Питання про самостійний слідчий апарат час від часу виникає як підстава до наукових дискусій. Реальних кроків щодо його реалізації у законодавстві не здійснено. Державне бюро розслідувань, про яке йдеться у ч. 4 ст. 216 КПК, є самостійним слідчим органом, але до його підслідності віднесені не усі кримінальні правопорушення, а лише ті, що вчинені службовими особами, які займають особливо відповідальне становище.

**2. Підставою участі** слідчого у кримінальному процесі є:

 отримання відомостей про кримінальне правопорушення;

 доручення керівника органу досудового розслідування.

**3.** Слідчий **не може брати участі** в розслідуванні кримінальної справи і підлягає відводу (самовідводу) за наявності обставин, що є підставою для відводу (самовідводу) прокурора (ст. 77 КПК), про що йшлося вище.

Питання про відвід слідчого вирішується слідчим суддею.

**4. Слідчий зобов’язаний:**

 виконувати доручення та вказівки прокурора, які надаються у письмовій формі;

 у кожному випадку виявлення ознак кримінального правопорушення розпочати досудове розслідування;

 вжити заходів до відшкодування завданої злочином шкоди та ін.

**Слідчий має право** (ч. 2 ст. 40 КПК):

1) починати досудове розслідування за наявності підстав, передбачених КПК;

2) проводити слідчі (розшукові) дії та негласні слідчі (розшукові) дії у випадках, встановлених КПК;

3) доручати проведення слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій відповідним оперативним підрозділам;

4) призначати ревізії та перевірки у порядку, визначеному законом та ін.

**5.** Слідчий здійснює провадження **протягом часу,** відведеного законом для:

- здійснення досудового розслідування (ст. 219 КПК);

- виконання доручень суду (ч. 3 ст. 333 КПК).

**6.** Слідчі за невиконання своїх обов’язків можуть бути притягнуті до таких видів **юридичної відповідальності**:

 *кримінальної процесуальної відповідальності* - скасування прийнятих рішень; визнання незаконними доказів, зібраних із порушенням процесуальної форми, тощо;

 *кримінальної відповідальності* за злочини:

- у сфері службової діяльності (розділ 17 КК);

- проти правосуддя (ст.ст. 371-374, 380-381-1 КК.

Після набрання чинності КПК 2012 року набула чинності і стаття КК (381-1), яка передбачає кримінальну відповідальність слідчого за умисне систематичне невиконання законних вказівок прокурора, наданих ним письмово в установленому КПК порядку, при здійсненні кримінального провадження.

 *дисциплінарної відповідальності* згідно із НПА відомств, в яких вони працюють.

*Потерпілий*

**1. Потерпілий** - це *фізична особа, якій кримінальним правопорушенням заподіяно моральну, фізичну або майнову шкоду, а також юридична особа, якій таким правопорушенням завдано майнової шкоди.*

У справі про незакінчений злочин особа визнається потерпілим за умови фактичного заподіяння їй шкоди.

Особи, які постраждали від злочину, вчиненого ними ж, не є потерпілими. Водночас, оскільки закон не пов’язує позбавлення особи статусу потерпілого з неправомірністю її поведінки, особа є потерпілим у випадках, коли вчинення щодо неї кримінального правопорушення спровоковано її діями. При цьому неправомірність поведінки може бути врахована при кваліфікації дій обвинуваченого або призначенні йому покарання, про що йдеться у п. 3 ППВС від 2 липня 2004 р. № 13 "Про практику застосування судами законодавства, яким передбачені права потерпілих від злочинів".

Потерпілим може бути як *фізична особа* так і *юридична* особа.

**2. Підставами участі** у кримінальному провадженні є:

- подання особою заяви про вчинення щодо неї кримінального правопорушення (автоматичне визнання потерпілим без ухвалення процесуального рішення[[4]](#footnote-4));

- подання особою заяви про залучення її до розпочатого кримінального провадження як потерпілого, якщо вона не подавала заяву про вчинення щодо неї кримінального правопорушення.

**3. Потерпілим може бути** визнано:

 особу, якій безпосередньо заподіяна та чи інша шкода;

 у справах про злочини, внаслідок яких сталася смерть потерпілого, - його близькі родичі або члени сім’ї (ч. 6 ст. 55 КПК)[[5]](#footnote-5)\*.

У теорії кримінального процесу і практиці діяльності органів досудового розслідування, прокуратури і суду доволі проблемним залишається питання про визнання таких осіб потерпілими. Законодавець установив, що потерпілим визнається одна особа із числа близьких родичів чи членів сім’ї, яка подала заяву про залучення її до провадження як потерпілого, а за відповідним клопотанням – потерпілими може бути визнано кілька осіб (ч. 6 ст. 55 КПК).

У кримінальному процесуальному законодавстві не вирішене питання про можливість визнання потерпілими близьких родичів потерпілого, який помер не у зв’язку із вчиненням щодо нього кримінального правопорушення, а з інших причин вже після його вчинення. Через це родичі померлого, маючи інтерес у кримінальному провадженні, залишаються поза кримінальним процесом. Найбільше, на що можуть розраховувати родичі в цій ситуації, це на давання показань як свідки. У зв’язку з цим вже давно назріла необхідність позитивного вирішення у законодавстві питання про можливість визнання близьких родичів потерпілого у зазначеній ситуації потерпілими за аналогією з тими ситуаціями, коли їм надається такий статус після смерті потерпілого внаслідок кримінального правопорушення.

Якщо особа не подавала заяв про вчинення щодо неї кримінального правопорушення чи про залучення її до провадження як потерпілого, то слідчий, прокурор, суд має право визнати особу потерпілою лише за її письмовою згодою. У разі ненадання такої згоди особу можна залучити до провадження як свідка. Це дозволяє, по-перше, не тягнути особу «на аркані до процесуального щастя», якщо вона його не бажає; по-друге, оскільки йдеться про кримінальне правопорушення (суспільно небезпечного діяння), а її показання мають суттєве значення для встановлення його обставин, то на особу можна покласти обов’язок надати показання в інтересах суспільства.

Потерпілим не може бути особа, якій моральна шкода завдана як представнику юридичної особи чи певної частини суспільства. Формально, кожний член суспільства зазнає певної моральної шкоди від вчинення злочину, бо кримінальне правопорушення є суспільно небезпечним. Однак визнання потерпілими всіх членів суспільства чи його частин робило б кримінальне провадження неможливим.

**Обставин, які б виключали участь** потерпілого у кримінальній справі, кримінальним процесуальним законом не передбачені.

Щодо особи, яка заявляє про те, що їй кримінальним правопорушенням заподіяно шкоду, діє презумпція заподіяння шкоди, тобто процесуальна, а не кримінально-правова, констатація такого факту. І лише за наявності очевидних та достатніх підстав вважати, що заява, повідомлення про кримінальне правопорушення або заява про залучення до провадження як потерпілого подана особою, якій не завдано шкоди, слідчий або прокурор виносить постанову про відмову у визнанні потерпілим, яка може бути оскаржена слідчому судді.

Згідно з п. 3 ППВС "Про практику застосування судами законодавства, яким передбачені права потерпілих від злочинів" **не можуть бути** визнані потерпілими особи, які постраждали від злочину, вчиненого ними ж. Водночас, оскільки закон не пов’язує позбавлення особи статусу потерпілого з неправомірністю її поведінки, суди мають визнавати особу потерпілим й у випадках, коли вчинення злочину щодо неї спровоковано її діями.

**4. Потерпілий зобов’язаний:**

 з’являтися за викликом слідчого, прокурора, слідчого судді і суду (п. 1 ст. 57 КПК);

 давати правдиві показання (ч. 3 ст. 224 КПК). У деяких державах на потерпілого покладають ще й обов’язок давати показання, невиконання якого тягне за собою кримінальну відповідальність. Встановлення такої відповідальності обґрунтовують тим, що у справах публічного обвинувачення задля забезпечення реалізації загальносуспільних інтересів потерпілий, як особа, якій відомі обставини вчинення злочину, повинен мати обов’язки свідка щодо давання показань;

 підкорятися розпорядженням головуючого щодо дотримання порядку під час судового засідання (ч. 2 ст. 329 КПК);

 не розголошувати даних кримінального провадження (п. 3 ст. 57 КПК) та ін.

**Потерпілий має право** (ст. 56 КПК):

 давати показання;

 подавати докази;

 заявляти відводи та клопотання та ін.

Потерпілому надані ті права, що є необхідними для відстоювання ним власних інтересів. У потерпілого не може бути занадто багато прав, які б дозволяли йому «керувати» кримінальним провадженням. Останнє здійснюється в інтересах усього суспільства, у тому числі й потерпілого, а їх у кримінальному процесі представляє прокурор. Надання потерпілому «сильних» прав здатне повернути кримінальний процес до концепції помсти потерпілого, тобто на століття назад.

Права потерпілого під час кримінального провадження можуть відстоювати представники і законні представники потерпілого.

Наявність великої кількості потерпілих у кримінальних справах (наприклад, у справах про "трасти") іноді вимагає багато часу на провадження із усіма ними процесуальних дій. Тому законодавство деяких держав передбачає можливість відстоювання прав певної кількості потерпілих (приміром, 100) за домовленістю одним із них. Такий підхід значно скорочує строки провадження у справі, наближаючи їх до розумних у сенсі ч. 1 ст. 6 ЄКПЛ. КПК не передбачає такого порядку відстоювання прав потерпілих.

З прийняттям нового ЦК потерпілий отримав право на відшкодування майнової шкоди державою, якщо не встановлено особу, яка вчинила злочин, або якщо вона є неплатоспроможною (ст. 1177 ЦК).

Згідно з ч. 1 ст. 1207 ЦК шкода, завдана каліцтвом, іншим ушкодженням здоров’я або смертю внаслідок злочину, відшкодовується потерпілому або особам, визначеним ст. 1200 ЦК (непрацездатним особам, які були на його утриманні або мали на день його смерті право на одержання від нього утримання, а також дитині потерпілого, народженій після його смерті), державою, якщо не встановлено особу, яка вчинила злочин, або якщо вона є неплатоспроможною[[6]](#footnote-6)\*.

Умови та порядок відшкодування майнової шкоди, завданої майну потерпілого, та шкоди, завданої каліцтвом, іншим ушкодженням здоров’я або смертю, встановлюються законом (ч. 2 ст. 1177; ч. 2 ст. 1207 ЦК). Попри те, що зазначені норми цивільного закону діють протягом доволі тривалого часу, кримінальним процесуальним законом ще не визначено з якого моменту у потерпілого виникає право на відшкодування майнової шкоди, а також порядок її відшкодування. Тому потерпілі не мають можливості отримати відшкодування шкоди завданої кримінальним правопорушенням.

**5.** Потерпілий перебуває у такому статусі **протягом часу:** з моменту подання заяви чи визнання його у такому статусі рішенням слідчого, прокурора до завершення кримінального провадження.

**6. Юридична відповідальність потерпілого:**

 *кримінальна процесуальна відповідальність:*

- за злісне ухилення від явки – грошове стягнення (ч. 1 ст. 139 КПК);

- неповага до суду – попередження, видалення із залу, адміністративна відповідальність (ст. 330 КПК);

 *кримінальна відповідальність:*

- за дачу завідомо неправдивих показань - за ст. 384 КК;

- за розголошення даних досудового розслідування без дозволу слідчого або прокурора - за ст. 387 КК;

 *адміністративна відповідальність:*

- за прояв неповаги до суду, що мала вияв в злісному ухиленні від явки до суду або у непідкоренні розпорядженням головуючого або в порушенні порядку під час судового засідання, а також за вчинення ним будь-яких дій, які свідчать про явну неповагу до суду чи встановлених у суді правил (ч. 1 ст. 185-3 КпАП;

- за злісне ухилення від явки до органів досудового розслідування чи прокурора (ст. 185-4 КпАП).

***Процесуальна характеристика учасників, які виконують функцію захисту***

*Підозрюваний*

1. **Підозрюваний** - це *фізична особа, якій повідомлено про підозру або яку затримано за підозрою у вчиненні кримінального правопорушення, а також особа, щодо якої складено повідомлення про підозру але не вручено у наслідок не встановлення її місця знаходження та вжиті заходи до вручення такого повідомлення.*

КПК дає легітимне визначення підозрюваного. Відповідно до ст. 42 КПК **«Підозрюваним** є особа, якій у порядку, передбаченому статтями 276-279 цього Кодексу, повідомлено про підозру, особа, яка затримана за підозрою у вчиненні кримінального правопорушення, або особа, щодо якої складено повідомлення про підозру, однак його не вручено їй внаслідок невстановлення місцезнаходження особи, проте вжито заходів для вручення у спосіб, передбачений цим Кодексом для вручення повідомлень».

**2. Підставою участі** підозрюваного у кримінальному процесі є затримання його за підозрою у вчиненні кримінального правопорушення і/чи вручення повідомлення про підозру, а також складення щодо нього повідомлення про підозру але не вручення у наслідок не встановлення його місця та вжиті заходи до вручення такого повідомлення.

**3.** Обставинами, які виключають участь підозрюваного у кримінальному провадженні, є тяжка хвороба або ухилення від розслідування. Ці обставини мають тимчасовий характер.

**4. Підозрюваний зобов’язаний:**

1) з’являтися за викликом слідчого, прокурора, слідчого судді, суду;

2) не перешкоджати встановленню істини у незаконний спосіб;

3) виконувати вимоги, обумовлені обраним щодо нього заходом забезпечення кримінального провадження;

4) виконувати законні вимоги слідчого, прокурора, слідчого судді та ін.

**Підозрюваний має право:**

1) знати, у вчиненні якого кримінального правопорушення його підозрюють;

2) бути чітко і своєчасно повідомленим про свої права, передбачені КПК, а також отримати їх роз’яснення;

3) на першу вимогу мати захисника і побачення з ним до першого допиту з дотриманням умов, що забезпечують конфіденційність спілкування, а також після першого допиту - мати такі побачення без обмеження їх кількості й тривалості; на участь захисника у проведенні допиту та інших процесуальних дій; на відмову від захисника в будь-який момент кримінального провадження; на отримання правової допомоги захисника за рахунок держави у випадках, передбачених КПК та/або законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги, в тому числі у зв’язку з відсутністю коштів на її оплату;

4) не говорити нічого з приводу підозри проти нього, обвинувачення або у будь-який момент відмовитися відповідати на запитання;

5) вимагати перевірки обґрунтованості затримання та ін.

**5.** Підозрюваний перебуває в такому статусі **протягом часу:**

- від моменту *затримання* чи *повідомлення про підозру* до моменту затвердження прокурором обвинувального акту.

**6. Юридична відповідальність підозрюваного:**

 *кримінальна процесуальна відповідальність* - застосування заходів забезпечення кримінального провадження;

 *кримінальна відповідальність* - у вигляді санкцій статей глави 18 КК, що передбачають відповідальність за:

- втручання у діяльність судових органів - ст. 376 КК;

- погроза насильством щодо судді, народного засідателя чи присяжного - ст. 377 КК;

- умисне знищення або пошкодження майна судді, народного засідателя чи присяжного - ст. 378 КК;

- посягання на життя судді, народного засідателя чи присяжного у зв’язку з їх діяльністю, пов’язаною із здійсненням правосуддя - ст. 379 КК;

- перешкоджання з’явленню свідка, потерпілого, експерта, примушування їх до відмови від давання показань чи висновку - ст. 386 КК;

- розголошення даних досудового розслідування - ст. 387 КК;

- приховування майна, що підлягає конфіскації або на яке накладено арешт чи яке описано - ст. 388 КК.

*Захисник*

**1. Захисник** - це *адвокат, який здійснює захист прав і законних інтересів осіб, яким висунуте офіційне повідомлення про підозру (обвинувачення), особи, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ чи ПЗВХ або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, щодо якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію), шляхом надання юридичної допомоги.*

Жоден юридичний процес, в тому числі і кримінальний, не може ігнорувати представництва одного суб’єкта іншим, більш кваліфікованим у вирішенні правових питань. Таким (більш кваліфікованим) суб’єктом у кримінальному процесі є захисник.

**2. Підставою участі** захисника у кримінальній справі є ордер, договір із захисником або доручення органу (установи), уповноваженого законом на надання безоплатної правової допомоги[[7]](#footnote-7). Адвокат повинен також пред’явити слідчому, прокуророві, слідчому судді, суду свідоцтво про право на зайняття адвокатською діяльністю. Встановлення будь-яких додаткових вимог, крім пред’явлення захисником документа, що посвідчує його особу, або умов для підтвердження повноважень захисника чи для його залучення до участі в кримінальному провадженні не допускається. Для набуття адвокатом статусу захисника закон не вимагає формалізованого рішення (постанови, ухвали тощо).

*Участь захисника є обов’язковою* у випадках, коли:

- особі загрожує суворе покарання - у кримінальному провадженні щодо особливо тяжких злочинів;

- особа через свої певні характеристики (неповноліття; психічні чи фізичні вади; не володіння мовою, якою ведеться кримінальне провадження, та інші, передбачені ст. 52 КПК) не може повноцінно реалізовувати право на захист.

Захисник може з’явитися у підозрюваного, обвинуваченого (іншого учасника кримінального провадження, який має право на захист) трьома шляхами: підозрюваний сам або через своїх родичів чи знайомих підшукує захисника; захисника призначає слідчий за клопотанням підозрюваного у разі відсутності у останнього коштів на оплату послуг захисника; слідчий незалежно від клопотання підозрюваного призначає захисника у випадках його обов’язкової участі, в тому числі, для проведення окремої процесуальної дії.

**3.** Як захисники допускаються *лише адвокати*. Захисником не може бути адвокат, відомості про якого не внесено до ЄРА або стосовно якого у ЄРА містяться відомості про зупинення або припинення права на зайняття адвокатською діяльністю. Одночасно брати участь у судовому розгляді можуть не більше п’яти захисників одного обвинуваченого. Значна, нічим необмежена кількість захисників у одного обвинуваченого здатна сприяти затягуванню часу провадження. При чому тривалість провадження у цьому випадку розумною не буде. Законодавець повинен сприяти тому, щоб у КПК було якнайменше законних механізмів затягування часу для прийняття остаточного рішення у кримінальному провадженні. Наприклад, у ФРН один підозрюваний може мати не більше трьох захисників.

Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд зобов’язані утримуватися від надання рекомендацій щодо залучення конкретного захисника (ч. 1 ст. 48 КПК). Встановлення такої заборони пов’язане із виключенням із практики діяльності зазначених суб’єктів ситуацій, коли вони нав’язують підозрюваним, обвинуваченим «своїх» або залежних від них адвокатів. Однак зазначена норма має декларативний характер, бо для слідчого, прокурора, слідчого судді, суду не передбачено ніякої юридичної відповідальності за порушення даного обов’язку.

Згідно з ч. 1 ст. 59 Конституції кожен є вільним у виборі захисника своїх прав. Це положення треба розуміти як конституційне право підозрюваного, обвинуваченого і підсудного під час захисту від обвинувачення з метою отримання правової допомоги вибирати захисником своїх прав особу, яка є фахівцем у галузі права і за законом має право на надання правової допомоги особисто чи за дорученням юридичної особи. КС у п. 4 Рішення у справі про право вільного вибору захисника (2000 рік) визначив, що суб’єктами надання правової допомоги, окрім адвокатури України, є:

- державні органи України, до компетенції яких належить надання правової допомоги (МЮ, Міністерство праці та соціальної політики України[[8]](#footnote-8), нотаріат тощо);

- суб’єкти підприємницької діяльності, які надають правову допомогу клієнтам у порядку, визначеному законодавством;

- об’єднання громадян для здійснення і захисту своїх прав і свобод (ч. 1 ст. 36 Конституції).

Однак законодавець у КПК 2012 року не надав таким суб’єктам права здійснювати захист у кримінальному провадженні.

У світовій практиці існує декілька підходів до вирішення питання про те, хто може бути захисником у кримінальному провадженні:

 широкий, що передбачає допуск всіх без винятку осіб за бажанням обвинуваченого (повна свобода у виборі захисника);

 вузький, згідно з яким захисником може бути виключно адвокат (свобода вибору обмежується однією категорією осіб);

 змішаний ("поміркований"), який надає переслідуваному свободу вибору із декількох категорій осіб. Окрім адвокатів, захисниками можуть, наприклад, бути: особи, які мають вчений ступінь із юридичної спеціальності (Польща); викладачі права в вищих навчальних закладах (ФРН) тощо.

Аксіоматичним є твердження про те, що обвинувачення здійснюється в публічних (загальносуспільних) інтересах. Такою ж аксіомою має стати і публічність здійснення фахівцями у галузі права захисної діяльності. Суспільство однаково заінтересоване як у притягненні винних до кримінальної відповідальності, так і в недопущенні притягнення до такої відповідальності невинуватих, а також у призначенні справедливого покарання. Зважаючи на це, а також на необхідність приведення процесуального законодавства у відповідність до Конституції, держава повинна розширити коло осіб, які можуть надавати обвинуваченим кваліфіковану правову допомогу, настільки, щоб забезпечити їхнє конституційне право на таку допомогу.

Право здійснювати функцію захисника у кримінальному провадженні доцільно надати викладачам кримінального і кримінального процесуального права. Для них пріоритетом будуть не гроші (гонорар), а підтримання престижу професії викладача і набуття практичного досвіду, який може бути використаний для підвищення рівня викладання відповідних навчальних дисциплін.

До викладачів права з метою допущення їх участі у кримінальних справах як захисників можна поставити додаткові вимоги, наприклад, наявність стажу практичної діяльності на посадах, пов’язаних зі здійсненням кримінального провадження (слідчий, прокурор, суддя), або наукового ступеня (кандидат або доктор юридичних наук зі спеціальностей, що пов’язані із дослідженнями проблем кримінального провадження). Відповідність одночасно цим двом критеріям буде свідченням високого кваліфікаційного рівня зазначених осіб.

Захисником не має права бути адвокат, який має певний особистий, а не професійний, інтерес у результатах кримінального провадження. Конкретні підстави до відводу захисника від участі у провадженні викладені у ст. 78 КПК. Захисник не має права взяти на себе захист іншої особи або надавати їй правову допомогу, якщо це суперечить інтересам особи, якій він надає або раніше надавав правову допомогу.

З метою реального забезпечення права неповнолітніх на захист ВС відзначив, що є неприпустимим здійснення захисту неповнолітнього і дорослого співучасників злочину одним і тим же захисником (п. 2 ППВС від 27 лютого 2004 р. № 2 "Про застосування судами законодавства про відповідальність за втягнення неповнолітніх у злочинну чи іншу антигромадську діяльність").

**4. Захисник зобов’язаний:**

- зобов’язаний використовувати засоби захисту, передбачені КПК та іншими законами, з метою забезпечення дотримання прав, свобод і законних інтересів підозрюваного, обвинуваченого та з’ясування обставин, які спростовують підозру чи обвинувачення, пом’якшують чи виключають кримінальну відповідальність підозрюваного, обвинуваченого;

- прибувати для участі у виконанні процесуальних дій за участю підозрюваного, обвинуваченого. У разі неможливості прибути в призначений строк захисник зобов’язаний завчасно повідомити про таку неможливість та її причини слідчого, прокурора, слідчого суддю, суд, а у разі, якщо він призначений органом (установою), уповноваженим законом на надання безоплатної правової допомоги, - також і цей орган (установу);

- не розголошувати відомості, які стали йому відомі у зв’язку з участю в кримінальному провадженні і становлять адвокатську або іншу охоронювану законом таємницю.

Захисник користується **процесуальними правами** підозрюваного, обвинуваченого, захист якого він здійснює, крім процесуальних прав, реалізація яких здійснюється безпосередньо підозрюваним, обвинуваченим і не може бути доручена захиснику (ч. 4 ст. 46 КПК). Так, підзахисним захисникові не може бути доручено право давати показання від імені підозрюваного. КПК не містить окремої статті, у якій би були регламентовані права захисника. Законодавець виходить з того, що права захисника є похідними від прав підозрюваного, обвинуваченого.

Захисник має право брати участь у проведенні процесуальних дій, що проводяться за участю підозрюваного, обвинуваченого, до першого допиту підозрюваного мати з ним конфіденційне побачення без дозволу слідчого, прокурора, суду, а після першого допиту - такі ж побачення без обмеження кількості та тривалості. Такі зустрічі можуть відбуватися під візуальним контролем уповноваженої службової особи, але в умовах, що виключають можливість прослуховування чи підслуховування.

Службові особи місць утримання затриманих і арештованих зобов’язані не чинити перешкод для побачення захисника із своїм підзахисним. Але у адвокатській практиці мають місце випадки, коли захисникам відмовляють у побаченні з затриманими, з надуманих мотивів, наприклад, у зв’язку вихідним днем або «керуючись» наявністю у затриманого конституційного права на відпочинок тощо. Такі дії є порушенням права особи на захист.

**5.** Захисник перебуває у такому статусі **протягом такого часу**: з моменту отримання повноважень на участь у кримінальному провадженні до моменту:

- закінчення провадження;

- відмови підзахисного від захисника або його заміни. Відмова від захисника або його заміна повинна відбуватися виключно в присутності захисника після надання можливості для конфіденційного спілкування (ст. 54 КПК), з метою убезпечення обвинуваченого від тиску на нього слідчого, прокурора з метою відмовитися від обраного захисника;

- закінчення провадження процесуальної дії, якщо захисник залучався лише для її проведення;

- відмови захисника від захисту. Захисник після його залучення має право відмовитися від виконання своїх обов’язків лише у випадках: якщо є обставини, які виключають його участь у кримінальному провадженні; незгоди з підозрюваним, обвинуваченим щодо вибраного ним способу захисту, за винятком випадків обов’язкової участі захисника; умисного невиконання підозрюваним, обвинуваченим умов укладеного з захисником договору, яке проявляється, зокрема, у систематичному недодержанні законних порад захисника, порушенні вимог КПК тощо; якщо він свою відмову мотивує відсутністю належної кваліфікації для надання правової допомоги у конкретному провадженні, що є особливо складним.

**6. Юридична відповідальність захисника:**

 *кримінальна* відповідальність - за розголошення без дозволу прокурора, слідчого або особи, яка провадить дізнання, даних досудового слідства чи дізнання (ст. 387 КК);

 *дисциплінарна* відповідальність застосовується згідно зі статтями 33-42 Закону «Про адвокатуру та адвокатську діяльність».

***Процесуальна характеристика учасників, які виконують допоміжну функцію***

*Понятий*

**1. Понятий** - це *фізична особа, яка залучається до участі у кримінальному провадженні з метою засвідчення своїм підписом відповідності записів у протоколі виконаним діям.*

Запровадження інституту понятих в Росії до 1864 р. обумовлювалось недовірою до поліції. Поняті мали бути присутніми навіть під час допитів з метою усунення фактів насильства та вжиття інших незаконних заходів щодо допитуваного. Після судової реформи 1864 р. поняті залучались до участі в оглядах, освідуванні без експертів, обшуків - обов’язково.

У сучасній процесуальній літературі вчені дискутують щодо доцільності існування інституту понятих. Прибічники цього інституту обґрунтовують його необхідністю забезпечення достовірності дій працівників органів розслідування. Противники наполягають на тому, що має існувати довіра до працівників державних органів, яка ґрунтується на презумпції порядності державного службовця. Позиція членів робочої групи з підготовки чинного наразі КПК щодо даного питання не була одностайною. Поняті то «з’являлися» у проекті КПК, то «зникали» з нього. Врешті-решт ВР ухвалила остаточну редакцію ч. 7 ст. 223 КПК, де врегульовані питання участі незаінтересованих осіб (понятих).

**2. Підстава участі** у процесі понятого - запрошення слідчого, прокурора.

Понятих запрошують до участі у процесуальних діях незалежно від того, чи застосувався безперервний відеозапис перебігу дії, у разі проведення обшуку або огляду житла чи іншого володіння особи, обшуку особи.

Для пред’явлення особи, трупа чи речі для впізнання, огляду трупа, в тому числі пов’язаного з ексгумацією, слідчого експерименту, освідування особи понятих дозволено не запрошувати, якщо застосовують технічні засоби фіксування.

Понятих запрошують також для засвідчення підписом факту відмови особи від підписання протоколу, а також факту надання письмових пояснень особи щодо причин такої відмови у разі відсутності у неї захисника (законного представника) ч. 6 ст. 104 КПК.

Поняті можуть бути запрошені для участі в інших процесуальних діях, якщо слідчий, прокурор вважатиме це за доцільне.

Понятих має бути не менше 2 (ч. 1 ст. 127 КПК)[[9]](#footnote-9)\*.

Поняті можуть бути допитані під час судового розгляду як свідки проведення відповідної процесуальної дії.

Український законодавець не робить жодного винятку із загального правила щодо участі понятих. У законах інших держав існують винятки, коли участь понятих не є обов’язковою. Так, наприклад, у ФРН у разі, коли обшук житлових, службових приміщень чи огородженого володіння здійснюється без присутності судді чи прокурора, то *по можливості* до участі у ньому слід залучити одного службовця общини або двох членів общини, у окрузі якої здійснюють обшук (п. 2 § 105 КПК ФРН).

**3.** Понятий повинен відповідати таким процесуальним **вимогам**:

 бути повнолітнім;

 бути грамотним аби прочитати протокол і підписати його;

 бути незаінтересованим у результатах кримінального провадження;

 не мати фізичних і психічних вад, з яких він не може особисто підписати протокол.

Враховуючи особливості деяких слідчих дій, законодавець ставить додаткові вимоги щодо характеристик понятих. Так, під час провадження обшуку особи поняті повинні бути однієї статі з обшукуваним (ч. 5 ст. 236 КПК). Таке ж правило встановлено і щодо освідування, супроводжуваного оголенням освідуваної особи (ч. 2 ст. 241 КПК).

Понятими **не можуть бути** потерпілий, родичі підозрюваного, обвинуваченого і потерпілого, працівники правоохоронних органів, а також інші особи, заінтересовані в результатах кримінального провадження.

**4. Понятий зобов’язаний:**

 бути присутнім під час провадження процесуальної дії;

 після її закінчення засвідчити своїм підписом відповідність записів у протоколі виконаним діям;

 не розголошувати без дозволу слідчого, прокурора відомості, які стали відомі йому у зв’язку з виконанням своїх обов’язків (ч. 3 ст. 66 КПК).

**Понятий має право:**

 ознайомитися із текстом протоколу процесуальної дії перед його підписанням;

 висловлювати зауваження і доповнення до протоколу;

 за наявності відповідних підстав - на забезпечення безпеки.

**5.** Понятий перебуває в такому статусі **протягом часу** провадження процесуальної дії, до участі в якій він запрошений.

**6. Юридична відповідальність** понятого:

 кримінальна відповідальність - за розголошення без дозволу слідчого, прокурора даних досудового розслідування (ст. 387 КК).

*Свідок*

**1. Свідок** - це *фізична особа, якій відомі або можуть бути відомі обставини, що підлягають доказуванню під час кримінального провадження, і яка викликана для давання показань.*

З набранням чинності КПК 2012 року у вітчизняному кримінальному процесі з’явилися поняття «свідок обвинувачення» і «свідок захисту» (ч. 6 ст. 352 КПК). Кожна сторона забезпечує прибуття в суд «свого» свідка. Суд лише сприяє сторонам кримінального провадження у забезпеченні явки свідків шляхом здійснення судового виклику (ч. 2 ст. 327 КПК). Однак після приведення головуючим у судовому засіданні свідка до присяги і попередження його про кримінальну відповідальність за відмову від давання показань і давання завідомо неправдивих показань особа, стає свідком не сторони, а свідком правосуддя.

**2. Підставою участі** у кримінальному провадженні є виклик для давання показань.

**3. Обставини, що виключають участь** особи як свідка, зазначені в ст. 65 КПК. Згідно з цією нормою *не можуть бути допитані як свідки,* особи, які володіють конфіденційною інформацією, наданою журналістам за умови нерозголошення авторства або джерела інформації, або інформацією, що складає професійну (адвокатську, лікарську, нотаріальну, таємницю сповіді) або «процесуальну» (отриману учасниками провадження під час виконання процесуальних дій і ухвалення процесуальних рішень) таємницю.

Захисник, представник, адвокат, нотаріус, медичний працівник, священнослужитель з приводу зазначених довірених відомостей можуть бути звільнені від обов’язку зберігати професійну таємницю особою, що довірила їм ці відомості, у визначеному нею обсязі.

«Імунітет» від допиту як свідків мають особи з правом дипломатичної недоторканності, а також працівники дипломатичних представництв - без згоди представника дипломатичної установи.

Особа, викликана як свідок, на підставі засади свободи від самовикриття та права не свідчити проти себе, близьких родичів та членів сім’ї вправі *відмовитися давати показання як свідок*.

**4. Свідок зобов’язаний** (ч. 2 ст. 66 КПК):

 прибути за викликом до слідчого, прокурора, слідчого судді чи суду;

 давати правдиві показання під час досудового розслідування та судового розгляду;

 не розголошувати без дозволу слідчого, прокурора, суду відомості, які безпосередньо стосуються суті кримінального провадження та процесуальних дій, що здійснюються (здійснювалися) під час нього, і які стали відомі свідку у зв’язку з виконанням його обов’язків.

**Свідок має право** (ч. 1 ст. 66 КПК):

 знати, у зв’язку з чим і в якому кримінальному провадженні він допитується;

 користуватися під час давання показань та участі у проведенні інших процесуальних дій правовою допомогою адвоката;

 інші права.

**5.** Свідок перебуває в такому статусі **протягом такого часу:** з моменту виклику до закінчення кримінального провадження.

**6. Юридична відповідальність свідка:**

 *кримінальна процесуальна відповідальність:*

- за не з’явлення без поважних причин або не повідомлення про причини свого неприбуття:

• накладається грошове стягнення у розмірі від 0,25 до 0,5 розміру мінімальної заробітної плати - у випадку неприбуття на виклик слідчого, прокурора; від 0,5 до 2 розмірів мінімальної заробітної плати - у випадку неприбуття на виклик слідчого судді, суду (ч. 1 ст. 139 КПК) або

• застосовується привід (ч. 2 ст. 139 КПК).

 *кримінальна відповідальність*:

- за відмову від давання показань (ст. 385 КК);

- за давання завідомо неправдивих показань (ст. 384 КК);

- за розголошення без дозволу прокурора, слідчого або особи, яка провадить дізнання, даних досудового слідства чи дізнання (ст. 387 КК);

 *адміністративна відповідальність:*

- за прояв неповаги до суду, що мала вияв в злісному ухиленні від явки до суду або у непідкоренні розпорядженням головуючого або в порушенні порядку під час судового засідання, а також за вчинення ним будь-яких дій, які свідчать про явну неповагу до суду чи встановлених у суді правил (ч. 1 ст. 185-3 КпАП);

- за злісне ухилення від явки до органів досудового розслідування чи прокурора (ст. 185-4 КпАП).

*Експерт*

**1. Експерт** - це *особа, яка володіє науковими, технічними або іншими спеціальними знаннями, має право відповідно до Закону «Про судову експертизу» на проведення експертизи і якій доручено провести дослідження об’єктів, явищ і процесів, що містять відомості про обставини вчинення кримінального правопорушення, та дати висновок з питань, які виникають під час кримінального провадження і стосуються сфери її знань.*

**2. Підставою участі** у провадженні є залучення експерта сторонами, слідчим суддею або судом.

*Сторона обвинувачення* вправі залучити експерта на безоплатній основі з власної ініціативи або за клопотанням сторони захисту.

*Сторона захисту* вправі самостійно залучити експерта лише на договірних умовах.

У разі відмови сторони обвинувачення у задоволенні клопотання сторони захисту остання вправі звернутися до *слідчого судді* з клопотанням про залучення експерта на безоплатній основі.

*Суд* під час судового розгляду має право своєю ухвалою доручити проведення експертизи експертній установі, експерту або експертам лише за клопотанням сторін кримінального провадження або потерпілого. Без наявності такого клопотання суд вправі залучити експерта лише у випадках, якщо: суду надані кілька висновків експертів, які суперечать один одному, а допит експертів не дав змоги усунути виявлені суперечності; під час судового розгляду виникли обставини, що дають підстави вважати, що особа під час вчинення суспільно небезпечного діяння була в неосудному або обмежено осудному стані або вчинила кримінальне правопорушення в осудному стані, але після його вчинення захворіла на психічну хворобу, яка позбавляє її можливості усвідомлювати свої дії або керувати ними.

**3. Вимога до експерта:** наявність спеціальних знань і перебування у Реєстрі атестованих судових експертів. Для проведення окремих видів експертиз (криміналістичних, судово-медичних і судово-психіатричних) можуть залучатися лише експерти, які працюють у державних спеціалізованих установах. Для проведення деяких видів експертиз, які не здійснюються виключно державними спеціалізованими установами, за рішенням особи або органу, що призначили судову експертизу, можуть залучатися крім судових експертів також інші фахівці з відповідних галузей знань.

Експертом у кримінальному провадженні, яке містить державну таємницю, є посадова особа, на яку покладено виконання функцій державного експерта з питань таємниць відповідно до закону у сфері державної таємниці. У такому разі на зазначену особу поширюються обов’язки і права, які КПК передбачено для експертів (ст. 518 КПК).

**Обставини, що виключають участь** експерта у кримінальному провадженні (ст. 79 КПК), є ті ж самі, які виключають участь слідчого та прокурора (ст. 77 КПК), з тим обмеженням, що його попередня участь у справі не може бути підставою до відводу. Однак експерт не має права брати участі в кримінальному провадженні, якщо він проводив ревізію, перевірку тощо, матеріали яких використовуються у цьому провадженні.

Окрім того, не можуть залучатися до виконання обов’язків судового експерта:

- особа, визнана в установленому законом порядку недієздатною, а також та, яка має не зняту або не погашену судимість, або на яку протягом останнього року накладалося адміністративне стягнення за вчинення корупційного правопорушення або дисциплінарне стягнення у вигляді позбавлення кваліфікації судового експерта (ч. 1 ст. 11 Закону «Про судову експертизу»);

- народні депутати (п. 5 ч. 1 ст. 3 Закону від 17 листопада 1992 року «Про статус народного депутата України».

Не можуть бути експертами особи, які перебувають у службовій або іншій залежності від сторін кримінального провадження або потерпілого.

Експерт може відмовитися від давання висновку, якщо поданих йому матеріалів недостатньо для виконання покладених на нього обов’язків.

**4.** Експерт **зобов’язаний:**

 особисто провести повне дослідження і дати обґрунтований та об’єктивний письмовий висновок на поставлені йому запитання, а в разі необхідності - роз’яснити його;

 прибути до слідчого, прокурора, суду і дати відповіді на запитання під час допиту;

 забезпечити збереження об’єкта експертизи;

 виконати інші обов’язки, встановлені ч. 5 ст. 69 КПК та інших статей КПК і Закону «Про судову експертизу».

Експерт має **право:**

 знайомитися з матеріалами кримінального провадження, що стосуються предмета дослідження;

 заявляти клопотання про надання додаткових матеріалів і зразків та вчинення інших дій, пов’язаних із проведенням експертизи;

 бути присутнім під час вчинення процесуальних дій, що стосуються предметів та об’єктів дослідження;

 за наявності відповідних підстав - на забезпечення безпеки;

 експерт має інші права, встановлені ч. 3 ст. 69 КПК та Законом «Про судову експертизу».

Експерт не має права за власною ініціативою збирати матеріали для проведення експертизи.

**5.** Експерт **перебуває у такому статусі протягом такого часу:** від моменту отримання доручення про проведення експертизи і до направлення висновку до суб’єкта, який його залучив.

**6. Юридична відповідальність експерта:**

 *кримінальна відповідальність:*

- за давання завідомо неправдивого висновку - за ст. 384 КК;

- за відмову без поважних причин від виконання покладених на нього обов’язків - за ст. 385 КК;

- за розголошення даних досудового слідства або дізнання - за ст. 387 КК;

 *адміністративна відповідальність* за ухилення від явки в суд (ч. 2 ст. 185-3 КпАП), до органів досудового розслідування чи прокурора (ст. 185-4 КпАП).

**Право на забезпечення безпеки**

З метою забезпечення ефективного і справедливого правосуддя для певних осіб передбачене право на забезпечення безпеки і на державний захист.

Право на *забезпечення безпеки* мають: особа, яка заявила до правоохоронного органу про кримінальне правопорушення або в іншій формі брала участь чи сприяла виявленню, попередженню, припиненню або розкриттю кримінальних правопорушень; потерпілий та його представник у кримінальному провадженні; підозрюваний, обвинувачений, захисники і законні представники; цивільний позивач, цивільний відповідач та їх представники у справі про відшкодування шкоди, завданої кримінальним правопорушенням; свідок; експерт, спеціаліст, перекладач і понятий; члени сімей та близькі родичі осіб, зазначених вище осіб, якщо шляхом погроз або інших протиправних дій щодо них робляться спроби вплинути на учасників кримінального судочинства. Підстави і процесуальний порядок забезпечення безпеки учасників кримінального провадження визначені Законом «Про державний захист працівників суду і правоохоронних органів»[[10]](#footnote-10).

Право на *державний захист* мають працівники суду, правоохоронних органів та їхні близькі родичі. Підстави і процесуальний порядок реалізації цього права регламентований Законом «Про державний захист працівників суду і правоохоронних органів»[[11]](#footnote-11).

**ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ:**

Суд - це єдиний орган держави, наділений правом здійснювати правосуддя.

Слідчий суддя – це суддя суду першої інстанції, до повноважень якого належить здійснення судового контролю за дотриманням прав, свобод та інтересів осіб у перебігу досудового розслідування, та у разі розгляду клопотань щодо негласних слідчих (розшукових) дій - голова чи за його визначенням інший суддя апеляційного суду.

Прокурор - це учасник кримінального провадження, який виконує функцію обвинувачення шляхом процесуального керівництва досудовим розслідуванням з метою викриття винних та підтримує у суді державне обвинувачення.

Слідчий - це учасник кримінального провадження, який здійснює процесуальну функцію обвинувачення шляхом викриття винуватих у вчиненні кримінальних правопорушень та притягнення їх за погодженням із прокурором до кримінальної відповідальності.

Потерпілий - це фізична особа, якій кримінальним правопорушенням заподіяно моральну, фізичну або майнову шкоду, а також юридична особа, якій таким правопорушенням завдано майнової шкоди.

Підозрюваний - це фізична особа, якій повідомлено про підозру або яку затримано за підозрою у вчиненні кримінального правопорушення, а також особа, щодо якої складено повідомлення про підозру але не вручено у наслідок не встановлення її місця знаходження та вжиті заходи до вручення такого повідомлення.

Захисник - це адвокат, який здійснює захист прав і законних інтересів осіб, яким висунуте офіційне повідомлення про підозру (обвинувачення), особи, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ чи ПЗВХ або вирішувалося питання про їх застосування, а також особи, щодо якої передбачається розгляд питання про видачу іноземній державі (екстрадицію), шляхом надання юридичної допомоги.

Понятий - це фізична особа, яка залучається до участі у кримінальному провадженні з метою засвідчення своїм підписом відповідності записів у протоколі виконаним діям.

Свідок - це фізична особа, якій відомі або можуть бути відомі обставини, що підлягають доказуванню під час кримінального провадження, і яка викликана для давання показань.

Експерт - це особа, яка володіє науковими, технічними або іншими спеціальними знаннями, має право відповідно до Закону «Про судову експертизу» на проведення експертизи і якій доручено провести дослідження об’єктів, явищ і процесів, що містять відомості про обставини вчинення кримінального правопорушення, та дати висновок з питань, які виникають під час кримінального провадження і стосуються сфери її знань.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

**Учасники кримінального провадження** - це *усі суб’єкти, які під час кримінального провадження у вступають між собою у правовідносини,* *здійснюючи певну процесуальну функцію.*

Класифікація учасників кримінального провадження, в основі якої лежить кримінальна процесуальна функція учасника. За цією класифікаційною ознакою всіх учасників поділяють на 4 групи:

1. Учасники, які виконують функцію правосуддя (суд, слідчий суддя).

2. Учасники, які виконують функцію обвинувачення (слідчий, керівник органу досудового розслідування, прокурор, а також потерпілий, його представник та законний представник у випадках, установлених КПК).

3. Учасники, які виконують функцію захисту (підозрюваний, обвинувачений (підсудний), засуджений, виправданий, особа, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ чи ПЗВХ або вирішувалося питання про їх застосування, їхні захисники та законні представники);

4. Учасники, які виконують допоміжну функцію (склад учасників цієї групи повністю співпадає із складом четвертої групи - за класифікацією, здійсненою на підставі інтересу).

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття і класифікація учасників кримінального провадження, а також характеристика учасників кримінального провадження.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення та класифікацію учасників кримінального процесу. Певну увагу слід приділити поняттю учасників кримінального процесу, ставлення науковців до цього питання, зокрема, відсутність єдності думок саме щодо функцій, які ці учасники реалізовують у кримінальному провадженні.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**Тема 4. Докази і доказування у кримінальному процесі**

(2 години)

ПЛАН:

ВСТУП

1. Докази, ознаки та класифікація доказів

2.  Процесуальні джерела доказів

3.  Поняття кримінального процесуального доказування та його структура

4. Предмет, межі та суб’єкти доказування

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.

2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru

3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.

4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.

5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.

6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.

7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.

8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.

9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043

10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.

11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua

12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua

13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua

14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.

15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п

16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.

17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.

18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.

19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.

20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.

21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.

22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf

23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.

24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.

25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.

26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.

27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. – 440 с.

28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.

29. Черненко А.П., Шиян А.Г. Роль суду у процесі доказування під час кримінального провадження / А.П.Черненко, А.Г. Шиян// Право і суспільство. 2015. № 1. С. 268-272.

30. Черненко А. П. Роль оперативних підрозділів у доказуванні під час кримінального провадження //Докази і доказування за новим Кримінальним процесуальним кодексом України(до 75-річчя з дня народження доктора юридичних наук, професора Михайла Макаровича Михеєнка): матеріали міжнародної науково-практичної конференції, 6—7 грудня 2012 р., м. Київ. Х.: Видавець Строков Д. В., 2013. С.343-347.

31. Черненко А.П., Шиян А.Г. Роль захисника-адвоката у доказуванні під час кримінального провадження / А.П.Черненко, А.Г. Шиян // Порівняльно-аналітичне право електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2015. №5. С. 303-306.

32. Черненко А.П. Про право особи вимагати не знищувати дані негласних слідчих (розшукових) дій, проведених без дозволу суду / А.П. Черненко / Актуальні проблеми кримінального права, процесу, криміналістики та оперативно-розшукової діяльності: тези Всеукраїнської науково-практичної конференції (Хмельницький, 3 березня 2017 року). Хмельницький: Вид-во НАДПСУ, 2017. С. 659-662.

33. Черненко А.П., Шиян А.Г. Роль прокурора у доказуванні під час кримінального провадження / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // «Порівняльно-аналітичне право» електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2017. №2. С. 203-205.

**МЕТА ЛЕКЦІЇ:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про докази, процес доказування та повноваження учасників кримінального процесу у доказуванні.

**ВСТУП**

Специфіка пізнавальної діяльності в кримінальному процесі, що відбувається у формі доказування, виявляється в тому, що вона має дві сторони: пізнавальну та посвідчувальну. Остання означає, що фактичні дані, пізнані та одержані уповноваженими особами у ході кримінального провадження, повинні бути зафіксовані у такій передбаченій законом процесуальній формі, яка гарантує їх достовірність, а також дозволяє будь-якому суб'єкту кримінально-процесуальної діяльності користуватися ними у незмінному (цілісному) вигляді незалежно від часу та місця їх формування.

Доказування – це єдиний та нерозривний процес, елементи якого тісно переплітаються один з одним. Здійснюється воно на різних етапах із притаманними для кожного з них процесуальними особливостями.

При здійсненні досудового розслідування, де метою доказування є встановлення всіх обставин, зазначених у ст. 91 КПК, прокурор зобов'язаний згідно ст.283 КПК у найкоротший строк після повідомлення особі про підозру здійснити одну з таких дій:

1) закрити кримінальне провадження;

2) звернутися до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності;

3) звернутися до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру.

У стадіях судового провадження вже є чітко сформульована обвинувальна теза, тобто аргументоване твердження, викладене в обвинувальному акті, про обвинувачення особи у вчиненні конкретного кримінального правопорушення. Суд є органом правосуддя, який в умовах змагального судочинства має на підставі внутрішнього переконання, керуючись законом і правосвідомістю, постановити рішення. Зберігаючи об'єктивність і безсторонність, він створює сторонам необхідні умови для всебічного і повного дослідження справи, а також сам з'ясовує в ході дослідження доказів питання, які в нього виникають.

**1. ДОКАЗИ, ОЗНАКИ ТА КЛАСИФІКАЦІЯ ДОКАЗІВ**

*Поняття*

Поняття доказу в кримінальному процесі є легальним (визначеним у законі).

Згідно з ч. 1 ст. 84 КПК **доказами** в кримінальному провадженні єфактичні дані, отримані у передбаченому КПК порядку, на підставі яких слідчий, прокурор, слідчий суддя і суд встановлюють наявність чи відсутність фактів та обставин, що мають значення для кримінального провадження та підлягають доказуванню*.*

З процесуальними доказами не слід плутати:

 інформацію, що використовується у кримінальному процесі;

 аргументи сторін і думки осіб, що ведуть судочинство;

 судження про ймовірність певного розвитку подій або взаємозв’язку явищ;

 логічні докази.

Іншими словами, не можуть розглядатися як докази (в процесуальному сенсі) позиції сторін і суддів, а також висновки, зроблені ними на підставі доказів та "попереднього" знання, яке випливає із раніше набутого життєвого і професійного досвіду.

Це треба особливо мати на увазі, оскільки радянська теорія доказів визначала їх як "фактичні дані", що містяться в установленому законом джерелі[[12]](#footnote-12).

Термін "фактичні дані" іноді замінюють словами "відомості про факти", "відомості".

Таким чином, докази стають об’єктом, що вміщується у свідомість, оскільки відомостей, даних, інформації не існує поза суб’єктом, що їх сприймає, та суб’єктом, який їх використовує.

Зміст інформації, що використовується під час кримінального судочинства, залежить від позиції учасника процесу, що дістає її.

У радянській доктрині існувала (і продовжує існувати до цього часу) думка, що відомості не утворюються людьми у власних інтересах (цілях), а "містяться" у встановленому законом джерелі.

Щоб підкреслити логічну некоректність наведеного вище визначення доказів, С. А. Пашин пропонує звернутися до речових доказів. Зрозуміло, що "мертва матерія" жодними "відомостями" не володіє. Це твердження можна пояснити за аналогією із тестами Роршаха. Людям роздаються картки, на яких нанесені кольорові плями випадкової конфігурації (це не малюнок), і які не несуть жодного інформаційного навантаження. Але люди, розглядаючи ці картки, повідомляють психологу про те, що на них зображено (тобто те, що вони, як їм здається, бачать). За характером "відомостей" такого роду можна зробити висновок про психічний стан пацієнта, але цілком очевидно, що ніяких "даних" на картинках не містилося, а "інформація" - плід фантазії особи, підданої дослідженню.

Зрозуміло, що докази, які виходять безпосередньо від людей (свідчення, висновки, документи) придатні для отримання інформації про сприйняття події цією особою. Але слова свідків, експертів і посадових осіб не мають самостійного значення, доки не будуть піддані процесуальному доопрацюванню і *пристосуванню до потреб сторін.* На цьому етапі і одержуються "фактичні дані" у процесуальному сенсі.

Отже, одні й ті ж фактичні дані можуть визнаватися доказами однією чи навіть обома сторонами, але не визнаватися судом, і навпаки. Інакше питання про визнання даних доказами пропонувалося вирішити у Концепції реформування кримінальної юстиції України. Згідно з розділом 2 Концепції реформування кримінальної юстиції України визнання зібраних фактичних даних доказами у справі має здійснюватися виключно судом у присутності і за безпосередньої участі сторін обвинувачення та захисту. Дане положення Концепції реалізовано у КПК 2012 року.

*Ознаки доказів*

Кримінальні процесуальні докази не є чимось сталим протягом всього часу кримінального провадження. Вони можуть включатися в систему (сукупність) доказів і виключатися з неї не один раз. Але в будь-якому разі фактичні дані для того, аби вони могли стати доказами, повинні мати певні ознаки.

Вчені-процесуалісти багато працювали над пошуком і описанням невід’ємних ознак доказів. Наслідком цієї роботи стало визначення наступних ознак: 1) належність; 2) допустимість; 3) достовірність; 4) достатність (стосовно сукупності доказів).

Допустимість

**Допустимість доказів** - це *дозволеність для органу чи посадової особи, яка веде кримінальний процес, в силу положень процесуального права використати їх як докази.*

Допустимість доказу визначається виходячи, насамперед, із обставин його отримання і залучення до справи.

***Умови допустимості доказів:***

 одержання фактичних даних із належного процесуального джерела - ч. 2 ст. 84 КПК (наприклад, не можуть бути доказами фактичні дані, одержані в результаті допиту від особи, яка не могла підлягати допиту як свідок);

 одержання фактичних даних належним суб’єктом (стороною захисту, стороною обвинувачення, потерпілим);

 одержання фактичних даних в належному процесуальному порядку (із дотриманням передбаченої законом процедури);

 належне оформлення джерела фактичних даних (протокол слідчих (розшукових) дій, журнал судового засідання).

Законодавцем певне значення надається також змісту отримуваних фактичних даних. Так, наприклад, згідно з ч. 2 ст. 16 Закону від 19 жовтня 2000 р. "Про Всеукраїнський перепис населення" первинні (персональні) дані перепису населення не можуть вимагатися судом, органами прокуратури, іншими органами для вивчення та використання у вигляді доказів під час розгляду кримінальних справ. Такі дані є конфіденційною інформацією, що охороняється законом.

Допустимість доказів повинна визначатися, як правило, в момент подання їх для розгляду. Але доказове значення деяких фактичних даних має бути виявленим раніше, ніж вони будуть досліджені як докази. Наприклад, спочатку має бути доведено, що пістолет безпосередньо використовувався під час вчинення кримінального правопорушення з метою досягнення певного результату, а потім уже пістолет може буде використаний як речовий доказ - знаряддя злочину (ст. 98 КПК).

Після визначення недопустимості використання фактичних даних як доказів можна себе уже не утруднювати перевіркою і оцінкою їхньої належності, достовірності та достатності (самих по собі чи в сукупності з іншими доказами).

У багатьох закордонних державах діє правило "отруєного дерева" (або "ефект доміно"), згідно з яким визнання одного доказу недопустимим тягне невизнання доказами всіх фактичних даних, одержаних на його підставі. Так, коли у кримінальному провадженні встановлено, що фактичні дані про місце знаходження викрадених речей здобуті від підозрюваного шляхом застосування щодо нього насильства, погроз або інших незаконних методів, то отримані на підставі таких показань під час обшуку фактичні дані доказами не визнаються. В Україні таке правило не діє.

Російським вченим і практиком - федеральним суддею Росії С. А. Пашиним розроблені 11 заповідей, якими, на його думку, слід керуватися під час оцінки допустимості зібраних матеріалів. Оскільки системи оцінки доказів в Росії і в Україні суттєво не відрізняються, то зазначені заповіді можуть бути використані вітчизняними слідчими, прокурорами та суддями:

1. Допустимість матеріалів як доказів не залежить від оцінки їх важливості для завершення справи.

2. Якщо закон істотно змінив умови допустимості доказів, то в основу обвинувачення не можуть бути покладені ті з них, що не відповідають положенням цього закону.

3. Матеріали в інтересах захисту підлягають менш суворим правилам оцінки їх допустимості як доказів, ніж матеріали обвинувачення (у теорії кримінального процесу це правило називають "асиметрією доказів" – Л.Л.).

4. Інтересам сторони слугує той матеріал, на використанні якого вона наполягає, яким не був би його зміст.

5. Обвинувачений не розплачується своєю долею за помилки або зловживання сторони обвинувачення, а також захисника та інших осіб, що стоять на його стороні.

6. Тягар доведення хибності матеріалу покладено на сторону, яка вказує на його хибність. Якщо ця сторона продемонструє його хибність, тягар доведення допустимості матеріалу як доказу покладається на протилежну сторону.

7. Матеріали мають підводитися під матрицю залежно від їх змісту, а не назви.

8. Отруєне дерево дає отруйні плоди. Матеріали, отримані в результаті використання недопустимого матеріалу, самі є недопустимими як докази.

9. Після визнання матеріалу недопустимим спрацьовує ефект доміно. Зокрема, збороняється згадувати про існування такого матеріалу в інших матеріалах справи.

10. Нарочитість загрожує неповноцінністю. Наприклад, існує правова відмінність між відеодокументом, отриманим від агента, що спеціально спостерігав за якоюсь особою, і отриманим в результаті безперервної зйомки стаціонарною камерою всіх відвідувачів банку.

11. Заповіді можуть бути суперечливі: їх дія визначається людським вибором[[13]](#footnote-13).

Фактичні дані щодо обставин кримінальної справи мають право подавати як сторона обвинувачення, так і сторона захисту. Стаття 6 ЄКПЛ не вимагає, щоб під час збирання доказів сторона захисту мала ті ж самі права, що й обвинувачення. Однак, якщо обвинувачений вибирає активну лінію захисту, то він повинен мати право збирати і пред’являти докази "на тих же умовах", що й обвинувачення (див. п. 225 Рішення ЄСПЛ у справі Мірілашвілі проти РФ від 11 грудня 2008 року[[14]](#footnote-14)). Питання про допустимість доказів остаточно вирішує суд.

Концепцією реформування кримінальної юстиції України передбачено, що визнання зібраних фактичних даних доказами у справі має здійснюватися виключно судом у присутності і за безпосередньої участі сторін обвинувачення та захисту[[15]](#footnote-15). Згідно з ч. 1 ст. 89 КПК, суд вирішує питання допустимості доказів під час їх оцінки в нарадчій кімнаті під час ухвалення судового рішення.

КПК 2012 року визначив діяння, вчинення яких сторонами чи потерпілим є істотними порушеннями прав людини і основоположних свобод і є підставою для визнання даних, здобутих у результаті цього, недопустимими (ст. 87 КПК).

Законодавець встановив (ст. 88 КПК), що:

- докази, які стосуються судимостей підозрюваного, обвинуваченого або вчинення ним інших правопорушень, що не є предметом цього кримінального провадження;

- відомості щодо характеру або окремих рис характеру підозрюваного, обвинуваченого

є недопустимими (за винятком певних випадків – ч. 2 ст. 88 КПК) на підтвердження винуватості підозрюваного, обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення.

Докази щодо певної звички або звичайної ділової практики підозрюваного, обвинуваченого є допустимими для доведення того, що певне кримінальне правопорушення узгоджувалося із цією звичкою підозрюваного, обвинуваченого (ч. 3 ст. 88 КПК).

У кримінальному провадженні сторони вправі надавати відомості, отримані поза межами цього провадження. Однак вирішуючи питання про їх допустимість суд повинен враховувати наступні обставини:

1) відомості, здобуті в інших, окрім кримінального, юридичних процесах (дисциплінарному, адміністративному тощо) є допустимими як докази у тому разі, якщо вони отримувалися не у зв’язку з кримінальним провадженням. Дотримання такої вимоги робить неможливим використання іншої юридичної процедури, окрім кримінальної, для встановлення обставин кримінального провадження. Особливо актуальним це є для діяльності, здійснюваної тими державними органами, у структурі яких утворені слідчі підрозділи і для яких є притаманним здійснення адміністративної діяльності;

2) відомості можуть бути здобуті не у процесі юридичної діяльності особами, не наділеними кримінальною процесуальною компетенцією. Це може відбутися у результаті фіксування фізичними особами, які здійснювали власні (приватні) фото-, кіно-, відео-, звукозаписи, або відеокамерами спостереження, розташованими як у приміщеннях, так і ззовні. Як відзначив КС для правильного вирішення питання про допустимість таких відомостей як доказів необхідно враховувати ініціативний або ситуативний (випадковий) характер дій фізичних або юридичних осіб, їх мету та цілеспрямованість при їх фіксуванні. КС вважає, що подані будь-якою фізичною або юридичною особою речі або документи не відповідають вимогам допустимості доказів, якщо вони одержані з порушенням прав і основоположних свобод людини, закріплених в Конституції, зокрема внаслідок цілеспрямованих дій із застосуванням оперативно-розшукових заходів (п. 3.4. Рішення КС 20 жовтня 2011 року № 12-рп/2011 у справі за конституційним поданням СБУ щодо офіційного тлумачення положення частини третьої статті 62 Конституції). Отже, отримання відомостей особами, не уповноваженими на провадження оперативно-розшукової діяльності, в результаті випадкового, а не ініціативного характеру їхніх дій, робить ці відомості допустимими для використання у кримінальному процесі як доказів;

3) учасники кримінального провадження вправі звертатися до приватних детективів з метою пошуку, збирання та фіксації відомостей про злочини. Приватна детективна діяльність є дотичною до кримінального провадження, але здійснюється поза його межами в строки, встановлені законом для провадження. Відомості, зібрані приватними детективами і подані учасниками провадження до суду, оцінюються з точки зору їх допустимості, належності, достовірності і достатності нарівні з іншими відомостями.

Належність

**Належність доказів** - це *можливість фактичних даних під час їх використання з’ясовувати чи, навпаки, "приховувати" обставини, що належать до предмету доказування.*

Належність доказу визначається, виходячи із значущості для справи тих відомостей, які можна було б при його використанні ввести у процесуальний оборот.

Всі докази, що дають в конкретних умовах місця і часу підставу для судження (роздумів) про обставини предмету доказування, вважаються належними.

Ознаки, за якими суд має вирішувати питання про належність доказів, урегульовані ст. 85 КПК.

Достовірність

**Достовірність доказів** - це *можливість застосування фактичних даних в процесі доказування з точки зору знання про джерела, обставини, методи їх утворення і отримання в контексті використання у справі інших матеріалів.*

Іншими словами, достовірність доказів - це їхня "гносеологічна допустимість".

Під достовірністю у кримінальному процесі розуміють зовсім не ту достовірність, що мається на увазі в точних науках[[16]](#footnote-16)\* (рівна одиниці ймовірність), і не "істинність" (істину можна шукати безкінечно - див. п. 3 цієї теми), а так звану практичну достовірність, якою переважна більшість людей, які перебувають у здоровому глузді, задовольняється в найбільш відповідальних ситуаціях повсякденного життя.

***Етапи визначення достовірності фактичних даних:***

1. *Визначення достовірності джерела.* Наприклад, досліджуючи показання свідка, слід взяти до уваги:

 його суспільне становище, тобто ціну, яку він може сплатити за неправду;

 факт попереднього засудження за неправдиві свідчення;

 стан свідка в момент сприйняття події;

 його заінтересованість у вирішенні справи.

2. *Визначення достовірності методу* отримання фактичних даних. Так, під час дослідження протоколу огляду місця події треба взяти до уваги освітлення, за якого здійснювався огляд; висновку експерта - характеристики застосованої ним методики аналізу.

3. *Визначення достовірності з урахуванням інших матеріалів справи.* Наприклад, коли показання одного свідка, що заслуговує на довіру, суперечать показанням обвинуваченого і висновку експерта. Як правило, достовірність фактичних даних в кінцевому рахунку може бути встановлена під час прийняття рішення у справі. В ч. 1 ст. 334 КПК зазначено, що в мотивувальній частині обвинувального вироку наводяться докази, на яких ґрунтується висновок суду щодо кожного підсудного із зазначенням мотивів, з яких суд відкидає інші докази.

Достатність

**Достатність доказів** - це *можливість суду чи органу кримінального переслідування покласти їхню сукупність або ж один із них в основу процесуального рішення.* Ця ознака доказів застосовується тільки відносно певної їх сукупності (ч. 1 ст. 94 КПК).

Достатність доказів визначається, переважно виходячи із життєвого та професійного досвіду осіб, які приймають кримінальні процесуальні рішення.

Констатація недостатності доказів тягне такі наслідки:

 відмову від процесуального рішення, яке передбачалося прийняти (наприклад, про притягнення як обвинуваченого);

 прийняття протилежного рішення (наприклад, виправдувального вироку);

 скасування (після перевірки дії) раніше прийнятого рішення (наприклад, рішення про арешт).

У кримінальному процесуальному законі йдеться й про інші ознаки доказів, як то: вагомість (п.1 ч. 1 ст. 178 КПК) та сила (ч. 2 ст. 94 КПК). Однак, вони не ознаками у «чистому» вигляді, бо характеризують доказ в аспекті його переконливості для учасників кримінального провадження, а не власне його характеристику.

*Класифікація*

**Докази класифікуються** на особисті і речові; обвинувальні і виправдувальні; первинні і похідні; прямі і побічні (непрямі).

До *особистих доказів* належать фактичні дані, що містяться у показаннях свідка, потерпілого, обвинуваченого, підозрюваного, протоколах слідчих і судових дій та інших документах, висновку експерта. Загальним для різних груп особистих доказів є психічне сприйняття людиною і передача усно або письмово у мовній або в іншій формі відомостей, що мають значення для кримінального провадження.

До речових доказів належать матеріальні об’єкти, які мають властивості, що відображають обставини кримінального правопорушення у вигляді слідів зміни, походження тощо. Інформація, що міститься в матеріальних об’єктах, передається не у мовній формі, а шляхом безпосереднього сприйняття ознак предмета.

*Первинні і похідні докази* розрізняються залежно від того, отримує інформацію особа, яка веде процес, із першоджерела цієї інформації чи з «других рук» («показання з чужих слів» - ст. 97 КПК).

Поділ *доказів на обвинувальні і виправдувальні* обумовлюється відношенням до предмету обвинувачення. Обвинувальними доказами є фактичні дані, які вказують на обставини, що свідчать про вчинення кримінального правопорушення певною особою або обтяжують її вину. Виправдувальними доказами є докази, що вказують на обставини, які спростовують вчинення кримінального правопорушення певною особою або пом’якшують вину цієї особи.

*Прямі і побічні докази* поділяються відносно предмета доказування. Прямими доказами є такі фактичні дані, які безпосередньо вказують на обставини, що належать до предмету доказування, а побічні - на обставини, із яких можна зробити висновок про інші факти. Побічні докази лише допомагають встановити обставини, що належать до предмету доказування.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

**Доказами** в кримінальному провадженні єфактичні дані, отримані у передбаченому КПК порядку, на підставі яких слідчий, прокурор, слідчий суддя і суд встановлюють наявність чи відсутність фактів та обставин, що мають значення для кримінального провадження та підлягають доказуванню*.*

Ознаки доказів:

1) належність; 2) допустимість; 3) достовірність; 4) достатність (стосовно сукупності доказів).

**Докази класифікуються** на особисті і речові; обвинувальні і виправдувальні; первинні і похідні; прямі і побічні (непрямі).

**2. ПРОЦЕСУАЛЬНІ ДЖЕРЕЛА ДОКАЗІВ**

**Процесуальні джерела доказів** - це *форма збереження фактичних даних.*

Згідно з ч. 2 ст. 84 КПК фактичні дані, що можуть бути доказами у кримінальній справі, встановлюються:

1) показаннями;

2) речовими доказами;

3)документами;

4) висновком експерта.

Показання

*Показання* - це відомості, які надаються в усній або письмовій формі під час допиту підозрюваним, обвинуваченим, свідком, потерпілим, експертом щодо відомих їм обставин у кримінальному провадженні, що мають значення для цього кримінального провадження

Давання показань:

- для підозрюваного, обвинуваченого, потерпілого є правом;

- для свідка, експерта - обов’язком.

Залежно від того, чи отримані докази безпосередньо у стадії судового розгляду чи у стадії досудового розслідування, але в судовому засіданні, показання можуть бути «реальними» і «депонованими». Перші отримують шляхом надання їх свідком безпосередньо у судовому засіданні, де кримінальну справу розглядають по суті обвинувачення. Другі – у судовому засіданні, що відбувається у стадії досудового розслідування, коли обвинувачення лише готується для подання його до суду. «Депонування» доказів відбувається в порядку ст. 225 КПК у виняткових випадках, пов’язаних із необхідністю отримання показань свідка чи потерпілого під час досудового розслідування, якщо через існування небезпеки для життя і здоров’я свідка чи потерпілого, їх тяжкої хвороби, наявності інших обставин, що можуть унеможливити їх допит в суді або вплинути на повноту чи достовірність показань. Суд не вправі обґрунтовувати судові рішення показаннями, наданими слідчому, прокурору, або посилатися на них.

Не можуть бути доказами фактичні дані, повідомлені допитуваними, якщо вони не можуть вказати на їх джерело. Якщо показання базуються на повідомленнях інших осіб ("показання з чужих слів"), то ці особи повинні бути також допитані. Винятки складають лише випадки, встановлені ст. 97 КПК. Використання показань з чужих слів обставлено суттєвими гарантіями від зловживань з боку слідчих, прокурорів, суддів (ст. 97 КПК).

Речові докази

**Речовими доказами** є матеріальні об’єкти, які були знаряддям вчинення кримінального правопорушення, зберегли на собі його сліди або містять інші відомості, які можуть бути використані як доказ факту чи обставин, що встановлюються під час кримінального провадження, в тому числі предмети, що були об’єктом кримінально протиправних дій, гроші, цінності та інші речі, набуті кримінально протиправним шляхом. Документи є речовими доказами, якщо вони містять зазначені вище ознаки.

Документи

**Документом** є спеціально створений з метою збереження інформації матеріальний об’єкт, який містить зафіксовані за допомогою письмових знаків, звуку, зображення тощо відомості, які можуть бути використані як доказ факту чи обставин, що встановлюються під час кримінального провадження.

Не визнається джерелом доказів документ, походження якого не встановлено (анонімний лист, записна книжка невстановленого власника).

За *характером виникнення документи* поділяються на 2 групи:

1) офіційні (що надходять від підприємств, організацій і установ);

2) особисті (що надходять від приватних осіб).

Офіційні документи повинні мати встановлені для них реквізити (штамп, печатку, підписи). Коли відомості про фактичні дані викладаються громадянами, то до форми документа можуть пред’являтися вимоги лише в особливих випадках (наприклад доручення, розписка тощо). При цьому слід мати на увазі, що такі документи можуть використовуватись в процесі доказування, якщо достовірно встановлений їх власник і джерело походження.

За *способом фіксації відомостей* документи можуть бути:

 письмові - документи на папері (довідки, характеристики, листи);

 електронні - це документи, інформація в яких зафіксована у вигляді електронних даних, включаючи обов’язкові реквізити документа (ч. 1 ст. 5 Закону від 22 травня 2003 року "Про електронні документи та електронний документообіг"). Якщо автором створюються ідентичні за документарною інформацією та реквізитами електронний документ та документ на папері, кожен з документів є оригіналом і має однакову юридичну силу (ч. 3 ст. 7 Закону). Допустимість електронного документа як доказу не може заперечуватися виключно на підставі того, що він має електронну форму (ч. 2 ст. 8 Закону). У зв’язку з розширенням обігу електронних документів законодавцю слід подбати про врегулювання порядку використання фактичних даних, що містяться в електронних документах, як доказів у кримінальних справах;

 графічні (схеми, графіки, креслення);

 знакові (табуляграми);

 фото і кінематографічні (фотокартки, слайди, кіноплівки);

 відеозапис (відеотеки);

 звукозапис (фонограми).

Критеріями, за якими відрізняють документи і речові докази, називають різноманітні ознаки:

 особливості методів дослідження;

 замінюваність документів і незамінюваність речових доказів;

 стихійний характер формування речових доказів і штучний - документів;

 значущість для справи змісту (документи) або слідів на них, обставин їх утворення, зміни, переміщення або виявлення (речові докази).

Однак всі перелічені ознаки є не досить стабільними і можуть зустрічатися як у речових доказів, так і у документів, а також у документів з ознаками речових доказів.

Процесуальний режим фіксації, зберігання і вирішення долі документів суттєво відрізняється від процесуального режиму, встановленого законом для речових доказів. Правила роботи з документами у кримінальному провадженні врегульовані ст. 99 КПК, а зберігання їх і речових доказів – у ст. 100 КПК.

Висновок експерта

**Висновок експерта -** це *докладний опис проведених експертом досліджень та зроблені за їх результатами висновки, обґрунтовані відповіді на запитання, поставлені особою, яка залучила експерта, або слідчим суддею чи судом, що доручив проведення експертизи.*

Кожна сторона кримінального провадження має право надати суду висновок експерта, який ґрунтується на його наукових, технічних або інших спеціальних знаннях. Висновок експерта не може ґрунтуватися на доказах, які визнані судом недопустимими.

Вимоги, що ставляться до висновку експерта, викладені у ст. 102 КПК.

Висновок експерта не є обов’язковим для особи або органу, яка здійснює провадження, але незгода з висновком експерта повинна бути вмотивована у відповідних постанові, ухвалі, вироку.

Акти чи інші документи, в тому числі відомчі, де зазначаються обставини, встановлені із застосуванням спеціальних знань (наприклад, про причини аварії, вартість ремонту, розмір нестачі матеріальних цінностей), не можуть розглядатись як висновок експерта та бути підставою для відмови в призначенні експертизи, навіть якщо вони одержані на запит суду, органу досудового розслідування або адвоката (п. 18 ППВС від 30 травня 1997 року № 8 «Про судову експертизу в кримінальних і цивільних справах»).

**ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ:**

**Процесуальні джерела доказів** - це *форма збереження фактичних даних.*

Згідно з ч. 2 ст. 84 КПК фактичні дані, що можуть бути доказами у кримінальній справі, встановлюються:

1) показаннями;

2) речовими доказами;

3)документами;

4) висновком експерта.

**3. ПОНЯТТЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОЦЕСУАЛЬНОГО ДОКАЗУВАННЯ ТА ЙОГО СТРУКТУРА**

*Поняття*

**Кримінально-процесуальне доказування** - це *здійснювана в правових і логічних формах частина кримінально-процесуальної діяльності сторін і суду, що полягає у висуванні можливих версій щодо системи юридично-значущих обставин кримінального провадження, у збиранні, перевірці та оцінці доказів за цими версіями, а також в обґрунтуванні висновку про доведеність вини особи та його подальше обстоювання у судових стадіях процесу.*

Доказування є стрижнем кримінально-процесуальної діяльності, воно займає в ній основне місце. За влучним висловом П.А. Лупінської, доказування складає "серцевину кримінально-процесуальної діяльності"[[17]](#footnote-17).

Діяльність сторони обвинувачення з доказування вини особи здійснюється на виконання обов’язку, який отримав назву "тягар доказування"[[18]](#footnote-18)\*.

За своєю гносеологічною суттю кримінально-процесуальне доказування є різновидом пізнання людиною дійсності. Тому в ньому застосовуються з урахуванням специфіки всі закони і категорії сучасної гносеології.

Водночас *кримінально-процесуальне доказування не є* науковим в тому розумінні, що воно:

1) не ставить перед собою мету пізнання закономірностей розвитку природи і суспільства (пізнавальна діяльність спрямована на з’ясування обставин конкретного діяння);

2) не може продовжуватися безкінечно, воно обмежене процесуальними строками;

3) здійснюється спеціальними суб’єктами за допомогою специфічних засобів, у визначеній кримінально-процесуальним законом формі.

Але кримінально-процесуальне доказування має і багато спільного з науковим пізнанням, насамперед з історичним, бо досліджується подія минулого.

Сукупність правових норм, якими регламентується порядок доказування у кримінальних справах, утворює собою підгалузь кримінально-процесуального права - **доказове право**. Систему доказового права складають:

1) норми глави 4 КПК "Докази і доказування", що регулюють *загальні положення доказування:* поняття доказів; предмет доказування; способи збирання доказів; правила оцінки доказів; процесуальні джерела доказів;

2) *норми-засади кримінального провадження* - вільна оцінка доказів; змагальність сторін та свобода у наданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості; презумпція невинуватості;

3) норми, якими врегульовані *права і обов’язки учасників* кримінального провадження в частині доказування - наприклад, право підозрюваного, потерпілого та інших заінтересованих учасників процесу подавати докази;

4) норми, якими регламентується провадження *слідчих і судових дій та інших процесуальних дій із збирання та перевірки доказів* (глави 20-21, статті 351-363 КПК).

*Мета*

Спірним у вітчизняній юридичній літературі є питання щодо **мети доказування**, здійснюваного у кримінальному процесі.

Традиційною є концепція, згідно з якою метою доказування є об’єктивна істина. Ця концепція побудована на двох марксистських тезах:

1) світ може бути пізнаний;

2) практика є критерієм істинності пізнання.

Але останнім часом ця концепція дещо похитнулася (особливо в Росії після запровадження суду присяжних) у зв’язку з появою концепції практичної достовірності, коли метою доказування визнається достовірність знань, яка дає можливість прийняти обґрунтоване рішення у кримінальній справі.

Противники об’єктивної істини стверджують, що:

 її сучасні прибічники виражають ідеологію інквізиційного кримінального процесу. З об’єктивною істиною тісно пов’язаний постулат про те, що жоден злочин не повинен залишатися нерозкритим, а винний безкарним. Саме тому відсоток розкриття злочинів у Радянському Союзі складав більше 90 (за рахунок приховання злочинів від обліку та застосування незаконних методів ведення слідства);

 вимога щодо встановлення об’єктивної істини є красивою на папері, але такою, що рідко коли реалізується на практиці;

 органи досудового розслідування, прокурор і суд, сторона захисту не озброєні критерієм визначення істини.

Видається, що концепція об’єктивної істини є вразливою як з теоретичної, так і з практичної точки зору.

Теоретична вразливість цієї концепції полягає в тому, що вона дійсно виправдовує інквізиційну конструкцію процесу. Остання передбачає встановлення істини будь-якими засобами ("мета виправдовує засоби").

У практичному плані концепція об’єктивної істини не є прийнятною через те, що вона оперує абстрактними схемами, тоді як під час провадження у кримінальній справі треба керуватися прагматичними міркуваннями. Навіть в філософії, де істина є одним із основних понять, однозначно і остаточно не вирішено, що є істиною. Процес наближення до неї є безкінечним, що є неприйнятним для провадження у кримінальній справі, де існують жорсткі часові межі - процесуальні строки. Та й вважати об’єктивною істиною ті обставини, що встановлені шляхом голосування суддів під час постановлення вироку (ч. 3 ст. 325 КПК), навряд чи можна.

Істина визначається як відповідність знань дійсності. Але досліджувана дійсність вже в минулому. Тому матеріальні та ідеальні сліди є лише фрагментами дійсності, які скласти разом вдається далеко не завжди. Окрім того, необхідно, щоб знання про дійсність були об’єктивними. Така вимога може породити безкінечний ланцюг отримання знань, що часто є неможливим в межах процесуальних строків. Та й навряд чи можна сподіватися на визначення точної відповідності знань, що є потенційно вразливими у плані їхньої достовірності, події злочину, що була у минулому і яку не може безпосередньо сприйняти особа (слідчий, прокурор чи суддя), котра повинна зробити висновок про таку відповідність.

Про об’єктивну істину в кримінальному процесі можна вести мову як про пізнавальний ідеал, якого треба прагнути, але який не завжди досягається (таке розуміння мети доказування збігається із загальним визначенням мети як бажаного кінцевого результату людської діяльності). Нормативно визначити істину як мету доказування можливо, але навряд чи можна виконати приписи закону щодо її досягнення. Врегулювати з надією на його виконання можна тільки шлях до досягнення мети, яким є процедура доказування.

Доказування має кримінально-правове та кримінально-процесуальне **значення**.

*Значення*

*Кримінально-правове значення* доказуванняполягає в тому, що:

- тільки завдяки доказуванню можна встановити, чи мав місце злочин і якою є його кваліфікація;

- доказування забезпечує реалізацію такої кримінально-правової категорії, як кримінальна відповідальність.

*Кримінальне процесуальне значення доказування* проявляється в тому, що:

- правильне його здійснення в змозі забезпечити реалізацію прав і законних інтересів усіх учасників кримінального провадження;

- всі питання, які виникають у перебігу кримінального провадження, можуть бути вирішені лише на підставі обставин, достовірно встановлених під час доказування;

- участь заінтересованих суб’єктів у доказуванні є гарантією реалізації засад кримінального процесу (зокрема засади змагальності, забезпечення права обвинуваченого на захист, презумпції невинуватості);

- докази є підставою для прийняття усіх процесуальних рішень у кримінальному провадженні.

*Структура*

Загальні положення

**Процес доказування** - це *шлях відтворення реальної картини події кримінального правопорушення, з’ясування її суті і вироблення на підставі цього стороною обвинувачення - відповідних процесуальних рішень, а стороною захисту своєї «захисної» позиції у провадженні.*

Цей процес складається із комплексу процесуальних дій і відносин, що можуть бути згруповані в окремі відносно самостійні елементи. Останні є важливими для аналізу внутрішнього змісту кримінального процесуального доказування.

Елементи процесу доказування не є етапами доказування. Етапи - це періоди пошуку істини у різних справах і в окремих стадіях кримінального процесу. Наприклад, різними є етапи доказування під час досудового розслідування і в суді; у справах про вбивство і про крадіжку.

Елементи доказування є єдиними для всіх категорій кримінальних справ. В окремих стадіях процесу вони можуть різнитися лише своєю роллю і поєднанням.

Деякі процесуалісти (О.М. Ларін) зводять кримінальне процесуальне доказування по суті *до одного елементу* - "дослідження фактів для пізнання істини".

Найбільш поширеною (традиційною) є позиція вчених, згідно з якою процес доказування складається з *3 елементів:* збирання, перевірка і оцінка доказів. Але така сукупність елементів не відображає повною мірою зміст доказової діяльності, що завжди здійснюється з метою спростування або доведення певної версії (гіпотези, тези), а також обґрунтування висновків у кримінальному провадженні.

Виходячи з цього, вчені (Ф.Н. Фаткуллін) виділяють 5 елементів процесу доказування.

Висування версій

**Висування версій у кримінальному провадженні.** У кожному провадженні є, як мінімум, дві версії: 1) подія кримінального правопорушення мала місце; 2) події не було.

Збирання доказів

**Збирання доказів** - це *здійснювана із дотриманням процесуальної форми діяльність сторін обвинувачення і захисту із пошуку та виявлення джерела фактичних даних, вилучення необхідної інформації і її фіксації.*

Кримінально-процесуальний закон (ст. 93 КПК) передбачає такі **способи збирання доказів**.

Для *сторони обвинувачення*:

1) проведення слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій,

2) витребування та отримання від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ та організацій, службових та фізичних осіб речей, документів, відомостей, висновків експертів, висновків ревізій та актів перевірок,

3) проведення інших процесуальних дій (наприклад, виїмка).

*Сторона захисту, потерпілий* вправі використовувати такі способи:

1) витребування та отримання від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ, організацій, службових та фізичних осіб речей, копій документів, відомостей, висновків експертів, висновків ревізій, актів перевірок;

2) ініціювання проведення слідчих (розшукових) дій, негласних слідчих (розшукових) дій та інших процесуальних дій.

Ініціювання стороною захисту, потерпілим проведення слідчих (розшукових) дій здійснюється шляхом подання слідчому, прокурору відповідних клопотань. Постанова слідчого, прокурора про відмову в задоволенні клопотання про проведення слідчих (розшукових) дій, негласних слідчих (розшукових) дій може бути оскаржена слідчому судді.

3) шляхом здійснення інших дій, які здатні забезпечити подання суду належних і допустимих доказів (наприклад, огляд).

Докази можуть бути одержані на території іноземної держави в результаті здійснення міжнародного співробітництва під час кримінального провадження.

Перевірка доказів

**Перевірка доказів** - це *діяльність слідчого, прокурора, суду із ретельного, всебічного і об’єктивного визначення достовірності фактичних даних і доброякісності джерел їх отримання для правильного встановлення обставин кримінального провадження.*

Перевірці підлягають як фактичні дані, так і їхні джерела; як кожний доказ окремо, так і у сукупності з іншими доказами. Перевірку доказів здійснюють державні органи і посадові особи, від яких залежить прийняття процесуальних рішень. Інші учасники процесу лише беруть участь у перевірці доказів.

Докази перевіряються:

1) шляхом детального дослідження ознак кожного доказу і його джерела;

2) шляхом провадження процесуальних (слідчих) дій (насамперед - одночасного допиту, слідчого експерименту, пред’явлення для впізнання, експертизи);

3) логічним шляхом (аналіз змісту доказів; зіставлення доказу, що перевіряється, з іншими доказами; отримання нових доказів).

Оцінка доказів

**Оцінка доказів** - (ст. 94 КПК) це *розумова (логічна) діяльність представників сторін та слідчого судді під час досудового розслідування, а суду у судовому провадженні, яка полягає в тому, що ці особи, керуючись своїм внутрішнім переконанням, яке ґрунтується на всебічному, повному й неупередженому дослідженні всіх обставин кримінального провадження, керуючись законом, оцінюють кожний доказ з точки зору належності, допустимості, достовірності, а сукупність зібраних доказів - з точки зору достатності та взаємозв’язку для прийняття відповідного процесуального рішення.*

Жодні докази для суду, прокурора, слідчого не мають наперед встановленої сили (ст. 94 КПК). Це правило є основним для *системи вільної оцінки доказів,* яка існує у кримінально-процесуальному праві всіх розвинених демократичних держав.

До 1864 року в Україні існувала формальна система оцінки доказів у кримінальних справах. Суть такої оцінки полягала в тому, що кожний доказ мав наперед встановлену силу (вагу). Так, визнання підсудним своєї вини вважалося "лучшим свидетельством всего света", і тільки на підставі цього можна було постановити вирок. Інші джерела відомостей за значущістю прирівнювалися лише до частини цього "досконалого" доказу. Якщо ж вони у сукупності не могли бути прирівняні до визнання вини, то підсудного залишали "у підозрі". При цьому надавалися переваги за юридичною значущістю чоловікові перед жінкою; знатному перед незнатним; вченому перед невченим; духовному перед світським. Розслідування і провадження у суді покривала канцелярська таємниця, а робота судді полягала у підсумовуванні значення закріплених письмово доказів, що мало гарантувати об’єктивність розгляду справ.

Система вільної оцінки доказів побудована за принципом "свідків зважують, а не рахують".

Вільна оцінка доказів допускає варіативність у результатах оцінки одних і тих саме доказів, здійснюваної різними службовими особами, які здійснюють кримінальне провадження. Судді, які входять до складу колегії, що розглядає кримінальну справу, мають право на окрему думку під час підписання вироку. Це право також випливає із правила про вільну оцінку доказів.

Вільна система оцінки доказів не допускає можливості покладання визнання обвинуваченим власної вини (доказу, що був «досконалим» для формальної системи оцінки) в основу обвинувачення. Оскільки невизнання обвинуваченим вини не може бути саме по собі підставою для постановлення виправдувального вироку, то і визнання ним вини не може бути покладено в основу обвинувального вироку.

У сторін обвинувачення і захисту є право знати про докази один одного. Однак, сторона захисту має певні переваги у реалізації даного права, що полягають у такому:

- пред’являти «свої» докази лише по завершенні досудового розслідування, а із матеріалами сторони обвинувачення ознайомлюватися протягом всього часу розслідування і у будь-який час (за деякими винятками);

- ознайомлюватися із усіма доказами, що є у розпорядженні сторони обвинувачення (навіть з результатами негласних слідчих дій).

Доступ до матеріалів кримінального провадження, зібраних стороною обвинувачення, забезпечує обвинуваченому право на захист.

Обґрунтування висновків

**Обґрунтування висновків у провадженні, яких дійшли суб’єкти доказування,** - це *підтвердження правильності висновків, що містяться у кримінальному процесуальному рішенні, сукупністю доказів (фактичне обґрунтування) і посиланнями на відповідні норми права (юридичне обґрунтування).* Такі висновки формулюються на офіційних засадах і повинні бути переконливими для всіх осіб, які мають відношення до кримінального провадження, а також для всіх інших членів референтної групи, до якої окрім службової особи, яка обґрунтовує рішення, суб’єктів, що здійснюють відомчий контроль та прокурорський нагляд (процесуальне керівництво досудовим розслідуванням), адвокатів (захисників обвинуваченого та представників потерпілого) належать всі інші юристи.

Від органів, які здійснюють кримінальне провадження, вимагається викласти свої висновки у рішенні, обґрунтувавши їх доказами так, щоб ні в кого не виникало сумнівів щодо правильності цих висновків.

Обґрунтуванню підлягають висновки про:

1) наявність чи відсутність обставин, які належало встановити;

2) доброякісність чи недоброякісність доказів і їхніх джерел;

3) належність і допустимість доказів;

4) їхні юридично-значущі властивості;

5) характер необхідних у справі рішень.

**ВИСНОВКИ З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:**

**Кримінальне процесуальне доказування** - це *здійснювана в правових і логічних формах частина кримінально-процесуальної діяльності сторін і суду, що полягає у висуванні можливих версій щодо системи юридично-значущих обставин кримінального провадження, у збиранні, перевірці та оцінці доказів за цими версіями, а також в обґрунтуванні висновку про доведеність вини особи та його подальше обстоювання у судових стадіях процесу.*

**Процес доказування** - це *шлях відтворення реальної картини події кримінального правопорушення, з’ясування її суті і вироблення на підставі цього стороною обвинувачення - відповідних процесуальних рішень, а стороною захисту своєї «захисної» позиції у провадженні.*

Найбільш поширеною (традиційною) є позиція вчених, згідно з якою процес доказування складається з 3 елементів: збирання, перевірка і оцінка доказів.

**4. ПРЕДМЕТ, МЕЖІ ТА СУБ’ЄКТИ ДОКАЗУВАННЯ**

*Предмет*

Будь-який суб’єкт, звертаючись до дійсності, що його оточує, стикається з безкінечною множиною об’єктів: предметів, явищ, процесів. Спроба вивчення їх всіх одночасно позбавлена сенсу. Через це в ході пізнання виокремлюють в реальному світі лише деякі предмети, явища, процеси, націлюючи на них свій пізнавальний інтерес. Залежно від їх кількості (обсягу) розрізняють: 1) об’єктивну реальність; 2) об’єкт; 3) предмет пізнання.

Кримінальне правопорушення є об’єктом дослідження в багатьох галузях права і суміжних науках. Але в кожній із них досліджуються окремі його сторони. Так, в кримінальному праві досліджують поняття, різновиди кримінальних правопорушень, їх склад тощо; у кримінології – рівень і динаміку злочинності та способи її попередження і протидії. Виділяються окремі сторони кримінального правопорушення для дослідження в межах інших галузей права і наук: криміналістиці, правовій психології тощо.

Коло обставин, що підлягають доказуванню у кримінальному провадженні, є **предметом кримінального процесуального доказування**. Кожне кримінальне провадження є унікальним за «набором» обставин, котрі треба встановити. Тому регламентувати у кримінальному процесуальному законодавстві повний перелік обставин, що є обов’язковими до встановлення у кожному провадженні, є практично неможливим[[19]](#footnote-19). Окрім того, у доказуванні беруть участь сторони, котрі самостійно з урахуванням власної позиції і регламентації події у законі про кримінальну відповідальність визначають коло питань, що є необхідними для дослідження.

Предмет доказування складають кримінально-правовий, цивільно-правовий та кримінальний процесуальний елементи.

*Кримінально-правовий елемент* предмету доказування утворюють обставини, встановлення яких дозволяє дати правильну юридичну кваліфікацію певного діяння як кримінального правопорушення і призначити справедливе покарання. До них належать обставини, що становлять складу кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого та обтяжують чи пом’якшують його відповідальність.

*Цивільно-правовий елемент* предмету доказування визначається обставинами, пов’язаними із заявленим цивільним позовом та можливою конфіскацією майна обвинуваченого.

*Кримінальний процесуальний елемент* – це ті обставини, доказування яких є необхідним для вирішення поточних питань кримінального провадження. Ними є обставини, які визначаються в законі як підстави прийняття кримінальних процесуальних рішень як за результатами певного обсягу діяльності у кримінальному провадженні (підстави до застосування запобіжного заходу чи до закриття провадження), так і для провадження процесуальних дій (підстави до провадження обшуку).

Предметом доказування можуть бути і самі докази, коли йдеться про вирішення питання щодо їх допустимості, належності, достовірності, достатності. ЄСПЛ зазначив, що у змагальному процесі належить розглядати не тільки докази, що безпосередньо стосуються фактів цієї справи, а й інші докази, які можуть стосуватися належності, достовірності й достатності перших («*Mirilashvili v. Russia*»)[[20]](#footnote-20).

Не підлягають встановленню у кримінальному процесі загальновідомі факти, та ті факти, що встановлені раніше судовим рішенням, що набрало чинності (преюдиційні факти).

Предметом доказування можуть слугувати лише обставини ймовірні. А усе, що належить до сфери «чудес» (неприродного), тобто суперечить законам природи, не може бути елементом предмета доказування. Хоча поняття про природне та неприродне, можливе та неможливе у час інтенсивного розвитку науки та комп’ютерних технологій є відносними. Межі «чудесного» постійно змінюються, а тому у певних випадках для того, щоб встановити чи належить якесь явище до сфери неприродного, слідчі, прокурори та суд повинні призначити експертизу.

Предметом доказування у кримінальному провадженні є певні факти. «Підведення» цих фактів під відповідні статті закону покладається на сторону обвинувачення. Сторона захисту також може бути причетною до встановлення обставин предмету доказування, але предмет доказування сторони захисту не збігається із предметом доказування сторони обвинувачення. Захист може або сприяти встановленню предмету доказування, на осягнення якого спрямована діяльність обвинувачення (наприклад, у разі дійового каяття обвинуваченого), або ж визначити власний предмет доказування. У будь-якому разі зміст предмету доказування, який опановує захист, обумовлюється предметом доказування сторони обвинувачення.

Остаточний же висновок про встановлення чи не встановлення обставин предмету доказування сторонами робить суд, який вирішує питання про винність і покарання обвинуваченого.

Висловлені в ухвалі слідчого судді, суду за результатами розгляду клопотання про застосування запобіжного заходу висновки щодо будь-яких обставин, які стосуються суті підозри, обвинувачення, *не мають преюдиціального значення* для суду під час судового розгляду або для слідчого чи прокурора під час цього або іншого кримінального проваджень.

Не підлягають доказуванню у кримінальному провадженні негативні положення, котрі полягають у запереченні не якогось конкретного факту, а сукупності можливих фактів, що не допускають їх індивідуалізації. Не можна, наприклад, доказувати, що певний киянин, який не має фізичних вад, ніколи не був на певній вулиці Києва. У тому ж випадку, коли негативний факт стосується конкретного випадку, то він (факт) уявляється негативним лише за формою, приміщуючи у собі позитивне твердження. Так, наприклад, негативне положення, що підсудний не перебував у даному місці у даний час, містить у собі позитивне твердження про те, що він знаходився у якомусь іншому місці.

*Межі*

**Межі доказування** - це *такі межі доказової процесуальної діяльності, які констатують повноту версій, що перевіряються; «глибину» дослідження обставин, що підлягають встановленню; обсяг доказів і їхніх джерел, обов’язкових для визнання наявності або відсутності цих обставин; достатність обґрунтування висновків у кримінальній справі тощо.*

Межі доказування є індивідуальними у кожному кримінальному провадженні і для кожної із сторін.

Неправильне визначення меж доказування стороною обвинувачення може потягнути необґрунтоване звуження або розширення процесу доказування. Перше (необґрунтоване звуження) призводить до того, що деякі обставини, які належать до предмету доказування, залишаються недостатньо дослідженими через прогалини в доказовому матеріалі. Друге (необґрунтоване розширення) має наслідком невиправдане нагромадження доказової інформації, залучення додаткових процесуальних сил і засобів.

Межі доказування, здійснюваного стороною обвинувачення під час досудового розслідування і в судовому розгляді, можуть не співпадати внаслідок виникнення необхідності перевірки в стадії судового розгляду нових версій, різниці в оцінці належності, допустимості, достовірності та достатності доказів та з інших причин.

У процесуальних системах, які є змагальними у «чистому вигляді», межею доказування може стати визнання обвинуваченим своєї вини. Так, у США доктрина і практика (судова і законодавча) виходять із такого постулату: якщо кримінальний процес – це спір, і якщо один із його учасників (обвинувачений) визнає себе винним («таким, що потерпів поразку»), то тим самим втрачає сенс продовження такого спору, оскільки те, що вважається у будь-якій справі суперечливим (факт вчинення злочину конкретною особою), після заяви обвинуваченого про те, що він визнає себе винним, перестає бути таким. Від позиції обвинуваченого значною мірою залежить зміст дій поліції під час досудового провадження. Якщо така особа погоджується з тим, що ставиться їй у провину, то не треба шукати даних, які б могли її викрити, бо вони не знадобляться у суді. Визнання обвинуваченим своєї вини відкриває можливість для спрощеного закінчення кримінальної справи за допомогою переговорів з приводу угоди про визнання вини. Визнання вини може також бути підставою для того, щоб журі присяжних не комплектувалось і судова перевірка доказів, в тому числі обвинувальних, не здійснювалась.

Українське кримінальне процесуальне законодавство регламентує процедуру так званого «скороченого судового слідства», згідно з якою у суді можна не досліджувати обставини, якщо сторони вважають їх встановленими (доведеними) і не наполягають на їх дослідженні.

Отже, межі доказування у кримінальному провадженні визначаються кримінальним законом, а якщо вирішуються цивільно-правові питання, то й цивільним законом; сторонами з урахуванням ситуації провадження; формою кримінального провадження, яка дозволяє припинення провадження за угодою про визнання вини.

*Стандарти доказування (переконання)*

Суд обґрунтовує доказами різноманітні процесуальні рішення як у досудовому, так і у судовому провадженні, в тому числі – підсумкове рішення – вирок. На різних стадіях і етапах кримінального провадження ступінь переконання судді може бути різним. Так, наприклад, під час вирішення питання про законність затримання підозрюваного ступінь доведеності вини у вчиненні кримінального правопорушення може бути значно меншим, ніж коли ухвалюється обвинувальний вирок.

У кримінальному процесуальному законі стандарти доказування можуть регламентуватися або ні. У тих державах, де стандарти встановлені, кількість їх може бути різною: від одного («проста перевага доказів») до чотирьох («розумної підозри»; «переконання за більшою вірогідністю»; «вагомого переконання»; «переконання поза розумним сумнівом»).

Підстава застосування того чи іншого стандарту у конкретній ситуації визначається законом і може залежати від тяжкості злочину. Як правило, чим тяжчим є злочин, тим «суворішим» має бути стандарт доведеності вини під час ухвалення вироку. «Найсуворішим» є стандарт переконання «поза розумним сумнівом». Розумним є сумнів, який ґрунтується на певних обставинах та здоровому глузді, випливає зі справедливого та зваженого розгляду усіх належних та допустимих відомостей, визнаних доказами, або з відсутності таких відомостей і є таким, який змусив би особу втриматися від прийняття рішення у питаннях, що мають для неї найбільш важливе значення.

Градація стандартів доказування залежно від тяжкості злочину, у якому особа обвинувачується, обумовлена ціною можливої судової помилки і призначенням у зв’язку з цим меншого або більшого покарання.

В українському кримінальному процесі стандарт доказування «поза розумним сумнівом» стосується ухвалення вироку судом. Якщо сторона обвинувачення не доведе винуватість особи поза розумним сумнівом, то суд повинен ухвалити виправдувальний вирок (ч. 2 ст. 17 КПК).

*Обов’язок доказування*

Зміст цього обов’язку полягає у необхідності доводити вину, а не довести її. Інакше на посадових осіб органів кримінального переслідування довелося б покладати юридичну відповідальність за невиконання обов’язку у кожному випадку постановлення судом виправдувального вироку. Відповідальність компетентних службовців, які представлять сторону обвинувачення, встановлена лише за невжиття всіх заходів для встановлення вини обвинуваченого. Тобто за неналежне здійснення процесу доказування, а не за отриманий під час законного і об’єктивного доказування результат, яким є не встановлення вини обвинуваченого.

Обов’язок сторони обвинувачення доказати усі елементи складу злочину обумовлений декількома чинниками.

1. *Потреба протидіяти злочинності*. Протидія злочинності є функцією держави. Тому завдання щодо виявлення злочинів і осіб, які їх вчинили, покладається на створені державою органи: прокуратуру, органи досудового розслідування (органи кримінального переслідування), які у кримінальному провадженні виконують процесуальну функцію обвинувачення. Доказавши усі елементи вчинення злочину перед судом, органи кримінального переслідування можуть розраховувати на покарання винних, що є одним із напрямів протидії злочинності.

2. *Потреба виконувати конституційну засаду судочинства щодо «забезпечення доведеності вини».* Ця засада сформульована у п. 3 ч. 3 ч. 129 Конституції. Суд, не переконавшись у тому, що вина особи доведена, не вправі визнати її винуватою у вчиненні злочину, а отже і призначити покарання. Забезпечення доведення перед судом переконливості доказів вини особи Основний Закон поклав на сторону обвинувачення.

3. *Потреба перевірити чи може бути спростована презумпція невинуватості*. Особа вважається невинуватою у вчиненні злочину і не може бути піддана кримінальному покаранню, доки її вину не буде доведено в законному порядку і встановлено обвинувальним вироком суду (ч. 1 ст. 62 Конституції, ст. 11 Загальної декларації прав людини, ч. 2 ст. 6 ЄКПЛ).

Презумпція невинуватості належить до числа спростовних правових (процесуальних) презумпцій. Обов’язок спростувати її у кримінальному провадженні покладається винятково на сторону обвинувачення. ЄСПЛ вирішив, що у кримінальних справах правило ч. 2 ст. 6 ЄКПЛ (презумпція невинуватості) вимагає, щоб обов’язок доказування лежав на стороні обвинувачення («Capeau v. Belgium»).

Одним із елементів, що складає зміст презумпції невинуватості, є те, що сумніви щодо винуватості особи повинні тлумачитися на її користь (ч. 3 ст. 62 Конституції). Тому у разі виникнення певних сумнівів щодо доведеності вини суд має постановити виправдувальний вирок. На момент постановлення вироку сторона обвинувачення повинна довести вину поза розумним сумнівом.

4. *Потреба обґрунтувати обвинувачення*. Обвинувачення, сформульоване органами кримінального переслідування під час досудового розслідування, у судових стадіях кримінального провадження виконує роль кримінального позову. Як і будь-який інший позов до суду, кримінальний позов має бути обґрунтований доказами. Обґрунтування позову покладається на сторону, яка його подає, тобто на сторону обвинувачення.

5. *Відсутність у обвинуваченого обов’язку доводити свою винуватість*. Ніхто не зобов’язаний доводити свою невинуватість у вчиненні злочину (ч. 2 ст. 62 Конституції). Якщо у обвинуваченого (сторони захисту) відсутній обов’язок доводити свою невинуватість, то тим паче він не зобов’язаний доводити свою винуватість. Оскільки суд теж не зобов’язаний це робити, то обов’язок доказати елементи складу злочину покладається саме на сторону обвинувачення.

*Тягар доказування*

На відміну від обов’язку доказування, що полягає у доведенні стороною обвинувачення перед судом винуватості особи у вчиненні злочину, тягар доказування стосується інших обставин. Покладання на сторону захисту тягаря доказування цих обставин не суперечить презумпції невинуватості.

На сторону захисту може бути покладено тягар доказування окремих обставин, що складають кримінальний процесуальний (належність і допустимість поданих нею доказів), цивільно-правовий (розмір процесуальних витрат) елементи предмету доказування та кримінально-правовий елемент в частині, що не стосується винуватості особи у вчиненні злочину, наприклад, обставини, що характеризують обвинуваченого, пом’якшуючі обставини.

В окремих державах на сторону захисту може покладатися тягар доказування й інших обставин. Наприклад, у Франції існують загальні і спеціальні правила про покладання тягарю доказування на сторону захисту.

На виконання загального правила саме захист повинен довести наявність обставин, що виключають злочинність діяння (наприклад, необхідної оборони). Іноді суди вимагають, щоб захист довів суб’єктивні обставини, які роблять кримінальну відповідальність неможливою, наприклад, неосудність в момент вчинення діяння. Захист доводить також: наявність імунітету від кримінальної відповідальності, факт засудження за той саме злочин в закордонній державі та ін.

Спеціальні випадки є достатньо чисельними. Наприклад, згідно з п. 3 ст. 225-6 КК Франції особа визнається винною у звідництві, якщо вона «за неможливості обґрунтувати джерела доходів, які відповідають її способу (характеру) життя, проживає з особою, котра систематично займається проституцією …». Інший приклад – ст. 418 Митного кодексу Французької Республіки, де вказано, що товари, вилучені в митній зоні у зв’язку з відсутністю належних документів, презюмуються контрабандою.

ЄСПЛ, виходячи із конкретних обставин справ, неодноразово не визнавав порушення презумпції невинуватості (ч. 2 ст. 6 ЄКПЛ) у випадках застосування зазначених положень Митного кодексу Французької Республіки («Pham Hoang v. France», «Salabiaku v. France»). Водночас згідно з практикою ЄСПЛ особливості митного права не можуть виправдати порушення права будь-кого, кому «висунуто кримінальні обвинувачення», зберігати мовчання або не давати свідчень проти себе («Funke v. France»).

*Зобов’язання надавати відомості*

Зобов’язання надавати правдиві відомості «підкріплюється» встановленням кримінальної або іншої юридичної відповідальності, присяги, клятви тощо з метою забезпечення правдивості (достовірності) відомостей, що надаються. Причому встановлення таких засобів забезпечення достовірності відомостей не є примусом до їх надання. ЄСПЛ констатував, що хоча обов’язок свідка скласти присягу й покарання, передбачені на випадок відмови від цього, містять елемент примусу, однак його призначення – забезпечити правдивість будь-яких наданих судді свідчень, а не присилувати свідків до них («Serves v. France»).

Зобов’язання надавати відомості у кримінальному провадженні не розповсюджується на певні категорії осіб, які володіють професійною таємницею (адвокат, нотаріус, медичні працівники, священнослужителі, журналісти) або щодо відомостей, які їм стали відомі у зв’язку із участю у кримінальному провадженні (суддя – щодо обставин обговорення в нарадчій кімнаті питань, що виникли під час ухвалення судового рішення; особа, яка брала участь в укладенні та виконанні угоди про примирення; особа, щодо якої застосовані заходи безпеки; особи, які мають відомості про дійсні дані про осіб, до яких застосовані заходи безпеки).

Із обігу у кримінальному провадженні мають бути взагалі виключені відомості про приватне життя, стан здоров’я особи тощо, якщо вони не мають значення для вирішення питання про кримінальну відповідальність.

Обіг зазначених відомостей може бути і обмеженим. Це відбувається тоді, коли відомості мають значення для встановлення обставин злочину, але в умовах, що виключають їх розголошення. У справі «Z. v. Finland» ЄСПЛ не встановив порушення права на приватне життя у ситуації, коли суд допитав лікарів-консультантів у міському суді за зачиненими дверима і розпорядився, щоб усі документи, зокрема протоколи допитів, залишалися секретними. Усіх, хто брав участь у процесі, суд зобов’язав дотримуватися конфіденційного характеру цих матеріалів, а порушення цього зобов’язання могло б, відповідно до фінського права, служити підставою для притягнення до цивільної та (або) кримінальної відповідальності. ЄСПЛ зробив висновок, що залучення лікарів-консультантів до надання свідчень було достатньо вмотивоване обставинами справи й відповідало вимогам, продиктованим правомірною метою, а співвідношення між цими заходами й цілями було розумним.

Вирішуючи питання про те, чи треба покладати на особу зобов’язання надати відомості, які здатні розкрити професійну таємницю, суд повинен зважати на можливість отримання таких відомостей з іншого джерела. Тому у справі «Voskuil v. the Netherlands» ЄСПЛ вирішив, що не бачить необхідності розглядати питання про те, чи може за якихось умов обов’язок держави забезпечити справедливий судовий розгляд виправдати примушування журналіста розкрити своє джерело. Хоч би якою потенційно важливою для кримінального провадження була інформація, яку апеляційний суд прагнув одержати від заявника, ніщо йому не заважало розглянути по суті обвинувачення, висунуті трьом підсудним. Cуд мав можливість використати свідчення інших свідків замість інформації, яку він прагнув отримати від журналіста.

*Зобов’язання нерозголошення щодо відомостей*

Відомості щодо приватного життя учасників кримінального провадження, якщо вони не мають значення для вирішення питання про кримінальну відповідальність обвинуваченого, не повинні розголошуватися протягом провадження.

З цією метою суд може проводити закриті судові засідання, відбирати письмові зобов’язання про нерозголошення відомостей тощо. Розголошення ж під час провадження відомостей про приватне життя є порушенням ст. 8 ЄКПЛ. Так, у справі «Panteleyenko v. Ukraine» ЄСПЛ констатував, що розголошення у суді конфіденційної інформації про психічний стан і відповідне медичне лікування особи не могло вплинути на результат судового провадження, а отже було порушенням ст. 8 ЄКПЛ.

Зобов’язання щодо нерозголошення може діяти протягом певного часу і після закінчення кримінального провадження. Продовження дії зобов’язання передбачається у законі, а конкретний строк встановлюється судом. Строк повинен бути таким, щоб не було порушене право особи на приватне життя. Наприклад, у справі «Z. v. Finland» ЄСПЛ відзначив, що наказ про встановлення 10-річного терміну нерозголошення не відповідає побажанням або інтересам сторін у судовому процесі, які всі без винятку клопотали про триваліший термін, і вирішив, що внаслідок оприлюднення відповідної інформації на судовому процесі без згоди особи, її право на повагу до особистого й сімейного життя вже зазнало серйозного втручання. Подальше втручання, якого вона могла зазнати, якщо медичні відомості про неї стали би надбанням гласності через десять років, не мало б підстав, які би можна було визнати за достатні, щоб переважати її інтерес у збереженні медичних відомостей конфіденційними протягом тривалішого часу.

*Суб’єкти*

**Суб’єкти доказування** - це *суб’єкти, які беруть участь у формуванні системи (сукупності) доказів у кримінальному провадженні.*

Суб’єкти доказування поділяються на 3 групи:

1) державні органи і посадові особи, які*зобов’язані*(ч. 1 ст. 92 КПК) висувати версії, збирати, перевіряти, оцінювати і використовувати докази: слідчий, прокурор - в межах їхньої компетенції, а в певних випадках – потерпілий (в разі відмови прокурора від обвинувачення; у провадження, здійснюваних у формі приватного обвинувачення);

2) особи, які *мають право* брати участь в доказуванні певних обставин справи: підозрюваний, обвинувачений, захисник, законний представник, потерпілий (коли на нього не покладено обов’язок доказування) та інші суб’єкти, заінтересовані у результатах вирішення кримінальної справи. Вони можуть представляти докази, заявляти клопотання про витребування і приєднання доказів, висловлювати свою думку з приводу оцінки того чи іншого доказу тощо;

3) сторона, яка подає дані щодо розміру процесуальних витрат та обставин, які характеризують обвинуваченого. На неї покладається *тягар* доказування належності та допустимості цих доказів (ч. 2 ст. 92 КПК).

*Зберігання доказів після закінчення кримінального провадження*

Матеріали, надані сторонами суду і визнані ним доказами, зберігаються у кримінальних справах протягом часу, відведеного законом для зберігання справ.

Окремі із доказів (зразки клітинного матеріалу, профілі ДНК, відбитки пальців засуджених осіб) можуть зберігатися і після закінчення кримінального провадження. ЄСПЛ не вважає за необґрунтоване зобов’язувати проходити процедуру геномної «дактилоскопії» всіх осіб, які були засуджені за злочини певної тяжкості, і визнає такі заходи «необхідними у демократичному суспільстві». Такий висновок ЄСПЛ обґрунтовує тим, що реєстрація геномної інформації зробила в останні роки значний внесок у боротьбу зі злочинністю, і що втручання у приватне життя, яке у даному разі не є значним, може принести певну користь і особі, щодо якої постановлено вирок, бо внесення профілю її ДНК в національну базу даних дозволить швидко усувати її зі списку осіб, підозрюваних у вчиненні злочинів, під час розслідування яких виявляють матеріал, що містить ДНК («Van der Velden v. the Netherlands»).

Для того, щоб втручання у приватне життя, зумовлене зберіганням зазначених матеріалів після закінчення провадження, було законним, держава повинна визначити підстави їх зберігання і механізм незалежної перевірки цих підстав. Підставами до цього можуть бути тяжкість вчиненого злочину, попередні арешти, вагомість підозр щодо особи та деякі інші особливі обставини.

У разі ухвалення виправдувального вироку докази, що містять особисті дані, не повинні зберігатися безстроково після закінчення кримінального провадження. ЄСПЛ не прирівнює збереження особистих даних до висловлення підозр, однак вважає, що відчуття осіб, ніби до них ставляться як до невинуватих, загострюється через те, що їхні дані зберігаються так само без обмеження строку, як і дані засуджених, тоді як дані тих, кого ніколи не підозрювали в учинені правопорушення, підлягають знищенню. На підставі цього ЄСПЛ зробив висновок, що збереження відбитків пальців, зразків клітинного матеріалу і профілів ДНК осіб, підозрюваних у вчиненні злочинів, але не засуджених за них, не забезпечує справедливого балансу між конкурентними суспільними і приватними інтересами. Отже збереження таких доказів є непропорційним втручанням у право заявників на повагу до приватного життя і не може бути визнаним за необхідне в демократичному суспільстві(«S. and Marper v. the United Kingdom»).

**ВИСНОВКИ З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:**

Коло обставин, що підлягають доказуванню у кримінальному провадженні, є **предметом кримінального процесуального доказування**.

**Межі доказування** - це *такі межі доказової процесуальної діяльності, які констатують повноту версій, що перевіряються; «глибину» дослідження обставин, що підлягають встановленню; обсяг доказів і їхніх джерел, обов’язкових для визнання наявності або відсутності цих обставин; достатність обґрунтування висновків у кримінальній справі тощо.*

**Суб’єкти доказування** - це *суб’єкти, які беруть участь у формуванні системи (сукупності) доказів у кримінальному провадженні.*

Суб’єкти доказування поділяються на 3 групи:

1) державні органи і посадові особи, які*зобов’язані*(ч. 1 ст. 92 КПК) висувати версії, збирати, перевіряти, оцінювати і використовувати докази: слідчий, прокурор - в межах їхньої компетенції, а в певних випадках – потерпілий (в разі відмови прокурора від обвинувачення; у провадження, здійснюваних у формі приватного обвинувачення);

2) особи, які *мають право* брати участь в доказуванні певних обставин справи: підозрюваний, обвинувачений, захисник, законний представник, потерпілий (коли на нього не покладено обов’язок доказування) та інші суб’єкти, заінтересовані у результатах вирішення кримінальної справи. Вони можуть представляти докази, заявляти клопотання про витребування і приєднання доказів, висловлювати свою думку з приводу оцінки того чи іншого доказу тощо;

3) сторона, яка подає дані щодо розміру процесуальних витрат та обставин, які характеризують обвинуваченого. На неї покладається *тягар* доказування належності та допустимості цих доказів (ч. 2 ст. 92 КПК).

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

**Доказами** в кримінальному провадженні єфактичні дані, отримані у передбаченому КПК порядку, на підставі яких слідчий, прокурор, слідчий суддя і суд встановлюють наявність чи відсутність фактів та обставин, що мають значення для кримінального провадження та підлягають доказуванню*.*

Ознаки доказів:

1) належність; 2) допустимість; 3) достовірність; 4) достатність (стосовно сукупності доказів).

**Докази класифікуються** на особисті і речові; обвинувальні і виправдувальні; первинні і похідні; прямі і побічні (непрямі).

**Процесуальні джерела доказів** - це *форма збереження фактичних даних.*

Згідно з ч. 2 ст. 84 КПК фактичні дані, що можуть бути доказами у кримінальній справі, встановлюються:

1) показаннями;

2) речовими доказами;

3)документами;

4) висновком експерта.

Коло обставин, що підлягають доказуванню у кримінальному провадженні, є предметом кримінального процесуального доказування.

Межі доказування - це такі межі доказової процесуальної діяльності, які констатують повноту версій, що перевіряються; «глибину» дослідження обставин, що підлягають встановленню; обсяг доказів і їхніх джерел, обов’язкових для визнання наявності або відсутності цих обставин; достатність обґрунтування висновків у кримінальній справі тощо.

**Суб’єкти доказування** - це *суб’єкти, які беруть участь у формуванні системи (сукупності) доказів у кримінальному провадженні.*

Суб’єкти доказування поділяються на 3 групи:

1) державні органи і посадові особи, які*зобов’язані*(ч. 1 ст. 92 КПК) висувати версії, збирати, перевіряти, оцінювати і використовувати докази: слідчий, прокурор - в межах їхньої компетенції, а в певних випадках – потерпілий (в разі відмови прокурора від обвинувачення; у провадження, здійснюваних у формі приватного обвинувачення);

2) особи, які *мають право* брати участь в доказуванні певних обставин справи: підозрюваний, обвинувачений, захисник, законний представник, потерпілий (коли на нього не покладено обов’язок доказування) та інші суб’єкти, заінтересовані у результатах вирішення кримінальної справи. Вони можуть представляти докази, заявляти клопотання про витребування і приєднання доказів, висловлювати свою думку з приводу оцінки того чи іншого доказу тощо;

3) сторона, яка подає дані щодо розміру процесуальних витрат та обставин, які характеризують обвинуваченого. На неї покладається *тягар* доказування належності та допустимості цих доказів (ч. 2 ст. 92 КПК).

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття доказів, їх ознаки, джерела та класифікація, а також процес доказування під час кримінального провадження, а також характеристика елементів процесу доказування під час кримінального провадження.

При підготовці теми студентам слід чітко з’ясувати поняття доказів, їх ознаки та джерела. Особливу увагу студентам слід приділити ознакам доказів, що суворо регламентуються чинним КПК України. Також слід приділити увагу поняттю та структурі процесу доказування, при цьому слід добре розібратися у ставленні науковців до цього питання, зокрема, відсутність єдності думок саме щодо наявності такого елементу процесу доказування, як висування та динамічний розвиток версій тощо.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**Тема 5. ЗАХОДИ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

(2 години)

**ПЛАН:**

ВСТУП

1. Поняття, класифікація і загальні правила застосування заходів забезпечення кримінального провадження

2. Поняття, значення та система запобіжних заходів

3. Процесуальна характеристика запобіжних заходів

4. Інші заходи забезпечення кримінального провадження

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.
2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru
3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.
4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.
5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.
6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.
7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.
8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.
9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043
10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.
11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua
12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua
13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua
14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.
15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п
16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.
17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.
18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.
19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.
20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.
21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.
22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf
23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.
24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.
25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.
26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.
27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. – 440 с.
28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов / Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.
29. Благута Р. І. Привід як захід забезпечення кримінального провадження на стадії досудового розслідування / Р. І. Благута, І. С. Кіпрач // Науковий вісник Львівського державного університету внутрішніх справ. Серія юридична. Вип. 4 (2012) // http://archive.nbuv.gov.ua/portal/soc\_gum/Nvlduvs/2012\_4/12brisdr.pdf.
30. Гомиен Д. Комментарий к «Европейской конвенции о защите прав человека» / Д. Гомиен. Страсбург : Совет Европы, Служба публикаций и документации, 1995. С. 19–28.
31. Кожевніков Г. Заходи забезпечення кримінального провадження / Г. Кожевніков // Вісник Національної академії прокуратури України. 2012. № 3. С. 68-70.
32. Рогатюк І. Виконання ухвали про здійснення приводу як передумова оперативного розгляду кримінальних проваджень / І. Рогатюк / Вісник прокуратури. 2013. № 2. С. 38-42.
33. Ясюнецький О. Тримання під вартою [Електронний ресурс] / О. Ясюнецький // Юридичний вісник України. – № 8. – 23 лютого – 1 березня 2013 року / http://smi.liga.net/articles/2013–02–27/8480519–trimannya\_p\_d\_vartoyu.htm.
34. Черненко А.П., Шумакова В.О. Щодо місця особи, відповідальної за перебування затриманих серед учасників кримінального провадження / А.П. Черненко, В.О. Шумакова / Актуальні питання та проблеми правового регулювання суспільних відносин: Матеріали міжнародної науково-практичної конференції, м. Дніпропетровськ, 4-5 березня 2016 р. Дніпропетровськ : ГО «Правовий світ», 2016, С.109-112.
35. Черненко А.П. Процедура застосування запобіжного заходу під час досудового розслідування потребує удосконалення / А.П. Черненко / Актуальні проблеми кримінального права та процесу: Матеріали ІІ Всеукраїнської науково-практичної конференції (м. Кривий Ріг, 10 червня 2016 року). Ред. кол.: О.В.Одерій, О.О.Волобуєва, А.С.Політова, Т.О.Лоскутов. Кривий Ріг: Поліграфічна компанія «Геліос\_Принт», 2016. С. 212-214.
36. Черненко А.П., Семенкова Н.І. Проблеми щодо моменту набуття особою статусу підозрюваного у кримінальному процесі України / А.П. Черненко, Н.І. Семенкова // Протидія злочинності: теорія та практика: матеріали VIII Міжнародної науково-практичної конференції (26 жовтня 2018 року). Київ: Національна академія прокуратури України, 2018. С. 464-467.
37. Черненко А.П., Шевелуха М.О. Кримінальна процесуальна регламентація моменту затримання особи за підозрою у вчиненні злочину та порядок здійснення приводу особи потребує удосконалення / А.П. Черненко, М.О. Шевелуха // Правова держава: історія, сучасність та перспективи формування: матеріали Всеукр. наук.-практ. конф. (м. Дніпро 22 лют. 2019 р.): у 2 ч. Дніпро: Видав. Біла К.О., 2019. Ч. 1. Гуманітарні виміри правової держави. Кримінальна відповідальність та розслідування злочинів / упоряд.: канд. юрид. наук Л.В. Межевська. 2019. С.15-17.

**МЕТА ЛЕКЦІЇ:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про заходи забезпечення кримінального провадження, їх систему (запобіжні заходи та інші заходи забезпечення кримінального провадження) та правила їх застосування.

**ВСТУП**

У попередніх лекціях ми з’ясували, що єдиним законним засобом боротьбі із кримінальними правопорушеннями є кримінальний процес, який являє собою особливий вид державної діяльності, котра здійснюється через певні державні органи та через їх посадових осіб. Ці органи та їх посадові особи залучають, а інколи й притягують до такого провадження інших фізичних і юридичних осіб. Чинний КПК України кожного з учасників кримінального провадження наділяє певними правами і обов’язками, а ось їх реалізація можлива за умови добросовісного виконання такими учасниками своїх прав та обов’язків. Певна річ, кожний учасник кримінального провадження повинен їх виконувати, але у разі їх не виконання чи не належного виконання, законодавством передбачені певні заходи примусу, що отримали назву – заходів забезпечення кримінального провадження.

Майбутній юрист повинен чітко знати суть цих заходів примусу, підстави та правила їх застосування, саме цим питанням й присвячена ця лекція.

**1. ПОНЯТТЯ І КЛАСИФІКАЦІЯ ЗАХОДІВ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ** **КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

*Поняття і класифікація*

Заходи забезпечення кримінального провадження (далі - ЗЗКП) завжди пов’язані із застосуванням кримінального процесуального примусу. Саме примус є запорукою того, що застосування ЗЗКП досягне мети, визначеної у ч. 1 ст. 131 КПК, – дієвості (ефективності) провадження.

Кримінальний процесуальний примус характеризується такими **ознаками**:

1) державно-владний характер відносин, що виникають, розвиваються і припиняються у перебігу застосування і припинення конкретних заходів примусу. Це - владовідносини;

2) примус пронизує все кримінальне провадження;

3) примус може проявлятися у фізичному, матеріальному або моральному (психологічному) впливові державного органу на учасника кримінального провадження;

4) він завжди пов’язаний з певними обмеженнями прав і свобод учасників провадження;

5) має особистий характер, бо обмежує особисті права учасників провадження;

6) застосовується тоді, коли авторитету закону і переконання в необхідності виконання приписів норм права виявляється недостатньо;

7) примус застосовуються всупереч волі і бажанню учасників; більш того, він спрямований на пригнічення волі, бажань і дій.

Будь-яке поняття завжди має "свої", іманентно притаманні для нього, ознаки. Для ЗЗКП такими ознаками є:

1) їхнє функціональне призначення у кримінальному провадженні полягає у забезпеченні виконання всіма суб’єктами покладених на них обов’язків. Виняток становлять посадові особи компетентних державних органів, які здійснюють провадження і захисники та представники. За невиконання обов’язків до них застосовуються передбачені юридичні санкції, якими найчастіше є дисциплінарні стягнення;

2) ЗЗКП мають самостійне значення, вони не є елементом процесуальних дій. Ігнорування цієї ознаки тягне включення до системи ЗЗКП слідчих (розшукових) дій - обшуку, освідування, а іноді й інших дій. Примус в кримінальному процесуальному праві є обов’язковим елементом, бо норми права завжди забезпечуються примусовою силою держави. Тому віднесення всіх процесуальних дій до числа ЗЗКП, що мають самостійне значення, є помилковим;

3) ЗЗКП, як правило, не мають характеру правових санкцій. Останні застосовуються у зв’язку з порушенням норм права, яке вже сталося. ЗЗКП «діють наперед», з метою виконання учасником свого обов’язку в майбутньому з урахуванням його попередньої поведінки, що може стати підставою для застосування цих заходів.

Отже, ЗЗКП слід визначати *як передбачені законом заходи впливу на учасників кримінального провадження, які мають самостійне значення та не мають характеру правових санкцій і застосовуються з метою гарантування виконання учасниками провадження своїх обов’язків.*

Чинний КПК України передбачає 10 ЗЗКП. Зокрема, ст. 131 КПК передбачає, що заходами забезпечення кримінального провадження є:

1) виклик слідчим, прокурором, судовий виклик і привід;

2) накладення грошового стягнення;

3) тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом;

4) відсторонення від посади;

5) тимчасове відсторонення судді від здійснення правосуддя;

6) тимчасовий доступ до речей і документів;

7) тимчасове вилучення майна;

8) арешт майна;

9) затримання особи;

10) запобіжні заходи.

Усі ЗЗКП залежно від суворості наслідків, що настають для учасників, щодо яких вони застосовуються, та інших ознак поділяються на дві групи:

1) запобіжні заходи;

2) інші ЗЗКП.

*Загальні правила застосування*

Запобіжні заходи та інші ЗЗКП відрізняються одне від одного за змістом, суворістю та іншими параметрами, але їх об’єднує те, що вони мають для осіб, до яких застосовуються, примусовий характер. Усі ЗЗКП застосовують згідно з такими загальними правилами:

1) на підставі ухвали слідчого судді або суду, за винятком випадків, передбачених КПК (про винятки далі);

2) клопотання слідчого, прокурора про застосування ЗЗКП подається до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться орган досудового розслідування;

3) застосування ЗЗКП не допускається, якщо слідчий, прокурор не доведе, що:

- існує обґрунтована підозра щодо вчинення кримінального правопорушення такого ступеня тяжкості, що може бути підставою для застосування ЗЗКП;

- потреби досудового розслідування виправдовують такий ступінь втручання у права і свободи особи, про який ідеться в клопотанні слідчого, прокурора;

- може бути виконане завдання, для виконання якого слідчий, прокурор звертається із клопотанням;

4) для оцінки потреб досудового розслідування слідчий суддя або суд зобов'язаний врахувати можливість без застосованого заходу забезпечення кримінального провадження отримати речі і документи, які можуть бути використані під час судового розгляду для встановлення обставин у кримінальному провадженні;

5) під час розгляду питання про застосування заходів забезпечення кримінального провадження сторони кримінального провадження повинні подати слідчому судді або суду докази обставин, на які вони посилаються;

6) до клопотання слідчого, прокурора про застосування, зміну або скасування заходу забезпечення кримінального провадження додається витяг з ЄРДР щодо кримінального провадження, в рамках якого подається клопотання.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

ЗЗКП слід визначати *як передбачені законом заходи впливу на учасників кримінального провадження, які мають самостійне значення та не мають характеру правових санкцій і застосовуються з метою гарантування виконання учасниками провадження своїх обов’язків.*

Заходами забезпечення кримінального провадження є:

1) виклик слідчим, прокурором, судовий виклик і привід;

2) накладення грошового стягнення;

3) тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом;

4) відсторонення від посади;

5) тимчасове відсторонення судді від здійснення правосуддя;

6) тимчасовий доступ до речей і документів;

7) тимчасове вилучення майна;

8) арешт майна;

9) затримання особи;

10) запобіжні заходи.

Усі ЗЗКП залежно від суворості наслідків, що настають для учасників, щодо яких вони застосовуються, та інших ознак поділяються на дві групи:

1) запобіжні заходи;

2) інші ЗЗКП.

До загальних правил застосування заходів забезпечення кримінального провадження належать (всі вони застосовуються):

1) на підставі ухвали слідчого судді або суду, за винятком випадків, передбачених КПК (про винятки далі);

2) клопотання слідчого, прокурора про застосування ЗЗКП подається до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться орган досудового розслідування;

3) застосування ЗЗКП не допускається, якщо слідчий, прокурор не доведе, що:

- існує обґрунтована підозра щодо вчинення кримінального правопорушення такого ступеня тяжкості, що може бути підставою для застосування ЗЗКП;

- потреби досудового розслідування виправдовують такий ступінь втручання у права і свободи особи, про який ідеться в клопотанні слідчого, прокурора;

- може бути виконане завдання, для виконання якого слідчий, прокурор звертається із клопотанням;

4) для оцінки потреб досудового розслідування слідчий суддя або суд зобов'язаний врахувати можливість без застосованого заходу забезпечення кримінального провадження отримати речі і документи, які можуть бути використані під час судового розгляду для встановлення обставин у кримінальному провадженні;

5) під час розгляду питання про застосування заходів забезпечення кримінального провадження сторони кримінального провадження повинні подати слідчому судді або суду докази обставин, на які вони посилаються;

6) до клопотання слідчого, прокурора про застосування, зміну або скасування заходу забезпечення кримінального провадження додається витяг з ЄРДР щодо кримінального провадження, в рамках якого подається клопотання.

**2. ПОНЯТТЯ, ЗНАЧЕННЯ ТА СИСТЕМА ЗАПОБІЖНИХ ЗАХОДІВ**

*Поняття*

Запобіжні заходи, окрім ознак, притаманних для всіх ЗЗКП, мають ознаки, що підкреслюють їхній специфічний характер. До числа цих ознак належать такі:

1) запобіжні заходи можуть бути застосовані тільки до певних учасників кримінального провадження: підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого;

2) характеризуються специфічними підставами і метою застосування;

3) мають більший у порівнянні з іншими заходами ступінь примусу (обмеження прав).

**Запобіжні заходи** - це *частина ЗЗКП, спрямованих на забезпечення належної поведінки підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого шляхом певного обмеження їхніх прав.*

*Значення*

*Процесуальне значення* запобіжних заходівполягає в тому, що вони:

1) забезпечують оптимальні умови для доказування і встановлення істини у кримінальному провадженні;

2) завдяки їм створюються умови для реалізації завдань кримінального провадження;

3) сприяють вирішенню профілактичних завдань провадження;

4) є засобами забезпечення спеціального режиму, в якому повинен перебувати підозрюваний, обвинувачений, підсудний чи засуджений.

*Система*

За чинним законодавством **систему запобіжних заходів становлять:**

1) особисте зобов’язання (ст. 179 КПК);

2) особиста порука (ст. 180 КПК);

3) домашній арешт (ст. 181 КПК);

4) застава (ст. 182 КПК);

6) тримання під вартою (ст. 183 КПК);

5) затримання - тимчасовий запобіжний захід (ст.ст. 207-213 КПК);

До неповнолітніх підозрюваних чи обвинувачених, крім цих запобіжних заходів може застосовуватися передання їх під нагляд батьків, опікунів чи піклувальників, а до неповнолітніх, які виховуються в дитячій установі, - передання їх під нагляд адміністрації цієї установи (ст. 493 КПК).

До особи, стосовно якої передбачається застосування ПЗМХ або вирішувалося питання про їх застосування, можуть бути застосовані судом такі запобіжні заходи передання на піклування опікунам, близьким родичам чи членам сім’ї з обов’язковим лікарським наглядом; поміщення до психіатричного закладу в умовах, що виключають її небезпечну поведінку (ст. 508 КПК).

Наявність такої системи запобіжних заходів забезпечує можливість застосування ситуативного підходу до їх застосування у практиці досудового розслідування і судового розгляду кримінальних справ, що передбачає врахування не тільки обставин кримінального провадження, а й **суворість запобіжного заходу**.

У кримінальному процесуальному законі, а саме у ч. 3 ст. 176 КПК, йдеться про суворість (м’якість) запобіжних заходів: «найбільш м’яким запобіжним заходом є особисте зобов’язання, а найбільш суворим - тримання під вартою». Законодавець визначив лише «крайні рівні суворості» запобіжних заходів. А наскільки є суворішими чи менш суворими усі інші заходи у законі не встановлено. Судячи із черговості розташування запобіжних заходів у ч. 1 ст. 176 КПК, їхня суворість йде по висхідній під особистого зобов`язання до тримання під вартою.

У процесуальній літературі запобіжні заходи часто **класифікують** залежно від поширюваності дії на тих чи інших суб’єктів, щодо яких вони можуть бути застосовані. Ті, що застосовуються до всіх суб’єктів, називають *загальними*, а ті, що застосовуються до спеціальних суб’єктів (неповнолітніх,, неосудних) - *спеціальними.*

Така класифікація не розкриває суті запобіжних заходів. Вона лише підкреслює особливості суб’єктів, щодо яких вони застосовуються.

Зміст запобіжних заходів краще відображається через класифікацію, в основу якої покладається ступінь обмеження прав суб’єктів. За цією підставою запобіжні заходи класифікуються на *ізоляційні і неізоляційні* . До першої групи належать затримання і тримання під варту, а до другої - всі інші заходи.

*Мета застосування*

**Метою** застосування запобіжних заходів у кримінальному провадженні (ч. 1 ст. 177 КПК) є *забезпечення виконання* підозрюваним, обвинуваченим покладених на нього *процесуальних обов’язків*, а також запобігання спробам: переховуватися від органів досудового розслідування та/або суду; знищити, сховати або спотворити будь-яку із речей чи документів, які мають істотне значення для встановлення обставин кримінального правопорушення; незаконно впливати на потерпілого, свідка, іншого підозрюваного, обвинуваченого, експерта, спеціаліста у цьому ж кримінальному провадженні; перешкоджати кримінальному провадженню іншим чином; вчинити інше кримінальне правопорушення чи продовжити кримінальне правопорушення, у якому підозрюється, обвинувачується.

*Підстави застосування*

**Підставами** застосування запобіжного заходу є:

- *матеріально-правова*: наявність обґрунтованої підозри у вчиненні особою кримінального правопорушення;

- *процесуальна*: наявність ризиків, які дають достатні підстави слідчому судді, суду вважати, що підозрюваний, обвинувачений, засуджений може здійснити дії, запобігання яким визначено як мету застосування запобіжних заходів.

Процесуальна підстава застосування запобіжних заходів складається із двох елементів:

1) дані про негативну поведінку підозрюваного, обвинуваченого, засудженого, що загрожує балансу можливостей сторін обвинувачення і захисту;

2) дані, що вказують на можливість продовження такої поведінки в майбутньому.

Регламентуючи підстави до застосування запобіжних заходів, держава немов би вибачається перед обвинуваченим: "державні органи і не застосовували б обмежень, але така твоя поведінка змушує їх це зробити".

*Правила застосування*

Запобіжні заходизастосовуються за такими **правилами**:

1) слідчий, прокурор не мають права ініціювати застосування запобіжного заходу без наявності для цього підстав, передбачених КПК;

2) запобіжний захід може бути застосований тільки після повідомлення особі про підозру чи порушення прокурором державного обвинувачення;

3) під час вирішення питання про застосування того чи іншого запобіжного заходу, крім підстав, зазначених у ст. 177 КПК, враховуються також інші обставини, як то: вагомість наявних доказів про вчинення підозрюваним, обвинуваченим кримінального правопорушення; тяжкість покарання, що загрожує відповідній особі у разі визнання підозрюваного, обвинуваченого винуватим у кримінальному правопорушенні, у вчиненні якого він підозрюється, обвинувачується; вік та стан здоров’я підозрюваного, обвинуваченого та ін., встановлені статтею 178 КПК;

4) може бути застосований під час досудового розслідування - слідчим суддею за клопотанням слідчого, погодженим з прокурором, або за клопотанням прокурора, а під час судового провадження - судом за клопотанням прокурора. Згідно з ч. 3 ст. 5 ЄКПЛ "кожна затримана або заарештована особа … має право негайно постати перед суддею або іншим органом, який за законом має повноваження суду, а також має право на проведення судових слухань протягом розумного часу або ж на звільнення до суду"[[21]](#footnote-21)\*. Це означає, що щодо затриманої особи запобіжний захід має обиратися винятково судом;

5) запобіжний захід обирається щодо підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого;

6) слідчий суддя, суд зобов’язані відмовити у застосуванні запобіжного заходу, якщо слідчий, прокурор не доведе, що встановлені під час розгляду клопотання про застосування запобіжних заходів обставини, є достатніми для переконання, що жоден із більш м’яких запобіжних заходів, передбачених ч. 1 ст. 176 КПК, не може запобігти доведеним під час розгляду ризику або ризикам;

7) копія ухвали про застосування запобіжного заходу вручається підозрюваному, обвинуваченому негайно після її оголошення;

8) дозволяється застосовувати запобіжний захід тільки щодо належного суб’єкта (не можна, наприклад, застосувати такий захід відносно неповнолітнього, який не досяг віку кримінальної відповідальності);

9) щодо однієї особи може бути застосований тільки один запобіжний захід. Однак це не виключає можливості одночасного застосування іншого ЗЗКП (наприклад, підозрюваного, щодо якого обрано особиста порука, можна відсторонити від посади);

10) запобіжний захід скасовується або замінюється, коли відпаде необхідність у раніше обраному заході;

11) заміна запобіжного заходу може бути здійснена у випадках, коли:

 запобіжний захід обрано необґрунтовано або незаконно, але є підстави до обрання іншого заходу;

 суттєво змінилися обставини, що були враховані при обранні запобіжного заходу.

12) якщо до підозрюваного, обвинуваченого застосовано запобіжний захід, не пов’язаний із триманням під вартою, він не може бути затриманий без дозволу слідчого судді, суду у зв’язку з підозрою або обвинуваченням у тому ж кримінальному правопорушенні;

13) дія запобіжного заходу припиняється негайно:

 у разі закриття кримінального провадження (ч. 1 ст. 214 КПК);

 ухвалення виправдувального вироку;

 закінчення строку дії ухвали про обрання запобіжного заходу.

**ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ:**

**Запобіжні заходи** - це *частина ЗЗКП, спрямованих на забезпечення належної поведінки підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого шляхом певного обмеження їхніх прав.*

*Система*

За чинним законодавством **систему запобіжних заходів становлять:**

1) особисте зобов’язання (ст. 179 КПК);

2) особиста порука (ст. 180 КПК);

3) домашній арешт (ст. 181 КПК);

4) застава (ст. 182 КПК);

6) тримання під вартою (ст. 183 КПК);

5) затримання - тимчасовий запобіжний захід (ст.ст. 207-213 КПК);

**3. ПРОЦЕСУАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАПОБІЖНИХ ЗАХОДІВ**

Ізоляційні запобіжні заходи

Затримання

**Затримання** - це *тимчасова ізоляція підозрюваної у вчиненні кримінального правопорушення особи шляхом поміщення її до спеціальної установи.*

До прийняття Конституції затримання вважалося невідкладною слідчою дією. У ч. 3 ст. 29 Основного закону нашої держави вперше було зазначено, що затримання є тимчасовим запобіжним заходом. Пізніше, в ході "малої судової реформи" затримання одержало такий "статус" і в кримінальному процесуальному законі - ч. 2 ст. 149 КПК 1960 року та ч. 2 ст. 176 КПК 2012 року.

Хоча до цього часу вчені ведуть дискусію з приводу того, чи є затримання запобіжним заходом чи слідчою дією.

Різновидами затримання за КПК 2012 року є:

- затримання *за ухвалою* слідчого судді, суду:

а) з метою приводу – статті 187-191 КПК;

б) у разі затримання підозрюваного, обвинуваченого, до якого застосовано запобіжний захід, не пов’язаний із триманням під вартою (ст. 204 КПК);

- затримання *без ухвали* слідчого судді, суду:

а) законне затримання (кожним кожного) – ст. 207 КПК;

б) затримання уповноваженою службовою особою (ст. 208 КПК).

**Спосіб запобігання:** обмеження свободи підозрюваного шляхом поміщення його до спеціальної установи: ізолятору тимчасового тримання або на гауптвахту (для військовослужбовців).

**Мета затримання:**

1) з’ясувати причетність затриманого до кримінального правопорушення;

2) вирішити питання про застосування до нього запобіжного заходу у вигляді взяття під варту (тому затримання і називається тимчасовим запобіжним заходом, бо протягом строку затримання треба вирішити питання про необхідність обрання "постійного" заходу - тримання під вартою).

**Підстави застосування.**

*1) Для затримання за ухвалою слідчого судді, суду -* неприбуття підозрюваного, обвинуваченого за судовим викликом і відсутність у слідчого судді, суду на початок судового засідання відомостей про поважні причини, що перешкоджають його своєчасному прибуттю, слідчий суддя, суд спочатку постановляє ухвалу про привід підозрюваного, обвинуваченого, якщо він не з’явився для розгляду клопотання щодо обрання запобіжного заходу у вигляді застави, домашнього арешту чи тримання під вартою, а потім, якщо ухвала про привід не була виконана, - ухвалу про дозвіл на його затримання з метою приводу.

*2) Для законного затримання (окрім народного депутата, судді та ін. осіб, визначених ст. 480 КПК):*

- при вчиненні або замаху на вчинення кримінального правопорушення;

- безпосередньо після вчинення кримінального правопорушення чи під час безперервного переслідування особи, яка підозрюється у його вчиненні.

*3) Для затримання уповноваженою службовою особою без ухвали слідчого судді:*

- якщо особу застали під час вчинення злочину або замаху на його вчинення;

- якщо безпосередньо після вчинення злочину очевидець, в тому числі потерпілий, або сукупність очевидних ознак на тілі, одязі чи місці події вказують на те, що саме ця особа щойно вчинила злочин.

**5. Умова застосування затримання** - якщо особа, підозрюється у вчиненні злочину, за який передбачене основне покарання у виді *штрафу в розмірі понад три тисячі неоподатковуваних мінімумів доходів громадян*, виключно у випадку, якщо підозрюваний не виконав обов’язки, покладені на нього при обранні запобіжного заходу, або не виконав у встановленому порядку вимог щодо внесення коштів як застави та надання документа, що це підтверджує.

**Процесуальний порядок застосування затримання.**

*1. Для затримання за ухвалою суду:*

- слідчий, прокурор звертається до суду з клопотанням про дозвіл на затримання підозрюваного з метою його приводу (ч. 1 ст. 188 КПК);

- слідчий суддя негайно після одержання клопотання розглядає його і виносить ухвалу про дозвіл на затримання з метою приводу або про відмову у цьому;

- службова особа, яка затримала підозрюваного, негайно вручає затриманому копію ухвали про дозвіл на затримання;

- затримана на підставі ухвали слідчого судді особа не пізніше 36 годин з моменту затримання звільняється або доставляється до слідчого судді.

2) *Для законного затримання*: кожен, хто не є уповноваженою службовою особою і затримав відповідну особу, негайно доставляє її до уповноваженої службової особи або негайно повідомляє уповноважену службову особу про затримання та місцезнаходження особи, яка підозрюється у вчиненні кримінального правопорушення.

3) *Для затримання уповноваженою службовою особою без ухвали слідчого судді:*

- уповноважена службова особа, що здійснила затримання, негайно повідомляє затриманому зрозумілою для нього мовою підстави затримання та у вчиненні якого злочину він підозрюється, а також роз’яснює права:

* мати захисника,
* отримувати медичну допомогу,
* давати пояснення, показання або не говорити нічого з приводу підозри проти нього,
* негайно повідомити інших осіб про його затримання і місце перебування,
* вимагати перевірки обґрунтованості затримання,
* інші процесуальні права, передбачені КПК,

- ця ж службова особа надає затриманому можливість негайно повідомити про своє затримання та місце перебування близьких родичів, членів сім’ї чи інших осіб за вибором цієї особи або повідомляє зазначених осіб самостійно, якщо є підстави для обґрунтованої підозри, що особа може зашкодити досудовому розслідуванню;

- уповноважена службова особа, що здійснила затримання, негайно повідомляє про це орган (установу), уповноважений законом на надання безоплатної правової допомоги.

- одразу повідомляє за допомогою технічних засобів відповідальних осіб в підрозділі органу досудового розслідування;

- доставляє затриманого до найближчого підрозділу органу досудового розслідування, де негайно реєструються дата, точний час (година і хвилини) доставлення затриманого та інші відомості, передбачені законодавством;

- слідчий складає протокол затримання;

- якщо є підстави для обґрунтованої підозри, що доставлення затриманого тривало довше, ніж це необхідно, слідчий проводить перевірку для вирішення питання про відповідальність винних у цьому осіб;

- слідчий поміщає затриманого до місця для утримання затриманих;

- службова особа, відповідальна за перебування затриманих:

* негайно реєструє затриманого;
* роз’яснює затриманому підстави його затримання, права і обов’язки;
* звільняє затриманого негайно після зникнення підстави для затримання або спливу строку для затримання;
* забезпечує належне поводження із затриманим та дотримання його прав, передбачених Конституцією, КПК та іншими законами;
* забезпечує запис усіх дій, що проводяться із залученням затриманого, у тому числі час їх початку та закінчення, а також осіб, які проводили такі дії або були присутні при проведенні таких дій;
* забезпечує невідкладне надання належної медичної допомоги та фіксацію медичним працівником будь-яких тілесних ушкоджень або погіршення стану здоров’я затриманого. До складу осіб, що надають затриманому медичну допомогу, за його бажанням може бути допущена конкретна особа, що має право на зайняття медичною діяльністю.

- службова особа, відповідальна за перебування затриманих, зобов’язана перевірити дотримання вимог КПК щодо повідомлення службовою особою, що здійснила затримання, відповідних суб’єктів про затримання, а в разі нездійснення такого повідомлення – повідомити їх про це самостійно.

Затримана особа має гарантії, визначені ЄКПЛ. Ці гарантії випливають із положень ст. 5 Конвенції. Ними є:

1) надання підстав для затримання чи позбавлення волі, тобто надання затриманому адекватної інформації щодо підстав затримання та характер підозри (обвинувачення);

2) постання перед суддею або звільнення до судового розгляду;

3) право на оскарження законності затримання до суду;

4) право на відшкодування за порушення ст. 5 ЄКПЛ, що може бути реалізоване шляхом подання відповідного позову[[22]](#footnote-22)\*.

**Строк затримання** – це проміжок часу між моментами затримання і звільнення особи.

*Момент затримання* визначений у ст. 209 КПК, згідно з якою особа є затриманою з моменту, коли вона силою або через підкорення наказу змушена залишатися поряд із уповноваженою службовою особою чи в приміщенні, визначеному уповноваженою службовою особою.

*Момент звільнення* визначається закінченням строку затримання, встановленого КПК; відповідним рішенням слідчого, прокурора; датою втрати законної сили ухвали слідчого судді, яку він зазначає в ухвалі.

Ухвала слідчого судді про дозвіл на *затримання з метою приводу* втрачає законну силу з моменту:

1) приводу підозрюваного, обвинуваченого до суду;

2) закінчення строку дії ухвали, зазначеного в ній, або закінчення *шести місяців* із дати постановлення ухвали, у якій не зазначено строку її дії;

3) відкликання ухвали прокурором.

Строк *законного затримання* у КПК точно не встановлено. Він обмежується моментом затримання і моментом доставлення не уповноваженою на затримання особою до уповноваженої на це особи або прибуттям уповноваженої службовою особи після повідомлення їй про затримання до місця, у якому перебуває затриманий. Для особи, яка затримала іншу особу, встановлено обов’язок негайно доставити її до уповноваженої службової особи або негайно повідомити уповноважену службову особу про затримання та місцезнаходження особи.

Строк *затримання уповноваженою службовою особою без ухвали слідчого судді* складає 72 год., але не пізніше 60 год. затриманий має бути або звільнений або ж доставлений до суду для розгляду клопотання про обрання запобіжного заходу[[23]](#footnote-23)\*\*. Тобто затриманий має бути доставлений до судді за 12 год. до закінчення граничного строку затримання. Така регламентація у законі покликана виключити із судової практики випадки, коли затриманого доставляють до суду за декілька годин чи навіть хвилин до закінчення строку, внаслідок чого слідчий суддя змушений або невиправдано пришвидшувати розгляд питання про законність затримання і обрання запобіжного заходу або порушувати строк затримання.

Військовослужбовця, який вчинив діяння з ознаками злочину, можна тримати на гауптвахті Військової служби правопорядку строком до трьох діб із сповіщенням протягом доби органів, які проводять досудове слідство, та органів прокуратури, начальника гарнізону і відповідного органу управління Військової служби правопорядку (ч. 3 ст. 82 Закону від 24 березня 1999 р. "Про Дисциплінарний статут Збройних Сил України").

Капітан судна має право затримати особу, яка підозрюється у вчиненні кримінально-караного діяння, до передачі її відповідним правоохоронним органам у першому порту України. У разі необхідності капітан судна може направити цю особу і матеріали дізнання в Україну на іншому судні, зареєстрованому в Україні (ч. 2 ст. 67 КТМ).

**Юридична відповідальність за порушення:**

 *кримінально-правова:*

- для затриманого - за втечу з місця попереднього ув’язнення - ст. 393 КК;

- для слідчого, прокурора, слідчого судді, судді - за завідомо незаконне затримання - ст. 371 КК.

Взяття під варту

**Взяття під варту (арешт)** - це *обмеження особистої свободи підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого шляхом поміщення їх до спеціальної установи.*

Тримання під вартою є винятковим і найбільш суворим запобіжним заходом. Застосовується лише тоді, коли жоден інший запобіжний захід не здатен забезпечити належну поведінку підозрюваного, обвинуваченого, що має бути доведено прокурором перед слідчим суддею, судом.

Згідно з п. 3 ст. 9 МПГПП *тримання під вартою осіб, які очікують судового розгляду справи щодо себе, не повинно бути загальним правилом.* Воно може застосовуватись тільки тоді, коли є розумним і необхідним. Необхідність застосування цього запобіжного заходу полягає у запобіганні втечі, впливу на свідків чи потерпілих, рецидиву злочину, а також очевидній небезпечності особи для суспільства[[24]](#footnote-24)\*\* .

Мінімальними стандартними правилами ООН щодо заходів, не пов’язаних з тюремним ув’язненням (Токійськими правилами) від 14 грудня 1990 року передбачено, що "взяття під варту застосовується у кримінальному судочинстві як крайня міра за умови належного врахування інтересів розслідування гіпотетичного правопорушення і захисту суспільства і жертви" (ч. 1 ст. 6).

**Спосіб запобігання:** обмеження свободи особи шляхом поміщення її до спеціальної установи:

 слідчого ізолятору (СІЗО) ДКС;

 гауптвахти Військової служби правопорядку у Збройних Силах України.

 ізолятору тимчасового тримання (в окремих випадках, що визначаються потребою в проведенні слідчих дій);

 дисциплінарного ізолятору або карцеру установи виконання покарань, якщо особи, які відбувають покарання в місцях позбавлення волі і притягаються до кримінальної відповідальності за вчинення іншого злочину;

 гауптвахти Військової служби правопорядку у Збройних Силах України - для осіб, що відбувають покарання у дисциплінарних батальйонах і притягаються до кримінальної відповідальності за вчинення іншого злочину (ст. 4 Закону "Про попереднє ув’язнення").

Враховуючи характеристики окремих осіб і характер певних злочинів, законодавець встановлює особливий порядок утримання осіб під вартою:

 затримані або взяті під варту працівники міліції утримуються у призначених для цього установах органів внутрішніх справ окремо від інших осіб або на гарнізонній гауптвахті (ч. 7 ст. 21 Закону "Про міліцію");

 особи, які раніше працювали в органах внутрішніх справ, Військової служби правопорядку у Збройних Силах України, Служби безпеки, прокуратури, юстиції та в суді, - окремо від інших осіб, які перебувають під вартою (ст. 8 Закону «Про попереднє ув’язнення»;

 особи, які підозрюються або обвинувачуються у вчиненні злочинів, відповідальність за які передбачена ст.ст. 173-177 (злочини проти трудових прав, авторського права і суміжних прав, права на об’єкти промислової власності), 200-235 (злочини у сфері господарської діяльності) КК, - окремо від інших осіб, які перебувають під вартою (ст. 8 Закону "Про попереднє ув’язнення");

 в інших випадках, передбачених ст. 8 "Роздільне тримання у місцях попереднього ув’язнення" Закону "Про попереднє ув’язнення".

Таким чином особа ізолюється від суспільства. Побачення з родичами їй може бути надане тільки з дозволу слідчого, суду. Кількість і тривалість побачень регламентована ст. 12 Закону «Про попереднє ув’язнення».

**Мета** взяття під варту співпадає із загальною метою застосування запобіжних заходів. Взяття під варту - найбільш суворий із усіх запобіжний захід. Тому він застосовується лише тоді, коли жоден інший запобіжний захід не може запобігти доведеним під час розгляду ризикам (ч. 3 ст. 176 КПК).

**Підстави** застосування співпадають із загальними підставами застосування запобіжних заходів (ст. 177 КПК).

**Умови застосування.** Взяття під варту застосовується лише за наявності умов, сформульованих у ч. 2 ст. 183 КПК. Ці умови пов’язані із поведінкою особи щодо виконання обов’язків, покладених при обранні інших запобіжних заходів, вчиненням іншого злочину; можливою мірою покарання особи за кримінальне правопорушення, повідомлення про вчинення якого їм вручене; наявністю судимості; розшуком компетентними органами іноземної держави за кримінальне правопорушення, у зв’язку з яким може бути вирішено питання про видачу особи (екстрадицію) такій державі.

Винятків із правил щодо умов застосування тримання під вартою законом не встановлено.

**Процесуальний порядок застосування** взяття під варту не відрізняється від процесуального порядку обрання інших запобіжних заходів, за винятком наступного. Слідчий суддя, суд при постановленні ухвали про застосування запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою зобов’язаний визначити розмір застави, достатньої для забезпечення виконання обвинуваченим обов’язків, передбачених КПК. Дане правило підкреслює винятковість взяття під варту як запобіжного заходу та надає арештованому реальну можливість бути звільненим у разі внесення застави.

Такого права арештований не позбавляється повністю навіть у разі вчинення ним злочину, вчиненого із застосуванням насильства або погрозою його застосування, злочину, який спричинив загибель людини, або якщо щодо особи у цьому провадженні вже обирався запобіжний захід у вигляді застави, проте був порушений. Слідчий суддя, суд вправі, але не зобов’язаний, не визначити розмір застави у зазначених випадках.

**Строки тримання під вартою.**

Строк дії ухвали слідчого судді, суду про тримання під вартою або продовження строку тримання під вартою не може перевищувати *шістдесяти днів*.

Строк тримання під вартою обчислюється *з моменту взяття під варту,* а якщо взяттю під варту передувало затримання підозрюваного, - з моменту затримання і до моменту направлення прокурором кримінальної справи з обвинувальним висновком до суду або до моменту скасування або заміни на інший - більш м’який запобіжний захід.

У строк тримання під вартою включається увесь час, протягом якого особа фактично обмежена у свободі, в тому числі - перебування особи в медичному закладі під час проведення стаціонарної психіатричної експертизи.

У одному провадженні щодо однієї особи тримання під вартою може застосовуватися декілька разів. Строк тримання під вартою у таких випадках не обраховується кожному разу спочатку. У разі повторного взяття під варту особи строк тримання під вартою обчислюється з урахуванням часу тримання під вартою раніше.

У випадках, коли у 60-денний строк досудове розслідування закінчити неможливо, а підстав для скасування чи заміни запобіжного заходу на більш м’який немає, він може бути продовжений в порядку, встановленому ст. 199 КПК, до:

1) *шести місяців* - у кримінальному провадженні щодо злочинів невеликої або середньої тяжкості;

2) *дванадцяти місяців* - у кримінальному провадженні щодо тяжких або особливо тяжких злочинів[[25]](#footnote-25).

Строк тримання під вартою під час досудового розслідування може бути продовжений за наявності таких *умов:*

 заявлений ризик не зменшився або з’явилися нові ризики, які виправдовують тримання особи під вартою;

 існують обставини, які перешкоджають завершенню досудового розслідування до закінчення дії попередньої ухвали про тримання під вартою.

У разі закінчення строку тримання під вартою як запобіжного заходу, якщо цей строк не продовжено у встановленому порядку особа негайно звільняється з-під варти.

В *судових стадіях* кримінального провадження строки тримання під вартою законом в числовому вимірі не регламентовані. У міжнародних правових документах, ратифікованих Україною, йдеться про те, що кожна заарештована людина має право на судовий розгляд упродовж розумного строку (ч. 3 ст. 5 ЄКПЛ; ч. 3 ст. 9 МПГПП).

Поняття "розумний строк" є оцінювальним. До того ж, для кожного із заінтересованих суб’єктів судового розгляду "розумність" строку оцінюється по-своєму. Законодавець встановив, що кримінальне провадження щодо особи, яка тримається під вартою, неповнолітньої особи має бути здійснено невідкладно і розглянуто в суді першочергово.

Ризики, що є підставою для взяття особи під варту, з часом можуть змінюватися або взагалі зникати. Тому законодавством повинен бути передбачений періодичний перегляд рішення суду про взяття під варту. Вимога щодо періодичності розповсюджується на увесь період попереднього ув’язнення.

Перегляд може бути (1) автоматичним і (2) за клопотанням ув’язненого про звільнення. Зазначені різновиди перегляду не виключають одне одного.

*1.* Автоматичний перегляд здійснюється через певні проміжки часу, визначені законом, у формі вирішення питання про продовження тримання під вартою. Згідно з принципом 39 Зводу принципів захисту всіх осіб, підданих затриманню чи ув’язненню у будь-якій формі[[26]](#footnote-26), якщо людина перебуває в ув’язненні, влада повинна тримати під контролем необхідність продовження такого ув’язнення.

*2.* Перегляд рішення про взяття під варту за клопотанням про звільнення (скаргою на незаконність ув’язнення) не передбачає встановлення у законі будь–яких строків, протягом яких таке клопотання може бути подане. Немає обмежень і у кількості клопотань ув’язненого з одного й того ж питання.

Законом можуть бути встановлені певні проміжки часу, протягом яких мають відбуватися автоматичні перегляди або строки реалізації ув’язненим права на ініціювання перегляду за клопотанням. У справі «Winterwerp v. the Netherlands» ЄСПЛ ухвалив, що особа, яку було позбавлено свободи, повинна мати право через деякий час «подавати скаргу» з вимогою перегляду законності позбавлення свободи. Ці проміжки часу мають бути «розумними». У справі «*Bezicheri v. Italy*» ЄСПЛ роз’яснив, що інтервали часу для перегляду рішень про продовження терміну попереднього ув’язнення мають бути відносно короткими, тоді як інтервали часу для утримання в психіатричних лікарнях можуть бути довшими, якщо це не порушує ЄКПЛ. У цій справі інтервал у п’ять з половиною місяців для перегляду другого подання про звільнення з–під арешту був визнаний занадто довгим.

Періодичний контроль суду повинен здійснюватися з дотриманням як матеріально–правових, так і процесуальних норм законодавства («Herczegfalvy v. Austria»). Це означає, що предметом перегляду можуть бути як матеріально–правові аспекти тримання під вартою (обґрунтованість підозри у вчиненні злочину), так і процесуальні – зміна обставин, які були взяті до уваги під час взяття під варту, або поява нових обставин. Суд повинен розглянути усі підстави, які існували на момент взяття під варту і ті, що виникли пізніше. Зміна тих підстав, що існували, і поява нових може мати наслідком зміну первинного рішення про взяття під варту.

Український законодавець встановив, що періодичний контроль за обґрунтованістю перебування обвинуваченого під вартою у стадії судового розгляду має відбуватися кожні два місяці (ч. 3 ст. 331 КПК).

У рішеннях суду про продовження тримання під вартою і про відмову у задоволенні клопотання ув’язненого про звільнення має бути мотивування, яке б відбивало зміну підозри (обвинувачення) чи ризиків, що стали підставою для взяття під варту. Інакше подальше утримання особи під вартою суперечитиме ст. 5 ЄКПЛ. Так, у справі «Bykov v. Russia» ЄСПЛ зауважив, що мотивування судів з плином часу не зазнало жодної еволюції, яка б відбивала зміну ситуації та наслідки перевірки того, чи ці підстави залишалися в силі на пізнішій стадії судового розгляду.

*Особи звільняються з-під варти у випадках:* скасування запобіжного заходу; зміна запобіжного заходу; внесення застави, визначеної слідчим суддею, судом в ухвалі про застосування запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою; закінчення строку дії ухвали слідчого судді, суду про тримання під вартою або закінчення передбаченого законом строку тримання під вартою як запобіжного заходу, якщо цей строк не продовжено в установленому законом порядку; закінчення максимального строку тимчасового або екстрадиційного арешту; припинення (скасування) тимчасового або екстрадиційного арешту; звільнення особи з-під екстрадиційного арешту судом.

**Юридична відповідальність за порушення:**

 *кримінально-правова:*

- для ув’язненого - за втечу з місця попереднього ув’язнення - ст.393 КК;

- для слідчого, прокурора, слідчого судді, судді - за завідомо незаконний арешт - ст. 371 КК.

Нагляд за законністю утримання затриманих та взятих під варту осіб здійснює прокурор. Перевірка законності утримання цих осіб належить також до компетенції Уповноваженого ВР з прав людини, який згідно з п. 8 ст. 13 Закону від 23 грудня 1997 р. "Про Уповноваженого Верховної Ради України з прав людини" має право відвідувати у будь-який час місця тримання затриманих, попереднього ув’язнення, опитувати осіб, які там перебувають, та отримувати інформацію щодо умов їх тримання.

Неізоляційні запобіжні заходи

Презумпція звільнення до суду

Згідно з правом кожної людини на свободу і презумпцією невинуватості існує презумпція, що особи, обвинувачувані у вчиненні злочину, не повинні перебувати в ув’язненні до суду.

Вважаючись невинуватою доки не доведена її вина, жодна особа, обвинувачувана у вчиненні злочину, не може бути взята під варту до суду, якщо тільки обставини справи не роблять це вкрай необхідним. Тому взяття під варту до суду повинно розглядатися як винятковий захід, і він ніколи не повинен бути обов’язковим і використовуватися для цілей покарання (п. 1 Рекомендації R (80) 11 КМ державам–членам РЄ щодо утримання під вартою до суду).

Тривале попереднє ув’язнення може бути виправдане лише тоді, коли є конкретні вказівки на необхідність дотримання інтересів суспільства, що, попри презумпцію невинуватості, переважає правило поваги свободи особи («Van der Tang v. Spain», «Letellier v. France»).

Із презумпції звільнення до суду існують два винятки:

1) обов’язок доведення обставин, якими обґрунтовується тримання під вартою завжди несе сторона обвинувачення;

2) усі сумніви щодо обґрунтованості підозри та наявності підстав до утримання під вартою тлумачаться на користь звільнення особи.

Різновиди неізоляційних запобіжних заходів

Застосування заходів, що є альтернативними взяттю під варту (далі – альтернативних заходів), підпадає під дію загальних правил застосування запобіжних заходів.

Система альтернативних заходів у різних державах є різною. Такими заходами найчастіше є: звільнення під заставу; громадська і особиста порука; підписка про невиїзд; особисте зобов’язання; домашній арешт; поліцейський нагляд; вилучення паспорту; вилучення документів, що надають право займатися певною діяльністю та ін.

В Україні альтернативними взяттю під варту запобіжними заходами є: особисте зобов’язання; особиста порука; домашній арешт; застава. Підстави і порядок застосування цих заходів регламентовано § 1 глави 18 КПК, а також щодо неповнолітнього – ст. 493 КПК, а щодо неосудного – ст. 508 КПК.

Зважаючи на презумпцію звільнення особи до суду, існує потреба обов’язкового розгляду під час слухань про взяття під варту питання про можливість застосування альтернативних заходів. Система альтернативних заходів у законодавстві побудована таким чином, що одні з них є менш суворими, інші – більш суворими. Однак усі вони пов’язані з обмеженнями певних прав осіб. Тому суд, вирішуючи питання про обрання альтернативного заходу, повинен кожного разу розглянути можливість застосування до особи менш тяжкого запобіжного заходу, ніж той, з клопотанням про обрання якого звернулася сторона обвинувачення. Прокурор повинен довести перед судом неможливість досягнення цілей кримінального провадження за допомогою менш суворих заходів, ніж той про обрання якого він подав клопотання.

**ВИСНОВКИ ПО ТРЕТЬОМУ ПИТАННЮ:**

Затримання - це тимчасова ізоляція підозрюваної у вчиненні кримінального правопорушення особи шляхом поміщення її до спеціальної установи.

Взяття під варту (арешт) - це *обмеження особистої свободи підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого шляхом поміщення їх до спеціальної установи.*

**4. ІНШІ ЗАХОДИ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

*Відмінність від запобіжних заходів*

Окрім запобіжних, у кримінальному провадженні, можуть застосовуватися й інші заходи примусу. Відмінність їх від запобіжних заходів полягає у такому:

- застосовуються не лише до особи, щодо якої вирішується питання про притягнення її кримінальної відповідальності, а й до інших учасників – свідків, потерпілих тощо;

- мають менший ступінь обмеження прав;

- суб’єктом застосування деяких із них може бути не лише суд, а й прокурор.

*Система*

Інші заходи процесуального примусу залежно від того, на яких учасників провадження розповсюджена їх дія і якою є мета застосування, поділяються на дві групи.

До *першої групи* належать заходи (обов’язки), що покладаються на обвинуваченого одночасно із обранням щодо нього запобіжного заходу з метою досягнення цілей його застосування. У разі обрання неізоляційного запобіжного заходу слідчий суддя, суд за клопотанням прокурора може покласти на обвинуваченого обов’язки, спрямовані на:

- забезпечення дієвості конкретного кримінального провадження (прибувати за кожною вимогою до суду або до іншого визначеного органу державної влади; прибувати до визначеної службової особи із встановленою періодичністю; не відлучатися із населеного пункту, в якому він зареєстрований, проживає чи перебуває, без дозволу слідчого, прокурора або суду; повідомляти слідчого, прокурора чи суд про зміну свого місця проживання та/або місця роботи; утримуватися від спілкування з будь-якою особою, визначеною слідчим суддею, судом, або спілкуватися з нею із дотриманням умов, визначених слідчим суддею, судом);

- попередження вчинення обвинуваченим нових кримінальних правопорушень (не відвідувати місця, визначені слідчим суддею або судом);

- ресоціалізацію обвинуваченого (пройти курс лікування від наркотичної або алкогольної залежності; докласти зусиль до пошуку роботи або до навчання);

- попередження спроб обвинуваченого ухилитися від досудового розслідування і суду шляхом виїзду за кордон (здати на зберігання до відповідних органів державної влади свій паспорт (паспорти) для виїзду за кордон, інші документи, що дають право на виїзд з України і в’їзд в Україну) або скритися на території України (носити електронний засіб контролю).

До *другої групи* «інших» ЗЗКП (застосовуваних як до обвинуваченого, так і до інших учасників провадження з метою виконання ними обов’язків) належать: виклик слідчим, прокурором, судовий виклик і привід; накладення грошового стягнення; тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом; відсторонення від посади; тимчасовий доступ до речей і документів; тимчасове вилучення майна; арешт майна.

Усі вони, за винятком виклику слідчим, прокурором, застосовуються за рішенням (ухвалою) слідчого судді або суду. Судовий порядок надання дозволу на застосування зазначених ЗЗКП встановлений через те, що вони обмежують важливі для людей права (майнові, на працю, на свободу тощо). У КПК підстави, процесуальний порядок і строки застосування «інших» ЗЗКП регламентовано у главах 11-17.

**ВИСНОВКИ ПО 4 ПИТАННЮ:**

Інші заходи процесуального примусу залежно від того, на яких учасників провадження розповсюджена їх дія і якою є мета застосування, поділяються на дві групи.

До *першої групи* належать заходи (обов’язки), що покладаються на обвинуваченого одночасно із обранням щодо нього запобіжного заходу з метою досягнення цілей його застосування.

До *другої групи* «інших» ЗЗКП (застосовуваних як до обвинуваченого, так і до інших учасників провадження з метою виконання ними обов’язків) належать: виклик слідчим, прокурором, судовий виклик і привід; накладення грошового стягнення; тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом; відсторонення від посади; тимчасовий доступ до речей і документів; тимчасове вилучення майна; арешт майна.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

ЗЗКП слід визначати *як передбачені законом заходи впливу на учасників кримінального провадження, які мають самостійне значення та не мають характеру правових санкцій і застосовуються з метою гарантування виконання учасниками провадження своїх обов’язків.*

Усі ЗЗКП залежно від суворості наслідків, що настають для учасників, щодо яких вони застосовуються, та інших ознак поділяються на дві групи:

1) запобіжні заходи;

2) інші ЗЗКП.

**Запобіжні заходи** - це *частина ЗЗКП, спрямованих на забезпечення належної поведінки підозрюваного, обвинуваченого, підсудного, засудженого шляхом певного обмеження їхніх прав.*

*Система*

За чинним законодавством **систему запобіжних заходів становлять:**

1) особисте зобов’язання (ст. 179 КПК);

2) особиста порука (ст. 180 КПК);

3) домашній арешт (ст. 181 КПК);

4) застава (ст. 182 КПК);

6) тримання під вартою (ст. 183 КПК);

5) затримання - тимчасовий запобіжний захід (ст.ст. 207-213 КПК);

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття заходів забезпечення кримінального провадження, їх системи та правил застосування.

При підготовці теми студентам слід чітко з’ясувати поняття заходів забезпечення кримінального провадження, їх систему та правила застосування. Особливу увагу студентам слід приділити системі заходів забезпечення кримінального провадження, їх класифікацію на запобіжні заходи та інші заходи забезпечення кримінального провадження. Також слід приділити увагу характеристиці запобіжних заходів та інших заходів забезпечення кримінального провадження, при цьому слід добре розібратися у ставленні до цього питання Європейського суду з прав людини.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**ТЕМА 6. ЗАГАЛЬНІ ПОЛОЖЕННЯ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ**

(2 години)

ПЛАН

ВСТУП

1. Поняття та значення стадії досудового розслідування

2. Поняття та характеристика загальних положень стадії досудового розслідування

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.

2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru

3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.

4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.

5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.

6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.

7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.

8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.

9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043

10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.

11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua

12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua

13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua

14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.

15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п

16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.

17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.

18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.

19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.

20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.

21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.

22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf

23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.

24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.

25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.

26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.

27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. – 440 с.

28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.29.

29. Черненко А.П. Проблемні питання щодо початку кримінального провадження // Реформування правової системи України в контексті розбудови правової держави та євроінтеграції:VІ Всеукраїнська науково-практична конференція: тези доповідей, Дніпропетровськ, 1 квітня 2015 р. Дніпропетровськ: Дніпропетровський університет імені Альфреда Нобеля, 2015. С.205-208.

30. Черненко А.П. Чи відносяться положення спеціального досудового розслідування до загальних правил стадії досудового розслідування? // Реформування правової системи України в контексті розбудови правової держави та євроінтеграції:VІІ Всеукраїнська науково-практична конференція: тези доповідей, Дніпропетровськ, 25 березня 2016 р. Дніпропетровськ: Університет імені Альфреда Нобеля, 2016. С.89-91.

31. Черненко А.П. Спеціальне досудове розслідування - одна із форм досудового розслідування / Актуальні проблеми діяльності органів досудового розслідування: матеріали Всеукр. наук.-практ. конф. (Дніпро, 7 черв. 2019 р.). Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2019. С. 212-215.

**МЕТА ЛЕКЦІЇ:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про суть стадії досудового розслідування, її значення та місце у кримінальному процесі, а також з’ясувати загальні положення цієї стадії.

**ВСТУП**

На попередніх лекціях ми з’ясували, що являє собою кримінальний процесу та дізналися, що він є єдиним законним засобом боротьбі із кримінальними правопорушеннями. Також ми встановили, що кримінальний процес має свою структуру, елементами якої є стадії кримінального провадження і не маловажно, що однією із таких стадій є стадія досудового розслідування.

Майбутній юрист повинен чітко знати суть цієї стадії, її місце у структурі кримінального провадження, значення та правові положення, саме з’ясуванню цих питань є присвячена дана лекція.

**1. ПОНЯТТЯ ТА ЗНАЧЕННЯ СТАДІЇ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ**

Всебічність, повнота і об’єктивність розгляду кримінальної справи в суді і її вирішення по суті **потребують об’ємної і кваліфікованої підготовчої роботи,** тому **усі кримінальні провадження** мають "пройти" стадію досудового розслідування.

**Досудове розслідування** - стадія кримінального процесу, у якій слідчий або прокурор зобов’язані встановити всі обставини кримінального правопорушення та вжити інших заходів з метою підготовки всебічного, повного й об’єктивного розгляду матеріалів кримінального провадження у судовому засіданні, а також прийняття судом законного і обгрунтованого рішення*.*

КПК (п. 5 ст. 3) визначає **досудове розслідування** - стадія кримінального провадження, яка **починається з моменту** внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Єдиного реєстру досудових розслідувань **і** **закінчується** закриттям кримінального провадження або направленням до суду обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру, клопотання про звільнення особи від кримінальної відповідальності.

**Призначенням стадії досудового** розслідування є вирішення питання **про формування і формулювання обвинувачення**, яке передається прокурором до суду.

У разі встановлення обставин, що перешкоджають притягненню певної особи як обвинуваченого, кримінальне провадження закривається. Якщо під час розслідування будуть встановлені обставини, що звільняють особу від кримінальної відповідальності, то справа має бути направлена до суду.

**СПІВВІДНОШЕННЯ ЗІ СТАДІЄЮ СУДОВОГО РОЗГЛЯДУ**

Співвідношення стадії досудового розслідування і стадії судового розглядурозкривається через такі положення:

1) Досудове розслідування має **допоміжний** щодо стадії судового розгляду **характер**. Діяльність в стадії досудового розслідування здійснюється не тільки до суду, а й (і це є головним) для суду.

2) З**в’язок** між цими стадіями є **одностороннім**, бо матеріали розслідування направляються до суду для вирішення питання про винуватість обвинуваченого і призначення йому покарання, тобто остаточного вирішення справи. З набранням чинності новим КПК кримінальна справа не може бути повернута для провадження додаткового досудового розслідування, як це мало місце за попереднім КПК[[27]](#footnote-27). Хоча у суду є право, не повертаючи кримінальну справу для додаткового розслідування, доручити слідчому, прокурору здійснення окремих слідчих (розшукових) дій (ч. 3 ст. 333 КПК).;

3) У стадії досудового розслідування **встановлюються межі судового розгляду**. Суд, розглядаючи кримінальну справу, не може вийти за межі обвинувачення, висунутого за результатами досудового розслідування. Винятки становлять випадки, передбачені статтями 338, 339 КПК.

**ЗНАЧЕННЯ**

Стадія досудового розслідування має:

**а) кримінально-правове** та

б) **кримінально-процесуальне** **значення**.

**Кримінально–правове значення** досудового розслідування полягає у тому, що у ньому **здійснюється кваліфікація кримінального правопорушення**: спочатку у Єдиному реєстрі досудових розслідувань (ЄРДР), потім у **повідомленні про підозру** і нарешті – в **обвинувальному акті**.

**Кримінальне процесуальне значення** стадії досудового розслідування проявляється в тому, що вона **є єдиним засобом підготовки** судового розгляду і її результати **встановлюють межі** цього судового розгляду.

Разом із загальними засадами кримінального провадження (гл. 2 КПК), у стадії досудового розслідування виявляють свою дію також загальні положення, притаманні тільки для неї.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

**Досудове розслідування** - стадія кримінального процесу, у якій слідчий або прокурор зобов’язані встановити всі обставини кримінального правопорушення та вжити інших заходів з метою підготовки всебічного, повного й об’єктивного розгляду матеріалів кримінального провадження у судовому засіданні, а також прийняття судом законного і обгрунтованого рішення.

Призначенням стадії досудового розслідування є вирішення питання про формування і формулювання обвинувачення, яке передається прокурором до суду.

Стадія досудового розслідування має: а) кримінально-правове та б) кримінально-процесуальне значення.

**2. ПОНЯТТЯ ТА ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАГАЛЬНИХ ПОЛОЖЕНЬ СТАДІЇ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ**

**Загальні положення досудового розслідування** - це встановлені главою 19 КПК і обумовлені засадами кримінального провадження **правила,** що виражають характерні особливості досудового розслідування як стадії процесу, і визначають найбільш суттєві вимоги, що пред’являються до порядку провадження процесуальних дій і прийняття процесуальних рішень.

Згідно з чинним кримінальним процесуальним законом до **їх числа належать 10 положень:**

1. Початок досудового розслідування (ст. 214 КПК);

2. Форми досудового розслідування : досудове слідство та дізнання (ст. 215 КПК), спеціальне досудове розслідування (**in absentia**) (гл. 24-1 ст.ст. 297-1 – 297-5 КПК) та досудове розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або у районі проведення антитерористичної операції (ст. 615 КПК);

3. Додержання правил про підслідність (ст. 216 КПК);

4. Об’єднання і виділення матеріалів (ст. 217 КПК);

5. Місце проведення досудового розслідування (ст. 218 КПК);

6. Додержання строків досудового розслідування (ст. 219 КПК);

7. Розгляд клопотань (ст. 220 КПК);

8. Ознайомлення з матеріалами до завершення розслідування (ст.221)

9. Недопустимість розголошення відомостей (ст.222);

10. Оскарження рішень, дій чи бездіяльності (гл. 26 ст.ст.303-308).

**1. Початок**

Початок досудового розслідування регламентований у ст. 214 КПК. Зміст цього положення полягає в такому.

Орган досудового розслідування і прокурор зобов`язані приймати і реєструвати джерела інформації про злочини, у тому числі у провадженнях, що не належать до їхньої підслідності, незалежно від повноти відображення у заяві чи повідомленні відомостей про діяння, давності його вчинення тощо.

Матеріали, що свідчать про наявність кримінального правопорушення, можуть бути передані слідчому, прокуророві органами (посадовими особами), які здійснюють провадження у інших юридичних процесах. Так, якщо при розгляді справи про адміністративне правопорушення орган (посадова особа) прийде до висновку, що в порушенні є ознаки кримінального правопорушення, він передає матеріали прокурору або органу досудового розслідування (ст. 253 КАП).

Якщо орган досудового розслідування прийняв і вніс до ЄРДР інформацію про кримінальне правопорушення, провадження про яке належить до відання іншого органу розслідування, то він повинен ініціювати перед прокурором питання про визначення підслідності і здійснювати розслідування до прийняття прокурором відповідного рішення.

Внесенню до Реєстру підлягають усі джерела інформації про кримінальні правопорушення. Для внесення відомостей до ЄРДР не має значення спосіб, яким джерело інформації про кримінальне правопорушення надійшло до органу досудового розслідування чи до прокурора.

**Джерелами інформації про** кримінальні правопорушення, які підлягають внесенню до ЄРДР, можуть бути:

1. **заяви** фізичних і юридичних осіб, посадових і службових осіб, громадськості тощо, у тому числі тих, які затримали підозрювану особу на місці вчинення кримінального правопорушення;
2. **з`явлення із зізнанням**;
3. **самостійне виявлення слідчим**, прокурором обставин, що можуть свідчити про вчинення кримінального правопорушення;
4. **повідомлення в ЗМІ**.

Повідомлення в ЗМІ про кримінальні правопорушення підлягають прийняттю і внесенню до ЄРДР. Суб’єктом здійснення цих дій має бути прокурор, у межах територіальної юрисдикції якого знаходиться ЗМІ. Бо саме на прокурора покладається завдання нагляду за додержанням законів, у тому числі – закону про кримінальну відповідальність (ст. 4 Закону «Про прокуратуру» від 5 листопада 1991 року). Чітке визначення суб’єкта зазначених дій здатне усунути паралелізм у діяльності органів досудового розслідування і прокуратури, що може полягати у початку кримінальних проваджень багатьма органами за одним і тим же повідомленням ЗМІ.

Якщо повідомлення про кримінальне правопорушення надійшло до правоохоронного органу телефоном, СМС– чи ММС – повідомленням, електронною поштою, тобто без з’явлення автора повідомлення до слідчого, прокурора, то до встановлення особи його автора відомості про правопорушення не можуть бути внесені до ЄРДР. У цьому разі до внесення відомостей до ЄРДР слід вчинити дії із внесення відомостей про діяння до «внутрішнього» реєстраційного документу (журнал, картотека тощо) органу, до якого вони надійшли, встановлення особи автора повідомлення, попередження його про кримінальну відповідальність за завідомо неправдиве повідомлення про вчинення кримінального правопорушення за ст. 383 КК.

Якщо встановити особу автора не вдалося, то повідомлення має бути перевірене засобами, передбаченими Законом «Про оперативно–розшукову діяльність» (ст. 8). У разі встановлення обставин, що можуть свідчити про вчинення кримінального правопорушення, відомості про це можуть бути внесені до ЄРДР як такі, що самостійно виявлені.

Не підписані або підписані вигаданим ім`ям (анонімні) заяви і повідомлення не можна вносити до ЄРДР без попередньої перевірки не процесуальними засобами.

Згідно з ч. 1 ст. 8 Закону «Про звернення громадян» від 2 жовтня 1996 року **письмове звернення без зазначення місця проживання**, не підписане автором (авторами), а також таке, з якого неможливо встановити авторство, визнається **анонімним і розгляду не підлягає**. Однак дія зазначеного Закону не поширюється на порядок розгляду заяв, встановлений кримінальним процесуальним законодавством. Порядок реагування **на анонімні заяви** про кримінальні правопорушення кримінальним процесуальним **законом не визначений**. Зважаючи на суспільну небезпечність діянь, про які йдеться в анонімних джерелах інформації, правоохоронні органи вправі на них реагувати без застосування норм кримінального процесуального права. Якщо у результаті перевірки анонімного джерела засобами оперативно–розшукової діяльності будуть встановлені ознаки кримінального правопорушення, то до ЄРДР вносять відомості про нього як про самостійно виявлене (ч. 1 ст. 214 КПК).

У нормативно–правових актах МВС у різні періоди часу питання щодо прийняття і реєстрації анонімних заяв про злочини регулювалося по–різному.

Так, Інструкцією про порядок прийому, реєстрації, обліку та розгляду в органах, підрозділах і установах внутрішніх справ України заяв, повідомлень та іншої інформації про злочини і пригоди, встановлювалося, що анонімні заяви не реєструються, не перевіряються, а направляються у відповідні служби для можливого їх використання. Ця Інструкція узгоджувалася із положеннями Указу Президії Верховної Ради СРСР «Про внесення доповнень до Указу Президії Верховної Ради СРСР «Про порядок розгляду пропозицій, заяв і скарг громадян» від 2 лютого 1988 року, де було вказано, що письмове звернення громадянина має бути ним підписане із зазначенням прізвища, ім’я, по батькові і містити окрім викладення сутності пропозиції, заяви чи скарги також дані про місце його проживання, роботи чи навчання. Звернення, яке не містить цих відомостей, визнається анонімним і розгляду не підлягає.

В Інструкції про порядок приймання, реєстрації та розгляду в органах і підрозділах внутрішніх справ України заяв і повідомлень про злочини, що вчинені або готуються, затв. наказом МВС від 14 квітня 2004 року № 400, було встановлено, що **анонімні листи**, які містять відомості про злочин, котрий вчинений або готується, реєструються лише в режимно–секретних підрозділах і передаються до відповідних служб **для використання при розкритті злочинів або запобіганні їм** (абз. 2 п. 3.2.).

З набранням чинності КПК 2012 року у МВС та інших правоохоронних органах затверджені нові нормативно–правові акти, якими конкретизовано порядок прийняття і реєстрації джерел інформації про кримінальні правопорушення, але вони підлягають обов’язковій перевірці.

Досудове розслідування розпочинається лише після внесення до ЄРДР первинних відомостей про кримінальне правопорушення. Відповідні відомості повинні бути внесені до ЄРДР протягом двадцяти чотирьох годин.

**Законодавець** передбачив можливість проведення слідчим, прокурором до внесення відомостей про кримінальне правопорушення до ЄРДР лише **огляду місця події** (ч**. 3 ст. 214** КПК). Однак, системне тлумачення статей 207, 208, 214, 223, 236 КПК, дає підстави для висновку про допустимість провадження до внесення відомостей до ЄРДР також інших процесуальних дій. Так, статті 207 і 208 КПК передбачають **законне затримання особи** і **затримання уповноваженою особою** при вчиненні або замаху на вчинення кримінального правопорушення, а також безпосередньо після його вчинення. Слідчий, прокурор або інша уповноважена особа вправі здійснити **обшук затриманої особи з дотриманням правил**, передбачених ч. 7 ст. 223 і ст. 236 КПК. Проведення усіх цих дій, як правило, передує внесенню до ЄРДР відомостей про кримінальне правопорушення, у зв’язку з яким затримано особу.

У особи, затриманої в порядку ст. 208 КПК, слідчий, прокурор вправі **тимчасово вилучити документи**, які посвідчують користування спеціальним правом. Про можливість тимчасового обмеження особи у користуванні спеціальним правом до внесення відомостей про кримінальне правопорушення до ЄРДР свідчить мета вилучення відповідних документів, якою згідно з ч. 1 ст. 148 КПК є припинення кримінального правопорушення чи запобігання вчиненню іншого.

Не внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Реєстру тягне дисциплінарну відповідальність: для слідчих та керівників органів досудового розслідування органів внутрішніх справ згідно зі статтями 2, 8, 12 Дисциплінарного статуту органів внутрішніх справ України; для слідчих та керівників органів досудового розслідування органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства – ч. 1 ст. 25 Закону «Про державну податкову службу в Україні» від 4 грудня 1990 року, яка відсилає до Дисциплінарного статуту органів внутрішніх справ; слідчих і керівників органів досудового розслідування органів безпеки – розділом 3 Дисциплінарного статуту Збройних Сил України; прокурорсько–слідчих працівників – розділом 3 Дисциплінарного статуту прокуратури України .

Не внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Реєстру може тягнути за собою і кримінальну відповідальність. Це може мати місце у випадках, коли у діях слідчого, прокурора як службових осіб є склад кримінального правопорушення, передбаченого ст. 365 КК «Перевищення влади або службових повноважень», і ними заподіяна істотна шкода охоронюваним законом правам та інтересам окремих громадян, або державним чи громадським інтересам, або інтересам юридичних осіб. Істотною є шкода, котра полягає у приховуванні злочинів (кримінальних правопорушень) (п. 6 ППВС «Про судову практику у справах про перевищення влади або службових повноважень» від 26 грудня 2003 року № 15).

Здійснення досудового розслідування до внесення відомостей до ЄРДР або без такого внесення може мати наслідком кримінальну відповідальність слідчого, прокурора за ст. 365 КК, оскільки вони є службовими особами. Перевищення службових повноважень слідчого, прокурора, який здійснює досудове розслідування до внесення відомостей про кримінальне правопорушення до ЄРДР або без такого внесення, полягає у вчиненні дій, виконання яких дозволяється тільки в особливих випадках (п.п. «б» абз. 2 п. 5 ППВС «Про судову практику у справах про перевищення влади або службових повноважень» від 26 грудня 2003 року № 15), тобто тільки після внесення відомостей до ЄРДР.

Відповідальність за цією статтею КК може наставати лише тоді, коли внаслідок дій слідчого, прокурора з досудового розслідування заподіяна істотна шкода охоронюваним законом правам та інтересам окремих громадян, або державним чи громадським інтересам, або інтересам юридичних осіб.

Згідно з п. 3 примітки до ст. 364 КК шкода, якщо вона полягає в спричиненні матеріальних збитків, визнається істотною за умови, що вона в 100 і більше разів перевищує неоподатковуваний мінімум доходів громадян. Така шкода може бути завдана, наприклад, у результаті пошкодження майна громадян у результаті обшуку, проведеного до внесення відомостей про кримінальне правопорушення до ЄРДР.

Якщо шкода полягає у заподіянні суспільно небезпечних наслідків нематеріального характеру, питання про її істотність вирішується з урахуванням конкретних обставин кримінального провадження, здійснюваного до внесення відомостей до ЄРДР. Зокрема, істотною шкодою можуть визнаватися порушення охоронюваних Конституцією чи іншими законами прав та свобод людини і громадянина. Наприклад, право на свободу й особисту недоторканність та недоторканність житла, підрив авторитету та престижу органів досудового розслідування, прокуратури і суду, створення обстановки й умов, що утруднюють виконання підприємством, установою, організацією своїх функцій.

Не внесення відомостей про злочин до ЄРДР може бути оскарженим під час досудового розслідування заявником, потерпілим, його представником чи законним представником, підозрюваним, його захисником чи законним представником, володільцем тимчасово вилученого майна (гл. 26 КПК).

**Слідчий зобов’язаний негайно розпочати розслідування за джерелом інформації, зареєстрованим органом досудового розслідування чи прокурором.**

Особливості початку досудового розслідування у разі виявлення ознак кримінального правопорушення на морському чи річковому судні, що перебуває за межами України, будуть розглянуті у окремі лекції.

Повідомлення слідчим прокурора про початок досудового розслідування вважається здійсненим у письмовій формі, якщо воно спрямоване прокуророві виконаним «від руки» на папері чорнилами або у роздрукованому вигляді. Для забезпечення оперативності інформування прокурора повідомлення може бути направлене йому за допомогою факсимільного, електронного, телетайпного чи іншого технічного засобу зв’язку. Повідомлення має бути засвідчене підписом слідчого.

**З моменту початку досудового розслідування слідчий, прокурор несе повну відповідальність за законне і вчасне прийняття рішень про спрямування досудового розслідування і провадження слідчих (розшукових) дій та проведення останніх.**

Досудове розслідування у **формі приватного обвинувачення** (гл. 36 КПК) розпочинається лише **у разі надходження до органу досудового розслідування, прокурора відомостей від особи,** якій кримінальним правопорушенням заподіяно шкоду. Розпочинати досудове розслідування у формі приватного обвинувачення за повідомленнями інших осіб чи з власної ініціативи слідчий, прокурор не вправі.

**2. Форми**

Досудове розслідування здійснюється **у 3-х формах** (ст. 215 КПК):

**1) досудове слідство -** для розслідування злочинів;

**2) дізнання -** для розслідування кримінальних проступків;

3) **особливий режим** досудового розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або в районі проведення антитерористичної операції.

Правовою основою регламентації дізнання і досудового слідства у кримінальному процесуальному законі є Конституція, у ч. 1 ст. 92 якої встановлено, що виключно законами визначається діяльність органів дізнання і слідства, а у ст. 121 - нагляд за додержанням законів органами, які проводять *дізнання*, *досудове слідство*, здійснює прокуратура.

**Стаття 615.** **Особливий режим досудового розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або у районі проведення антитерористичної операції**

1. На місцевості (адміністративній території), на якій діє правовий режим воєнного, надзвичайного стану, проведення антитерористичної операції, **у разі неможливості виконання у встановлені законом строки слідчим суддею повноважень**, передбачених статтями 163, 164, 234, 235, 247 та 248 КПК (*Стаття 163. Розгляд клопотання про тимчасовий доступ до речей і документів*

*Стаття 164. Ухвала про тимчасовий доступ до речей і документів*

*Стаття 234. Обшук*

*Стаття 235. Ухвала про дозвіл на обшук житла чи іншого володіння особи*

*Стаття 247. Слідчий суддя, який здійснює розгляд клопотань щодо негласних слідчих (розшукових) дій*

*Стаття 248. Розгляд клопотання про дозвіл на проведення негласної слідчої (розшукової) дії*), а також повноважень щодо обрання запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою на строк до 30 діб до осіб, які підозрюються у вчиненні злочинів, передбачених статтями 109-114**-1**, 258-258**-5**, 260-263**-1**, 294, 348, 349, 377-379, 437-444 [КК України](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/2341-14), **ці повноваження виконує** **відповідний прокурор**.

*{Закон доповнено розділом IX***-1***згідно із Законом*[*№ 1631-VII від 12.08.2014*](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/1631-18/paran5#n5)*}*

**3. Додержання правил про підслідність**

**Підслідність** - це сукупність встановлених законом ознак кримінального провадження, згідно яких закон визначає орган досудового розслідування, котрий зобов’язаний здійснити таке провадження.

**У ст. 216 КПК названі такі види підслідності:**

1. слідчий органів Національної поліції **(предметна)**,
2. слідчі органів безпеки **(предметна та за зв’язком справ)**,
3. слідчі органів, що здійснює контроль за додержанням податкового законодавства **(предметна та за зв’язком справ)**,
4. слідчі органів державного бюро розслідувань (**персональна** та предметна),
5. детективи Національного антикорупційного бюро України **(предметно-персональна)**,
6. слідчі органів Державної кримінально-виконавчої служби України (**територіальна**)

**Статтею 216 КПК передбачені такі різновиди підслідності:**

1. **Предметна або родова підслідність.**
2. **Персональна або спеціальна чи суб’єктна підслідність**
3. **Підслідність за зв’язком проваджень**
4. **Територіальна підслідність (а) територіальна, що доповнює предметну, б) територіальна, що не повязана з предметною, в) екстериторіальна)**
5. **Імперативна або виключна підслідність (універсальна)**

1) **Предметна або родова підслідність***.* Відповідно до правил предметної (родової) підслідності визначається орган досудового розслідування (*слідчий органів Національної поліції* **(предметна)***, слідчі органів безпеки, слідчі органів, що здійснює контроль за додержанням податкового законодавства, слідчі органів державного бюро розслідувань, детективи Національного антикорупційного бюро України,* *слідчі органів Державної кримінально-виконавчої служби України*), який повинен розслідувати кримінальне правопорушення, визначається характеристиками (кваліфікацією) вчиненого кримінального правопорушення.

Закон України «Про внесення зміни до Кримінального процесуального кодексу України щодо кримінальних проваджень, які розслідуються слідчими органів прокуратури» / Верховна Рада України постановляє:

1. [Абзац четвертий](http://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/paran5209#n5209) пункту 1 розділу XI "Перехідні положення" Кримінального процесуального кодексу України (Відомості Верховної Ради України, 2013 р., №№ 9-13, ст. 88) викласти в такій редакції:

"Після введення в дію частини п’ятої статті 216 КПК України розпочаті слідчими органів прокуратури кримінальні провадження продовжують здійснюватися слідчими органів прокуратури, які користуються повноваженнями слідчих, визначеними КПК України, до закінчення досудового розслідування, але не довше 2 років".

2) **Персональна або спеціальна чи суб’єктна підслідність** визначається характеристиками суб’єкта кримінального правопорушення. Так, всі кримінальні провадження про кримінальні правопорушення, вчинені службовими особами, які займають особливо відповідальне становище, суддями та працівниками правоохоронних органів, розслідують слідчі органів державного бюро розслідувань.

3) **Підслідність за зв’язком проваджень***.* Сутність цього різновиду підслідності полягає у тому, що належність кримінального провадження певному органу досудового розслідування визначається тим, **що одне кримінальне правопорушення є тісно пов’язаним з іншим** (одне обумовило інше чи інше стало результатом першого). «Розірвання» такого зв’язку могло би зашкодити повноті і всебічності дослідження обставин кримінальних правопорушень. Тому досудове розслідування здійснюється одним органом досудового розслідування. Але якби ці кримінальні правопорушення не були пов’язані між собою, то вони би розслідувалися різними органами досудового розслідування.

4) **Територіальна підслідність***:*

**а) територіальна, що доповнює предметну,**

**б) територіальна, що не повязана з предметною,**

**в) екстериторіальна.**

Згідно з нею визначається питання про те, слідчий якого саме адміністративного району (області) повинен розслідувати кримінальне правопорушення. Тобто, провадження розподіляються між однойменними ланками органів розслідування з урахуванням їхньої територіальної юрисдикції.

5) **Імперативна або виключна підслідність (універсальна)**

У відповідності до ч. 5 ст.36 КПК Генеральний прокурор, керівник регіональної прокуратури, їх перші заступники та заступники **своєю вмотивованою постановою мають право доручити здійснення досудового розслідування будь-якого кримінального правопорушення іншому органу досудового розслідування**, у тому числі слідчому підрозділу вищого рівня в межах одного органу, у разі неефективного досудового розслідування. Забороняється доручати здійснення досудового розслідування кримінального правопорушення, віднесеного до підслідності Національного антикорупційного бюро України, іншому органу досудового розслідування.

{Частина п'ята статті 36 із змінами, внесеними згідно із Законами № 1697-VII від 14.10.2014, № 1698-VII від 14.10.2014}

**4. Об’єднання і виділення матеріалів**

Об’єднання матеріалів досудового розслідування є **правом**, **а не обов’язком слідчого.**

Об’єднання матеріалів у одне провадження допускається з 3 підстав:

1) щодо декількох осіб, підозрюваних у вчиненні одного кримінального правопорушення;

2) щодо однієї особи, підозрюваної у вчиненні кількох кримінальних правопорушень;

3) матеріали досудових розслідувань, по яких не встановлено підозрюваних, проте є достатні підстави вважати, що кримінальні правопорушення, щодо яких здійснюються ці розслідування, вчинені однією особою (особами).

Прийняття рішення про об’єднання і про виділення матеріалів досудового розслідування **є винятковою компетенцією прокурора**, що обумовлене дією у кримінальному провадженні принципу процесуального керівництва досудовим розслідуванням (ч. 2 ст. 36 КПК).

Процесуальним законом не передбачене право на оскарження рішення прокурора про об’єднання чи виділення матеріалів досудового розслідування, бо цим рішенням не може бути завдано суттєвої шкоди правам і законним інтересам учасників досудового розслідування, а оскарження його здатне сприяти зловживанню учасниками своїм правом і затягувати досудове розслідування, яке має бути здійснене у стислі строки.

Матеріали досудових розслідувань щодо **кримінального проступку та щодо злочину не можуть бути об’єднані** у одному провадженні через суттєві відмінності у їхній процесуальній формі.

**Виділення матеріалів досудового розслідування**допускається тільки у випадках, які викликаються необхідністю, коли це не може негативно відбитися на всебічності, повноті і об’єктивності дослідження обставин кримінального правопорушення.

**Підставами до виділення матеріалів розслідування є:**

1) достатні дані, які свідчать про те, що якесь кримінальне правопорушення або особа не мають зв’язку з кримінальним провадженням;

2) встановлення інших кримінальних правопорушень, вчинених особою, щодо якої ведеться досудове розслідування, або іншою особою, які не підслідні тому органу, який здійснює у кримінальному провадженні досудове розслідування (ч. 5 ст. 216 КПК);

3) зупинення досудового розслідування стосується не усіх підозрюваних (ч. 3 ст. 280 КПК);

4) укладення угоди не з усіма підозрюваними чи не з усіма потерпілими від різних кримінальних правопорушень. У цьому разі виділяються матеріали досудового розслідування щодо осіб, з якими укладено угоду;

5) участь неповнолітнього у вчиненні кримінального правопорушення разом з дорослим (ст. 494 КПК).

Кримінальне провадження, яке здійснюється у загальному порядку, і кримінальне провадження щодо застосування ПЗМХ можуть бути об’єднані в одне або виділені в окремі кримінальні провадження за наявності зазначених вище підстав.

**5. Місце проведення досудового розслідування**

Це загальне положення (ст. 218 КПК) спрямоване на розмежування територіальної компетенції (предмету відання, підслідності) органів досудового розслідування одного рівня.

Юрисдикція органів досудового розслідування органів внутрішніх справ, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, органів безпеки може не співпадати за територією.

Так, територіальна юрисдикція органів досудового розслідування в системі МВС окреслена межами адміністративно–територіальних одиниць (ст. 1 Закону «Про загальну структуру і чисельність Міністерства внутрішніх справ України» від 10 січня 2002 року, п. 1.2. Положення про органи досудового слідства Міністерства внутрішніх справ України ).

Територіальна юрисдикція органів досудового слідства органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, визначена за такою ж схемою, за винятком того, що у їхній структурі, окрім районних та міських, існують міжрайонні, спеціалізовані та об’єднані державні податкові інспекції (ст. 20 Закону «Про державну податкову службу в Україні» від 4 грудня 1990 року).

Розміщення і територіальна компетенція (юрисдикція) регіональних органів СБУ (обласні управління, їх міжрайонні, районні та міські підрозділи) можуть не збігатися з адміністративно–територіальним поділом України (ст. 11 Закону «Про Службу безпеки України» від 25 березня 1992 року).

Місце проведення досудового розслідування визначається місцем вчинення кримінального правопорушення.

Слідчий вправі здійснювати досудове розслідування і тоді, коли місце вчинення кримінального правопорушення розташоване поза межами юрисдикції органу розслідування, у якому він перебуває на посаді. Це може мати місце у двох випадках: 1) якщо до органу досудового розслідування надійшла заява про вчинення кримінального правопорушення поза межами його юрисдикції; 2) якщо слідчий, розслідуючи кримінальне правопорушення, вчинене у межах юрисдикції органу, де він працює, виявить ознаки іншого правопорушення, вчиненого поза межами його територіальної юрисдикції. І в першому, і в другому випадках рішення про визначення підслідності приймає прокурор. До прийняття такого рішення прокурором слідчий вправі (і зобов`язаний) здійснювати досудове розслідування, а після прийняття рішення – передати усі матеріали розслідування до органу, визначеного прокурором.

Для того, щоб прокурор вчасно прийняв рішення про визначення підслідності кримінального правопорушення, вчиненого поза межами юрисдикції органу розслідування, слідчий повинен повідомити прокурора про наявність відповідного розслідування одразу після встановлення місця вчинення правопорушення.

У деяких випадках встановлення місця вчинення кримінального правопорушення сприяє правильній його кваліфікації. Так, ст. 237 КК встановлює кримінальну відповідальність за ухилення від проведення або неналежне проведення на території, що зазнала забруднення небезпечними речовинами або випромінюванням, дезактиваційних чи інших відновлювальних заходів щодо ліквідації або усунення наслідків екологічного забруднення

У разі надходження до органу досудового розслідування заяви про вчинення однією особою декількох кримінальних правопорушень у місцях, що перебувають під юрисдикцією різних органів розслідування, прокурор може прийняти рішення про об`єднання досудових розслідувань по окремих правопорушеннях і визначити орган розслідування для здійснення провадження у об’єднаному досудовому розслідуванні.

Правила визначення місця вчинення кримінального правопорушення визначаються законом про кримінальну відповідальність.

Заява про кримінальне правопорушення, із якої не можна встановити місце вчинення злочину, має бути прийнята і зареєстрована тим органом досудового розслідування, до якого вона надійшла.

Норма, у якій викладено обов’язок слідчого перевірити наявність вже розпочатих досудових розслідувань щодо того ж кримінального правопорушення (ч. 4 ст. 218 КПК), покликана виключити ситуації, у яких за одним і тим же злочином чи проступком здійснювалося би паралельно два і більше кримінальних проваджень. Цей обов’язок слідчий повинен виконати відразу після внесення до ЄРДР відомостей про кримінальне правопорушення. Передавання матеріалів іншому слідчому до внесення відомостей до Реєстру не допускається, бо слідчий зобов’язаний прийняти і зареєструвати кожну заяву чи повідомлення (ч. 4 ст. 214 КПК).

До направлення матеріалів до іншого слідчого слідчий, виходячи із змісту принципу процесуального керівництва прокурором досудовим розслідуванням, має отримати на це згоду прокурора. Запитати згоду прокурора слідчий вправі, повідомляючи його про початок досудового розслідування або особисто з’явившись з матеріалами досудового розслідування, чи у інший спосіб. Згода прокурора має бути викладена ним у письмовій формі у вигляді резолюції на матеріалах або підпису на відповідному супроводжувальному листі.

Спір про підслідність між слідчими різних районів АРК, області вирішує прокурор АРК, прокурор області, міст Києва та Севастополя або їхні заступники, між слідчими різних районів міста - прокурор міста або його заступник. Якщо справу порушено в декількох районах або містах різних областей, спір про підслідність вирішує Генеральний прокурор України або його заступник.

Слідчий, прокурор у кримінальному провадженні, що є їм належним згідно з правилами територіальною компетенції (підслідності), мають право провадити слідчі (розшукові) слідчі дії та негласні (розшукові) слідчі дії на території, що перебуває під юрисдикцією іншого органу досудового розслідування.

Якщо слідчий, прокурор доручають провадження слідчих дій іншому органу досудового розслідування, то у постанові вони мають зазначити термін, протягом якого доручення має бути виконане. Матеріали виконання доручення мають бути направлені його виконавцем слідчому, прокуророві вчасно, щоб тривале виконання доручення не стало причиною порушення визначених законом строків досудового розслідування.

**6. Додержання строків досудового розслідування**

Досудове розслідування повинно бути закінчено: **протягом одного місяця** з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального **проступку** і протягом **двох місяців** з дня повідомлення особі про підозру у **вчиненні злочину** (ст. **219** КПК).

Строк досудового розслідування може бути продовжений **відповідним прокурором** у порядку, передбаченому § 4 гл**. 24** КПК, до:

1) **2 місяців** із дня повідомлення особі про підозру у вчиненні **кримінального проступку**, якщо розслідування неможливо закінчити **внаслідок складності** провадження;

2) **3 місяців** із дня повідомлення особі про підозру у вчиненні **злочину**, якщо розслідування неможливо закінчити внаслідок складності провадження;

3) **6 місяців** із дня повідомлення особі про підозру у вчиненні **злочину невеликої або середньої тяжкості**, якщо розслідування неможливо закінчити **внаслідок** **особливої** складності провадження;

4) **12 місяців** із дня повідомлення особі про підозру у вчиненні **тяжкого або особливо тяжкого злочину**, якщо розслідування неможливо закінчити внаслідок виняткової складності провадження.

**Строк** із дня винесення постанови **про зупинення** кримінального провадження до дня її скасування слідчим суддею або винесення постанови про відновлення кримінального провадження **не включається у строки досудового розслідування.**

До строку досудового розслідування зараховується час **з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального правопорушення до моменту спливу строків,** передбачених КПК, або звернення прокурора до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування ПЗМХ чи ПЗВХ, або з клопотанням про звільнення від кримінальної відповідальності. Якщо перебіг строків досудового розслідування закінчився, а прокурор не виконав жодної з цих дій, то слідчий вправі оскаржити бездіяльність прокурора до прокурора вищого рівня в порядку, встановленому ст. 312 КПК. Протягом часу вирішення скарги слідчому заборонено здійснювати слідчі (розшукові) дії (ч. 8 ст. 223 КПК).

Якщо **строк тримання особи** під вартою (ст. 197 КПК) перевищує строк досудового розслідування, то дія **ухвали слідчого судді** про взяття під варту чи продовження строку тримання під вартою закінчується у момент спливу граничного строку досудового розслідування, якщо його матеріали не передані до суду в порядку статей 287, 291 або 292 КПК або кримінальне провадження не закрите з підстав, передбачених ч. 1 ст. 284 КПК.

Результати слідчих (розшукових) та інших процесуальних дій, здійснених поза межами строків досудового розслідування, за загальним правилом, є юридично нікчемними.

Кримінальне провадження зупиняється у випадках, передбачених ст. 280 КПК. Прийняття рішень за надуманими підставами з метою зупинення перебігу строків досудового розслідування є недопустимим і тягне за собою для слідчого, прокурора дисциплінарну відповідальність.

**7. Розгляд клопотань**

**Клопотання** - цевиражене у письмовій чи в усній формі звернення заінтересованого учасника досудового розслідування до посадової особи, яка його веде, з метою домогтися виконання певних процесуальних дій.

Клопотання сторони захисту, потерпілого і його представника чи законного представника про виконання будь–яких процесуальних дій слідчий, прокурор зобов’язані розглянути в строк **не більше 3-ох днів** з моменту подання (ст. 220 КПК).

Дане загальне положення спрямоване на врегулювання відносин між стороною захисту, потерпілим і його представником чи законним представником, з одного боку, і стороною обвинувачення – з іншого, що виникають з приводу заявлення першими клопотань про провадження будь–яких процесуальних дій – слідчих (розшукових) (гл. 20 КПК), негласних слідчих (розшукових) (гл. 21 КПК), повідомлення про підозру і про зміну цього повідомлення (статті 276–279) та ін.

На слідчого, прокурора покладено обов’язок задовольнити клопотання за наявності відповідних підстав. Цей обов’язок випливає із вимог засади публічності (ст. 25 КПК).

Про результати розгляду клопотання необхідно повідомити учасника досудового розслідування, який його заявив. Спосіб повідомлення слідчим, прокурором особи, яка заявила клопотання, про результати його виконання обирають слідчий, прокурор. Останні можуть зробити це при особистому спілкуванні, телефоном, електронною поштою, за допомогою програми «скайп» тощо. Слідчий, прокурор, повідомляючи особу, яка заявила клопотання, можуть застосовувати положення гл. 6 КПК («Повідомлення»).

Закон (ч. 1 ст. 220 КПК) встановлює для слідчого, прокурора лише строк розгляду клопотання. Конкретний строк, протягом якого вони мають повідомити особу, про результати розгляду клопотання, законом не визначений. Тому слідчий, прокурор повинні керуватися правилом про розумні строки провадження (ст. 28 КПК). Цим же правилом вони мають керуватися і під час вирішення питання про час вручення постанови про повну чи часткову відмову у задоволенні клопотання.

**Постанова за результатами розгляду** **клопотання складається** лише **у випадку відмови** (повної чи часткової) у його задоволенні. **У разі задоволення клопотання** постанова про це **не складається**. Про такий результат розгляду клопотання учасник, який його заявив, повідомляється у будь–який прийнятний для нього спосіб. Повідомлення про часткове задоволення клопотання може бути здійснене при врученні відповідному учаснику копії постанови про часткову відмову у його задоволенні.

Повідомляючи особу, яка заявила клопотання, про результати його розгляду, слідчий, прокурор повинні роз’яснити особі, у якій частині клопотання задоволено, а у якій – ні і причини незадоволення клопотання.

**8. Ознайомлення з матеріалами до завершення розслідування**

Слідчий, прокурор зобов’язаний за клопотанням сторони захисту, потерпілого, представника юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, надати їм матеріали досудового розслідування для ознайомлення, за виключенням матеріалів про застосування заходів безпеки щодо осіб, які беруть участь у кримінальному судочинстві, а також тих матеріалів, ознайомлення з якими на цій стадії кримінального провадження може зашкодити досудовому розслідуванню.

Відмова у наданні для ознайомлення загальнодоступного документа, оригінал якого знаходиться в матеріалах досудового розслідування, не допускається.

Клопотання сторони захисту, потерпілого про ознайомлення з матеріалами досудового розслідування до його завершення має бути подане у письмовій формі.

Сторона захисту, потерпілий вправі клопотати про надання або окремих матеріалів досудового розслідування або усіх, які є на момент подання клопотання.

У клопотанні про ознайомлення з матеріалами розслідування до його завершення підозрюваний повинен зазначити, чи бажає він взяти участь в ознайомленні його захисник, а потерпілий – представник.

Під час ознайомлення з матеріалами досудового розслідування особа, що його здійснює, має право робити необхідні виписки та копії.

Під матеріалами, ознайомлення з якими може зашкодити досудовому розслідуванню, розуміють матеріали кримінального провадження: у яких містяться дані, що можуть бути підставою для провадження негласних слідчих (розшукових) дій; ознайомлення з якими може стати причиною втрати предметів і документів, що мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення; які містять державну та іншу охоронювану законом таємницю тощо. Висновок про те, чи може ознайомлення з матеріалами досудового розслідування завдати йому шкоди, роблять слідчий, прокурор.

Відмова у наданні для ознайомлення загальнодоступного документа, оригінал якого знаходиться в матеріалах досудового розслідування, не допускається. Під загальнодоступним документом розуміють документ, який не має грифу секретності, не містить відомостей про особисте і інтимне життя особи, є відкритим для багатьох людей.

Вирішуючи питання про строк надання стороні захисту, потерпілому матеріалів розслідування, слідчий, прокурор повинні керуватися правилом про розумні строки (ст. 28 КПК). Але у будь–якому разі цей строк не може перевищувати трьох діб (ч. 1 ст. 220 КПК).Стороні, потерпілому надається достатній час для ознайомлення з наданими матеріалами. У разі зволікання з ознайомленням вживаються заходи, передбачені ч. 10 ст. 290 КПК (встановлення слідчим суддею певного строку, по закінченні якого учасник вважається ознайомленим із матеріалами).

Кримінальний процесуальний закон не містить обмежень щодо кількості звернень із клопотаннями про ознайомлення з матеріалами досудового розслідування. Однак, подання одним і тим самим учасником надто великої кількості клопотань в одному кримінальному провадженні може бути розцінене як зловживання правом.

Відмова слідчого, прокурора у задоволенні клопотання сторони захисту, потерпілого про ознайомлення з матеріалами досудового розслідування може бути оскаржена, в порядку, передбаченому ч. 1 ст. 303 КПК.

Слідчий, прокурор до завершення досудового розслідування не вправі вимагати від сторони захисту будь–які матеріали.

Факт ознайомлення із матеріалами досудового розслідування має бути письмово підтверджений стороною захисту, потерпілим у розписці. Протокол про ознайомлення з матеріалами не складається, бо ч. 1 ст. 104 КПК передбачено фіксування процесуальних дій у протоколі лише у випадках, встановлених КПК. А ст. 221 КПК цього не передбачає.

Окрім ознайомлення з матеріалами досудового розслідування до його завершення за клопотанням сторони захисту, потерпілого, КПК передбачає обов’язкове ознайомлення цих учасників з окремими матеріалами досудового розслідування без заявлення ними відповідного клопотання: сторони захисту, потерпілого – з протоколом процесуальної дії перед його підписанням (частини 4 і 5 ст. 104 КПК) та усіма матеріалами досудового розслідування (ст. 290 КПК); потерпілого – з клопотанням про звільнення від кримінальної відповідальності перед направленням його до суду (ч. 3 ст. 286 КПК).

**9. Недопустимість розголошення відомостей**

**Недопустимість розголошення відомостей досудового розслідування**- це заборона учасникам досудового розслідування піддавати розголосу без дозволу слідчого чи прокурора дані, що стали їм відомі у зв’язку з провадженням, або розголошувати ці дані в більшому обсязі, ніж це було дозволено слідчим або прокурором.

Відомості досудового розслідування можна розголошувати лише з дозволу слідчого або прокурора і в тому обсязі, в якому вони визнають можливим.

Дане загальне положення покликане захистити відомості, що містяться в матеріалах досудового розслідування, від розголошення їх особами, які брали у ньому участь, з метою забезпечення нормального ходу досудового розслідування, виключення незаконного впливу на його учасників і результати.

Законом не передбачено обов’язкове надання слідчим, прокурором дозволу на розголошення відомостей досудового розслідування в кожному випадку, коли це не може завдати шкоди розслідуванню і правам та законним інтересам його учасників. Коли ж існує загроза завдання такої шкоди внаслідок розголошення, слідчий прокурор зобов’язані попередити осіб, яким стали відомі відомості досудового розслідування, про їх обов’язок не розголошувати такі відомості без його дозволу.

Слідчий, прокурор самостійно визначають, кого саме із учасників досудового розслідування слід письмово чи усно попередити про недопустимість розголошення відомостей розслідування і чи варто взагалі їх про це попереджати, а також у якому обсязі може бути дозволене розголошення таких відомостей.

У необхідних випадках слідчий попереджає свідків, потерпілого, цивільного позивача, цивільного відповідача, захисника, експерта, спеціаліста, перекладача, понятих, а також інших осіб, які присутні при провадженні слідчих дій, про обов’язок не розголошувати без його дозволу даних досудового слідства.

Винні в розголошенні даних досудового слідства несуть кримінальну відповідальність за ст. 387 КК. Оскільки обов’язковою умовою кримінальної відповідальності за цією статтею КК є наявність спеціального попередження про обов’язок не розголошувати відомості досудового розслідування, яке висловлюється особі офіційно, то слідчий, прокурор повинні зафіксувати факт такого попередження або письмово у вигляді розписки , або на відповідному електронному носії інформації.

Якщо учасника, щодо якого застосовано захід забезпечення безпеки у вигляді зміни анкетних даних, під час слідчої (розшукової) дії бачать інші учасники досудового розслідування, то слідчий обов`язково має отримати від останніх письмові зобов`язання щодо нерозголошення відомостей розслідування.

Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд з метою нерозголошення відомостей, що містять таємницю, мають право заборонити підозрюваному (обвинуваченому), потерпілому застосовування технічних засобів під час провадження процесуальних дій.

На керівників та працівників операторів телекомунікаційного зв`язку покладається обов`язок нерозголошення факту зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж (ч. 4 ст. 263 КПК).

Відомості про зміст матеріалів кримінального судочинства, що становлять державну таємницю, визначені Зводом відомостей, що становлять державну таємницю (статті 4.11.16–4.12.3). Особливості кримінального провадження, яке містить відомості, що становлять державну таємницю, врегульовані у гл. 40 КПК.

**10. Оскарження рішень, дій чи бездіяльності**

Відносини, що виникають у зв’язку із оскарженням рішень, дій чи бездіяльності під час досудового розслідування врегульовані не у гл. 19 КПК «Загальні положення досудового розслідування», а у гл. 26 КПК. Оскільки правила оскарження діють протягом всього часу досудового розслідування, то вони є його загальними положеннями.

Оскаржувати під час досудового розслідування можна **рішення, дії чи бездіяльність сторони обвинувачення, і рішення (ухвали) слідчого судді.**

Оскарження рішень, дій чи бездіяльності сторони

обвинувачення

У межах цього оскарження скарги можуть бути подані (а) учасниками кримінального провадження на рішення, дії чи бездіяльність слідчого і прокурора, а також (б) слідчим на рішення, дії чи бездіяльність прокурора.

Право подавати скарги надане заінтересованим учасникам кримінального провадження (заявник, потерпілий, підозрюваний, представник, захисник тощо), а також особам, до яких можуть бути застосовані заходи безпеки, в тому числі тим особам, які не є учасниками провадження, – члени сім’ї, близькі родичі учасників.

Законодавець визначив перелік рішень, дій чи бездіяльності слідчого, прокурора, скарги на які подають і розглядають під час досудового розслідування (див. ч. 1 ст. 303 КПК). Рішення, дії чи бездіяльність, які не увійшли до цього переліку, можуть бути предметом розгляду під час підготовчого провадження у суді («пізнє» оскарження).

Строки та правові наслідки подання скарг, порядок їх розгляду, рішення слідчого судді за результатами розгляду скарг регламентовані § 1 гл. 26 КПК.

Попри те, що прокурор є процесуальним керівником слідчого, останньому надане право оскаржувати будь-які рішення, дії чи бездіяльність прокурора. Наявність у слідчого такого права дозволяє йому відстоювати (у певних межах) власну позицію у кримінальному провадженні.

Порядок оскарження слідчим рішень, дій чи бездіяльності прокурора та порядок вирішення скарг регламентований § 3 гл. 26 КПК.

Оскарження ухвал слідчого судді

Законодавець передбачив оскарження лише ухвал (рішень) слідчого судді. Дії і бездіяльність слідчого судді під час досудового розслідування не підлягають оскарженню. Оскарження здійснюється в апеляційному порядку (див. тему 13).

Перелік ухвал слідчого судді, які можуть бути оскаржені під час досудового розслідування, визначений у ч. 1 та ч. 2 ст. 309 КПК. Скарги на інші його ухвали (наприклад, про проведення негласних слідчих (розшукових) дій) оскарженню під час розслідування не підлягають. На них можуть бути подані лише заперечення під час підготовчого провадження в суді першої інстанції. Гарантія дотримання прав учасників кримінального провадження у формі заперечення, а не оскарження, обрана законодавцем у зв’язку з тим, що приймати і розглядати скарги вправі вищестояща судова інстанція. А слідчі судді, які працюють у місцевому або у апеляційному суді, є рівними або вищими за «судовою ієрархією» від суддів, що розглядають кримінальну справу у суді першої інстанції (місцевий суд). Останні можуть врахувати заперечення на ухвали слідчого судді під час ухвалення рішень суду.

**11. Спеціальне досудове розслідування (in absentia (**ін абсентія**) - заочно).**

Спеціальне досудове розслідування (in absentia) здійснюється стосовно одного чи декількох підозрюваних згідно із загальними правилами досудового розслідування, передбаченими КПК, з урахуванням положень глави 24**1** КПК.

Таке спеціальне досудове розслідування здійснюється **на підставі ухвали слідчого судді** у кримінальному провадженні щодо **9 категорій злочинів,** передбачених статтями:

І ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ОСНОВ НАЦІОНАЛЬНОЇ БЕЗПЕКИ УКРАЇНИ:

Стаття 109. Дії, спрямовані на насильницьку зміну чи повалення конституційного ладу або на захоплення державної влади;

Стаття 110. Посягання на територіальну цілісність і недоторканність України;

Стаття 110-2. Фінансування дій, вчинених з метою насильницької зміни чи повалення конституційного ладу або захоплення державної влади, зміни меж території або державного кордону України;

Стаття 111. Державна зрада;

Стаття 112. Посягання на життя державного чи громадського діяча;

Стаття 113. Диверсія;

Стаття 114. Шпигунство;

Стаття 114-1. Перешкоджання законній діяльності Збройних Сил України та інших військових формувань;

ІІ. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ЖИТТЯ ТА ЗДОРОВ’Я ОСОБИ

Стаття 115. Умисне вбивство

Стаття 116. Умисне вбивство, вчинене в стані сильного душевного хвилювання

Стаття 118. Умисне вбивство при перевищенні меж необхідної оборони або у разі перевищення заходів, необхідних для затримання злочинця

ІІІ. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ВЛАСНОСТІ

ч. 2 - 5 ст. 191 Привласнення, розтрата майна або заволодіння ним шляхом зловживання службовим становищем (у випадку зловживання службовою особою своїм службовим становищем),

ІV. ЗЛОЧИНИ У СФЕРІ ГОСПОДАРСЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ

ст. 209 Легалізація (відмивання) доходів, одержаних злочинним шляхом,

V. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ГРОМАДСЬКОЇ БЕЗПЕКИ **(пов’язані з тероризмом)**

Стаття 255. Створення злочинної організації

Стаття 256. Сприяння учасникам злочинних організацій та укриття їх злочинної діяльності

Стаття 257. Бандитизм

Стаття 258. Терористичний акт

Стаття 258-1. Втягнення у вчинення терористичного акту

Стаття 258-2. Публічні заклики до вчинення терористичного акту

Стаття 258-3. Створення терористичної групи чи терористичної організації

Стаття 258-4. Сприяння вчиненню терористичного акту

Стаття 258-5. Фінансування тероризму,

VІ. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ АВТОРИТЕТУ ОРГАНІВ ДЕРЖАВНОЇ ВЛАДИ, ОРГАНІВ МІСЦЕВОГО САМОВРЯДУВАННЯ, ОБ'ЄДНАНЬ ГРОМАДЯН ТА ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ЖУРНАЛІСТІВ

Стаття 348 Посягання на життя працівника правоохоронного органу, члена громадського формування з охорони громадського порядку і державного кордону або військовослужбовця,

VІІ. ЗЛОЧИНИ У СФЕРІ СЛУЖБОВОЇ ДІЯЛЬНОСТІ ТА ПРОФЕСІЙНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ, ПОВ’ЯЗАНОЇ З НАДАННЯМ ПУБЛІЧНИХ ПОСЛУГ

Стаття 364. Зловживання владою або службовим становищем,

Стаття 364-1. Зловживання повноваженнями службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми,

Стаття 365. Перевищення влади або службових повноважень працівником правоохоронного органу,

Стаття 365-2. Зловживання повноваженнями особами, які надають публічні послуги,

Стаття 368. Прийняття пропозиції, обіцянки або одержання неправомірної вигоди службовою особою,

Стаття 368-2. Незаконне збагачення,

Стаття 368-3. Підкуп службової особи юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми,

Стаття 368-4. Підкуп особи, яка надає публічні послуги,

Стаття 369. Пропозиція, обіцянка або надання неправомірної вигоди службовій особі,

Стаття 369-2. Зловживання впливом,

Стаття 370. Провокація підкупу,

VІІІ. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ПРАВОСУДДЯ

Стаття 379. Посягання на життя судді, народного засідателя чи присяжного у зв’язку з їх діяльністю, пов'язаною із здійсненням правосуддя,

Стаття 400. Посягання на життя захисника чи представника особи у зв’язку з діяльністю, пов’язаною з наданням правової допомоги,

ІX. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ МИРУ, БЕЗПЕКИ ЛЮДСТВА ТА МІЖНАРОДНОГО ПРАВОПОРЯДКУ

Стаття 436. Пропаганда війни,

Стаття 436-1. Виготовлення, поширення комуністичної, нацистської символіки та пропаганда комуністичного та націонал-соціалістичного (нацистського) тоталітарних режимів,

Стаття 437. Планування, підготовка, розв’язування та ведення агресивної війни

Стаття 438. Порушення законів та звичаїв війни,

Стаття 439. Застосування зброї масового знищення,

Стаття 440. Розроблення, виробництво, придбання, зберігання, збут, транспортування зброї масового знищення,

Стаття 441. Екоцид,

Стаття 442. Геноцид,

Стаття 443. Посягання на життя представника іноземної держави,

Стаття 444. Злочини проти осіб та установ, що мають міжнародний захист,

Стаття 445. Незаконне використання символіки Червоного Хреста, Червоного Півмісяця, Червоного Кристала,

Стаття 446. Піратство,

Стаття 447. Найманство КК України,

**стосовно підозрюваного**, крім неповнолітнього, який **переховується від органів слідства** **та суду** з метою ухилення від кримінальної відповідальності **та оголошений у міждержавний та/або міжнародний розшук**.

Здійснення спеціального досудового розслідування щодо інших злочинів не допускається, **крім випадків**, коли злочини вчинені особами, які переховуються від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності або оголошені у міждержавний та/або міжнародний розшук, та вони розслідуються в одному кримінальному провадженні із злочинами, зазначеними у цій частині, а виділення матеріалів щодо них може негативно вплинути на повноту досудового розслідування та судового розгляду**.**

**З клопотанням** про здійснення спеціального досудового розслідування до слідчого судді має право звернутися **прокурор або слідчий за погодженням з прокурором**.

Зміст такого клопотання чітко регламентований ч.2 ст. 297**2** КПК. У ньому зазначається:

1) короткий виклад обставин кримінального правопорушення, у зв’язку з яким подається клопотання;

2) правова кваліфікація кримінального правопорушення із зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність;

3) виклад обставин, що дають підстави підозрювати особу у вчиненні кримінального правопорушення, і посилання на обставини;

4) відомості щодо оголошення особи у міждержавний та/або міжнародний розшук;

5) виклад обставин про те, що підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності;

6) перелік свідків, яких слідчий, прокурор вважає за необхідне допитати під час розгляду клопотання.

**Клопотання** про здійснення спеціального досудового розслідування (заочного) розглядається слідчим суддею не пізніше 10 днів з дня його надходження до суду **за участі особи, яка подала клопотання, та захисника.**

Якщо підозрюваний самостійно не залучив захисника, слідчий суддя зобов’язаний вжити необхідних заходів для залучення захисника.

Під час розгляду клопотання слідчий суддя має право за клопотанням сторін кримінального провадження або за власною ініціативою заслухати будь-якого свідка чи дослідити будь-які матеріали, що мають значення для вирішення питання про здійснення спеціального досудового розслідування.

За наслідками розгляду клопотання, **слідчий суддя відмовляє** у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування, **якщо прокурор або слідчий не доведе**, що підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності та **оголошений у міждержавний та/або міжнародний розшук.**

Під час вирішення питання про здійснення спеціального досудового розслідування слідчий суддя зобов’язаний врахувати наявність достатніх доказів для підозри особи щодо якої подано клопотання у вчиненні кримінального правопорушення (ч. 2 ст. 297**-1** КПК).

За наслідками розгляду клопотання слідчий суддя постановляє ухвалу, в якій зазначає мотиви задоволення або відмови у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування.

Відомості про здійснення спеціального досудового розслідування вносяться до ЄРДР.

Копія такої ухвали надсилається прокурору, слідчому та захиснику.

Повторне звернення з клопотанням про здійснення спеціального досудового розслідування до слідчого судді в одному кримінальному провадженні **не допускається**, **крім випадків** наявності нових обставин, які підтверджують, що підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності та оголошений у міждержавний та/або міжнародний розшук.

Закон (ч. 2 ст. 297**-1** КПК) встановлює певні застороги щодо зловживання такою процедурою, зазначаючи якщо підстави для постановлення слідчим суддею ухвали про спеціальне досудове розслідування **перестали існувати**, подальше досудове розслідування здійснюється згідно із **загальними правилами**, передбаченими КПК.

Треба наголосити, що проведення спеціального досудового розслідування (заочного) певним чином впливає й на судовий розгляд, який у кримінальному провадженні щодо злочинів, зазначених у ч.2 ст. 297-1 КПК, **може здійснюватися за відсутності обвинуваченого** (in absentia), крім неповнолітнього, який переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності (**спеціальне судове провадження**) та оголошений у міждержавний та/або міжнародний розшук.

За наявності таких обставин за клопотанням прокурора, до якого додаються матеріали про те, що обвинувачений знав або повинен був знати про розпочате кримінальне провадження, суд постановляє ухвалу про здійснення спеціального судового провадження стосовно такого обвинуваченого.

Якщо у справі декілька обвинувачених, суд постановляє ухвалу лише стосовно тих обвинувачених, щодо яких існують обставини для спеціального судового провадження.

**Участь захисника у спеціальному** судовому провадженні є **обов’язковою.**

**ВИСНОВОК З ДРУГОГО ПИТАННЯ:**

Загальні положення досудового розслідування - це встановлені главою 19 КПК і обумовлені засадами кримінального провадження правила, що виражають характерні особливості досудового розслідування як стадії процесу, і визначають найбільш суттєві вимоги, що пред’являються до порядку провадження процесуальних дій і прийняття процесуальних рішень.

Згідно з чинним кримінальним процесуальним законом до їх числа належать 10 положень:

1. Початок досудового розслідування (ст. 214 КПК);

2. Форми досудового розслідування : досудове слідство та дізнання (ст. 215 КПК), спеціальне досудове розслідування (in absentia) (гл. 24-1 ст.ст. 297-1 – 297-5 КПК) та досудове розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або у районі проведення антитерористичної операції (ст. 615 КПК);

3. Додержання правил про підслідність (ст. 216 КПК);

4. Об’єднання і виділення матеріалів (ст. 217 КПК);

5. Місце проведення досудового розслідування (ст. 218 КПК);

6. Додержання строків досудового розслідування (ст. 219 КПК);

7. Розгляд клопотань (ст. 220 КПК);

8. Ознайомлення з матеріалами до завершення розслідування (ст.221)

9. Недопустимість розголошення відомостей (ст.222);

10. Оскарження рішень, дій чи бездіяльності (гл. 26 ст.ст.303-308).

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

**Досудове розслідування** - стадія кримінального процесу, у якій слідчий або прокурор зобов’язані встановити всі обставини кримінального правопорушення та вжити інших заходів з метою підготовки всебічного, повного й об’єктивного розгляду матеріалів кримінального провадження у судовому засіданні, а також прийняття судом законного і обгрунтованого рішення.

Призначенням стадії досудового розслідування є вирішення питання про формування і формулювання обвинувачення, яке передається прокурором до суду.

Стадія досудового розслідування має: а) кримінально-правове та б) кримінально-процесуальне значення.

**Загальні положення досудового розслідування** - це встановлені главою 19 КПК і обумовлені засадами кримінального провадження **правила,** що виражають характерні особливості досудового розслідування як стадії процесу, і визначають найбільш суттєві вимоги, що пред’являються до порядку провадження процесуальних дій і прийняття процесуальних рішень.

Згідно з чинним кримінальним процесуальним законом до **їх числа належать 10 положень:**

1. Початок досудового розслідування (ст. 214 КПК);

2. Форми досудового розслідування : досудове слідство та дізнання (ст. 215 КПК), досудове розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або у районі проведення антитерористичної операції (ст. 615 КПК)[[28]](#footnote-28);

3. Додержання правил про підслідність (ст. 216 КПК);

4. Об’єднання і виділення матеріалів (ст. 217 КПК);

5. Місце проведення досудового розслідування (ст. 218 КПК);

6. Додержання строків досудового розслідування (ст. 219 КПК);

7. Розгляд клопотань (ст. 220 КПК);

8. Ознайомлення з матеріалами до завершення розслідування (ст.221)

9. Недопустимість розголошення відомостей (ст.222);

10. Оскарження рішень, дій чи бездіяльності (гл. 26 ст.ст.303-308).

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття, значення та загальних положень стадії досудового розслідування.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення місця у структурі кримінального провадження спеціального досудового розслідування (**in absentia**) (гл. 24-1 ст.ст. 297-1 – 297-5 КПК) та досудового розслідування в умовах воєнного, надзвичайного стану або у районі проведення антитерористичної операції (ст. 615 КПК). Певну увагу слід приділити поняттю загальних положень стадії досудового розслідування, слід чітко з’ясувати всі загальні положення стадії досудового розслідування.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**Тема 7. Провадження слідчих (розшукових) дій**

(2 години)

План

Вступ

1. Поняття слідчих (розшукових) дій та загальні правила провадження слідчих (розшукових) дій

2. Система слідчих (розшукових) дій та їх характеристика

3. Поняття та різновиди негласних слідчих (розшукових) дій

4. Характеристика негласних слідчих (розшукових) дій

**РЕКОМЕНДОВАНІ НОРМАТИВНІ АКТИ ТА ЛІТЕРАТУРА:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України від 28 черв. 1996 р. / Відомості Верховної Ради України. 1996. № 30. Ст. 141.

2. Кримінальний процесуальний кодекс України (Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2013, № 9-10, № 11-12, № 13, ст.88) URL: https://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/stru#Stru

3. Про судоустрій і статус суддів : Закон України від 2 черв. 2016 р. Відомості Верховної Ради (ВВР), 2016, № 31, ст.545.

4. Про прокуратуру : Закон України від 14 жовт. 2014 р.

5. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України № 1404-VIII від 02.06.2016, ВВР, 2016, № 30, ст.542.

6. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 р. // Відомості Верховної Ради України. — 1992. — № 22. — Ст. 303.

7. Загальна декларація прав людини : прийнята та проголошена Генеральною Асамблеєю ООН 10 груд. 1948 р. / Офіційний вісник України. 2008. № 93. Ст. 3103.

8. Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 р. / Офіційний вісник України. 1998. № 13. Ст. 270.

9. Міжнародний пакт про громадянські і політичні права людини : прийнятий Генеральною Асамблеєю ООН 16 груд. 1966 р. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_043

10. Науково-практичний коментар Кримінально-процесуального кодексу України: у 3-т / За ред. О.В. Стовби. Харків, 2013. Т.1. 528 с.

11. Порядок виплати винагороди та відшкодування витрат на проїзд і наймання житла, виплати добових народним засідателям і присяжним за час виконання ними обов’язків у суді // Затв. постановою Кабінету Міністрів України від 11 жовтня 2002 року № 1506. / URL: http://zako№2.rada.gov.ua

12. Порядок обліку, зберігання, оцінки конфіскованого та іншого майна, що переходить у власність держави, і розпорядження ним, затверджений постановою КМУ № 1340 від 25.08.1998 р. (із змінами, внесеними згідно з Постановою КМУ № 1042 від 14.11.2012р.) URL: http://zako№2.rada.gov.ua

13. Порядок передачі на зберігання тимчасово вилучених під час кримінального провадження документів, які посвідчують користування спеціальним правом, затверджений постановою Кабінету Міністрів України. № 1104 від 19 листопада 2012 р URL: http://zako№2.rada.gov.ua

14. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальний рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу, постанова Кабінету Міністрів України № 15 від 11.01.2012 р., із змінами, несеними згідно з Постановою КМ № 868 від 19.09.2012 р. URL: / http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/15-2012-п.

15. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб, постанова Кабінету Міністрів України № 1363 від 28.12.2011 р. URL: http://zako№2.rada.gov.ua/laws/show/1363-2011-п

16. Л.М. Лобойко Кримінальний процес: Підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.

17. Кримінальний процес: підручник / Ю.М. Грошевий, В.Я. Тацій, А.Р. Туманянц та ін. ; за ред. В.Я. Тація, Ю.М. Грошевого, О.В. Капліної, О.Г. Шило.Х.: Право, 2013. 824 с.

18. Зейкан Я. П. Методика захисту в окремих категоріях кримінальних справ за КПК 2012 року. / Я. П. Зейкан. Х.: Коваленко О. В., 2013. 376 с.

19. Волошанівська Т.В. Особливості імплементації в Україні європейських стандартів щодо забезпечення права на захист у кримінальному провадженні. Традиції та новації юридичної науки: минуле, сучасність, майбутнє: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 19 травня 2017 р.: У 2-х т. Т. 2. Відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2017. С. 399-401.

20. Волошанівська Т.В. Процесуальні права підозрюваного, обвинуваченого як гарантії їх права на ефективний захист. Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку України в умовах європейської інтеграції: матеріали Міжнародної науково-практичної конференції, м. Одеса, 18 травня 2018 р.: У 2-х т. Т. 2 / відп. ред. Г.О. Ульянова. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2018. С. 341-344.

21. Збірка інформаційних матеріалів, які регулюють окремі питання кримінального провадження в Україні: [упоряд С.М. Алфьоров, С.М. Міщенко та інш.]; за заг.ред. В.І. Сліпченка.К.: «Хай-Тек Прес».2013.580 с.

22. Корчева Т. В. Щодо питання забезпечення права на захист особи у кримінальному провадженні за новим Кримінальним процесуальним кодексом України / Т. В. Корчева // Теорія і практика правознавства. 2013. Вип. 1. URL: http://nbuv.gov.ua/jpdf/tipp\_2013\_1\_23.pdf

23. Кучинська О. П. Принципи кримінального провадження в механізмі забезпечення прав його учасників : [моногр.] / О. П. Кучинська. К.: Юрінком Інтер, 2013. 228 с.

24. Лоскутов Т.О. Кримінальне переслідування здійснюване слідчим: Монографія : Дніпропетровськ: Ліра ЛТД‖, 2011. 164 с.

25. Кримінальний процес : підруч. / Бойко О.П., Гаркуша А.Г., Захарко А.В., Литвинов В.В., Рогальська В.В., Сербін М.М., Солдатенко О.А., Федченко В.М., Черняк Н.П./ кер. авт. кол. д-р юрид. наук, доц. О.Ф. Кобзар. У 2-х ч. Ч. 1. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ ; Ліра ЛТД, 2017. 337 с.

26. Стратонов В. М. Поняття та завдання пізнавальної діяльності слідчого / В. М. Стратонов // Держава та регіони. Серія: Право. 2011. № 1. С. 181—184.

27. Тертишник В. М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Академічне видання: К.: Алерта, 2014. – 440 с.

28. Юсубов В. Місце органів прокуратури у системі кримінально-процесуальних гарантій / В. Юсубов // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 1. С. 159—163.

30. Черненко А.П., Шиян А.Г. Окремі проблеми призначення експертизи на досудовому провадженні / А.П. Черненко, А.Г. Шиян // Вісник Дніпропетровського університету імені Альфреда Нобеля. Серія «Юридичні науки». 2013. №1 (4). С.82-86.

31. Черненко А.П. Чи є версія у кримінальному провадженні фактичною підставою для проведення слідчих (розшукових) дій? / А.П. Черненко, // Вісник Дніпропетровського університету імені Альфреда Нобеля. 2014. №2 (5).С.146-150.

32. Черненко А.П., Шиян А.Г. Суть та місце ексгумації трупа у кримінальному провадженні / А.П.Черненко, А.Г. Шиян/ Порівняльно-аналітичне право електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2014. №4. С.194-196.

33. Черненко А.П. Про право особи вимагати не знищувати дані негласних слідчих (розшукових) дій, проведених без дозволу суду / А.П. Черненко / Актуальні проблеми кримінального права, процесу, криміналістики та оперативно-розшукової діяльності: тези Всеукраїнської науково-практичної конференції (Хмельницький, 3 березня 2017 року). Хмельницький: Вид-во НАДПСУ, 2017. С. 659-662.

34. Шиян А.Г., Черненко А.П. Деякі питання відібрання зразків для експертизи в особи у кримінальному провадженні / А.Г. Шиян, А.П. Черненко // «Порівняльно-аналітичне право» електронне наукове фахове видання юридичного факультету ДВНЗ «Ужгородський національний університет», 2017. №3. С. 233-236.

35. Черненко А.П. Проблеми вилучення речей з тіла людини під час кримінального провадження / А.П. Черненко / Сучасні тенденції розвитку криміналістики та кримінального процесу: тези доп. міжнар. наук.-практ. конф. до 100-річчя від дня народження проф. М.В.Салтевського (м. Харків, 8 листоп. 2017 р.). / МВС України, Харків. нац. ун-т внутр. справ. Харків, 2017. С. 214-215.

36. Черненко А.П. Правовий статус учасників освідування та відібрання зразків для експертного дослідження під час кримінального провадження потребує удосконалення / А.П. Черненко // Актуальні проблеми кримінально-правового, кримінально-процесуального та криміналістичного забезпечення безпеки України : матер. Міжнар. наук.-практ. конф. (30 лист. 2018 р., м. Дніпро). Дніпро : Видавець Біла К. О., 2018. С. 223-224.

**МЕТА ЛЕКЦІЇ:**

Метою лекції є формування у студентів уявлення про слідчі (розшукові) дії та негласні слідчі (розшукові) дії, а також про правила їх проведення.

**ВСТУП**

На попередніх лекція ми з’ясували, що єдиним законним засобом боротьби із кримінальними правопорушеннями є кримінальний процес, лише у ході якого встановлюються факти вчинення цих кримінальних правопорушень, а також встановлюються особи, які вчинили ці правопорушення.

Майбутній юрист повинен чітко знати, що основним засобом збирання і/або перевірки доказів під час кримінального провадження є слідчі (розшукові) дії та негласні слідчі (розшукові) дії, саме цим питанням і присвячена дана лекція.

**1. ПОНЯТТЯ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ ТА ЗАГАЛЬНІ ПРАВИЛА ПРОВАДЖЕННЯ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ**

У теорії кримінального процесу існує 2 підходи до визначення поняття слідчих дій:

1) *Широкий.* Згідно з ним дефініція поняття дається за суб’єктом (слідчий), який здійснює слідчі дії. Прибічники цього підходу (О.М. Ларін, І.М. Лузгін) відносять до числа слідчих дій прийняття заяв про злочини, пред’явлення обвинувачення (за КПК 2012 року – повідомлення про підозру), ознайомлення з матеріалами досудового слідства (за КПК 2012 року – відкриття матеріалів досудового розслідування ) тощо, тобто всі процесуальні дії, здійснення яких належить до компетенції слідчого.

2) *Вузький.* Цей підхід переважає в теорії і практиці. Згідно з ним слідчі дії визначаються таким чином:

**Слідчі дії** - це пізнавальні процесуальні дії, притаманні стадії досудового розслідування, і призначені для пошуку, виявлення, фіксації та перевірки фактичних даних у кримінальному провадженні.

Саме такий підхід покладено в основу норми-дефініції, викладеної у ч. 1 ст. 223 КПК. Відповідно до цієї норми, **слідчі (розшукові) дії** **є діями, спрямованими на отримання (збирання) доказів або перевірку вже отриманих доказів у конкретному кримінальному провадженні**. Тобто це визначення є легітимним.

Слідчі дії, регламентовані статтями глави 20 КПК, **названі «розшуковими»** через те, що в результаті їх провадження сторони і потерпілий здобувають докази, що не можуть бути покладені судом в обґрунтування вироку чи іншого рішення по суті без їх перевірки під час судового розгляду. Отже, за допомогою цих дій слідчий, прокурор здійснює лише пошук даних для надання їх у суді для обґрунтування власної позиції.

ЗАГАЛЬНІ ПРАВИЛА ПРОВАДЖЕННЯ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ

**Загальні правила провадження слідчих дій - це обумовлені засадами кримінального провадження правові положення (стандарти), що поширюють свій вплив на порядок проведення кожної з слідчих дій, що входить до їхньої системи.**

До числа загальних правил провадження слідчих дій належать **14 правил:**

**1.** Слідчі дії можуть проводити лише **належні суб’єкти**, тобто ті, до компетенції яких входить досудове розслідування (слідчий, прокурор, співробітник оперативного підрозділу за дорученням слідчого). *Далі під терміном «слідчий», якщо не зазначено інше, будемо розуміти слідчого, прокурора, співробітника оперативного підрозділу.*

**2.** Всі слідчі дії, слідчий зобов’язаний провадити особисто, за винятком випадків, передбачених кримінальним процесуальним законом (*про що говорилося у лекції на тему Загальні положення досудового розслідування*).

**3.** Слідчі дії **проводяться за ініціативою слідчого**, а в необхідних випадках - з ініціативи **прокурор**а або начальника слідчого відділу. Слідчі дії можуть бути проведені і за **клопотанням сторони захисту**, потерпілого. Слідча дія, що здійснюється за клопотанням сторони захисту, потерпілого, проводиться за участю особи, яка її ініціювала, та (або) її захисника чи представника, крім випадків, коли через специфіку слідчої дії це неможливо або така особа письмово відмовилася від участі в ній.

Під час проведення такої слідчої дії присутні особи, яка її ініціювали, мають право ставити питання, висловлювати свої пропозиції, зауваження та заперечення щодо порядку проведення відповідної слідчої дії, які заносяться до протоколу.

До участі у слідчій дії у разі потреби можуть бути запрошені й інші особи: перекладач, спеціаліст, законний представник, педагог, психолог, лікар тощо. Питання щодо участі понятих у слідчих діях буде розкрито під характеристики окремих дій (питання 4 цієї теми).

**4.** Слідчі дії **не можуть проводитися після закінчення строків досудового розслідування**, крім їх проведення за дорученням суду у випадках, передбачених ч. 3 ст. 333 КПК. Будь-які слідчі або негласні слідчі дії, проведені з порушенням цього правила, є недійсними, а встановлені в результаті їх проведення докази - недопустимими.

**5.** Слідча дія може бути проведена **лише за наявності передбачених законом підстав.**

**6.** Слідча дія **може бути проведена тільки після внесення відомостей про кримінальне правопорушення до ЄРДР** (за винятком огляду місця події, який може бути проведений і до внесення відомостей до ЄРДР).

**7.** Перед початком слідчої дії **слідчий зобов’язаний роз’яснити всім** її учасникам передбачені законом права та забезпечити реалізацію цих прав, а також обов’язки.

**8.** Під час провадження слідчих дій **забороняється** застосування до їх учасників **фізичного або психічного насильства та інших незаконних методів**.

**9.** Під час провадження слідчих дій **забороняється приниження гідності** осіб, які беруть у них участь.

**10.** Під час провадження слідчих дій **забороняється здійснення дій,** небезпечних для життя і здоров’я їх учасників.

**11.** **Забороняється провадження слідчих дій в нічний час,** за винятком випадків, передбачених кримінальним процесуальним законодавством.

**12.** **Безперервна тривалість слідчих дій,** пов’язаних з одержанням показань від підозрюваного, обвинуваченого, потерпілого, свідка, не повинна тривати стільки, щоб могла перетворюватися у знущання над допитуваним. Це правило сформульоване у ст. 24 Резолюції ООН 3452 "Про правила по захисту всіх осіб, підданих в будь-якій формі затриманню і тюремному утриманню" (ухвалена в грудні 1975 р. ХХХ сесією ООН), згідно з якою жоден заарештований не повинен піддаватися тривалим допитам.

У КПК передбачені обмеження щодо тривалості допиту, який не може продовжуватися без перерви понад **2 години**, а в цілому понад **8 годин** **на день** (ч. 2 ст. 224). Щодо **неповнолітньої особи** тривалість допиту скорочена до **1 і 2 годин відповідно** (ч. 2 ст. 226). Законодавець не встановив тривалість перерви у допиті. Тому службова особа, яка його проводить, повинна керуватися правилом щодо розумних строків, а точніше – переривати допит на час, що є необхідним для відпочинку допитуваного, вживання ним їжі тощо.

**13.**Проведення слідчих дій у **житлі чи** в іншому володінні особи допускається не інакше, як за **згодою особи, яка ними володіє** (ст. 30 Конституції, ст. 311 ЦК, ст. 13 КПК).

Без згоди особи проникати до житла та іншого володіння особи слідчий, прокурор вправі лише на підставі ухвали слідчого судді з метою проведення огляду, обшуку або слідчого експерименту, а також у невідкладних випадках, пов’язаних з безпосереднім переслідуванням осіб, які підозрюються у вчиненні злочину. Однак і в останньому випадку слідчий за погодженням з прокурором зобов’язаний невідкладно після цього звернутися з клопотанням про проведення обшуку до слідчого судді.

**14.** У разі отримання під час проведення слідчої дії доказів, які можуть **вказувати на невинуватість особи** у вчиненні кримінального правопорушення, слідчий **зобов’язаний провести відповідну слідчу дію** в повному обсязі, долучити складені процесуальні документи до матеріалів досудового розслідування.

**ВИСНОВКИ З ПЕРШОГО ПИТАННЯ:**

**Слідчі дії** - це пізнавальні процесуальні дії, притаманні стадії досудового розслідування, і призначені для пошуку, виявлення, фіксації та перевірки фактичних даних у кримінальному провадженні.

Саме такий підхід покладено в основу норми-дефініції, викладеної у ч. 1 ст. 223 КПК. Відповідно до цієї норми, **слідчі (розшукові) дії** **є діями, спрямованими на отримання (збирання) доказів або перевірку вже отриманих доказів у конкретному кримінальному провадженні**. Тобто це визначення є легітимним.

Слідчі дії, регламентовані статтями глави 20 КПК, **названі «розшуковими»** через те, що в результаті їх провадження сторони і потерпілий здобувають докази, що не можуть бути покладені судом в обґрунтування вироку чи іншого рішення по суті без їх перевірки під час судового розгляду. Отже, за допомогою цих дій слідчий, прокурор здійснює лише пошук даних для надання їх у суді для обґрунтування власної позиції.

**2. СИСТЕМА СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ ТА ЇХ ХАРАКТЕРИСТИКА**

***Систему слідчих дій*** становлять7 СД:

1. допит;
2. огляд;
3. освідування особи;
4. обшук;
5. слідчий експеримент;
6. пред’явлення для впізнання;
7. експертиза.

**В залежності від історії походження СД всю їх систему можна поділити на 2 групи:**

1. **допит** та всі СД, що походять від нього: (*власне* *допит, слідчий експеримент та пред’явлення для впізнання*);
2. **огляд** та всі СД, що походять від нього (*власне огляд,* *обшук, освідування особи та експертиза*).

Не обов’язково у кожному кримінальному провадженні повинні здійснюватися всі слідчі дії, передбачені законом. Слідчий має право вибору слідчої дії залежно від ситуації розслідування.

Система слідчих дій не є сталою, вона постійно розвивається. Розвиток здійснюється за такими напрямами:

- застосування процесуальної дії в практиці слідчої діяльності для збирання доказів з наступним закріпленням в законі;

- виділення однієї слідчої дії з іншої (так, свого часу, із допиту виділились такі слідчі дії, як очна ставка, яка зараз має назву – одночасний допит двох чи більше раніше допитаних осіб, пред’явлення для впізнання, слідчий експеримент);

- розроблення вченими теоретичної моделі слідчої дії з наступним запровадженням її у закон.

**Допит** (ст.ст. 224-227 КПК)

***Допит*** - це *слідча дія, спрямована на отримання показань про обставини кримінального провадження від свідка, потерпілого, підозрюваного, експерта.*

*Різновиди допиту.*

Залежно **від кількості допитуваних** допит поділяється на 2 види:

1)звичайний допит (одного учасника досудового провадження, його можна назвати **монодопит**) та

2) одночасний допит двох і більше осіб.

Залежно від **процесуального статусу** допитуваного допит поділяється на 4 види:

1)допит свідка;

2)допит потерпілого;

3)допит підозрюваного або обвинуваченого;

4)допит експерта.

Залежно **від віку** допитуваного допит поділяється на: **допит дорослого або повнолітнього**; **допит неповнолітнього**.

Залежно **від умов** проведення допит може бути таким, що проводиться: **у «звичайних» умовах** **досудового розслідування** (ст. 224 КПК); **в умовах** **судового засідання** за правилами судового розгляду, тому допит у судовому засіданні у межах цієї теми не розглядається. (ст. 225 КПК) та **у режимі відеоконференції під час досудового розслідування** (ст.232 КПК).

**Огляд** (ст.ст. 237-239 КПК)

**Огляд** - це слідча дія, у перебігу якої виявляють, безпосередньо сприймають, оцінюють і фіксують стан, властивості та ознаки матеріальних об’єктів з метою отримання фактичних даних, що *мають значення для кримінального провадження.*

Різновидами огляду залежно від його об’єкту є:

1) **огляд місцевості**;

2) **огляд приміщень**;

3) **огляд речей**;

4) **огляд документів**;

5) **огляд трупа** (Огляд тіла живої людини є окремою слідчою дією, що має назву «освідування» (мова про освідування буде вестися дещо пізніше);

6) **огляд житла** або іншого володіння особи.

**Підставами провадження** є:

- **фактичні**: 1) необхідність виявити і зафіксувати відомості щодо обставин вчинення кримінального правопорушення; 2) необхідність з’ясувати обстановку вчинення цього правопорушення та інші обставини.

- **правові** - ст.ст. 237-239 КПК.

**Місце проведення** залежить від об’єкту огляду. Місцем огляду може бути місцевість або приміщення; місце події, тобто місце, де було вчинено кримінальне правопорушення або виявлені його сліди. Предмети і документи можуть бути оглянуті: за місцем провадження досудового розслідування; в місці обшуку і огляду; на місці події. Можливими місцями огляду трупа є: місце події; морг; місце обшуку; місце провадження експертизи; місце ексгумації трупа. Законодавець встановив для слідчого обов’язок направити труп після огляду для проведення судово-медичної експертизи для встановлення причин смерті. Труп підлягає видачі лише з письмового дозволу прокурора і тільки після проведення судово-медичної експертизи та встановлення причин смерті.

***Ексгумація*** - це *виймання трупа із місця його поховання.* Коли виникає необхідність ексгумації трупа, прокурор складає про це постанову. Труп виймається з місця поховання за присутності судово-медичного експерта у порядку визначеному ст. 239 КПК.

Освідування (ст. 241 КПК)

**Освідування** - це слідча дія, що полягає в огляді підозрюваного, потерпілого або свідка з метою виявлення на їхньому тілі і засвідчення в матеріалах досудового розслідування особливих прикмет або слідів кримінального правопорушення, якщо для цього не потрібно проводити судово-медичну експертизу.

Проводиться **за постановою** прокурора.

Освідування можуть здійснювати **як слідчий, так і лікар**.

**Обшук** (статті 234-236 КПК)

**Обшук** - це слідча (розшукова) дія, що полягає у примусовому обстеженні житла або іншого володіння особи або самої особи з метою відшукати й вилучити об’єкти, що мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення.

**Процесуальний порядок обшуку.**

 У разі необхідності провести обшук слідчий за погодженням з прокурором або прокурор звертається до слідчого судді з відповідним клопотанням, зміст якого регламентований у ч. 3 ст. 234 КПК. До клопотання мають бути додані оригінали або копії документів та інших матеріалів, якими прокурор, слідчий обґрунтовує доводи клопотання, а також витяг з ЄРДР.

 Клопотання про обшук розглядається у суді в день його надходження за участю слідчого або прокурора.

 Слідчий суддя відмовляє у задоволенні клопотання про обшук, якщо прокурор, слідчий не доведе наявність достатніх підстав вважати, що: було вчинено кримінальне правопорушення; відшукувані речі і документи мають значення для досудового розслідування; відомості, які містяться у відшукуваних речах і документах, можуть бути доказами під час судового розгляду; відшукувані речі, документи або особи знаходяться у зазначеному в клопотанні житлі чи іншому володінні особи..

 Ухвала слідчого судді про дозвіл на обшук житла чи іншого володіння особи повинна відповідати загальним вимогам до судових рішень, а також містити відомості про: строк дії ухвали, який не може перевищувати одного місяця з дня постановлення ухвали; прокурора, слідчого, який подав клопотання про обшук, тощо (ч. 2 ст. 235 КПК).

 Перед початком виконання ухвали слідчого судді особі, яка володіє житлом чи іншим володінням, а за її відсутності - іншій присутній особі повинна бути пред’явлена ухвала і надана її копія. Слідчий, прокурор має право заборонити будь-якій особі залишити місце обшуку до його закінчення та вчиняти будь-які дії, що заважають проведенню обшуку.

 У разі відсутності осіб у житлі чи іншому володінні копія ухвали повинна бути залишена на видному місці у житлі чи іншому володінні особи.

 Обшук фіксують у протоколі та різноманітних додатках до нього (плани, схеми, графічні зображення, відбитки, зліпки тощо.

 Особи, у присутності яких здійснюється обшук, при проведенні цієї слідчої (розшукової) дії мають право робити заяви, що підлягають занесенню до протоколу обшуку.

**Слідчий експеримент** (стаття 240 КПК)

**Слідчий експеримент** - це слідча дія, яка провадиться з метою перевірки і уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення.

Слідчий експериментпровадять без постанови та без рішення суду, але якщо його необхідно провести у житлі чи іншому володінні особи, то він проводиться тільки **за добровільною згодою особи**, яка володіє житлом чи іншим об’єктом. У разі відсутності такої згоди особи, слідчий експеримент у житлі чи в іншому володінні особи може бути проведений лише **за ухвалою слідчого судді.**

КПК дає право слідчому провести слідчий експеримент шляхом:

1. відтворення дій;
2. відтворення обстановки або обставин певної події;
3. проведення необхідних дослідів чи випробувань.

Слідчий експеримент, що проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ними володіє, або на підставі ухвали слідчого судді.

**Пред’явлення для впізнання** (статті 228-232 КПК)

**Пред’явлення для впізнання** - це слідча дія, суттю якої є пред’явлення свідкові, потерпілому чи підозрюваному особи, речі, трупа з метою встановлення належності їх до кримінального провадження.

Пред’явлення для впізнання **не потребує** постанови та провадяться без ухвали слідчого судді.

В залежності від об’єктів, що пред’являються для впізнання, воно поділяється на впізнання:

1. живої людини;
2. трупа або його частин;
3. предмета або тварини;
4. фотознімків;
5. матеріали відеозапису чи кінозйомки за умови зображення на них не менше чотирьох осіб з відповідними особливостями;
6. особи за голосом або ходою тощо;
7. у режимі відеоконференції під час досудового розслідування;
8. поза візуальним спостереженням того кого впізнають.

**Експертиза** (статті 242-245 КПК).

**Експертиза** - це дослідження експертом на основі спеціальних знань матеріальних об’єктів, явищ і процесів, які містять інформацію про обставини кримінального провадження.

**Підстави:**

- фактична: необхідність використання наукових, технічних або інших спеціальних знань для вирішення певних питань у кримінальному провадженні.

- правова: звернення до експерта сторін кримінального провадження або доручення слідчого судді чи ухвалою суду.

У певних випадках призначення експертизи є обов’язковим. Згідно з ч. 2 ст. 242 КПК експертиза **призначається обов’язково** для вирішення важливих питань, що мають значення для правильної кваліфікації події, у зв’язку з якою здійснюється провадження, а отже – для кримінальної відповідальності особи, якій вручено чи буде вручено повідомлення про підозру. **Перелік підстав обов’язкового призначення експертизи встановлений ч. 2 ст. 242 та у ч.1 ст. 509 КПК.**

Відповідно до ч. 2 ст. 242 КПК слідчий або прокурор **зобов’язаний звернутися** до експерта для проведення експертизи щодо:

1) встановлення причин смерті;

2) встановлення тяжкості та характеру тілесних ушкоджень;

3) визначення психічного стану підозрюваного за наявності відомостей, які викликають сумнів щодо його осудності чи обмеженої осудності;

4) встановлення віку особи, якщо це необхідно для вирішення питання про можливість притягнення її до кримінальної відповідальності, а іншим способом неможливо отримати ці відомості;

5) встановлення статевої зрілості потерпілої особи в кримінальних провадженнях щодо злочинів, передбачених статтею 155 КК України.

6) визначення розміру матеріальних збитків, шкоди немайнового характеру, шкоди довкіллю, заподіяної кримінальним правопорушенням.

Відповідно до ч.1 ст. 509 КПК слідчий, прокурор **зобов’язані залучити експерта (експертів)** для проведення **психіатричної експертизи** у разі, якщо під час кримінального провадження будуть встановлені обставини, які дають підстави вважати, що особа під час вчинення суспільно небезпечного діяння була в неосудному або обмежено осудному стані або вчинила кримінальне правопорушення в осудному стані, але після його вчинення захворіла на психічну хворобу, яка позбавляє її можливості усвідомлювати свої дії або керувати ними. **Такими обставинами, зокрема, є**:

1) наявність згідно з медичним документом у особи розладу психічної діяльності або психічного захворювання;

2) поведінка особи під час вчинення суспільно небезпечного діяння або після нього була або є неадекватною (затьмарення свідомості, порушення сприйняття, мислення, волі, емоцій, інтелекту чи пам’яті тощо).

У разі необхідності здійснення тривалого спостереження та дослідження особи може бути проведена стаціонарна психіатрична експертиза, для чого така особа направляється до відповідного медичного закладу на строк не більше **двох місяців**. Питання про направлення особи до медичного закладу для проведення психіатричної експертизи вирішується під час досудового розслідування - **ухвалою слідчого судді** за клопотанням сторони кримінального провадження в порядку, передбаченому для подання та розгляду клопотань щодо обрання запобіжного заходу, а під час судового провадження - ухвалою суду (ч.2ст.509 КПК).

Ухвала слідчого судді про направлення особи до медичного закладу для проведення психіатричної експертизи або відмова у такому направленні може бути оскаржена в апеляційному порядку (ч.3 ст.509 КПК).

Слід зазначити, що у кримінальному провадженні, яке містить відомості, що становлять державну таємницю законом (ст. 518 КПК) **передбачені особливості** проведення судової експертизи.

У відповідності до ч.1 ст. 518 КПК проведення експертизи **щодо законності віднесення інформації** у сфері оборони, економіки, науки і техніки, зовнішніх відносин, державної безпеки та охорони правопорядку **до державної таємниці, зміни ступеня секретності** цієї інформації та **її розсекречування**, **підготовка висновку щодо завданої національній безпеці України шкоди у разі розголошення секретної інформації** чи втрати матеріальних носіїв такої інформації **ЗДІЙСНЮЄТЬСЯ ПОСАДОВОЮ ОСОБОЮ,** НА ЯКУ ПОКЛАДЕНО ВИКОНАННЯ ФУНКЦІЙ ДЕРЖАВНОГО ЕКСПЕРТА З ПИТАНЬ ТАЄМНИЦЬ відповідно до закону у сфері державної таємниці. У такому разі на зазначену особу поширюються обов’язки і права, які КПК передбачено для експертів.

Ч.2 ст. 518 КПК передбачає ще й таку **особливість висновку експерта**, якщо під час проведення експертизи використовуються методики, технології чи інформація, що містять охоронювану державою таємницю, в описовій частині висновку експертизи ці відомості не зазначаються.

ВИСНОВКИ З ДРУГОГО ПИТАННЯ:

Систему слідчих дій становлять7 СД:

1) допит;

2) огляд;

3) освідування особи;

4) обшук;

5) слідчий експеримент;

6) пред’явлення для впізнання;

7) експертиза.

**3. ПОНЯТТЯ ТА РІЗНОВИДИ НЕГЛАСНИХ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ**

**Негласні слідчі (розшукові) дії** (НСРД) - це різновид слідчих (розшукових) дій, відомості про факт та методи проведення яких не підлягають розголошенню, за винятком випадків, передбачених КПК (ст. 246 КПК України).

Підстави і процесуальний порядок проведення НСРД врегульовані у гл. 21 КПК та **Інструкцією про організацію проведення негласних слідчих (розшукових) дій та використання їх результатів у кримінальному провадженні (далі – Інструкція)** . НСРД, так само, як і гласні слідчі дії, можуть бути проведені у часових межах стадії досудового розслідування.

Еволюція нормативної регламентації НСРД

Аналіз досвіду прозорої нормативної регламентації проведення НСРД на досудовому розслідуванні злочинів у зарубіжних країнах давно вважається проявом демократії. Саме прозорість правової регламентації НСРД, наявність прозорих механізмів контролю за їх проведенням, відкритості наявності їх системи є притаманними саме демократичним країнам.

Україна крокувала цим шляхом.

Нормативна регламентація НСРД у «новітній» їх історії еволюціонувала протягом трьох таких періодів.

1. До 1992 року. Регламентація НСРД (оперативно-розшукових дій – ОРД) здійснюється винятково секретними інструкціями. Встановлення обставин злочину відбувається поза межами «офіційного» кримінального процесу. У КПК 1960 року із числа НСРД, що передбачені у КПК 2012 року, мала місце лише одна НСРД – накладення арешту на кореспонденцію та її виїмка у поштово-телеграфній установі (ст. 187 КПК 1960 р.).

2. 1992-2012 роки. У 1992 році ухвалено Закон «Про ОРД», в якому НСРД були лише названі, а порядок їх провадження залишався у секретних інструкціях.

Таким чином, встановлення обставин злочину у межах стадії досудового розслідування відбувалося як засобами «офіційного» кримінального процесу, так і засобами «неофіційного» (таємного) кримінального процесу під назвою «ОРД».

У 2001 році КПК 1960 року було доповнено ст. 1871 КПК (Огляд і виїмка кореспонденції та дослідження інформації, знятої з каналів зв’язку), тобто добавлено ще одну НСРД дослідження інформації, знятої з каналів зв’язку.

3. З 2012 року – дотепер. У КПК 2012 року відбулося об’єднання ОРД і досудового розслідування в єдиний досудовий процес (ОРД «влилася» у досудове розслідування). Це дозволило скоротити кількість відносно самостійних досудових проваджень з чотирьох (ОРД, порушення кримінальної справи, дізнання, досудове слідство) до одного (досудове розслідування). На сьогоднішній день ОРД має метою виявлення пошук і фіксація фактичних даних в інтересах кримінального судочинства.

НСРД здійснюються згідно з правилами, викладеними у окремій главі КПК (21). У цій главі детально регламентовано підстави, процесуальний порядок їх провадження, а також механізми забезпечення прав людей, щодо яких їх провадять. Отже, досягнуто стану правової визначеності, а втручання у права людини здійснюється згідно із законом (КПК).

Право здійснення нагляду за негласними діями надане і прокурору району.

Різновиди НСРД

НСРД залежно від об’єкта, на пізнання якого вони спрямовані, поділяються на 2 групи:

1) пов’язані із втручанням у приватне спілкування;

2) інші види негласних слідчих (розшукових) дій, тобто не пов’язані з таким втручанням.

1. Різновидами втручання в приватне спілкування є:

1) аудіо-, відеоконтроль особи (ст.260 КПК);

2) арешт, огляд і виїмка кореспонденції (ст.ст.261-262 КПК);

3) зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж (ст.263 КПК);

4) зняття інформації з електронних інформаційних систем (ст.264 КПК).

2. Іншими видами негласних слідчих (розшукових) дій, є:

1) обстеження публічно недоступних місць, житла чи іншого володіння особи (ст.267 КПК);

2) установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу (ст. 268 КПК);

3) спостереження за особою, річчю або місцем (ст. 269 КПК);

4) моніторинг банківських рахунків (ст. 2691 КПК);

5) аудіо-, відеоконтроль місця (ст. 270 КПК);

6) контроль за вчиненням злочину (ст. 271 КПК):

А) контрольована поставка,

Б) контрольована та оперативна закупка,

В) спеціальний слідчий експеримент,

Г) імітування обстановки злочину);

6) виконання спеціального завдання з розкриття злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації (ст. 272 КПК);

7) негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження (ст. 274 КПК);

8) використання конфіденційного співробітництва (ст. 275 КПК).

Умови

НСРД можуть бути проведені лише на наявності виняткових умов, які поділяються на процесуальну і матеріально-правову.

Процесуальною умовою проведення НСРД є така ситуація кримінального провадження, за якої відомості про злочин та особу, яка його вчинила, неможливо отримати в інший спосіб.

Матеріально-правова умова полягає у тому, що абсолютна більшість НСРД (усі ті, що пов’язані з втручанням у приватне спілкування, а також ті, що не пов’язані з цим, за винятком, установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу та використання конфіденційного співробітництва) можуть бути проведені винятково у кримінальному провадженні щодо тяжких або особливо тяжких злочинів. НСРД не проводять під час досудового розслідування кримінальних проступків (ст.300 КПК).

Встановлення у законі таких умов є суттєвою гарантією від невиправданого обмеження прав громадян, яке могло би мати місце у разі розповсюдження можливості проведення НСРД на усі кримінальні провадження щодо всіх кримінальних правопорушень.

2. Суб’єкти ухвалення рішення про проведення та суб’єкти проведення негласних слідчих (розшукових) дій

До числа суб’єктів, яким законом надане право ухвалювати рішення про проведення НСРД, належать:

1) слідчий суддя (голова апеляційного суду чи за його визначенням інший суддя цього суду);

2) прокурор;

3) слідчий.

Слідчий суддя приймає рішення про проведення:

1) усіх НСРД, пов’язаних із втручанням у приватне спілкування, а також

2) про обстеження публічно недоступних місць, житла чи іншого володіння особи;

3) установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу;

4) спостереження за особою, річчю або місцем;

5) аудіо-, відеоконтроль місця;

6) моніторинг банківських рахунків (ст. 2691 КПК);

7) негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження.

Слідчий суддя зобов’язаний ухвалити рішення протягом шести годин з моменту отримання клопотання про надання дозволу на проведення НСРД.

Відмова у дозволі на проведення НСРД не перешкоджає повторному зверненню з таким клопотанням.

Проведення НСД до постановлення ухвали слідчого судді дозволено у виняткових невідкладних випадках, пов’язаних із врятуванням життя людей і запобіганням вчиненню тяжкого або особливо тяжкого злочину, передбаченого розділами І, ІІ, VI, VII (статті 201 та 209), IX, XIII, XIV, XV, XVII Особливої частини КК.

Прокурор приймає рішення про проведення таких НСД:

1) контроль за вчиненням злочину (винятково прокурор);

2) виконання спеціального завдання з розкриття злочинної діяльності.

У виняткових невідкладних випадках прокурор, не звертаючись із клопотанням до слідчого судді, вправі самостійно ухвалити рішення (винести постанову) лише про

1) установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу та

2) про спостереження за особою, річчю або місцем.

Слідчий приймає рішення про виконання спеціального завдання з розкриття злочинної діяльності - за постановою, погодженою з керівником органу досудового розслідування.

У виняткових невідкладних випадках слідчий вправі самостійно ухвалити рішення лише про установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу та про спостереження за особою, річчю або місцем. Зазначені дії проводять за постановою слідчого без будь-яких погоджень, але з наступним повідомленням прокурора про прийняте рішення і результати НСРД.

Суб’єкти проведення

КПК наділяє правом проведення НСРД лише:

1) слідчого та

2) співробітників оперативних підрозділів.

Останні вправі проводити ці дії лише за дорученням слідчого або прокурора, але співробітники оперативних підрозділів є найбільш підготовленими до їх проведення. Вони володіють не лише знаннями тактичних прийомів проведення НСРД та навиками використання спеціальних технічних засобів, що використовуються при їх проведенні, але, головне, вони є професіоналами проведення негласної діяльності й забезпечення режиму таємності.

Прокурор не належить до числа суб’єктів проведення НСРД. Бо КПК 2012 року запровадив принцип незмінності прокурора. А участь його у НСРД робить його потенційним свідком. У такому разі кожен прокурор, який взяв участь хоча б у одній НСРД, повинен бути відведений від участі у справі.

До проведення НСРД можуть бути залучені інші особи: спеціалісти, перекладачі, особи, що конфіденційно співробітничають з оперативним підрозділом.

3. Вимоги щодо законності проведення негласних слідчих (розшукових) дій

Строк дії рішення про проведення

Строк дії ухвали слідчого судді про проведення НСРД складає:

- не більше 2-х місяців, але може бути продовжений. Загальний строк НСРД не може перевищувати максимальні строки досудового розслідування;

- до встановлення місцезнаходження підозрюваного, оголошеного в розшук. Ухвала діє і протягом часу, на який зупинене досудове розслідування у зв’язку з оголошенням розшуку.

Строк проведення НСРД до ухвали слідчого судді входить до загального строку НСРД.

Строк дії постанови прокурора про НСРД:

- первинний строк дії постанови прокурора у КПК не визначений, але він має бути «розумним», тобто адекватним ситуації і ступеню обмеження прав людини у перебігу НСРД;

- строк дії постанови продовжує сам прокурор. Максимальний строк дії цієї постанови складає 18 місяців.

Первинний строк дії постанови слідчого (керівника органу досудового розслідування) у КПК не визначений (має бути «розумним»). Строк продовжують керівник органу досудового розслідування – до 6 міс.; начальник ГУМВС, УМВС України - до 12 міс.; Міністр внутрішніх справ України - до 18 міс.

Закінчення строку дії ухвали, постанови тягне припинення НСРД.

Проведення НСРД може бути припинене до закінчення строку дії ухвали, постанови за рішенням слідчого судді, прокурора.

Фіксування

Фіксування НСРД повинне відповідати загальним правилам фіксування, викладеним у гл. 5 КПК.

За результатами проведення НСРД складається протокол, до якого в разі необхідності долучаються додатки.

Відомості про осіб, які проводили НСРД або були залучені до їх проведення, у разі здійснення щодо них заходів безпеки можуть зазначатися із забезпеченням конфіденційності даних про таких осіб.

НСРД можуть фіксуватися за допомогою технічних та інших засобів.

Протоколи та додатки до них протягом 24 годин з моменту закінчення проведення НСРД передаються прокуророві.

Повідомлення осіб, щодо яких проводили дії

Осіб, щодо яких проводилися НСРД, про факт їх проведення повідомляє у письмовій формі прокурор або за його дорученням – слідчий.

Час повідомлення визначається залежно від ситуації. Повідомлення має бути здійснене протягом 12 міс. з дня припинення НСРД, але не пізніше звернення до суду з обвинувальним актом.

Запровадження правила про повідомлення осіб, щодо яких здійснювалися НСРД, є суттєвим кроком у напрямі відкритості діяльності державних органів і забезпечення прав громадян.

Заходи захисту інформації

Інформація, отримана під час НСРД, підлягає захисту від розголошення. Зміст заходів прокурора із захисту цієї інформації залежить від того, чи буде вона використовуватися у кримінальному провадженні.

Заходами захисту інформації, що використовується у кримінальному провадженні, є:

1) заборона розголошувати відомості про факт та методи НСРД і інформацію, отриману в результаті їх проведення;

2) якщо є інформація про приватне життя інших осіб, то захисник та інші учасники, що мають право на ознайомлення з протоколами, попереджаються про кримінальну відповідальність за розголошення;

3) виготовлення копій протоколів НСРД і додатків до них не допускається.

Заходи захисту щодо інформації, що не використовується у провадженні:

1) матеріали, які, на думку прокурора, не є необхідними для подальшого ДР, негайно знищуються. Знищення матеріалів здійснюється під контролем прокурора. Знищення не звільняє прокурора від обов’язку повідомити осіб, щодо яких здійснювалися НСРД;

2) з цими матеріалами не можна нікого ознайомлювати;

3) вилучені у перебігу НСРД речі та документи можуть бути повернуті власнику.

Використання результатів

Результати НСРД можуть бути використані у доказуванні у кримінальному провадженні, в якому вони були здійснені, а також в інших кримінальних провадженнях.

Використання результатів НСРД у доказуванні здійснюється за такими правилами:

1) використовуватися на тих самих підставах, що і результати інших (гласних) слідчих дій;

2) особи, які проводили НСРД, можуть бути допитані як свідки;

3) особи, щодо яких проводили НСРД, можуть бути допитані як свідки.

Використання результатів НСРД в інших цілях:

1) якщо виявлено ознаки іншого злочину, матеріали можна використати в іншому провадженні лише на підставі ухвали слідчого судді;

2) передання інформації здійснюється тільки через прокурора.

**ВИСНОВКИ З ТРЕТЬОГО ПИТАННЯ:**

**Негласні слідчі (розшукові) дії** (НСРД) - це різновид слідчих (розшукових) дій, відомості про факт та методи проведення яких не підлягають розголошенню, за винятком випадків, передбачених КПК (ст. 246 КПК України).

НСРД залежно від об’єкта, на пізнання якого вони спрямовані, поділяються на 2 групи:

1) пов’язані із втручанням у приватне спілкування;

2) інші види негласних слідчих (розшукових) дій, тобто не пов’язані з таким втручанням.

**4. ХАРАКТЕРИСТИКА НЕГЛАСНИХ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ**

У відповідності до п.1.11.2. Інструкції «Про організацію проведення негласних слідчих (розшукових) дій та використання їх результатів у кримінальному провадженні», **аудіо-, відеоконтроль особи** (ст. 260 КПК України) полягає в негласній (без відома особи) фіксації та обробці із використанням технічних засобів розмови цієї особи або інших звуків, рухів, дій, пов’язаних з її діяльністю або місцем перебування тощо.

У відповідності до п. 1.11.3. **Накладення арешту на кореспонденцію** (ст. 261 КПК України) полягає в забороні установам зв’язку та фінансовим установам вручення кореспонденції адресату без відповідної вказівки слідчого, прокурора.

**Огляд і виїмка кореспонденції** (П. 1.11.4. ст. 262 КПК України) полягає в негласному відкритті й огляді затриманої кореспонденції, на яку накладено арешт, її виїмці або знятті копії чи отриманні зразків, нанесенні на виявлені речі і документи спеціальних позначок, обладнанні їх технічними засобами контролю, заміні речей і речовин, що становлять загрозу для оточуючих чи заборонені у вільному обігу, на їх безпечні аналоги.

**Зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж** (П. 1.11.5.) полягає в негласному проведенні із застосуванням відповідних технічних засобів спостереження, відбору та фіксації змісту інформації, яка передається особою, а також одержанні, перетворенні і фіксації різних видів сигналів, що передаються каналами зв’язку (знаки, сигнали, письмовий текст, зображення, звуки, повідомлення будь-якого виду).

**Зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж** (П. 1.11.5.1.) поділяється на:

- **контроль за телефонними розмовами**, що полягає в негласному проведенні із застосуванням відповідних технічних засобів, у тому числі встановлених на транспортних телекомунікаційних мережах, спостереження, відбору та фіксації змісту телефонних розмов, іншої інформації та сигналів (SMS, MMS, факсимільний зв'язок, модемний зв'язок тощо), які передаються телефонним каналом зв’язку, що контролюється;

- **зняття інформації з каналів зв’язку**, що полягає в негласному одержанні, перетворенні і фіксації із застосуванням технічних засобів, у тому числі встановлених на транспортних телекомунікаційних мережах, у відповідній формі різних видів сигналів, які передаються каналами зв'язку мережі Інтернет, інших мереж передачі даних, що контролюються.

**Зняття інформації з електронних інформаційних** систем без відома її власника, володільця або утримувача (П. 1.11.6. ст. 264 КПК України) полягає в одержані інформації, у тому числі із застосуванням технічного обладнання, яка міститься в електронно-обчислювальних машинах (комп’ютер), автоматичних системах, комп’ютерній мережі.

**Обстеження публічно не доступних місць, житла чи іншого володіння особи** (П. 1.11.7. ст. 267 КПК України) полягає в таємному проникненні слідчого чи уповноваженої особи без відома власника чи володільця, приховано, під псевдонімом або із застосуванням технічних засобів у приміщення та інше володіння для встановлення технічних засобів аудіо-, відеоконтролю особи або безпосередньо з метою виявлення і фіксації слідів злочину, проведення огляду, виявлення документів, речей, що мають значення для досудового розслідування, виготовлення копій чи їх зразків, виявлення осіб, які розшукуються, або з іншою метою для досягнення цілей кримінального провадження.

**Спостереження за особою в публічно доступних місцях** (П. 1.11.8. ст. 269 КПК України) полягає у візуальному спостереженні за особою слідчим чи уповноваженою особою для фіксації її пересування, контактів, поведінки, перебування в певному, публічно доступному місці тощо або застосуванні з цією метою спеціальних технічних засобів для спостереження.

**Стаття 269-1. Моніторинг банківських рахунків**

1. За наявності обґрунтованої підозри, що особа здійснює злочинні дії з використанням банківського рахунку, або з метою розшуку чи ідентифікації майна, що підлягає конфіскації або спеціальній конфіскації, у кримінальних провадженнях, віднесених до підслідності Національного антикорупційного бюро України, прокурор може звернутися до слідчого судді в порядку, передбаченому статтями 246, 248, 249 цього Кодексу, для винесення ухвали про моніторинг банківських рахунків.

2. Згідно з ухвалою слідчого судді про моніторинг банківських рахунків банк зобов’язаний надавати Національному антикорупційному бюро України в поточному режимі інформацію про операції, що здійснюються на одному або декількох банківських рахунках.

Слідчий суддя в ухвалі про моніторинг банківських рахунків повідомляє керівника банківської установи про обов’язок нерозголошення інформації про проведення цієї слідчої дії і про відповідну кримінальну відповідальність. На підставі ухвали слідчого судді керівник банківської установи зобов’язаний письмово попередити усіх її працівників, залучених до моніторингу банківських рахунків, про обов’язок нерозголошення інформації про проведення цієї слідчої дії і про відповідну кримінальну відповідальність.

3. Інформація про операції, що здійснюються на банківських рахунках, повинна доводитися до відома Національного антикорупційного бюро України до виконання відповідної операції, а у разі неможливості - негайно після її виконання.

**Аудіо-, відеоконтроль місця** (П. 1.11.9. ст. 270 КПК України) полягає у застосуванні технічного обладнання у публічно доступному місці з метою фіксації відомостей (розмов, поведінки осіб, інших подій), які мають значення для кримінального провадження, без відома присутніх у ньому осіб.

**Негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження** (П. 1.11.10. ст. 274 КПК України), полягає в діях слідчого чи уповноваженої особи, які дозволяють без відома власника чи володільця отримати зразки матеріалів, сировини, виробів тощо, у тому числі в публічно не доступних місцях.

**Спостереження за річчю або місцем у публічно доступних місцях** (П. 1.11.11. ст. 269 КПК України) полягає у візуальному спостереженні за певною річчю або певним місцем слідчим чи уповноваженою особою для фіксації її переміщення, контактів з нею певних осіб, подій у певному місці для перевірки відомостей під час досудового розслідування тяжкого або особливо тяжкого злочину або застосуванні з цією метою спеціальних технічних засобів для спостереження.

**Контроль за вчиненням злочину** (П. 1.12. ст. 271 КПК України) включає в себе 5 самостійних негласних слідчих (розшукових) дій: 1)Контрольована поставка; 2) Контрольована закупка; 3) Оперативна закупка; 4) Спеціальний слідчий експеримент; 5) Імітування обстановки злочину.

**Контрольована поставка** (П. 1.12.1.) полягає в організації і здійсненні слідчим та оперативним підрозділом контролю за переміщенням (перевезенням, пересиланням, передачею, ввезенням, вивезенням з України чи транзитним переміщенням її територією) товарів, предметів і речовин, у тому числі заборонених до обігу, з метою виявлення ознак злочину та фіксації фактичних даних про протиправні діяння осіб, відповідальність за які передбачена Кримінальним кодексом України.

**Контрольована закупка** (П. 1.12.2.) полягає в імітації придбання або отримання, у тому числі безоплатного, у фізичних та юридичних осіб незалежно від форм власності товару, який перебуває у вільному обігу, з метою викриття і документування факту вчинення злочину та особи, яка його вчинила.

**Оперативна закупка** (П. 1.12.3.) полягає в імітації придбання або отримання, у тому числі безоплатного, у фізичних та юридичних осіб незалежно від форм власності товару, обіг якого обмежений чи заборонений чинним законодавством, з метою викриття і документування факту вчинення злочину та особи, яка його вчинила.

**Спеціальний слідчий експеримент** (П. 1.12.4.) полягає у створенні слідчим та оперативним підрозділом відповідних умов в обстановці, максимально наближеній до реальної, з метою перевірки дійсних намірів певної особи, у діях якої вбачаються ознаки тяжкого чи особливо тяжкого злочину, спостереження за її поведінкою та прийняттям нею рішень щодо вчинення злочину.

**Імітування обстановки злочину** (П. 1.12.5.) полягає в діях слідчого, уповноваженої особи, з використанням імітаційних засобів, які створять у оточуючих уяву про вчинення реального злочину, з метою його запобігання та викриття відомої чи невідомої особи (осіб), яка планувала чи замовляла його вчинення.

Самостійноюнегласною слідчою (розшуковою) дією євиконання спеціального завдання з розкриття злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації. **Виконання спеціального завдання з розкриття злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації** (П. 1.13. ст. 272 КПК України) полягає в організації слідчим і оперативним підрозділом введення уповноваженої ними особи, яка відповідно до закону виконує спеціальне завдання, в організовану групу чи злочинну організацію під легендою прикриття для отримання речей і документів, відомостей про її структуру, способи і методи злочинної діяльності, які мають значення для розслідування злочину або злочинів, які вчиняються цими групами.

Виконання такого завдання здійснюється на підставі постанови слідчого, погодженої з керівником органу досудового розслідування, або постанови прокурора зі збереженням у таємниці достовірних відомостей про особу і не потребує дозволу слідчого судді.

Відповідно до П. 1.14. Інструкції дві негласні слідчі (розшукові) дії, які проводяться незалежно від тяжкості злочину. До них відносяться: 1) Зняття інформації з електронних інформаційних систем або її частини, доступ до яких не обмежується її власником, володільцем або утримувачем чи не пов’язаний з подоланням системи логічного захисту; 2) Установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу.

**Зняття інформації з електронних інформаційних систем або її частини, доступ до яких не обмежується її власником, володільцем або утримувачем чи не пов’язаний з подоланням системи логічного захисту** (П. 1.14.1. ч. 2 ст. 264 КПК України), полягає в одержанні інформації із електронних інформаційних систем, що містять відповідну інформацію, у тому числі із застосуванням технічного обладнання.

**Установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу** (П. 1.14.2. ст. 268 КПК України) полягає в застосуванні технічного обладнання для локалізації місцезнаходження радіоелектронного засобу, у тому числі мобільного терміналу, систем зв’язку та інших радіовипромінювальних пристроїв, активованих у мережах операторів рухомого (мобільного) зв’язку, без розкриття змісту повідомлень, що передаються, якщо в результаті його проведення можна встановити обставини, які мають значення для кримінального провадження.

**ВИСНОВКИ З ЧЕТВЕРТОГО ПИТАННЯ:**

Інструкціята КПК Українипередбачають проведення таких НСРД: **аудіо-, відеоконтроль особи** (ст. 260 КПК України); Накладення арешту на кореспонденцію (ст. 261 КПК України); **Огляд і виїмка кореспонденції** (П. 1.11.4. ст. 262 КПК України); **Зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж** (П. 1.11.5.); **Зняття інформації з електронних інформаційних** систем без відома її власника, володільця або утримувача (П. 1.11.6. ст. 264 КПК України); **Обстеження публічно не доступних місць, житла чи іншого володіння особи** (П. 1.11.7. ст. 267 КПК України); **Спостереження за особою в публічно доступних місцях** (П. 1.11.8. ст. 269 КПК України); **Стаття 269-1. Моніторинг банківських рахунків; Аудіо-, відеоконтроль місця** (П. 1.11.9. ст. 270 КПК України); **Негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження** (П. 1.11.10. ст. 274 КПК України); **Спостереження за річчю або місцем у публічно доступних місцях** (П. 1.11.11. ст. 269 КПК України); **Контроль за вчиненням злочину** (П. 1.12.)

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ:**

**Слідчі дії** - це пізнавальні процесуальні дії, притаманні стадії досудового розслідування, і призначені для пошуку, виявлення, фіксації та перевірки фактичних даних у кримінальному провадженні.

Саме такий підхід покладено в основу норми-дефініції, викладеної у ч. 1 ст. 223 КПК. Відповідно до цієї норми, **слідчі (розшукові) дії** **є діями, спрямованими на отримання (збирання) доказів або перевірку вже отриманих доказів у конкретному кримінальному провадженні**. Тобто це визначення є легітимним.

Систему слідчих дій становлять7 СД:

1) допит;

2) огляд;

3) освідування особи;

4) обшук;

5) слідчий експеримент;

6) пред’явлення для впізнання;

7) експертиза.

**Негласні слідчі (розшукові) дії** (НСРД) - це різновид слідчих (розшукових) дій, відомості про факт та методи проведення яких не підлягають розголошенню, за винятком випадків, передбачених КПК (ст. 246 КПК України).

НСРД залежно від об’єкта, на пізнання якого вони спрямовані, поділяються на 2 групи:

1) пов’язані із втручанням у приватне спілкування;

2) інші види негласних слідчих (розшукових) дій, тобто не пов’язані з таким втручанням.

Інструкціята КПК Українипередбачають проведення таких НСРД: **аудіо-, відеоконтроль особи** (ст. 260 КПК України); Накладення арешту на кореспонденцію (ст. 261 КПК України); **Огляд і виїмка кореспонденції** (П. 1.11.4. ст. 262 КПК України); **Зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж** (П. 1.11.5.); **Зняття інформації з електронних інформаційних** систем без відома її власника, володільця або утримувача (П. 1.11.6. ст. 264 КПК України); **Обстеження публічно не доступних місць, житла чи іншого володіння особи** (П. 1.11.7. ст. 267 КПК України); **Спостереження за особою в публічно доступних місцях** (П. 1.11.8. ст. 269 КПК України); **Стаття 269-1. Моніторинг банківських рахунків; Аудіо-, відеоконтроль місця** (П. 1.11.9. ст. 270 КПК України); **Негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження** (П. 1.11.10. ст. 274 КПК України); **Спостереження за річчю або місцем у публічно доступних місцях** (П. 1.11.11. ст. 269 КПК України); **Контроль за вчиненням злочину** (П. 1.12.)

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття і класифікації слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій, а також характеристика слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій і правил їх проведення.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення і класифікації слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій. Певну увагу слід приділити поняттю слідчих (розшукових) дій та негласних слідчих (розшукових) дій, а також їх системи.

Для засвоєння цієї теми та з’ясування всіх питань теми, студентам слід звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету та Інтернеті.

**ТЕМА 8. ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПІДОЗРУ**

**ПЛАН:**

Вступ

1. Поняття, зміст та значення повідомлення особи про підозру

2. Зміст і форма письмового повідомлення про підозру

3. Порядок повідомлення про підозру. Допит підозрюваного.

4. Зміна повідомлення про підозру

Висновки

**РЕКОМЕНДОВАНА Література:**

1. Конституція України: Закон України від 28 червня 1996 р. // *Відомості Верховної Ради України*. 1996. № 30. Ст. 141.
2. Кримінальний процесуальний кодекс України: [http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/4651–17](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/4651-17)
3. Конвенція про захист прав людини і основоположним свобод від 04.11.1950 (зі змінами та доповненнями від 13 травня 2004 року): <http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/995_004>
4. Рішення ЄСПЛ у справі «Нечипорук і Йонкало проти України» від 21.04.2011 року: http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/974\_683
5. Рішення Конституційного Суду України у справі за конституційним поданням Міністерства внутрішніх справ України щодо офіційного тлумачення положень частини третьої статті 80 Конституції України (справа про депутатську недоторканість) від 27.10.1999 № 9-пр/99: http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/v009p710-99
6. Воротинцев Єгор. Інформативність письмового повідомлення про підозру в системі змагального кримінального судочинства України / Воротинцев Є. *Вісник прокуратури*. 2014. № 1. С. 90-96.
7. Захист прав людини. Рішення Європейського суду з прав людини в сфері кримінального судочинства: зб. судової практики / укладач Потьомкін А.О. К.: Юрінком Інтер, 2014. 760 с.
8. Капліна О. Повідомлення про підозру: протистояння правових позицій сторін обвинувачення та захисту / Капліна О. *Право України*. 2017. № 12. С. 74-81.
9. Костенко Сергій. Проблемні питання існуючого підходу до визначення дотримання конституційних прав і свобод громадянина при повідомленні про підозру у вчиненні кримінального правопорушення / Костенко С. *Вісник Асоціації слідчих суддів України*. 2016. № 1. С. 34-36.
10. Самольотов Ігор, Хохлов Сергій. Повідомлення про підозру: відсутність передбачуваності / Самольотов І., Хохлов С. *Юридична газета.* 2018. № 23 (625) 05 червня. С. 10-11.
11. Тертишник В.М. Науково-практичний коментар Кримінального процесуального кодексу України / Тертишник В.М. К. 2016.

**Мета лекції:**

# Сформувати уявлення про поняття й сутність, а також зміст повідомлення про підозру; визначити вичерпний перелік випадків обов’язкового повідомлення особі слідчим або прокурором про підозру у вчиненні нею кримінального правопорушення.

**ВСТУП**

Повідомлення про підозру займає особливе місце в структурі досудового розслідування. Воно підводить підсумок проведеної до того часу роботи, зібраним доказам, у більшості визначає подальше спрямування кримінального провадження і є початковим моментом притягнення до кримінальної відповідальності.

Даний акт означає появу в кримінальному судочинстві нового учасника процесу - підозрюваного. Підозрюваний є центральною фігурою у кримінальному процесі, навколо якої концентруються процесуальні дії органів досудового розслідування, прокурора, суду та інших учасників процесу.

Теоретичні і практичні питання, пов’язані з повідомлення особи про підозру, є фактично новим інститутом в юридичній літературі. Разом з цим проблема обґрунтованості повідомлення особи про підозру на стадії досудового розслідування, суворого дотримання законності при реалізації цього є дуже актуальною.

Порушення закону і помилки, що допускаються при повідомленні особи про підозру, можуть призвести до істотних обмежень прав і свобод громадян, викликати обурення та обґрунтовані скарги.

Правильне вирішення питання щодо повідомлення особи про підозру сприяє досягненню таких завдань кримінального провадження, як зміцнення законності та правопорядку, охорона інтересів суспільства, прав і свобод громадян, та виховання їх в дусі дотримання Конституції України та відповідних законів.

Юридичне значення акту повідомлення особи про підозру складається також із того, що в стадії досудового розслідування настає новий етап, пов’язаний з тим, що в процесі досудового розслідування накопичено достатньо доказів для підозри у вчиненні злочину конкретної особи. Ця підозра вперше чітко сформульована в офіційному документі – повідомленні особи про підозру. В ній слідчий дає першопочатковий висновок, про наявність і суть кримінально-караного діяння, вчиненого конкретною особою.

**1. ПОНЯТТЯ, ЗМІСТ ТА ЗНАЧЕННЯ ПОВІДОМЛЕННЯ ОСОБИ**

**ПРО ПІДОЗРУ**

Повідомлення особи про підозру – це одне із важливих процесуальних рішень, яке приймає прокурор або слідчий за погодженням з прокурором до закінчення розслідування у кримінальному провадженні. В цьому процесуальному рішенні на основі доказів, зібраних у ході проведення досудового розслідування, конкретна особа стає набуває статусу підозрюваного.

Акт повідомлення особи про підозру має важливе юридичне значення:

1. Він служить одним із засобів забезпечення невідворотності відповідальності осіб, які вчинили кримінальне правопорушення.

2. Обґрунтована підозра дозволяє призначити таким особам справедливе покарання відповідно до характеру і тяжкості вчиненого кримінального правопорушення.

3. Акт повідомлення особи про підозру є початковим моментом реалізації функції обвинувачення.

4. Акт повідомлення особи про підозру є початковим моментом забезпечення кримінальної відповідальності особи, винуватої у вчиненні кримінального правопорушення.

5. Після повідомлення особи про підозру процесуальне становище даної особи погіршується (її можна оголосити в розшук, відсторонити від займаної посади тощо).

Вимога всебічності, повноти і неупередженості розслідування (ч.2 ст. 9 КПК) не усувається після повідомлення особи про підозру. Подальше розслідування може привести до встановлення обставин, які виключають кримінальну відповідальність особи, або інших підстав до закінчення досудового розслідування щодо цієї особи, до виявлення нових осіб, які вчинили або є причетними до вчинення кримінального правопорушення.

Після повідомлення особі про підозру слідчий набуває права застосувати до підозрюваного заходи забезпечення кримінального провадження:

1) виклик слідчим, прокурором, судовий виклик і привід;

2) накладення грошового стягнення;

3) тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом;

4) відсторонення від посади;

5) тимчасове відсторонення судді від здійснення правосуддя (у певному випадку);

6) тимчасовий доступ до речей і документів;

7) тимчасове вилучення майна;

8) арешт майна;

9) затримання особи;

10) запобіжні заходи.

Прийняте рішення щодо повідомлення особи про підозру не означає, що мета розслідування досягнута і його можна закінчити. Потрібно ще допитати підозрюваного щодо винесеного йому повідомлення про підозру, перевірити його показання, а при необхідності - виконати інші процесуальні дії. Якщо з врахуванням перевірки показань підозрюваного і інших даних, отриманих у ході подальшого розслідування, доказів для висновків про вину підозрюваного може бути недостатньо або буде встановлена його невинуватість, кримінальне переслідування має бути закінчено, на підставі, передбаченою ст. 284 КПК.

З моменту винесення повідомлення особи про підозру між слідчим і підозрюваним виникають певні кримінально-процесуальні правовідносини.

Слідчий, складаючи повідомлення особи про підозру, викладає в ній свою власну думку про винуватість особи, яка склалася у нього на підставі оцінки тих доказів, що є в справі на момент прийняття такого рішення. І наявність цього акту ще не означає офіційного визнання особи винуватою від імені держави. Висновок про винуватість хоч і є офіційним але все ж таки це особиста (суб’єктивна) думка слідчого про наявність підстав покладення на певну особу кримінальної відповідальності згідно конкретної кримінально-правової норми.

Підозрюваний, відповідно до принципу презумпції невинуватості, вважається невинуватим до того часу, доки його винуватість не доведена у встановленому законом порядку.

Акт повідомлення особи про підозру не можна вважати початком реалізації кримінальної відповідальності.

Ототожнювати процесуальні правообмеження у стадіях досудового розслідування і судового розгляду з реалізацією кримінальної відповідальності уявляється неправильним: при цьому змішуються поняття “кримінальна відповідальність” і “державний примус”.

Під час досудового розслідування особа, якій повідомлено про підозру, зазнає ряд обмежень у сфері особистих і майнових прав в результаті застосування до неї заходів забезпечення кримінального провадження. Але всі ці наслідки не виступають як прояв кримінальної відповідальності. Заходи забезпечення кримінального провадження покликані забезпечити нормальний хід здійснення кримінального судочинства у конкретному провадженні, встановлення об’єктивної істини.

**Повідомлення про підозру обов'язково здійснюється у наступних випадках:**

***1) у разі затримання особи на місці вчинення кримінального правопорушення чи безпосередньо після його вчинення;***

Це положення КПК означає, що уповноважена службова особа має право без ухвали слідчого судді, суду затримати особу, підозрювану у вчиненні злочину, за який передбачене покарання у виді позбавлення волі, лише у випадках:

а) якщо цю особу застали під час вчинення злочину або замаху на його вчинення;

б) якщо безпосередньо після вчинення злочину очевидець, в тому числі потерпілий, або сукупність очевидних ознак на тілі, одязі чи місці події вказують на те, що саме ця особа щойно вчинила злочин.

Особа є затриманою з моменту, коли вона силою або через підкорення наказу змушена залишатися поряд із уповноваженою службовою особою чи в приміщенні, визначеному уповноваженою службовою особою.

Строк затримання особи без ухвали слідчого судді, суду не може перевищувати сімдесяти двох годин з моменту затримання.

Затримана без ухвали слідчого судді, суду особа не пізніше шістдесяти годин з моменту затримання повинна бути звільнена або доставлена до суду для розгляду клопотання про обрання стосовно неї запобіжного заходу.

***2) у разі обрання до особи одного з передбачених КПК запобіжних заходів;***

Запобіжними заходами є:

1) особисте зобов’язання;

2) особиста порука;

3) застава;

4) домашній арешт;

5) тримання під вартою.

Тимчасовим запобіжним заходом є затримання особи.

Запобіжні заходи застосовуються: під час досудового розслідування - слідчим суддею за клопотанням слідчого, погодженим з прокурором, або за клопотанням прокурора, а під час судового провадження - судом за клопотанням прокурора.

***3) у разі наявності достатніх доказів для підозри особи у вчиненні кримінального правопорушення.***

Що ж слід розуміти під «достатніми доказами», які повинні відповідно до вимог закону вказувати на вчинення кримінального правопорушення конкретною особою. Поняття «достатність» охоплює кількісні і якісні сторони явища. Докази, які лежать в основі рішення, повинні бути достовірними, а їх кількість повинна складати сукупність, яка б дозволяла прийняти правильне рішення.

Таким чином під достатніми доказами відносно акту повідомлення особи про підозру слід розуміти достовірні відомості, зібрані, перевірені і оцінені слідчим у встановленому законом порядку, які в своїй сукупності приводять до єдиного висновку на даний момент розслідування про те, що конкретна особа вчинила кримінальне правопорушення, яке передбачене Кримінальним кодексом України, і не підлягає звільненню від відповідальності за нього.

При цьому повідомлення особи про підозру повинно базуватися не на простій сукупності доказів, а на їх системі. Якщо немає системи доказів, а є лише окремі докази винуватості, що не узгоджуються з іншими, значить не можна приймати рішення про повідомлення особи про підозру.

Важливу роль у вирішенні питання про наявність достатніх доказів для повідомлення особи про підозру відіграє внутрішнє переконання слідчого у винуватості цієї особи. Висновок слідчого про наявність достатніх доказів для повідомлення особи про підозру представляє собою результат оцінки визначеної сукупності доказів. А докази повинні оцінюватися не інакше як за внутрішнім переконанням.

Слідчий має бути впевненим в достовірності висновку про винуватість особи, яка повідомляється про підозру. Це означає, що слідчий повинен мати тверду впевненість в правильності свого висновку, рішучість зафіксувати його у обвинувальному акті, та готовність відстоювати його перед вищестоящими контролюючими та наглядовими інстанціями, нести за нього відповідальність.

Яка кількість доказів і яких саме потрібно для повідомлення особи про підозру, попередньо визначити неможливо. Ніякі докази для слідчого не мають наперед встановленої сили. У кожному кримінальному провадженні питання про достовірність доказів для правильного висновку про винуватість особи потрібно вирішувати, виходячи з конкретних обставин кримінального провадження.

Достатність доказів визначається як наявність у кримінальному провадженні такої сукупності доказів, яка викликає у суб’єкта доказування внутрішню переконаність у достовірному з’ясуванні наявності або відсутності обставин предмету доказування, необхідних для встановлення об’єктивної істини та прийняття правильного рішення у справі.

Властивість достатності доказів у кримінальному судочинстві є вимогою, що виражається в наявності такої системи належних, допустимих, достовірних доказів, що отримана в результаті всебічного, повного й об’єктивного дослідження обставин кримінального провадження та всієї сукупності зібраних у ньому доказів, і яка достовірно встановлює всі обставини, що утворюють предмет доказування. Достатність становить собою системну властивість доказів, компонентами якої є: логічна послідовність, однозначність висновків, погодженість і несуперечність доказів і встановлених обставин, стійкість знання (незмінність у разі виникнення сумнівів з приводу одного з доказів), повнота встановлених обставин предмета доказування.

**Висновки до першого питання:**

Отже, повідомлення особи про підозру – це одне із важливих процесуальних рішень, яке приймає прокурор або слідчий за погодженням з прокурором до закінчення розслідування у кримінальному провадженні. В цьому процесуальному рішенні на основі доказів, зібраних у ході проведення досудового розслідування, конкретна особа стає набуває статусу підозрюваного.

**2. ЗМІСТ І ФОРМА ПИСЬМОВОГО ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПІДОЗРУ**

Отже, що ж таке «підозра» особи у вчиненні кримінального правопорушення? Звернемось до довідникових видань. В словнику С. Ожегова знаходимо роз’яснення понять “подозрение”, як припущення, основане на сумнівах правильності, законності чиїх-небудь вчинків, правдивості чиїх-небудь слів... і “подозрительный”, як викликаючий підозріння.

На українську мову слово “подозрение” перекладається як “підозра, ...підозріння...”, а „подозрительный” перекладається як „підозрілий”.

В. Даль, неначе спеціально для кримінального процесу дав роз’яснення правового розуміння поняття “підозріння”: “…До улики никого не подозревай…”

На наш погляд, підозра є складовою частиною, одним з елементів обвинувачення. Не тільки затримання, а й застосування усіх видів запобіжних заходів є елементами функції обвинувачення, оскільки вони застосовуються у зв’язку з підозрою і конкретним фактом, який викриває особу у вчиненні кримінального правопорушення. Слідчий, прокурор вважають, що підозрювана особа чимось пов’язана із вчиненим злочином, тобто не виключається можливість вчинення нею цього злочину. І, зрештою, коли людина в чомусь підозрюється, то, природно, її в чомусь обвинувачують. Інакше бути не може.

Коли мова йде про процесуальний порядок виконання будь-якого процесуального акту, то на увазі мається сукупність ознак, які характеризують: суб’єкта, що здійснює цей акт; процесуальні документи, якими він оформлюється; строки, в які повинні бути вирішені необхідні процесуальні дії, процедуру виконання цих дій; спеціальні заходи, які застосовуються для забезпечення прав і законних інтересів осіб, яких стосується даний акт.

Письмове повідомлення особи про підозру особи складає прокурор або слідчий за погодженням з прокурором.

Повідомлення має містити такі відомості:

1) прізвище та посаду слідчого, прокурора, який здійснює повідомлення;

2) анкетні відомості особи (прізвище, ім'я, по батькові, дату та місце народження, місце проживання, громадянство), яка повідомляється про підозру;

3) найменування (номер) кримінального провадження, у межах якого здійснюється повідомлення;

4) зміст підозри;

5) правова кваліфікація кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, із зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність;

6) стислий виклад фактичних обставин кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, у тому числі зазначення часу, місця його вчинення, а також інших суттєвих обставин, відомих на момент повідомлення про підозру;

7) права підозрюваного;

8) підпис слідчого, прокурора, який здійснив повідомлення.

**Висновки до другого питання:**

Отже, письмове повідомлення особи про підозру особи складає прокурор або слідчий за погодженням з прокурором.

Структура і зміст цього процесуального документу повинні відповідати вимогам ст. 277 КПК України.

**3. ПОРЯДОК ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПІДОЗРУ. ДОПИТ ПІДОЗРЮВАНОГО**

Письмове повідомлення про підозру вручається в день його складення прокурором або слідчим, а у випадку неможливості такого вручення – у спосіб, передбачений КПК для вручення повідомлень, тобто шляхом виклику або приводу. Письмове повідомлення про підозру затриманій особі вручається не пізніше 24 годин з моменту її затримання.

У випадку, якщо особі не вручено повідомлення про підозру після спливу 24 годин з моменту затримання, така особа підлягає негайному звільненню.

Дата та час повідомлення про підозру, правова кваліфікація кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність невідкладно вносяться слідчим, прокурором до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

Особливий порядок письмового повідомлення про підозру здійснюється:

1) адвокату, депутату місцевої ради, депутату Верховної Ради Автономної Республіки Крим, сільському, селищному, міському голові – Генеральним прокурором України, його заступником, прокурором Автономної Республіки Крим, області, міст Києва або Севастополя в межах його повноважень;

2) народному депутату України, кандидату у Президенти України, Уповноваженому Верховної Ради України з прав людини, Голові Рахункової палати, його першому заступнику, заступнику, головному контролеру, секретарю Рахункової палати, заступникам Генерального прокурора України – Генеральним прокурором України;

3) судді Конституційного Суду України, професійному судді, присяжному та засідателю на час здійснення ними правосуддя – Генеральним прокурором України або його заступником;

4) Генеральному прокурору України – заступником Генерального прокурора України.

**Порядок здійснення виклику в кримінальному провадженні.**

Особа викликається до слідчого, прокурора, слідчого судді, суду шляхом вручення повістки про виклик, надіслання її поштою, електронною поштою чи факсимільним зв'язком, здійснення виклику по телефону.

У разі тимчасової відсутності особи за місцем проживання, повістка для передачі їй вручається під розписку дорослому члену сім'ї особи чи іншій особі, яка з нею проживає, житлово-експлуатаційній організації за місцем проживання особи або адміністрації за місцем її роботи.

Особа, що перебуває під вартою, викликається через адміністрацію місця ув'язнення.

Повістка про виклик неповнолітньої особи, як правило, вручається її батьку, матері, усиновлювачу або законному представнику. Інший порядок вручення повістки допускається лише у випадку, коли це обумовлюється обставинами кримінального провадження.

Повістка про виклик обмежено дієздатної особи вручається її піклувальнику.

Повістка про виклик вручається особі працівником органу зв'язку, працівником правоохоронного органу, слідчим, прокурором, а також секретарем судового засідання, якщо таке вручення здійснюється в приміщенні суду.

Повістка про виклик особи, яка проживає за кордоном, вручається згідно з міжнародним договором про правову допомогу, згода на обов'язковість якого надана Верховною Радою України, а за відсутності такого - за допомогою дипломатичного (консульського) представництва.

Особа має отримати повістку про виклик або бути повідомленою про нього іншим шляхом не пізніше ніж за три дні до дня, коли вона зобов'язана прибути за викликом. У випадку встановлення КПК строків здійснення процесуальних дій, які не дозволяють здійснити виклик у зазначений строк, особа має отримати повістку про виклик або бути повідомленою про нього іншим шляхом якнайшвидше, але в будь-якому разі з наданням їй необхідного часу для підготовки та прибуття за викликом.

Належним підтвердженням отримання особою повістки про виклик або ознайомлення з її змістом іншим шляхом є розпис особи про отримання повістки, в тому числі на поштовому повідомленні, відеозапис вручення особі повістки, будь-які інші дані, які підтверджують факт вручення особі повістки про виклик або ознайомлення з її змістом.

Якщо особа попередньо повідомила слідчого, прокурора, слідчого суддю, суд про адресу своєї електронної пошти, надіслана на таку адресу повістка про виклик вважається отриманою у випадку підтвердження її отримання особою відповідним листом електронної пошти.

Поважними причинами неприбуття особи на виклик є:

1) затримання, тримання під вартою або відбування покарання;

2) обмеження свободи пересування внаслідок дії закону або судового рішення;

3) обставини непереборної сили (епідемії, військові події, стихійні лиха або інші подібні обставини);

4) відсутність особи у місці проживання протягом тривалого часу внаслідок відрядження, подорожі тощо;

5) тяжка хвороба або перебування в закладі охорони здоров'я у зв'язку з лікуванням або вагітністю за умови неможливості тимчасово залишити цей заклад;

6) смерть близьких родичів, членів сім'ї чи інших близьких осіб або серйозна загроза їхньому життю;

7) несвоєчасне одержання повістки про виклик;

8) інші обставини, які об'єктивно унеможливлюють з'явлення особи на виклик.

Якщо підозрюваний, який у встановленому КПК порядку був викликаний (зокрема, наявне підтвердження отримання ним повістки про виклик або ознайомлення з її змістом іншим шляхом), не з'явився без поважних причин або не повідомив про причини свого неприбуття, на нього накладається грошове стягнення у розмірі:

- від 0,25 до 0,5 розміру прожиткового мінімуму для працездатних осіб - у випадку неприбуття на виклик слідчого, прокурора;

від 0,5 до 2 розмірів прожиткового мінімуму для працездатних осіб - у випадку неприбуття на виклик слідчого судді, суду.

У випадку неприбуття підозрюваного без поважних причин на виклик до нього може бути застосовано привід.

Підозрюваним є особа, якій у порядку, передбаченому ст.ст. 276-279 КПК, повідомлено про підозру, або особа, яка затримана за підозрою у вчиненні кримінального правопорушення.

Підозрюваний має право:

1) знати, у вчиненні якого кримінального правопорушення його підозрюють, обвинувачують;

2) бути чітко і своєчасно повідомленим про свої права, передбачені цим КПК, а також отримати їх роз'яснення;

3) на першу вимогу мати захисника і побачення з ним до першого допиту з дотриманням умов, що забезпечують конфіденційність спілкування, а також після першого допиту – мати такі побачення без обмеження їх кількості й тривалості; на участь захисника у проведенні допиту та інших процесуальних дій; на відмову від захисника в будь-який момент кримінального провадження; на отримання правової допомоги захисника за рахунок держави у випадках, передбачених цим Кодексом, та/або законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги, в тому числі у зв'язку з відсутністю коштів на її оплату;

4) не говорити нічого з приводу підозри проти нього, обвинувачення або у будь-який момент відмовитися відповідати на запитання;

5) давати пояснення, показання з приводу підозри, обвинувачення чи в будь-який момент відмовитися їх давати;

6) вимагати перевірки обґрунтованості затримання;

7) у разі затримання або застосування запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою – на негайне повідомлення членів сім’ї, близьких родичів чи інших осіб про затримання і місце свого перебування згідно з положеннями статті 213 КПК;

8) збирати і подавати слідчому, прокурору, слідчому судді докази;

9) брати участь у проведенні процесуальних дій;

10) під час проведення процесуальних дій ставити запитання, подавати свої зауваження та заперечення щодо порядку проведення дій, які заносяться до протоколу;

11) застосовувати з додержанням вимог цього Кодексу технічні засоби при проведенні процесуальних дій, в яких він бере участь. Слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд мають право заборонити застосовування технічних засобів при проведенні окремої процесуальної дії чи на певній стадії кримінального провадження з метою нерозголошення відомостей, які містять таємницю, що охороняється законом, чи стосуються інтимного життя особи, про що виноситься (постановляється) вмотивована постанова (ухвала);

12) заявляти клопотання про проведення процесуальних дій, про забезпечення безпеки щодо себе, членів своєї сім'ї, близьких родичів, майна, житла тощо;

13) заявляти відводи;

14) ознайомлюватися з матеріалами досудового розслідування в порядку, передбаченому статтею 221 КПК, та вимагати відкриття матеріалів згідно зі статтею 290 КПК;

15) одержувати копії процесуальних документів та письмові повідомлення;

16) оскаржувати рішення, дії та бездіяльність слідчого, прокурора, слідчого судді в порядку, передбаченому цим Кодексом;

17) вимагати відшкодування шкоди, завданої незаконними рішеннями, діями чи бездіяльністю органу, що здійснює оперативно-розшукову діяльність, досудове розслідування, прокуратури або суду, в порядку, визначеному законом, а також відновлення репутації, якщо підозра, обвинувачення не підтвердилися;

18) користуватися рідною мовою, отримувати копії процесуальних документів рідною або іншою мовою, якою він володіє, та в разі необхідності користуватися послугами перекладача за рахунок держави.

Підозрюваний зобов'язаний з'явитися за викликом слідчого у призначений строк. В разі неявки без поважних причин підозрюваний підлягає приводу. Поважними причинами неявки підозрюваного до слідчого в призначений строк визнаються: несвоєчасне одержання повістка, хвороба та інші обставини, які фактично позбавляють його можливості своєчасно з'явитися до слідчого.

Привід полягає у примусовому супроводженні особи, до якої він застосовується, особою, яка виконує ухвалу про здійснення приводу, до місця її виклику в зазначений в ухвалі час.

Рішення про здійснення приводу приймається: під час досудового розслідування - слідчим суддею за клопотанням слідчого, прокурора або з власної ініціативи, а під час судового провадження - судом за клопотанням сторони кримінального провадження, потерпілого або з власної ініціативи. Рішення про здійснення приводу приймається у формі ухвали.

Виконання ухвали про здійснення приводу може бути доручене відповідним підрозділам органів Національної поліції, органів безпеки, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, Національного антикорупційного бюро України або Державного бюро розслідувань.

Ухвала про здійснення приводу оголошується особі, до якої він застосовується, особою, яка виконує ухвалу.

Особа, рішення про здійснення приводу якої прийнято слідчим суддею, судом, зобов'язана прибути до місця виклику в зазначений в ухвалі про здійснення приводу час у супроводі особи, яка виконує ухвалу.

У випадку невиконання особою, що підлягає приводу, законних вимог щодо виконання ухвали про здійснення приводу, до неї можуть бути застосовані заходи фізичного впливу, які дозволяють здійснити її супроводження до місця виклику. Застосуванню заходів фізичного впливу повинно передувати попередження про намір їх застосування. У разі неможливості уникнути застосування заходів фізичного впливу вони не повинні перевищувати міри, необхідної для виконання ухвали про здійснення приводу, і мають зводитися до мінімального впливу на особу. Забороняється застосування заходів впливу, які можуть завдати шкоди здоров'ю особи, а також примушення особи перебувати в умовах, що перешкоджають її вільному пересуванню, протягом часу більшого, ніж необхідно для негайного доставлення особи до місця виклику. Перевищення повноважень щодо застосування заходів фізичного впливу тягне за собою відповідальність, встановлену законом.

У разі неможливості здійснення приводу особа, яка виконує ухвалу про здійснення приводу, повертає її до суду з письмовим поясненням причин невиконання.

Допит підозрюваного, хоча й не передбачений як обов’язковий етап повідомлення про підозру, однак може бути розглянутий із вказівкою на те що його проведення у найкоротші строки після повідомлення про підозру сприятиме повноті встановлення обставин кримінального правопорушення а також ефективній реалізації підозрюваним права на захист.

Допит підозрюваного є слідчою (розшуковою) дією, спрямованою на одержання від підозрюваного показань зі змісту підозри, а також з приводу всіх інших відомих йому обставин, що мають значення для правильного вирішення кримінального провадження.

Перед допитом встановлюється особа, роз'яснюються її права, а також порядок проведення допиту.

Допит не може продовжуватися без перерви понад дві години, а в цілому - понад вісім годин на день.

У разі відмови підозрюваного відповідати на запитання, давати показання особа, яка проводить допит, зобов'язана його зупинити одразу після отримання такої заяви.

Під час допиту може застосовуватися фотозйомка, аудіо- та/або відеозапис.

Слідчий може допитати підозрюваного за місцем проведення досудового слідства, а при необхідності і за місцем перебування підозрюваного, тобто за місцем його проживання, роботи, навчання, лікування, попереднього ув'язнення.

Допит підозрюваного проводиться, як правило, вдень. Допит у нічний час (22.00-6.00) можливий лише у виняткових випадках, наприклад за клопотанням самого підозрюваного, який раніше відмовився давати показання взагалі, що має бути відмічено в протоколі допиту і засвідчено підписом підозрюваного; у разі виявлення під час проведених у цей же час інших слідчих (розшукових) дій, зокрема обшуку, відомостей про вчинення найближчим часом нових злочинів його співучасниками, а також в інших випадках, коли наслідком зволікання з проведенням допиту може бути втрата письмових і речових доказів, ухилення від слідства осіб, причетних до вчинення злочину.

Підозрювані допитуються окремо. Слідчий повинен вживати заходів, щоб підозрювані в одному ж і тому кримінальному провадженні не могли спілкуватися між собою: викликати кожного з них на певний час; дати вказівку адміністрації місця досудового ув'язнення про окреме утримання підозрюваних.

Підозрюваний не попереджається про кримінальну відповідальність за відмову від давання показань і за давання завідомо неправдивих показань, бо давати показання - це його процесуальне право.

Слідчий вислуховує показання підозрюваного і в разі необхідності ставить йому запитання для конкретизації і деталізації з'ясовуваних обставин кримінального провадження, визначення ролі даного підозрюваного та його співучасників у вчиненні злочину, для перевірки алібі підозрюваного, про яке він заявляє, для виявлення кола можливих джерел доказів.

Протокол допиту підозрюваного повинен бути оформлений відповідно до вимог ст. 104 і 224 КПК.

Показання підозрюваного й відповіді на поставлені запитання викладаються від першої особи і по можливості дослівно, за винятком нецензурних виразів і образливих слів. Жаргонні звороти заносяться до протоколу з роз'ясненням їх значення.

Після закінчення допиту слідчий пред'являє протокол підозрюваному для особистого ознайомлення. На прохання підозрюваного він може бути прочитаний йому слідчим, про що зазначається в протоколі. Всі доповнення і поправки до протоколу, запропоновані підозрюваним, підлягають обов'язковому занесенню до цього документа.

Протокол підписують підозрюваний і слідчий. Якщо протокол написаний на кількох сторінках, підозрюваний і перекладач, якщо він брав участь у допиті, підписують кожну сторінку окремо. Коли в допиті підозрюваного брали участь прокурор, керівник органу досудового розслідування, старший слідчої групи, експерт, спеціаліст, захисник або інші особи, вони також підписують протокол.

На прохання підозрюваного йому надається можливість написати свої показання власноручно, про що робиться відмітка в протоколі допиту. Слідчий, ознайомившись з письмовими показаннями підозрюваного, може поставити йому додаткові запитання, які разом з відповідями на них заносяться до протоколу.

Якщо підозрюваний відмовився підписати протокол, про це зазначається в протоколі. Такій особі надається право дати письмові пояснення щодо причин відмови від підписання, які заносяться до протоколу. Факт відмови особи від підписання протоколу, а також факт надання письмових пояснень особи щодо причин такої відмови засвідчується підписом її захисника (законного представника), а у разі його відсутності – понятих.

До протоколу допиту підозрюваного можуть додаватися різні схеми, плани, замальовки та пояснення до них, виконані підозрюваним у ході допиту і підписані підозрюваним та слідчим.

**Висновки з третього питання:**

Після повідомлення про права слідчий, прокурор або інша уповноважена службова особа на прохання підозрюваного зобов’язані детально роз’яснити кожне із зазначених прав. Письмове повідомлення про підозру вручається в день його складення прокурором або слідчим, а у випадку неможливості такого вручення – у спосіб, передбачений КПК України для вручення повідомлень.

Письмове повідомлення про підозру затриманій особі вручається не пізніше 24 годин з моменту її затримання. У випадку, якщо особі не вручено повідомлення про підозру після спливу 24 годин з моменту затримання, така особа підлягає негайному звільненню.

**4. ЗМІНА ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПІДОЗРУ**

Під час досудового розслідування після повідомлення особі про підозру можуть бути отримані нові докази, які тягнуть необхідність зміни повідомлення особі про підозру. Може бути також дана інша оцінка вже відомим доказам.

У випадку виникнення підстав для повідомлення про нову підозру або зміну раніше повідомленої підозри слідчий, прокурор зобов'язаний виконати дії щодо вручення письмового повідомлення особі про підозру, передбачені статтею 278 КПК. Якщо повідомлення про підозру здійснив прокурор, повідомити про нову підозру або змінити раніше повідомлену підозру має право виключно прокурор.

**Зміна – це поправка, яка змінює що-небудь попереднє.** Зміна повідомлення про підозру в широкому розумінні цього поняття полягає у:

1) не підтвердженні частини повідомлення про підозру;

2) доповненні повідомлення про підозру;

3) зміні повідомлення про підозру.

Найбільш повний і детальний перелік підстав для зміни повідомлення про підозру, на наш погляд, наводить Ю.М. Грошевий. Такими підставами, згідно з його точкою зору, є:

- не підтвердження будь-якої події злочину, що інкримінується підозрюваному;

- відсутність в діях особи складу злочину;

- недоведеність участі підозрюваного у вчиненні одного або декількох злочинів з числа тих, що ставляться йому в вину у повідомленні про підозру;

- не підтвердження обставин, що обтяжують відповідальність;

- встановлення обставин, що змінюють оцінку і кваліфікацію вчинку (замах, закінчений злочин, повторність, продовжуваний злочин);

- встановлення обставин, що тягнуть зміну оцінки ступеню співучасті підозрюваного в злочині (або деяких з них), в тому числі закриття кримінального провадження за реабілітуючими підставами відносно інших осіб;

- встановлення обставин, що пом’якшують відповідальність;

- наявність достатніх доказів, які вказують на вчинення підозрюваним злочину, що не інкримінувався йому раніше.

**Не підтвердження частини повідомлення про підозру означає, що:**

- повідомлення про підозру за окремим епізодом чи самостійному діянню не підтвердилося;

- не знайшла підтвердження кваліфікуюча ознака;

- не знайшла підтвердження та чи інша дія в структурі окремого епізоду або діяння;

- виявилась зайвою кваліфікація діяння за сукупністю злочинів (за декількома статтями КК).

Внаслідок не підтвердження частини повідомлення про підозру можуть виникати такі ситуації:

- змінювати кваліфікацію не потрібно;

- необхідно змінити кваліфікацію злочину.

Нове повідомлення особи про підозру має бути складено і повідомлено підозрюваному у звичайному порядку – із додержанням вимог, встановленими ст. 278 КПК. Після цього підозрюваного слід допитати по суті повідомлення про підозру.

**Доповнення повідомлення про підозру необхідне у тих випадках,** коли в процесі розслідування, після повідомлення про підозру, з’ясовуються нові факти злочинної діяльності особи. Додаткові обставини можуть обумовити підозру у новому кримінальному правопорушенні або заміну підозри в одному кримінальному правопорушенні на підозру в іншому.

Доповнення повідомлення про підозру може привести до зміни кваліфікації. Тому слідчий, при необхідності доповнити повідомлення про підозру, повинен скласти нове повідомлення про підозру особи та вручити їй це повідомлення.

Зміна повідомлення про підозру (у вузькому розумінні цього поняття) може обумовлюватися виявленням обставин, які змінюють характер відомостей, викладених в попередньому повідомленні про підозру. Можуть бути уточнені фактичні обставини скоєного (місце, час, спосіб діяння, характер і розмір шкоди і т. ін.), виправлена раніше допущена помилка або неточність формулювання підозри.

В результаті іншої оцінки доказів може виникнути необхідність змінити кваліфікацію. Якщо, наприклад, з’ясується, що має місце не закінчений злочин, а початкова стадія злочинної діяльності, діяння підозрюваного слід кваліфікувати, окрім, як за відповідною статтею КК, так і за ст. 14, 15 КК (приготування чи замах на злочин). У випадках, коли встановлено, що форма співучасті підозрюваних у вчиненні злочину не однакова, дії організаторів, підмовників і посібників слід кваліфікувати по відповідній статті Кримінального Кодексу України, а також за відповідною частиною ст. 27 КК України.

При необхідності змінити або доповнити повідомлення про підозру слід мати на увазі, що нове повідомлення про підозру має бути узагальненим і виноситися не в доповнення до попередніх повідомлень, а замість раніше складених повідомлень про підозру. У цьому випадку раніше винесене повідомлення про підозру, яке залишається в матеріалах провадження, втрачає свою силу.

Такий порядок дозволить підозрюваному більш повно реалізувати своє право на захист. Ознайомившись з актом, який містить повідомлення про підозру у повному обсязі, підозрюваний має можливість глибше і ясніше усвідомити суть підозри, яку важко було б досягти, якби підозра була “розкидана” по окремих повідомленнях про підозру.

Наявність у справі декількох діючих повідомлень про підозру щодо однієї особи, може дезорієнтувати самого підозрюваного, а також прокурора і суд. Щоб таке не трапилось, нове повідомлення особи про підозру повинно бути мотивованим, тобто містити пояснення необхідності винесення нового узагальнюючого повідомлення.

Допит підозрюваного повинен проводитися слідчим у повному обсязі за всіма викладеними в повідомленні епізодами злочину, а не тільки відносно змін чи доповнень повідомлення про підозру порівняно з попереднім. Це обумовлюється тим, що зміни і доповнення повідомлення про підозру можуть вплинути на позицію підозрюваного по відношенню до всієї підозри загалом, чи будь якої її частини. Підозрюваний може змінити або доповнити свої показання, що має бути зафіксовано в протоколі його допиту. Додержання рекомендованого порядку дозволить у випадку необхідності своєчасно перевірити нові доводи підозрюваного.

**Висновки з четвертого питання**:

Отже, у випадку виникнення підстав для повідомлення про нову підозру або зміну раніше повідомленої підозри слідчий, прокурор зобов'язаний вручити письмове повідомлення про підозру. Якщо повідомлення про підозру здійснив прокурор, повідомити про нову підозру або змінити раніше повідомлену підозру має право виключно прокурор.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ**

Отже, розглянувши питання нашої лекції, можна зробити наступні висновки.

Повідомлення про підозру обов'язково здійснюється у випадках:

1) затримання особи на місці вчинення кримінального правопорушення чи безпосередньо після його вчинення;

2) обрання до особи одного з запобіжних заходів;

3) наявності достатніх доказів для підозри особи у вчиненні кримінального правопорушення .

Слідчий, прокурор або інша уповноважена службова особа (службова особа, якій законом надано право здійснювати затримання) зобов'язані невідкладно повідомити підозрюваному про його права.

Після повідомлення про права слідчий, прокурор або інша уповноважена службова особа на прохання підозрюваного зобов'язані детально роз'яснити кожне із зазначених прав.

Письмове повідомлення про підозру складається прокурором або слідчим за погодженням з прокурором.

Повідомлення повинно містити такі відомості:

1) прізвище та посаду слідчого, прокурора, який здійснює повідомлення;

2) анкетні відомості особи (прізвище, ім'я, по батькові, дату та місце народження, місце проживання, громадянство), яка повідомляється про підозру;

3) найменування (номер) кримінального провадження, в рамках якого здійснюється повідомлення;

4) зміст підозри;

5) правову кваліфікацію кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність;

6) стислий виклад фактичних обставин кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, у тому числі зазначення часу, місця його вчинення, а також інших суттєвих обставин, відомих на момент повідомлення про підозру;

7) права підозрюваного;

8) підпис слідчого, прокурора, який здійснив повідомлення.

Письмове повідомлення про підозру вручається в день його складення прокурором або слідчим, а у випадку неможливості такого вручення – у спосіб, передбачений цим Кодексом для вручення повідомлень.

Письмове повідомлення про підозру затриманій особі вручається не пізніше 24 годин з моменту її затримання. У випадку, якщо особі не вручено повідомлення про підозру після спливу 24 годин з моменту затримання, така особа підлягає негайному звільненню.

Дата та час повідомлення про підозру, правова кваліфікація кримінального правопорушення, у вчиненні якого підозрюється особа, з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність невідкладно вносяться слідчим, прокурором до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

У випадку виникнення підстав для повідомлення про нову підозру або зміну раніше повідомленої підозри слідчий, прокурор зобов'язаний вручити письмове повідомлення про підозру. Якщо повідомлення про підозру здійснив прокурор, повідомити про нову підозру або змінити раніше повідомлену підозру має право виключно прокурор.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо поняття, підстав та значення повідомлення про підозру, випадки повідомлення про підозру, етапи повідомлення про підозру.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення, класифікації та розуміння деяких питань. Серед них слід виділити процесуальний порядок повідомлення особи про підозру.

Для вдалого засвоєння цієї теми студентам потрібно звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти у бібліотеці університету.

**ТЕМА 9. Зупинення і закінчення досудового розслідування**

**ПЛАН:**

Вступ

1. Підстави і процесуальний порядок зупинення та відновлення досудового розслідування.

2. Форми закінчення досудового розслідування.

3. Закриття кримінального провадження.

4. Звільнення особи від кримінальної відповідальності.

5. Звернення до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного чи медичного характеру.

Висновки

**Рекомендована література**

1. Загальна декларація прав людини від 10 грудня 1948 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 18–24.
2. Міжнародний пакт про громадянські i політичні права від 16 грудня 1966 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 36–62.
3. Європейська конвенція з прав людини (Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 року). *Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій*. Амстердам – Київ, 1996. С. 12–17.
4. Конституція України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР. *Верховна Рада України*. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/254%DO%BA/96-%DO%B2%DI%80
5. Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України від 13.04.2012. *Голос України*. 2012. 19 травня (№ 90–91).
6. Про Національну поліцію: Закон України від 02 липня 2015 року: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=55082>
7. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1992. № 22. Ст. 303.
8. Про прокуратуру: Закон України від 14.10.2014 року. *Офіційний вісник України.* 07.11.2014. № 87. Cт. 2471.
9. Про судову експертизу: Закон України від 25 лютого 1994 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1994. № 28. Ст. 232.
10. Басиста І.В. Прийняття і виконання процесуальних рішень слідчого на стадії досудового розслідування: теоретичні і практичні проблеми: монографія. Львів: ЛьвДУВС, 2013. 600 с.
11. Захист прав людини. Рішення Європейського суду з прав людини в сфері кримінального судочинства: зб. судової практики / укладач Потьомкін А.О. К.: Юрінком Інтер, 2014. 760 с.
12. Кримінальне процесуальне право України: навчальний посібник / За редакцією професорів В.Г. Гончаренка та В.А. Колесника. К.: Юстиніан, 2014. 576 с.

13. Кримінальний процес в питаннях і відповідях: Загальна і Особлива частини: навч. посіб. / Л.Д. Удалова, В.В. Рожнова, Д.О. Савицький, О.Ю. Хабло. 3-тє вид., доповн. і переробл. К.: Скіф, 2013. 256 с.

14. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / Відп. ред.: С.В. Ківалов, С.М. Міщенко, В.Ю. Захарченко. Х.: Одіссей, 2013. 1104 с.

1. Кримінальний процесуальний кодекс України: науково-практичний коментар: у 2 т. Т. 1 / О.М. Бандурка, Є.П. Бурдоль та ін.; за заг. ред. В.Я. Тація, В.П. Пшонки, А В. Портнова. Х.: Право, 2012. 768 с.

16. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / за ред. В.Г. Гончаренка, В.Т. Нора, М.Є. Шумила. К.: Юстиніан, 2012. 1217 с.

17. Кримінальний процесуальний кодекс України: науково-практичний коментар: у 2 т. Т. 2 / Є.М. Блажівський, Ю.М. Грошевий, Ю.М. Дьомін та ін.; за заг. ред. В.Я. Тація, В.П. Пшонки, А.В. Портнова. Х.: Право, 2012. 664 с.

18. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Загальна частина) [Рожнова В.В., Савицький Д.О., Конюшенко Я.Ю. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 280 с.

19. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Особлива частина) [Хабло О.Ю., Степанов О.С., Климчук М.П. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 200 с.

1. Кучинська О.П. Кримінально-процесуальні документи: досудове та судове провадження: Навч.-практ. посібник. К.: Юрінком Інтер, 2009. 408 с.
2. Лобойко Л.М. Кримінальний процес: підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.
3. Нор В.Т., Крикливець Д.Є. Реалізація засади змагальності під час розгляду скарг слідчим суддею. Львів: Видавництво ТзОВ «Колір ПРО», 2017. 376 с.
4. Паршак С.А. Процесуальний порядок забезпечення прав учасників кримінального провадження під час закінчення досудового розслідування / С. А. Паршак ; за заг. ред. д-ра юрид наук, проф. О.О. Юхна; Харків. нац. ун-т внутр. справ. - Харків: Панов, 2016. - 199 с.
5. Процесуальні документи у кримінальному провадженні. Зразки. Роз’яснення: наук.-практ. посібник; за заг. редакцією М.А. Погорецького та О.П. Кучинської. К. : Юрінком Інтер, 2015. 560 с.
6. Рогатюк І.В. Процесуальна діяльність прокурора на стадії досудового розслідування: монографія. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2016. 544 с.
7. Савицький Д.О. Підстави та процесуальний порядок застосування приводу у кримінальному провадженні. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1. С. 158-163.
8. Складання кримінально-процесуальних документів у досудовому провадженні: навч. посібник / Удалова Л.Д., Азаров Ю.І., Рожнова В.В. та ін. К.: КНТ, 2013. 375 с.
9. Скрябін О.М. Участь захисника в окремих кримінальних провадженнях: монографія. Запоріжжя: Просвіта, 2017. 380 с.
10. Тертишник В.М. Науково-практичний коментар Кримінального процесуального кодексу України. К.: Алерта, 2014. 768 с.
11. Тертишник В.М. Кримінальний процес України: підручник. 7-ме вид., доповн. і перероб. К.: Алерта, 2017. 840 с.
12. Тертишник В.М. Науково-практичний коментар Кримінального процесуального кодексу України. Вид. 15-те, доповн. і перероб. К.: Правова Єдність, 2018. 854 с.
13. Турман Н.О., Савчин Н.М., Бутирська І.А. Збірник казусів з кримінального процесуального права України. Чернівці: Чернівец. нац. ун-т, 2017. 80 с.
14. Удалова Л.Д. Функція судового контролю у кримінальному процесі: монографія. К.: Центр учбової літератури, 2015. 176 с.
15. Удалова Л.Д., Паризький І.В. Застосування компромісів при вирішенні конфліктів під час досудового розслідування: навчальний посібник. К.: Видавничий дім «Скіф», 2012. 184 с.
16. Форостяний А.В. Забезпечення участі понятих під час проведення слідчих (розшукових) дій. *Юридична Україна*. 2015. № 1. С. 74 –78.
17. Чернявський С.С., Фінагеєв В.О. Проблеми тимчасового доступу до інформації, яка знаходиться в операторів та провайдерів телекомунікацій. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1 (5). С. 179–185.

**Мета лекції**

З’ясувати підстави, процесуальний порядок зупинення і відновлення досудового розслідування, значення та структуру обвинувального акту, підстави та процесуальний порядок закриття кримінального провадження, звільнення особи від кримінальної відповідальності, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру.

**ВСТУП**

Необхідною умовою здійснення конституційного принципу законності в кримінальному провадженні є правильно організована діяльність органів досудового розслідування, прокурора і суду щодо встановлення фактичних обставин кримінального правопорушення з метою досягнення об’єктивної істини. Через об’єктивні обставини органи досудового розслідування не завжди можуть закінчити досудове провадження, тому для збереження строків провадження та прийняття остаточного рішення в кримінальному судочинстві існує інститут зупинення досудового розслідування.

Законне й обґрунтоване прийняття рішення про закінчення досудового розслідування забезпечує реалізацію таких завдань кримінального провадження, як захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень, охорона прав та законних інтересів учасників кримінального провадження, а також забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений і жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу.

**1. ПІДСТАВИ І ПРОЦЕСУАЛЬНИЙ ПОРЯДОК ЗУПИНЕННЯ ТА ВІДНОВЛЕННЯ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ**

Встановлені у законі процесуальні строки, приписи щодо порядку і строків прийняття рішень і виконання необхідних для їх реалізації дій є процесуальним засобом забезпечення активної роботи по швидкому, повному та неупередженому розслідуванню. Розслідування потребує інтенсивної, іноді цілодобової роботи сторони обвинувачення. Але при розслідуванні кримінального правопорушення іноді виникають обставини, які перешкоджають на певний час вчасно закінчити досудове розслідування. Ці обставини вимушують прокурора або слідчого (за погодженням з прокурором) тимчасово зупинити провадження досудового розслідування.

**Зупинення досудового розслідування – це тимчасова вимушена перерва у провадженні досудового розслідування, зумовлена обставинами, що унеможливлюють його подальше провадження.**

Досудове розслідування може бути зупинене після повідомлення особі про підозру у випадку, якщо (ст. 280 КПК України):

1) підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, за умови підтвердження цього відповідним медичним висновком;

2) оголошено в розшук підозрюваного;

3) слідчий суддя відмовив у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування;

3) наявна необхідність виконання процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва.

Перелік названих підстав є вичерпним. Будь-які інші обставини, які також перешкоджають продовженню досудового розслідування (наприклад, тривале проведення експертизи, від’їзд підозрюваного у відрядження або за кордон, хвороба потерпілого, свідка) не є підставами для зупинення досудового розслідування. У цих випадках, якщо строк досудового розслідування закінчується, порушується клопотання про його продовження у встановленому законом порядку.

Розглянемо зміст кожної із підстав для зупинення досудового розслідування.

1. **Підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, за умови підтвердження цього відповідним медичним висновком.**

Воно можливе при дотриманні таких умов:

а) особа повинна бути повідомлена про підозру;

б) зупинити розслідування з вказаної підстави можливо, якщо підозрюваний страждає тяжким захворюванням (психічним або соматичним). Закон не містить переліку таких захворювань, він лише вказує, що воно повинно бути тяжким. Вважається, що тяжким визнається захворювання, при якому стан здоров’я підозрюваного перешкоджає можливості його участі у кримінальному провадженні;

в) захворювання повинно бути не хронічним, а мати тимчасовий характер, тобто коли через деякий час можливе як повне видужання, так і зняття гострих форм захворювання. Якщо в результаті судово-психіатричної експертизи буде встановлено, що психічне захворювання підозрюваного є хронічним і потребує тривалого часу лікування із застосуванням примусового заходу медичного характеру, досудове розслідування не зупиняється, а закінчується відповідно до вимог, передбачених статтею 292 та статтями Глави 39 КПК України. У разі видужання особи, яка після вчинення кримінального правопорушення захворіла на психічну хворобу або в неї настав тимчасовий розлад психічної діяльності чи інший хворобливий стан психіки, які позбавляли її можливості усвідомлювати свої дії або керувати ними, суд на підставі висновку комісії лікарів-психіатрів своєю ухвалою припиняє застосування примусового заходу медичного характеру в порядку, передбаченому ст. 514 КПК України.

Постановлення ухвали суду про припинення застосування примусового заходу медичного характеру є підставою для проведення досудового розслідування чи судового провадження.

Якщо на час розгляду питання про відновлення кримінального провадження закінчився строк давності притягнення до кримінальної відповідальності або прийнято закон, який усуває кримінальну відповідальність за вчинене кримінальне правопорушення, кримінальне провадження підлягає закриттю, якщо особа, щодо якої розглядається питання, не заперечує проти цього;

ґ) захворювання підозрюваного береться до уваги, якщо воно підтверджено медичним висновком або висновком судово-психіатричної чи судово-медичної експертизи.

У тих випадках, коли з метою встановлення психічного (а інколи і фізичного) стану підозрюваного призначається судова експертиза, до одержання її результатів досудове розслідування в справі не може бути зупинено. Призначення та проведення експертизи є слідчою дією, а згідно з ч. 2 ст. 280 КПК України до зупинення досудового розслідування слідчий зобов'язаний виконати всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе.

Досудове розслідування зупиняється мотивованою постановою прокурора або слідчого за узгодженням з прокурором до видужання підозрюваного. Обраний щодо підозрюваного запобіжний захід може бути залишений, скасований або змінений за наявності для того підстав і виходячи з конкретних обставин. Якщо запобіжний захід у виді тримання під вартою залишено в силі, необхідно враховувати, що в цьому випадку перебіг строку розслідування зупинено, а строки тримання під вартою тривають і в необхідних випадках повинні продовжуватися.

1. **Оголошено в розшук підозрюваного (п. 2 ч.1 ст. 280, 281 КПК).**

Характерною ознакою цієї підстави зупинення досудового розслідування є те, що органи досудового розслідування знають, хто вчинив кримінальне правопорушення, але місце знаходження підозрюваного не встановлено в силу того, що він переховується від органів слідства і суду. Як правило, особи, що вчинили тяжкі злочини, ховаються одразу ж після вчинення злочину або отримання відомостей про початок досудового розслідування.

Рішення про зупинення досудового розслідування у зв’язку з тим, що підозрюваний переховується від органів слідства і суду і його місце знаходження невідоме, приймається, якщо виконані наступні процесуальні ***умови:***

1) у справі зібрані достатні та неспростовні докази, які вказують на те, що кримінальне правопорушення вчинено певною особою;

2) особу повідомлено про підозру;

3) виконані всі слідчі (розшукові) дії, провадження яких можливе за відсутності підозрюваного, вжито всіх можливих заходів до знайдення, отримання та збереження всіх доказів у справі.

Запровадження цієї умови має на меті, по-перше, забезпечення реалізації принципу публічності (ст. 25 КПК), а, по-друге, дає змогу слідчому якомога швидше зафіксувати обставини, що мають значення для справи, і після встановлення місця знаходження підозрюваного відразу розпочати виконання дій за його участю;

4) встановлено, що підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності;

5) вжито усіх заходів щодо встановлення місцезнаходження підозрюваного, але встановити його місцезнаходження не надалося можливим (допитано всіх свідків, родичів, сусідів, проведено обшуки за місцем проживання та іншими місцями де може перебувати підозрюваний, надано доручення оперативним підрозділам та інше).

Слідчий повинен вжити необхідні заходи щодо з’ясування всіх обставин вчиненого злочину і зібрання в достатній кількості доказів у справі, бо якщо з часу зупинення розслідування і до моменту його відновлення пройде багато часу, то сліди злочину й інші докази по справі можуть зникнути: людська пам’ять не досконала і свідки можуть забути істотні для справи дані та обставини; в свою чергу експерт в зв’язку з неповнотою зібраних матеріалів не зможе дати висновок тощо. Невиконання цієї вимоги може призвести до того, що на час затримання підозрюваного зібрати деякі докази буде важко або зовсім неможливо.

Про зупинення досудового розслідування прокурор, а слідчий за погодженням з прокурором виносить мотивовану постанову.

***Розшук підозрюваного****.* Слідчий має право оголосити розшук підозрюваного, а якщо є для того підстави, то й прийняти рішення про направлення клопотання до суду про дозвіл на затримання підозрюваного. Розшук може бути оголошено як під час досудового розслідування, так і одночасно з його зупиненням (ст. 281 КПК).

Про оголошення розшуку підозрюваного, слідчий складає мотивовану постанову, в якій зазначає необхідні відомості про особистість підозрюваного та характер вчиненого ним злочину. Після оголошення розшуку слідчий вживає заходів, у тому числі і проведення слідчих дій (якщо досудове розслідування не зупинено) до встановлення місцезнаходження підозрюваного.

Для забезпечення розшуку, слідчий може надавати оперативним підрозділам доручення про розшук підозрюваного, яке є обов’язковим для виконання. До доручення про розшук додається постанова про розшук підозрюваного, а якщо судом винесено постанову про затримання підозрюваного, то й зазначена постанова судді (ч.3 ст. 281 КПК).

Посадові особи органів досудового розслідування мають право через пресу, радіо та телебачення звертатись в особливо важливих випадках до населення за допомогою з розшуку підозрюваного та з пропозиціями повідомляти будь-яку інформацію, яка стосується справи.

Відповідно до ст. 191 КПК, у разі затримання підозрюваного, якого розшукували і щодо якого є ухвала суду про затримання з метою приводу, останнього необхідно доставити до суду не пізніше 36 годин, або звільнити.

***Міжнародний розшук та екстрадиція****.* Підставою для ініціювання міжнародного розшуку громадян України є запит правоохоронного органу, надісланий до Національного центрального бюро Інтерполу в Україні. У запиті повинна бути викладена інформація про злочин і розшукуваних осіб, який запобіжний захід обрано, заходи, які з точки зору ініціатора розшуку доцільно вжити щодо розшукуваної особи у разі виявлення її на території іноземної держави. Такими заходами, як правило, можуть бути: встановлення контролю за пересуванням розшукуваної особи; затримання та арешт розшукуваної особи з наступною її екстрадицією (видачею).

1. **Слідчий суддя відмовив у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування (**п. 21 ч. 1 ст. 280 КПК).

Провадження може бути зупинено за наявності таких ***умов:***

1) особу повідомлено про підозру;

2) особа вчинила злочин, передбачений ст. 297-1 КПК України, внаслідок чого можливе проведення спеціального досудового розслідування;

3) проведено усі можливі процесуальні дії, які можна провести без участі підозрюваного;

4) отримано ухвалу слідчого судді про відмову у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування.

**4.** **Наявна необхідність виконання процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва.**

Зупинення розслідування на цій підставі можливе за таких умов:

а) особа повинна бути повідомлена про підозру;

б) матеріали кримінального провадження повинні містити запит, складений відповідно до ст. 552 КПК України, і документи, що до нього додаються.

До зупинення досудового розслідування слідчий зобов'язаний виконати всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе.

Якщо у кримінальному провадженні є два або декілька підозрюваних, а підстави для зупинення відносяться не до всіх із них, прокурор вправі виділити досудове розслідування і зупинити його стосовно окремих підозрюваних.

Досудове розслідування зупиняється вмотивованою постановою прокурора або слідчого за узгодженням з прокурором, відомості про що вносяться до Єдиного реєстру досудових розслідувань. Копія постанови надсилається потерпілому, стороні захисту, представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, які мають право її оскаржити слідчому судді.

**Зупинене досудове розслідування відновлюється постановою слідчого, прокурора, коли підстави для його зупинення перестали існувати** (підозрюваний видужав, його місцезнаходження встановлено, завершено проведення процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва), а також у разі потреби проведення слідчих (розшукових) чи інших процесуальних дій. Копія постанови про відновлення досудового розслідування надсилається стороні захисту, потерпілому, представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження,

Зупинене досудове розслідування також відновлюється у випадку скасування слідчим суддею постанови про зупинення досудового розслідування. Відомості про відновлення досудового розслідування вносяться слідчим, прокурором до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

**Висновок з ПЕРШОГО питання**

1. Зупинення досудового розслідування - це тимчасове вимушене припинення провадження слідчих (розшукових) та процесуальних дій у кримінальному провадженні внаслідок появи передбачених у ст. 280 КПК України обставин, які не дозволяють закінчити розслідування.

2. Відповідно до ст. 280 КПК досудове розслідування зупиняється за такими підставами:

1) підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, за умови підтвердження цього відповідним медичним висновком;

2) оголошено в розшук підозрюваного;

3) слідчий суддя відмовив у задоволенні клопотання про здійснення спеціального досудового розслідування

4) наявна необхідність виконання процесуальних дій у межах міжнародного співробітництва.

Приведений перелік підстав, які тягнуть зупинення досудового слідства, є вичерпним і розширеному тлумаченню не підлягає.

Для вирішення питання про зупинення досудового розслідування одних підстав недостатньо, необхідна і наявність визначених законом умов прийняття такого рішення.

Провадження в зупиненій справі відновлюється, коли: 1) підозрюваний видужав, 2) його місцезнаходження встановлено, 3) завершено проведення процесуальних дій у межах міжнародного співробітництва, а також 4) у разі потреби проведення слідчих (розшукових) чи інших процесуальних дій, а також 5) у разі скасування слідчим суддею постанови про зупинення досудового розслідування.

**2. ФОРМИ ЗАКІНЧЕННЯ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ**

Закінчення досудового розслідування полягає у прийнятті уповноваженим органом рішення про припинення кримінального провадження. Досудове розслідування закінчується тоді, коли вирішені всі його завдання. Визнати досудове розслідування закінченим – значить визнати, що немає необхідності проведення яких-небудь ще слідчих (розшукових) чи інших процесуальних дій, спрямованих на збирання, перевірку і дослідження доказів: усі необхідні докази для ухвалення підсумкового рішення зібрані, перевірені, досліджені і належним чином оцінені.

Особа має право на розгляд обвинувачення проти неї в суді в найкоротший строк або на його припинення шляхом закриття провадження.

**Прокурор зобов'язаний у найбільш короткий строк після повідомлення особі про підозру (ст. 283 ч. 2 КПК):**

1) закрити кримінальне провадження, або

2) звернутися до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності, або

3) звернутися до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру.

Відомості про закінчення досудового розслідування вносяться прокурором до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

Закінчуючи досудове розслідування, необхідно систематизувати і технічно оформити матеріали кримінального провадження. Практикою вироблено дві основні форми систематизації матеріалів кримінального провадження, тобто послідовності їх розташування: хронологічну і тематичну.

При хронологічній систематизації послідовність розташування документів у матеріалах визначається датою їх складання або одержання слідчим. Ця форма найбільш поширена у невеликих за обсягом і кількістю епізодів матеріалах.

Тематична систематизація означає групування матеріалів за підозрюваними або за епізодами злочинної діяльності у багатотомних і багатоепізодних матеріалах. У межах кожної такої групи документи можуть розташовуватись у хронологічному порядку, тобто можливе таким чином поєднання обох форм систематизації (змішана форма).

Систематизувавши документи, слідчий підшиває їх в папку стандартного зразка, пронумеровує аркуші. На перших аркушах складається опис документів, які містяться в матеріалах кримінального провадження. На титульному аркуші зазначається відомство, до якого належить орган розслідування, найменування цього органу, повна назва матеріалів із зазначенням прізвищ підозрюваних і відповідних статей (частин, пунктів статей) кримінального закону, дати початку і закінчення провадження.

За технічними правилами в одному томі матеріалів зосереджується не більше 250 аркушів. Вдало систематизовані і правильно оформлені матеріали створюють зручність для вивчення і користування ними як самим слідчим, зокрема при складанні підсумкового документа, так і підозрюваним та іншими учасниками провадження, прокурором, суддями, присяжними.

**Висновок з другого питання**

Таким чином, відповідно до ст. 283 КПК, досудове розслідування може бути закінчене шляхом прийняття одного з зазначених рішень:

1) закрити кримінальне провадження;

2) звернутися до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності;

3) звернутися до суду з обвинувальним актом;

4) звернутися до суду з клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру;

5) звернутися до суду з клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру.

**3. ЗАКРИТТЯ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

Закриття кримінального провадження є одним з найважливіших актів судочинства, через який забезпечується вирішення вказаного у ст. 2 КПК України завдання охорони прав та законних інтересів учасників кримінального провадження з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений і жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу.

Кримінальне провадження закривається, згідно із ст. 284 КПК України, якщо:

1) встановлена відсутність події кримінального правопорушення;

2) встановлена відсутність в діянні складу кримінального правопорушення;

3) не встановлені достатні докази для доведення винуватості особи в суді і вичерпані можливості їх отримати;

3-1) не встановлено особу, яка вчинила кримінальне правопорушення, у разі закінчення строків давності притягнення до кримінальної відповідальності, крім вчинення особливо тяжкого злочину проти життя чи здоров’я особи або злочину, за який призначено покарання у виді довічного позбавлення волі.

Учасники кримінального провадження мають право заявляти клопотання прокурору про закриття кримінального провадження за наявності передбачених цим пунктом підстав;

4) набрав чинності закон, яким скасована кримінальна відповідальність за діяння, вчинене особою;

5) помер підозрюваний, обвинувачений, крім випадків, якщо провадження є необхідним для реабілітації померлого;

6) існує вирок по тому самому обвинуваченню, що набрав законної сили, або постановлена ухвала суду про закриття кримінального провадження по тому самому обвинуваченню;

7) потерпілий, а у випадках, передбачених цим Кодексом, його представник відмовився від обвинувачення у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення, крім кримінального провадження щодо злочину, пов’язаного з домашнім насильством;

8) стосовно кримінального правопорушення, щодо якого не отримано згоди держави, яка видала особу;

9) стосовно податкових зобов’язань особи, яка вчинила дії, передбачені статтею 212 Кримінального кодексу України, досягнутий податковий компроміс відповідно до підрозділу 9-2 розділу ХХ «Перехідні положення Податкового кодексу України»;

10) існує нескасована постанова слідчого, прокурора про закриття кримінального провадження з підстав, передбачених пунктами 1, 2, 4, 9 цієї частини, у кримінальному провадженні щодо того самого діяння, що розслідувалося із дотриманням вимог щодо підслідності;

11) після повідомлення особі про підозру закінчився строк досудового розслідування, визначений статтею 219 цього Кодексу, крім випадків повідомлення особі про підозру у вчиненні тяжкого чи особливо тяжкого злочину проти життя та здоров’я особи.

Слідчий, прокурор зобов’язані закрити кримінальне провадження також у разі, коли строк досудового розслідування, визначений статтею 219 цього Кодексу, закінчився та жодній особі не було повідомлено про підозру.

Кримінальне провадження закривається судом:

1. у зв'язку зі звільненням особи від кримінальної відповідальності;
   1. з підстави, передбаченої пунктом 3-1 частини першої цієї статті;
2. якщо прокурор відмовився від підтримання обвинувачення, за винятком випадків, передбачених КПК України;
3. досягнуто податковий компроміс у справах про кримінальні правопорушення, передбачені статтею 212 Кримінального кодексу України, відповідно до підрозділу 9-2 розділу ХХ «Перехідні положення Податкового кодексу України».

Провадження щодо юридичної особи підлягає закриттю у разі встановлення відсутності підстав для застосування до неї заходів кримінально-правового характеру, закриття кримінального провадження чи ухвалення виправдовувального вироку щодо уповноваженої особи юридичної особи.

Про закриття провадження щодо юридичної особи прокурор приймає постанову, а суд зазначає про це у виправдувальному вироку або постановляє ухвалу. Рішення про закриття провадження щодо юридичної особи може бути оскаржено в порядку, встановленому цим Кодексом.

Про закриття кримінального провадження слідчий, прокурор приймає постанову, яку може бути оскаржено у порядку, встановленому КПК України.

Слідчий складає постанову про закриття кримінального провадження з підстав, передбачених пунктами 1, 2, 4, 9, 10 ч. 1 ст. 284 КПК України, якщо в цьому кримінальному провадженні жодній особі не повідомлялося про підозру.

Прокурор складає постанову про закриття кримінального провадження щодо підозрюваного з підстав, передбачених ч. 1 цієї статті, крім випадку, передбаченого абз. 4 цієї частини.

Закриття кримінального провадження з підстави, передбаченої п.3-1 ч. 1 цієї статті, здійснюється судом за клопотанням прокурора..

Рішення прокурора про закриття кримінального провадження щодо підозрюваного не є перешкодою для продовження досудового розслідування щодо відповідного кримінального правопорушення.

Копія постанови слідчого про закриття кримінального провадження надсилається заявнику, потерпілому, прокурору. Прокурор протягом десяти днів з моменту отримання копії постанови має право її скасувати у зв'язку з незаконністю чи необґрунтованістю. Постанова слідчого про закриття кримінального провадження також може бути скасована прокурором за скаргою заявника, потерпілого, якщо така скарга подана протягом десяти днів з моменту отримання заявником, потерпілим копії постанови.

Копія постанови прокурора про закриття кримінального провадження надсилається заявнику, потерпілому, його представнику, підозрюваному, захиснику.

Копія постанови прокурора про закриття кримінального провадження та/або провадження щодо юридичної особи надсилається заявнику, потерпілому, його представнику, підозрюваному, захиснику, представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження.

Якщо обставини, передбачені пунктами 1, 2 ч. 1 ст. 284 КПК України, виявляються під час судового розгляду, суд зобов'язаний ухвалити виправдувальний вирок.

Якщо обставини, передбачені пунктами 5, 6, 7, 8, 9, 10 ч.1 ст. 284 КПК України, виявляються під час судового провадження, а також у випадку, передбаченому пунктом 2 частини другої цієї ж статті, суд постановляє ухвалу про закриття кримінального провадження.

Закриття кримінального провадження або ухвалення вироку з підстав, передбачених пунктом 1 ч. 2 ст. 284 КПК України, не допускається, якщо підозрюваний, обвинувачений проти цього заперечує. У цьому разі кримінальне провадження продовжується в загальному порядку, передбаченому КПК України.

Ухвала суду про закриття кримінального провадження може бути оскаржена в апеляційному порядку.

**Висновок з третього питання**

Отже, закриття кримінального провадження є одним із процесуальних рішень, яким може бути закінчено досудове розслідування. Підстави і процесуальний порядок закриття кримінального провадження під час досудового розслідування визначені ст. 284 КПК України.

**4. ЗВІЛЬНЕННЯ ОСОБИ ВІД КРИМІНАЛЬНОЇ ВІДПОВІДАЛЬНОСТІ**

Згідно із ст. 285 КПК особа звільняється від кримінальної відповідальності у випадках, передбачених законом України про кримінальну відповідальність.

Особі, яка підозрюється, обвинувачується у вчиненні кримінального правопорушення та щодо якої передбачена можливість звільнення від кримінальної відповідальності у випадку здійснення передбачених законом України про кримінальну відповідальність дій, роз'яснюється право на таке звільнення. Слідчий, прокурор зобов'язаний заохочувати особу до таких дій.

Підозрюваному, обвинуваченому, який може бути звільнений від кримінальної відповідальності, повинно бути роз'яснено сутність підозри чи обвинувачення, підставу звільнення від кримінальної відповідальності і право заперечувати проти закриття кримінального провадження з цієї підстави. У випадку, якщо підозрюваний чи обвинувачений, щодо якого передбачене звільнення від кримінальної відповідальності, заперечує проти цього, досудове розслідування та судове провадження проводяться в повному обсязі в загальному порядку.

Звільнення від кримінальної відповідальності за вчинення кримінального правопорушення здійснюється судом.

Встановивши на стадії досудового розслідування підстави для звільнення від кримінальної відповідальності та отримавши згоду підозрюваного на таке звільнення, прокурор складає клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності та без проведення досудового розслідування у повному обсязі надсилає його до суду.

Перед направленням клопотання до суду прокурор зобов'язаний ознайомити з ним потерпілого та з'ясувати його думку щодо можливості звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності.

Якщо під час здійснення судового провадження по провадженню, що надійшло до суду з обвинувальним актом, сторона кримінального провадження звернеться до суду з клопотанням про звільнення від кримінальної відповідальності обвинуваченого, суд має невідкладно розглянути таке клопотання.

У клопотанні прокурора про звільнення від кримінальної відповідальності вказуються (ст. 287 КПК):

1) найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;

2) анкетні відомості підозрюваного (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

3) прізвище, ім'я, по батькові та займана посада прокурора;

4) виклад фактичних обставин кримінального правопорушення та його правова кваліфікація з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність та формулювання підозри;

5) розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, та відомості про її відшкодування;

6) докази, які підтверджують факт вчинення особою кримінального правопорушення;

7) наявність обставин, які свідчать, що особа підлягає звільненню від кримінальної відповідальності, та відповідна правова підстава;

8) відомості про ознайомлення з клопотанням потерпілого та його думка стосовно можливості звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності;

9) дата та місце складення клопотання.

До клопотання прокурора повинна бути додана письмова згода особи на звільнення від кримінальної відповідальності.

Розгляд клопотання прокурора здійснюється у присутності сторін кримінального провадження, потерпілого у загальному порядку, передбаченому КПК України, із особливостями, встановленими цією статтею.

Суд зобов'язаний з'ясувати думку потерпілого стосовно можливості звільнення підозрюваного, обвинуваченого від кримінальної відповідальності.

Суд своєю ухвалою закриває кримінальне провадження та звільняє підозрюваного, обвинуваченого від кримінальної відповідальності у випадку встановлення підстав, передбачених законом України про кримінальну відповідальність.

У випадку встановлення судом необґрунтованості клопотання про звільнення особи від кримінальної відповідальності суд своєю ухвалою відмовляє у його задоволенні та повертає клопотання прокурору для здійснення кримінального провадження в загальному порядку або продовжує судове провадження у загальному порядку, якщо таке клопотання надійшло після направлення обвинувального акта до суду.

Ухвала суду про закриття кримінального провадження та звільнення особи від кримінальної відповідальності може бути оскаржена в апеляційному порядку.

Відповідно до ст. 289 КПК, якщо протягом року з дня передачі особи на поруки колективу підприємства, установи чи організації вона не виправдає довіру колективу, ухилятиметься від заходів виховного характеру та порушуватиме громадський порядок, загальні збори відповідного колективу можуть прийняти рішення про відмову від поручительства за взяту ними на поруки особу. Відповідне рішення направляється до суду, який прийняв рішення про звільнення особи від кримінальної відповідальності.

Суд, отримавши рішення загальних зборів колективу про відмову від поручительства, розглядає питання притягнення особи до кримінальної відповідальності за вчинене кримінальне правопорушення в порядку, передбаченому ст. 288 КПК України (Розгляд питання про звільнення від кримінальної відповідальності).

Переконавшись у порушенні особою умов передачі на поруки, суд своєю ухвалою скасовує ухвалу про закриття кримінального провадження і звільнення особи від кримінальної відповідальності у зв'язку з передачею її на поруки та направляє матеріали провадження для проведення досудового розслідування в загальному порядку чи здійснює судове провадження в загальному порядку, якщо питання про звільнення від кримінальної відповідальності було прийняте після направлення обвинувального акта до суду.

**Висновок з четвертого питання**

Законодавцем передбачені підстави та процесуальний порядок звільнення особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, від кримінальної відповідальності: внаслідок зміни обстановки; у зв’язку з дійовим каяттям; у зв’язку з примиренням підозрюваного, обвинуваченого з потерпілим; у зв’язку із застосуванням до неповнолітнього примусових заходів виховного характеру; у зв’язку з передачею особи на поруки; у зв’язку із закінченням строків давності.

Звільнення особи від кримінальної відповідальності є альтернативним способом вирішення кримінально-правових конфліктів, а тому застосування підстав звільнення особи від кримінальної відповідальності не надають особі права на реабілітацію.

**5. ЗВЕРНЕННЯ ДО СУДУ З ОБВИНУВАЛЬНИМ АКТОМ, КЛОПОТАННЯМ ПРО ЗАСТОСУВАННЯ ПРИМУСОВИХ ЗАХОДІВ ВИХОВНОГО ЧИ МЕДИЧНОГО ХАРАКТЕРУ**

Згідно із ст. 290 КПК України, визнавши зібрані під час досудового розслідування докази достатніми для складання обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру, прокурор або слідчий за його дорученням зобов'язаний повідомити підозрюваному, його захиснику, законному представнику та захиснику особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру, про завершення досудового розслідування та надання доступу до матеріалів досудового розслідування.

Прокурор або слідчий за його дорученням зобов'язаний надати доступ до матеріалів досудового розслідування, які є в його розпорядженні, в тому числі будь-які докази, які самі по собі або у сукупності із іншими доказами можуть бути використані для доведення невинуватості або меншого ступеня винуватості обвинуваченого, або сприяти пом'якшенню покарання.

Прокурор або слідчий за його дорученням зобов'язаний також надати доступ та можливість скопіювати або відобразити відповідним чином будь-які речові докази або їх частини, документи або копії з них, приміщення або місця, якщо вони знаходяться у володінні або під контролем держави, і прокурор має намір використати відомості, що містяться в них, як докази у суді.

Надання доступу до матеріалів включає у себе можливість робити копії або відображення матеріалів.

У документах, які надаються для ознайомлення, можуть бути видалені відомості, які не будуть розголошені під час судового розгляду. Видалення повинно бути чітко позначено. За клопотанням сторони суд має право дозволити доступ до відомостей, які були видалені.

Сторона захисту за запитом прокурора зобов'язана надати доступ та можливість скопіювати або відобразити відповідним чином будь-які речові докази або їх частини, документи або копії з них, житла чи іншого володіння, якщо вони знаходяться у володінні або під контролем сторони захисту, якщо сторона захисту має намір використати відомості, що містяться в них, як докази у суді.

Сторона захисту має право не надати прокурору доступ до будь-яких матеріалів, які можуть бути використані прокурором на підтвердження винуватості обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення. Вирішення питання про віднесення конкретних матеріалів до таких, що можуть бути використані прокурором на підтвердження винуватості обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення і, як наслідок, прийняття рішення про надання чи ненадання прокурору доступу до таких матеріалів, може бути відкладено до закінчення ознайомлення сторони захисту з матеріалами досудового розслідування.

Про відкриття сторонами матеріалів прокурор або слідчий за його дорученням повідомляє потерпілого, представника юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, після чого останній має право знайомитися з ними за правилами, викладеними в цій статті.

Про відкриття сторонами матеріалів повідомляються цивільний позивач, його представник та законний представник, цивільний відповідач, його представник, після чого ці особи мають право ознайомитися з ними в тій частині, яка стосується цивільного позову, за правилами, викладеними в цій статті.

Сторони кримінального провадження зобов'язані письмово підтвердити протилежній стороні, а потерпілий, представник юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження – прокурору факт надання їм доступу до матеріалів з зазначенням найменування таких матеріалів.

Сторонам кримінального провадження, потерпілому, представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, надається достатній час для ознайомлення з матеріалами, до яких їм надано доступ. У випадку зволікання при ознайомленні з матеріалами, до яких надано доступ, слідчий суддя за клопотанням сторони кримінального провадження з урахуванням обсягу, складності матеріалів та умов доступу до них зобов'язаний встановити строк для ознайомлення з матеріалами, після спливу якого сторона або потерпілий, представник юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, вважаються такими, що реалізували своє право на доступ до матеріалів. Клопотання розглядається слідчим суддею місцевого суду не пізніше п’яти днів з дня його надходження до суду з повідомленням сторін кримінального провадження. Неприбуття у судове засідання осіб, які були належним чином повідомлені про місце та час проведення судового засідання, не перешкоджає розглядові клопотання.

Сторони кримінального провадження зобов'язані здійснювати відкриття одне одній додаткових матеріалів, отриманих до або під час судового розгляду.

Якщо сторона кримінального провадження не здійснить відкриття матеріалів у зазначеному порядку, суд не має права допустити відомості, що містяться в них, як докази.

**Згідно із ст. 291 КПК обвинувальний акт складається слідчим, після чого затверджується прокурором. Обвинувальний акт може бути складений прокурором, зокрема якщо він не погодиться з обвинувальним актом, що був складений слідчим.**

Обвинувальний акт повинен містити такі відомості:

1) найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;

2) анкетні відомості кожного обвинуваченого (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

3) анкетні відомості кожного потерпілого (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

4) прізвище, ім'я, по батькові та займана посада слідчого, прокурора;

5) виклад фактичних обставин кримінального правопорушення, які прокурор вважає встановленими, правову кваліфікацію кримінального правопорушення з посиланням на положення закону і статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність та формулювання обвинувачення;

6) обставини, які обтяжують чи пом'якшують покарання;

7) розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням;

7-1) підстави застосування заходів кримінально-правового характеру щодо юридичної особи, які прокурор вважає встановленими;

8) розмір витрат на залучення експерта (у разі проведення експертизи під час досудового розслідування);

9) дату та місце його складення та затвердження.

Обвинувальний акт підписується слідчим та прокурором, що його затвердив, або лише прокурором, якщо він склав його самостійно.

До обвинувального акта додається:

1) реєстр матеріалів досудового розслідування;

2) цивільний позов, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування;

3) розписка підозрюваного про отримання копії обвинувального акта, копії цивільного позову, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування, і реєстру матеріалів досудового розслідування (крім випадку, передбаченого ч. 2 ст. 297-1 КПК);

4) розписка або інший документ, що підтверджує отримання цивільним відповідачем копії цивільного позову, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування не до підозрюваного;

5) довідка про юридичну особу, щодо якої здійснюється провадження, в якій зазначаються: найменування юридичної особи, її юридична адреса, розрахунковий рахунок, ідентифікаційний код, дата і місце державної реєстрації.

Надання суду інших документів до початку судового розгляду забороняється.

Клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру, крім відомостей, передбачених ст. 291 КПК України (обвинувальний акт і реєстр матеріалів досудового розслідування), повинно містити інформацію про захід виховного характеру, який пропонується застосувати.

Клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру, крім відомостей, передбачених цією ж нормою, повинно містити докази, які підтверджують вчинення суспільно небезпечного діяння, кримінального правопорушення цією особою та необхідність застосування примусових заходів медичного характеру, позицію щодо можливості забезпечення участі особи під час судового провадження за станом здоров'я, інформацію про примусовий захід медичного характеру, який пропонується застосувати.

Одночасно із переданням обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів виховного чи медичного характеру до суду прокурор зобов'язаний під розписку надати їх копію та копію рєстру матеріалів досудового розслідування підозрюваному (крім випадку, передбаченого частиною другою статті 297-1 КПК), його захиснику, законному представнику, захиснику особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховного характеру. Якщо провадження здійснюється щодо юридичної особи, копії обвинувального акта та реєстру матеріалів досудового розслідування надаються також представнику такої юридичної особи.

**Висновки з ЧЕТВЕРТОГО питання**

Відповідно до ст. 283 КПК досудове розслідування закінчується складанням постанови про закриття кримінального провадження; зверненням до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності; зверненням до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру.

Досудове розслідування закінчується складанням обвинувального акта в тих випадках, коли зібрані в справі докази є достатніми для його складання і направлення справи до суду.

Прийнявши рішення про закінчення досудового розслідування і вважаючи докази, які є в справі, достатніми для складання обвинувального акта, слідчий, прокурор повинні виконати низку процесуальних дій, пов’язаних з відкриттям матеріалів іншій стороні.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ**

Отже, зупинення досудового розслідування – це тимчасова вимушена перерва у провадженні досудового розслідування, зумовлена обставинами, що унеможливлюють його подальше провадження.

Після повідомлення особі про підозру досудове розслідування може бути зупинене виключно у випадках, передбачених ст. 280 КПК України, якщо: 1) підозрюваний захворів на важку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, за умови підтвердження цього відповідним медичним висновком; 2) підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності і його місцезнаходження невідоме; 3) наявна необхідність виконання процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва.

Досудове розслідування зупиняється мотивованою постановою прокурора або слідчого за узгодженням з прокурором.

Після зупинення досудового розслідування проведення слідчих (розшукових) дій не допускається, крім тих, які спрямовані на встановлення місцезнаходження підозрюваного.

Особа має право на розгляд обвинувачення проти неї в суді в найкоротший строк або на його припинення шляхом закриття провадження.

Прокурор зобов'язаний у найбільш короткий строк після повідомлення особі про підозру: 1) закрити кримінальне провадження, або 2) звернутися до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності, або 3) звернутися до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру.

**методичні поради щодо підготовки даної теми**

Для успішної підготовки даної теми студентам потрібно:

1) повторити теоретичні положення щодо сутності закінчення досудового розслідування, підстави закінчення досудового розслідування та інших питань, що виносилися на лекцію;

2) ознайомитися з текстами наукових робіт, рекомендованих до вивчення.

**ТЕМА 11. Судовий розгляд**

**ПЛАН:**

Вступ

1. Поняття, суть і значення стадії судового розгляду.

2. Загальні положення судового розгляду у кримінальному провадженні.

3. Межі судового розгляду.

4. Процедура судового розгляду.

Висновки

**Рекомендована література:**

* + - 1. Загальна декларація прав людини від 10 грудня 1948 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 18–24.
      2. Міжнародний пакт про громадянські i політичні права від 16 грудня 1966 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 36–62.
      3. Європейська конвенція з прав людини (Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 року). *Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій*. Амстердам – Київ, 1996. С. 12–17.
      4. Конституція України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР. *Верховна Рада України*. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/254%DO%BA/96-%DO%B2%DI%80

1. Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України від 13.04.2012. *Голос України*. 2012. 19 травня (№ 90–91).
2. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України від 05 липня 2012 року: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1?id=&pf3511=43306>
3. Про безоплатну правову допомогу: Закон України від 02 червня 2011 року. *Відомості Верховної Ради України*. 2011. № 51. Ст. 577.
4. Про прокуратуру: Закон України від 14.10.2014 року. *Офіційний вісник України.* 07.11.2014. № 87. Cт. 2471.
5. Про судову експертизу: Закон України від 25 лютого 1994 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1994. № 28. Ст. 232.
6. Про внесення змін до Конституції України (щодо правосуддя): Закон України від 28 червня 2016 року. *Голос України.* № 118, 29 червня 2016 р.
7. Про деякі питання дотримання розумних строків розгляду судами цивільних, кримінальних справ і справ про адміністративні правопорушення : Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 17 жовтня 2014 року № 11: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>
8. Про деякі питання порядку застосування запобіжних заходів під час досудового розслідування та судового провадження відповідно до кримінального процесуального кодексу України: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 4 квітня 2013 року №511-550/0/4-13. *Кримінальний процесуальний кодекс України*: коментарі, роз’яснення, документи. К.: Юрінком Інтер, 2013. С. 157–174.
9. Про затвердження Інструкції про порядок і розміри відшкодування витрат та виплати винагороди особам, що викликаються до органів дізнання, досудового слідства, прокуратури, суду або до органів, у провадженні яких перебувають справи про адміністративні правопорушення, та виплати державним науково-дослідним установам судової експертизи за виконання їх працівниками функцій експертів і спеціалістів: Постанова Кабінету Міністрів України від 1 липня 1996 року № 710.
10. Про порядок здійснення підготовчого судового провадження відповідно до Кримінального процесуального кодексу України: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 03.10.2012 року № 223-1430/0/4-12.
11. Про узагальнення судової практики застосування судами першої та апеляційної інстанцій процесуального законодавства щодо обрання, продовження запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою: Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 19 грудня 2014 року № 14: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>
12. Білоконь Р.М. Кримінально-процесуальна відповідальність: монографія. К.: Видавничий центр «Кафедра», 2017. 430 с.
13. Гумін О.М. Тимчасовий доступ до речей і документів як один із заходів забезпечення кримінального провадження. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1 (5). С. 227–231.
14. Захист прав людини. Рішення Європейського суду з прав людини в сфері кримінального судочинства: зб. судової практики / укладач Потьомкін А.О. К.: Юрінком Інтер, 2014. 760 с.
15. Кримінальне процесуальне право України: навчальний посібник / За редакцією професорів В.Г. Гончаренка та В.А. Колесника. К.: Юстиніан, 2014. 576 с.
16. Кримінальний процес в питаннях і відповідях: Загальна і Особлива частини: навч. посіб. / Л.Д. Удалова, В.В. Рожнова, Д.О. Савицький, О.Ю. Хабло. 3-тє вид., доповн. і переробл. К.: Скіф, 2013. 256 с.
17. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / Відп. ред.: С.В. Ківалов, С.М. Міщенко, В.Ю. Захарченко. Х.: Одіссей, 2013. 1104 с.
18. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / за ред. В.Г. Гончаренка, В.Т. Нора, М.Є. Шумила. К.: Юстиніан, 2012. 1217 с.
19. Кримінальний процесуальний кодекс України: науково-практичний коментар: у 2 т. Т. 2 / Є.М. Блажівський, Ю.М. Грошевий, Ю.М. Дьомін та ін.; за заг. ред. В.Я. Тація, В.П. Пшонки, А.В. Портнова. Х.: Право, 2012. 664 с.
20. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Загальна частина) [Рожнова В.В., Савицький Д.О., Конюшенко Я.Ю. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 280 с.
21. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Особлива частина) [Хабло О.Ю., Степанов О.С., Климчук М.П. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 200 с.
22. Лобойко Л.М. Кримінальний процес: підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.
23. Макаров М.А. Теорія та практика здійснення судового контролю у кримінальному процесі. К.: Видавничий центр «Кафедра», 2017. 434 с.
24. Міжнародна правова допомога у кримінальному провадженні в питаннях та відповідях: навч. посібник / Л.Д. Удалова, Д.П. Письменний, О.Є. Омельченко, Д.О. Савицький, В.В. Рожнова, А.В. Форостяний. К.: Центр учбової літератури, 2015. 240 с.
25. Міжнародний розшук та видача особи, яка вчинила кримінальне правопорушення: навчальний посібник / І.В. Басиста та ін. Київ, 2016. 277 с.
26. Науково-практичний коментар до Кримінального процесуального кодексу України: від 13 квіт. 2012 р. / [О.А. Банчук та ін.]; за ред. О.А. Банчука, Р.О. Куйбіди, М.І. Хавронюка. Х.: Фактор, 2013. 1072 с.
27. Погорецький М.А. Негласні слідчі (розшукові) дії: проблеми провадження та використання результатів у доказуванні. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1. С. 270–276.
28. Теорія судових доказів в питаннях та відповідях: навч. посібник / Л.Д. Удалова, Д.П. Письменний, Ю.І. Азаров та ін. К.: Центр учбової літератури, 2015. 104 с.
29. Тертишник В.М. Кримінальний процес України. Особлива частина: підручник. Київ: Правова Єдність: Алерта, 2014. 420 с.
30. Тертишник В.М. Науково-практичний коментар Кримінального процесуального кодексу України. К.: Алерта, 2014. 768 с.
31. Тертишник В.М. Кримінальний процес України: підручник. 7-ме вид., доповн. і перероб. К.: Алерта, 2017. 840 с.
32. Удалова Л.Д. Функція судового контролю у кримінальному процесі: монографія. К.: Центр учбової літератури, 2015. 176 с.
33. Удалова Л.Д. Суд як суб’єкт кримінально-процесуального доказування: монографія. К : Видавничий дім «Скіф», 2012. 168 с.
34. Удалова Л.Д., Панчук О.В. Надання свідку правової допомоги у кримінальному процесі: монографія. К.: КНТ, 2014. 160 с.
35. Чернявський С. С., Фінагеєв В. О. Проблеми тимчасового доступу до інформації, яка знаходиться в операторів та провайдерів телекомунікацій. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1 (5). С. 179–185.

**Мета лекції:**

Розкрити сутність та значення судового розгляду, охарактеризувати його загальні положення; з’ясувати порядок судового розгляду та постановлення вироку, ухвали.

**ВСТУП**

Встановлюючи, що правосуддя здійснюється виключно судами, законодавець виходить із того, що правовий статус суду, його функції та суворо визначений порядок діяльності створюють такі переваги в забезпеченні правильного застосування правових норм і закріплення законності в країні, які не може мати жодна форма державної діяльності. Прикладом цього є кримінальний процес і його одна з основних стадій – провадження у суді першої інстанції.

Необхідність точного і правильного додержання кримінального процесуального законодавства при здійсненні судового розгляду спрямовано на додержання встановлених законом процесуальних гарантій всіх учасників кримінального провадження. Це необхідно для забезпечення всебічного, повного й об’єктивного дослідження обставин в кримінальному провадженні, виявлення причин і умов, що сприяють вчиненню кримінальних правопорушень, постановлення законного, обґрунтованого та вмотивованого судового рішення. Іншими словами, чим більше суд і учасники судового розгляду звертатимуться до форми (тобто до встановленого законом порядку судового розгляду), тим менше можливість допустити судову помилку і більше гарантій для забезпечення виконання завдань кримінального судочинства, що закріплені в ст. 2 КПК.

1. **Поняття, суть і значення стадії судового розгляду**

Згідно зі ст. 124 Конституції України, правосуддя в державі здійснюється виключно судом. Крім того, ст. 62 Конституції визначає, що особа вважається невинуватою і не може бути піддана покаранню, доки її вина не доведена в передбаченому законом порядку і не встановлена обвинувальним вироком суду.

Визнання особи винною у вчинені злочину та її покарання з застосуванням кримінального закону можливі тільки за вироком суду на основі всебічного, повного та об’єктивного дослідження всіх обставин кримінальної справи в умовах, які виключають вплив на суддів у гласному судовому розгляді.

Надання суду права визнавати громадян винними у вчиненні кримінальних правопорушень, а також піддавати їх кримінальному покаранню перетворює судовий розгляд на центральну стадію кримінального процесу. Саме в цій стадії остаточно вирішується завдання забезпечення правильного застосування закону для того, щоб кожний, хто вчинив злочин, був підданий справедливому покаранню та жоден невинний не був притягнений до кримінальної відповідальності та засуджений.

Забезпечення правильного застосування закону неможливе без розв’язання всього комплексу завдань, які стоять перед кримінальним процесом, а саме: захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень, охорона прав та законних інтересів учасників кримінального провадження, а також забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений і жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу.

**Судовий розгляд у кримінальному провадженні** (стадія кримінального процесу) – це встановлена законом система процесуальних дій суду та учасників кримінального провадження, послідовне проведення яких спрямоване на всебічне, повне і об’єктивне дослідження матеріалів справ та постановляння законного, обґрунтованого та справедливого вироку.

Судовий розгляд є *центральною* і найважливішою стадією кримінального процесу. Однак це не применшує значення попередніх стадій. Судовий розгляд не зводиться до перевірки матеріалів досудового розслідування. Він являє собою якісно нове дослідження обставин справи як за процесуального формою, так і за методами. У судовому розгляді керівна роль належить судові. Він є головним суб’єктом цієї стадії: здійснює правосуддя, постановляє вирок і ухвали і несе всю повноту відповідальності за дотримання основних засад кримінального провадження.

Судовий розгляд, будучи спрямований на вирішення всіх завдань кримінального процесу, здійснюється публічно, гласно в умовах безобмежувальної дії всіх принципів та гарантій правосуддя. При цьому суд має бути незалежним та підкорятись тільки закону.

Всебічному й об’єктивному дослідженню всіх обставин справи сприяє дія в судовому розгляді таких принципів в кримінальному процесі, як: безпосередність судового розгляду, усність процесу та змагальність сторін, забезпечення прав учасників судового розгляду і т. ін.

**Висновки до першого питання:**

Отже, судовий розгляд у кримінальному провадженні (стадія кримінального процесу) – це встановлена законом система процесуальних дій суду та учасників кримінального провадження, послідовне проведення яких спрямоване на всебічне, повне і об’єктивне дослідження матеріалів справ та постановляння законного, обґрунтованого та справедливого вироку.

**2. Загальні положення судового розгляду у кримінальному провадженні.**

Загальні положення судового розгляду – сукупність (система) процесуальних дій, що спрямовані на виконання основних завдань кримінального судочинства:

- *реалізація засад кримінального провадження під час судового розгляду;*

*- безперервність судового розгляду;*

*- незмінність складу суду при розгляді справи;*

*- гласність судового розгляду;*

*- наслідки неявки учасників судового розгляду до суду;*

*- загальні правила застосування заходів забезпечення кримінального провадження та проведення слідчих (розшукових) дій під час судового розгляду;*

*- об’єднання, виділення та зупинення судового провадження;*

*- процесуальний порядок застосування режиму відеоконференції в судовому провадженні.*

Здійснюючи судовий розгляд суд має перш за все керуватись принципом верховенства права, відповідно до якого людина, її права та свободи визнаються найвищими цінностями та визначають зміст і спрямованість діяльності держави, враховуючи практику Європейського суду з прав людини (ст.8 КПК). Під час кримінального провадження суд зобов'язаний неухильно додержуватися вимог Конституції України, КПК України, міжнародних договорів України, згоду на обов'язковість яких надано Верховною Радою України, вимог інших актів законодавства (ст. 9 КПК). Суд має забезпечити реалізацію засади рівності учасників кримінального провадження перед законом, поваги до їх людської гідності, непорушності права особи на свободу та особисту недоторканність, забезпечення недоторканності житла чи іншого володіння особи, таємниці особистого спілкування, приватного життя та приватної власності. В судовому розгляді суд має дотримуватись принципу презумпції невинуватості і тому поводження з особою, вина якої у вчиненні кримінального правопорушення не встановлена обвинувальним вироком суду, що набрав законної сили, має відповідати поводженню з невинуватою особою.

Суд жодну особу не може примушувати давати пояснення, показання, які можуть стати підставою для підозри, обвинувачення у вчиненні нею чи її близькими родичами чи членами її сім'ї кримінального правопорушення. Суд зобов'язаний роз'яснити обвинуваченому його права та забезпечити право на кваліфіковану правову допомогу з боку обраного ним або призначеного захисника. Реалізуючи засаду змагальності, суд, зберігаючи об'єктивність та неупередженість, створює необхідні умови для реалізації сторонами їхніх процесуальних прав та виконання процесуальних обов'язків. При цьому суд у кримінальному провадженні вирішує лише ті питання, що винесені на його розгляд сторонами та віднесені до його компетенції КПК України.

Під час судового розгляду кожна процесуальна дія або процесуальне рішення повинні бути виконані або прийняті у розумні строки, що має забезпечити суд.

Судовий розгляд здійснюється *державною мовою*. Водночас, суд забезпечує учасникам кримінального провадження, які не володіють чи недостатньо володіють державною мовою, право давати показання, заявляти клопотання і подавати скарги, виступати в суді рідною або іншою мовою, якою вони володіють, користуючись при цьому в разі необхідності послугами перекладача.

Суд досліджує докази безпосередньо (ст.23 КПК). Не можуть бути визнані доказами відомості, що містяться в показаннях, речах і документах, які не були предметом безпосереднього дослідження суду. Водночас, відповідно до ст. 351-354 КПК, у виняткових випадках для забезпечення безпеки обвинуваченого, свідка, потерпілого, малолітнього свідка чи потерпілого, який підлягає допиту, суд за власною ініціативою або за клопотанням сторін чи самої такої особи постановляє мотивовану ухвалу про проведення цього допиту з використанням технічних засобів з іншого приміщення, в тому числі за межами приміщення суду, з використанням режиму відеоконференції, або в інший спосіб, що унеможливлює його ідентифікацію, та забезпечує сторонам можливість задавати питання та слухати відповіді на них. У разі, коли існує загроза ідентифікації голосу, допит може супроводжуватися створенням акустичних перешкод. Перед прийняттям відповідної ухвали суд зобов'язаний з'ясувати наявність заперечень сторін проти проведення допиту в умовах, що унеможливлюють ідентифікацію допитуваної особи, і, у разі їх обґрунтованості, відмовити у проведенні допиту у визначеному вище порядку.

Завдяки цій нормі закону судді, прокурор, захисник та інші учасники процесу мають можливість одержати інформацію про події кримінального провадження шляхом особистого, безпосереднього сприйняття всіх доказів у судовому засіданні, одержаних з перших джерел. Таке дослідження доказів дозволяє уникнути неповноти та перекручення під час передачі відомостей, необхідних для винесення правосудного рішення.

Вимога про безпосередність дослідження доказів не дозволяє суду замість безпосереднього їх сприйняття обмежитися вивченням та оголошенням матеріалів справи, в яких докази були закріплені під час проведення досудового слідства.

З принципом безпосередності нерозривно пов’язана засада усності судового розгляду, яка полягає в тому, що всі докази, які суд має намір покласти в основу вироку, повинні буті сприйняті судом в усній формі. Суд вислуховує показання обвинувачених, потерпілих, свідків, експертів, промови і репліки учасників судових дебатів. Судовий розгляд кримінальної справи, всі докази по справі, заявлені клопотання тощо, підлягають усному обговоренню, але вся ця діяльність, яка проводиться усно, обов’язково фіксується у жургалі удового засідання, а також за допомогою аудіо- відеотехнічного запису.

Таке ведення судового процесу робить його доступним для присутніх у залі судового засідання.

Не суперечить принципу усності право свідка, даючи показання в суді, мати при собі нотатки в тих випадках, коли показання стосуються будь-яких розрахунків та інших даних, які важко тримати в пам’яті (ч. 12 ст. 352 КПК), оскільки і в цьому випадку показання даються усно.

Незмінність складу суду при розгляді справи означає, що судовий розгляд у кримінальному провадженні повинен бути проведений в одному складі суддів. У випадку, коли суддя позбавлений можливості продовжувати брати участь у засіданні, він повинен бути замінений іншим суддею. Після заміни судді судовий розгляд розпочинається спочатку, крім випадку, коли в ході судового засідання суддю замінює запасний суддя, який призначається у кримінальному провадженні, для проведення якого потрібен значний час. Запасний суддя перебуває в залі судового засідання протягом судового розгляду. Про це робиться відмітка у журналі судового засідання. Крім того, суд мотивованою ухвалою може прийняти рішення про відсутність необхідності розпочинати судовий розгляд з початку та здійснювати повторно всі або частину процесуальних дій, які вже здійснювалися під час судового розгляду до заміни судді у випадку, якщо таке рішення не може негативно вплинути на судовий розгляд, та за умови дотримання таких вимог:

- сторони, потерпілий не наполягають на новому проведенні процесуальних дій, які вже були здійсненні судом до заміни судді;

- суддя, що замінив суддю, який вибув, ознайомився з ходом судового провадження та матеріалами кримінального провадження, наявними в розпорядженні суду, згоден з прийнятими судом процесуальними рішеннями і вважає не доцільним нове проведення процесуальних дій, що вже були проведенні до заміни судді.

За загальним правилом, кримінальне провадження в суді першої інстанції здійснюється професійним суддею *одноособово.* Однак, кримінальне провадження в суді першої інстанції щодо злочинів, за вчинення яких передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк більше десяти років, здійснюється колегіально судом у складі трьох професійних суддів. Крім того, кримінальне провадження в суді першої інстанції щодо злочинів, за вчинення яких передбачено довічне позбавлення волі, здійснюється колегіально судом у складі трьох професійних суддів, а за клопотанням обвинуваченого – судом присяжних у складі двох професійних суддів та трьох присяжних. Кримінальне провадження стосовно кількох обвинувачених розглядається судом присяжних стосовно всіх обвинувачених, якщо хоча б один з них заявив клопотання про такий розгляд.

Кримінальне провадження в суді здійснюється *гласно*. Суд може прийняти рішення про здійснення кримінального провадження у закритому судовому засіданні впродовж усього судового провадження або його окремої частини лише у випадках:

1) якщо обвинуваченим є неповнолітній;

2) розгляду справи про злочин проти статевої свободи та статевої недоторканості особи;

3) необхідності запобігти розголошенню відомостей про особисте та сімейне життя чи обставин, які принижують гідність особи;

4) якщо здійснення провадження у відкритому судовому засіданні може призвести до розголошення таємниці, що охороняється законом;

5) необхідності забезпечення безпеки осіб, які беруть участь у кримінальному провадженні.

При цьому особисті записи, листи, зміст особистих телефонних розмов, телеграфних та інших повідомлень можуть бути оголошені у відкритому судовому засіданні, якщо суд не прийме рішення про їх дослідження у закритому судовому засіданні. На судовому розгляді в закритому судовому засіданні можуть бути присутні лише сторони та інші учасники судового провадження. Під час судового розгляду забезпечується повне фіксування судового засідання за допомогою звукозаписувального технічного засобу. Однак, кожен, хто присутній в залі судового засідання, може вести стенограму, робити нотатки, використовувати портативні аудіозаписуючі пристрої. Проведення в залі судового засідання фотозйомки, відеозапису, транслювання судового засідання по радіо і телебаченню, а також проведення звукозапису із застосуванням стаціонарної апаратури допускаються на підставі ухвали суду, що приймається з урахуванням думки сторін та можливості проведення таких дій без шкоди для судового розгляду.

*Явка учасників кримінального провадження в судове засідання.* Судовий розгляд здійснюється в судовому засіданні з обов'язковою участю сторін. У судове засідання викликається потерпілий та інші учасники кримінального провадження (ч. 2 ст. 318 КПК).

Згідно із ст. 323 КПК, якщо обвинувачений, до якого не застосовано запобіжний захід у вигляді тримання під вартою, не прибув за викликом в судове засідання, суд відкладає судовий розгляд, призначає дату нового засідання і вживає заходів до забезпечення його прибуття до суду. Суд також має право постановити ухвалу про привід обвинуваченого та/або ухвалу про накладення на нього грошового стягнення в порядку, передбаченому главами 11 та 12 КПК.

У випадку неприбуття в судове засідання *прокурора або захисника* у кримінальному провадженні, де участь захисника є обов'язковою, суд відкладає судовий розгляд, визначає дату, час та місце проведення наступного засідання і вживає заходів до прибуття їх у наступне судове засідання. Одночасно, якщо причина неприбуття не є поважною, суд порушує питання про відповідальність прокурора або адвоката, які не прибули, перед органами, що згідно із законом уповноважені притягати їх до дисциплінарної відповідальності. У разі неможливості подальшої участі прокурора в судовому провадженні він замінюється іншим в порядку. Якщо подальша участь у судовому провадженні захисника неможлива, головуючий пропонує обвинуваченому протягом трьох днів обрати собі іншого захисника. Якщо в кримінальному провадженні, де участь захисника є обов'язковою, прибуття в судове засідання захисника, обраного обвинуваченим, протягом трьох днів неможливе, суд відкладає судовий розгляд на необхідний для з'явлення захисника строк або одночасно з відкладенням судового розгляду залучає захисника для здійснення захисту за призначенням. Прокурору та захисникові, які раніше не брали участі у кримінальному провадженні, суд зобов'язаний надати час, достатній для ознайомлення з матеріалами кримінального провадження і підготовки до участі в судовому засіданні.

Якщо в судове засідання не прибув за викликом *потерпілий*, який належним чином повідомлений про дату, час і місце судового засідання, суд, заслухавши думку учасників судового провадження, залежно від того, чи можливо за його відсутності з'ясувати всі обставини під час судового розгляду, вирішує питання про проведення судового розгляду без потерпілого або про його відкладення. Суд має право накласти грошове стягнення на потерпілого у випадках і порядку, передбачених глвавою 12 КПК.

Наслідком неприбуття *цивільного позивача* в судове засідання є залишення цивільного позову без розгляду. Хоча цивільний позов може бути розглянутий за відсутності цивільного позивача, якщо від нього надійшло клопотання про розгляд позову за його відсутності або якщо обвинувачений, цивільний відповідач повністю визнав пред'явлений позов. Якщо в судове засідання не прибув за викликом *цивільний відповідач*, який не є обвинуваченим, або його представник, суд, заслухавши думку учасників судового провадження, залежно від того, чи можливо за відсутності зазначених осіб з'ясувати обставини, що стосуються цивільного позову, вирішує питання про проведення судового розгляду без них або про його відкладення. Суд має право накласти грошове стягнення на цивільного відповідача в порядку, передбаченому глвавою 12 КПК.

Якщо в судове засідання не прибув за викликом *представник юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження*, суд, заслухавши думку учасників судового провадження, залежно від того, чи можливо за його відсутності зясувати обставини, що стосуються застосування до юридичної особи заходів кримінально-правового характеру, вирішує питання про проведення судового розгляду без нього або про відкладення судового розгляду. Суд має право накласти грошове стягнення на представника юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, в порядку, передбаченому главою 12 КПК.

У випадку не прибуття за викликом *свідка, спеціаліста, перекладача або експерта,* заслухавши думку учасників судового провадження, суд після допиту інших присутніх свідків призначає нове судове засідання і вживає заходів для його прибуття. Крім того, суд має право постановити ухвалу про привід свідка та/або ухвалу про накладення на нього грошове стягнення у випадках та в порядку, передбачених главами 11та 12 КПК.

*Право перебувати в залі судового засідання*. В цілому кількість присутніх у залі судового засідання може бути обмежена головуючим лише у разі недостатності місць у залі засідання. При цьому близькі родичі та члени сім'ї обвинуваченого і потерпілого, а також представники засобів масової інформації мають пріоритетне право бути присутніми під час судового засідання.

*Забезпечення порядку в судовому засіданні.* Сторони, учасники кримінального провадження, а також інші особи, присутні в залі судового засідання, зобов'язані додержуватися в судовому засіданні порядку і беззаперечно підкорятися відповідним розпорядженням головуючого у судовому засіданні.

Якщо обвинувачений порушує порядок у залі судового засідання або не підкоряється розпорядженням головуючого у судовому засіданні, останній попереджає обвинуваченого про те, що в разі повторення ним зазначених дій його буде видалено з зали судового засідання. При повторному порушенні обвинуваченим порядку судового засідання він може бути видалений за ухвалою суду з зали засідання тимчасово або на весь час судового розгляду. Якщо такий обвинувачений не представлений захисником, суд зобов'язаний залучити захисника для здійснення захисту за призначенням і відкласти судовий розгляд на строк, необхідний для його підготовки до захисту. Після повернення до зали засідання обвинуваченому надається можливість ознайомитися з доказами, які були досліджені, а також з рішеннями, які були ухвалені за його відсутності, та дати пояснення щодо них.

У разі невиконання розпорядження головуючого прокурором чи захисником головуючий робить їм попередження про відповідальність за неповагу до суду. При повторному порушенні порядку у залі судового засідання їх може бути притягнуто до відповідальності, передбаченої законом.

У разі невиконання розпорядження головуючого іншими особами, присутніми у судовому засіданні, головуючий робить їм попередження про відповідальність за неповагу до суду. При повторному порушенні порядку у залі судового засідання їх за ухвалою суду може бути видалено із зали судового засідання та притягнуто до відповідальності, встановленої законом. Питання про притягнення особи до відповідальності за прояв неповаги до суду вирішується судом негайно після вчинення порушення, для чого в судовому засіданні оголошується перерва.

*Судовий розгляд відбувається* *безперервно*, крім часу, призначеного для відпочинку. Не вважаються порушеннями безперервності судового розгляду випадки відкладення судового засідання внаслідок:

1) неприбуття сторони або інших учасників кримінального провадження;

2) складення та погодження прокурором процесуальних документів щодо відмови від обвинувачення, зміни обвинувачення або висунення додаткового обвинувачення;

3) підготовки захисту обвинуваченого від зміненого чи додаткового обвинувачення;

4) підготовки потерпілого для підтримання обвинувачення в суді, якщо прокурор відмовився від його підтримання;

5) проведення дослідження речових доказів за місцем їх знаходження, огляду на місці.

*Заходи забезпечення кримінального провадження*, в тому числі запобіжні заходи, застосовуються під час судового провадження згідно з положеннями Розділу ІІ КПК України з урахуванням певних особливостей. Так, при розгляді клопотання про надання тимчасового доступу до речей і документів суд, крім іншого, враховує причини, через які доступ не був здійснений під час досудового розслідування. Якщо судом під час судового провадження прийнято рішення про надання доступу до речей і документів, суд відкладає судовий розгляд на строк, достатній для здійснення такого заходу забезпечення кримінального провадження та ознайомлення учасників судового провадження з його результатами. Особа, що під час судового провадження отримала речі і документи внаслідок здійснення тимчасового доступу до них, зобов'язана надати до них доступ. Особливості вирішення питання судом щодо застосування запобіжних заходів визначені ст. 331 КПК.

*Проведення слідчих (розшукових) дій під час судового розгляду.* У випадку, якщо під час судового розгляду виникне необхідність у встановленні обставин або перевірці обставин, які мають істотне значення для кримінального провадження, і вони не можуть бути встановлені або перевірені іншим шляхом, суд за клопотанням сторони має право доручити органу досудового розслідування провести певні слідчі (розшукові) дії. У разі прийняття такого рішення, суд відкладає судовий розгляд на строк, достатній для проведення слідчої (розшукової) дії та ознайомлення учасників судового провадження з її результатами. При розгляді клопотання суд враховує значення обставин, про встановлення або перевірку яких просить особа, що звернулася з ним, можливість їх встановлення або перевірки шляхом проведення слідчих (розшукових) дій та причини, через які не були здійсненні належні дії для їх встановлення чи перевірки на стадії досудового розслідування. Суд відмовляє в задоволенні клопотання прокурора, якщо він не доведе, що слідчі (розшукові) дії, про проведення яких він просить, не могли бути проведені під час досудового розслідування через те, що не були і не могли бути відомі обставини, які свідчать про необхідність їх проведення. Слідчі (розшукові) дії, що проводяться на виконання доручення суду, здійснюються в порядку, передбаченому Главами 20, 21 КПК України. Особливості призначення експертизи за ухвалою суду визначені в ст. 332 КПК.

*Об’єднання, виділення та зупинення кримінального провадження.* Треба зазначити, що судові провадження можуть бути об'єднані в одне провадження або виділені в окреме провадження ухвалою суду, на розгляді якого вони перебувають, згідно з правилами, передбаченими статтею 217 КПК.

У випадку, якщо обвинувачений ухилився від суду або захворів на психічну чи іншу тяжку тривалу хворобу, яка виключає його участь у судовому провадженні, суд зупиняє судове провадження щодо цього обвинуваченого до його розшуку або видужання і продовжує судове провадження щодо інших обвинувачених, якщо воно здійснюється щодо декількох осіб. Розшук обвинуваченого, який ухилився від суду, оголошується ухвалою суду, організація виконання якої доручається слідчому та/або прокурору.

Окремої уваги заслуговує новела чинного КПК, а саме *здійснення судового провадження в режимі відеоконференці*ї. Судове провадження може здійснюватися у режимі відеоконференції при трансляції з іншого приміщення, у тому числі яке знаходиться поза межами приміщення суду (дистанційне судове провадження), у випадках:

1) неможливості безпосередньої участі учасника кримінального провадження в судовому провадженні за станом здоров'я або з інших поважних причин;

2) необхідності забезпечення безпеки осіб;

3) проведення допиту малолітнього або неповнолітнього свідка, потерпілого;

4) необхідності вжиття таких заходів для забезпечення оперативності судового провадження;

5) наявності інших підстав, визначених судом достатніми.

Суд ухвалює рішення про здійснення дистанційного судового провадження з власної ініціативи або за клопотанням сторони, інших учасників кримінального провадження. У випадку, якщо сторона чи потерпілий заперечує проти здійснення дистанційного судового провадження, суд може ухвалити рішення про його здійснення лише мотивованою ухвалою, обґрунтувавши в ній прийняте рішення. Суд не має права прийняти рішення про здійснення дистанційного судового провадження, в якому поза межами приміщення суду знаходиться обвинувачений, у випадку, якщо він проти цього заперечує.

Використання у дистанційному судовому провадженні технічних засобів і технологій повинно забезпечувати належну якість зображення і звуку, дотримання принципу гласності та відкритості судового провадження, а також інформаційну безпеку. Учасникам кримінального провадження повинна бути забезпечена можливість чути та бачити хід судового провадження, задавати питання і отримувати відповіді, реалізовувати інші надані їм процесуальні права та виконувати їх процесуальні обов'язки. Водночас, особа, якій забезпечується захист, може бути допитана в режимі відеоконференції з такими змінами зовнішності і голосу, за яких її неможливо було б впізнати.

Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, знаходиться у приміщенні, розташованому на території, яка перебуває під юрисдикцією суду або на території міста, в якому розташований суд, судовий розпорядник або секретар судового засідання цього суду зобов'язаний вручити такій особі пам'ятку про її процесуальні права, перевірити її документи, що посвідчують особу, та перебувати поряд з нею до закінчення судового засідання. Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, знаходиться у приміщенні, розташованому поза територією юрисдикції суду та поза територією міста, в якому розташований суд, суд своєю ухвалою може доручити суду, на території юрисдикції якого перебуває така особа, здійснити дії, передбачені частиною четвертою цієї статті. Суд, що отримав доручення, за погодженням з судом, що надав доручення, зобов'язаний у визначений в ухвалі строк організувати виконання зазначеного доручення. Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, утримується в установі попереднього ув'язнення або установі виконання покарань, вказані вище дії здійснюються службовою особою такої установи.

Хід і результати процесуальних дій, проведених у режимі відеоконференції, фіксуються за допомогою технічних засобів відеозапису.

**Висновки з другого питання:**

Загальні положення судового розгляду – сукупність (система) процесуальних дій, що спрямовані на виконання основних завдань кримінального судочинства.

Ними є: реалізація засад кримінального провадження під час судового розгляду; безперервність судового розгляду; незмінність складу суду при розгляді справи; гласність судового розгляду; наслідки неявки учасників судового розгляду до суду; загальні правила застосування заходів забезпечення кримінального провадження та проведення слідчих (розшукових) дій під час судового розгляду; об’єднання, виділення та зупинення судового провадження; процесуальний порядок застосування режиму відеоконференції в судовому провадженні.

1. **Межі судового розгляду**

Відповідно до ст.337 КПК *судовий розгляд проводиться лише щодо особи, якій висунуте обвинувачення, і лише в межах висунутого обвинувачення відповідно до обвинувального акта, крім випадків, передбачених цією статтею.*

Під час судового розгляду прокурор може змінити обвинувачення, висунути додаткове обвинувачення, відмовитися від підтримання державного обвинувачення, розпочати провадження щодо юридичної особи.

З метою ухвалення справедливого судового рішення та захисту прав людини і основоположних свобод суд має право вийти за межі висунутого обвинувачення, зазначеного в обвинувальному акті, лише в частині зміни правової кваліфікації кримінального правопорушення, якщо це покращує становище особи, щодо якої здійснюється кримінальне провадження.

З метою зміни правової кваліфікації та/або обсягу обвинувачення прокурор має право змінити обвинувачення, якщо під час судового розгляду встановлені нові фактичні обставини кримінального правопорушення, у вчиненні якого обвинувачується особа. Дійшовши до переконання, що обвинувачення потрібно змінити, прокурор після виконання вимог статті 341 КПК складає обвинувальний акт, в якому формулює змінене обвинувачення та викладає обґрунтування прийнятого рішення. Копії обвинувального акта надаються обвинуваченому, його захиснику, потерпілому, його представнику та законним представникам, а також представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження. Обвинувальний акт долучається до матеріалів кримінального провадження.

Якщо в обвинувальному акті зі зміненим обвинуваченням ставиться питання про застосування закону України про кримінальну відповідальність, який передбачає відповідальність за менш тяжке кримінальне правопорушення, чи про зменшення обсягу обвинувачення, то головуючий зобов'язаний роз'яснити потерпілому його право підтримувати обвинувачення у раніше пред'явленому обсязі. Суд має роз'яснити обвинуваченому, що він буде захищатися в судовому засіданні від нового обвинувачення, після чого відкладає розгляд не менше ніж на сім днів для надання обвинуваченому, його захиснику можливості підготуватись до захисту проти нового обвинувачення. За клопотанням сторони захисту цей строк може бути скорочений або продовжений. Після закінчення цього строку судовий розгляд продовжується.

У випадку отримання відомостей про можливе вчинення обвинуваченим іншого кримінального правопорушення, щодо якого обвинувачення не висувалось і яке тісно зв'язане з первісним та їх окремий розгляд неможливий, а так само встановлення наявності підстав для застосування кримінально-правових заходів до юридичної особи, прокурор після виконання вимог статті 341 КПК має право звернутися до суду з вмотивованим клопотанням про розгляд додаткового обвинувачення в одному провадженні з первісним обвинуваченням та/або про початок провадження щодо юридичної особи.

У випадку задоволення такого клопотання прокурора, суд зобов'язаний відкласти судовий розгляд на строк, необхідний для підготовки до захисту від додаткового обвинувачення або підготовки представника юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, до судового розгляду та виконання прокурором вимог, передбачених та виконання прокурором вимог, передбачених статтями 276–278, 290–293 КПК, але не більше ніж на 14 днів. Строк відкладення судового розгляду може бути продовжений судом за клопотанням сторони захисту або представника юридичної особи, щодо якої здійснються провадження, у випадку, якщо обсяг або складність нового обвинувачення або провадження щодо юридичної особи вимагають більше часу для підготовки до захисту.

Після закінчення встановленого судом строку, судове провадження повинно бути розпочате з підготовчого судового засідання. Нове дослідження доказів, які були вже досліджені судом до висунення додаткового обвинувачення, здійснюється тільки у разі визнання судом такої необхідності.

Якщо в результаті судового розгляду прокурор дійде переконання, що пред'явлене особі обвинувачення не підтверджується, він, після виконання вимог статті 341 КПК повинен відмовитися від підтримання державного обвинувачення і викласти мотиви відмови у своїй постанові, яка долучається до матеріалів кримінального провадження. Копія постанови надається обвинуваченому, його захиснику, потерпілому, його представнику та законним представника, а також представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження.

У разі відмови прокурора від підтримання державного обвинувачення в суді головуючий роз'яснює потерпілому його право підтримувати обвинувачення в суді. У випадку висловленої згоди потерпілим на підтримання обвинувачення в суді головуючий надає потерпілому час, необхідний для підготовки до судового розгляду. Потерпілий, який погодився підтримувати обвинувачення в суді, користується всіма правами сторони обвинувачення під час судового розгляду.

В цьому випадку кримінальне провадження по відповідному обвинуваченню набуває статусу приватного і здійснюється за процедурою приватного обвинувачення. При цьому повторне неприбуття в судове засідання потерпілого, який був викликаний у встановленому порядку, без поважних причин або без повідомлення про причини неприбуття, прирівнюється до його відмови від обвинувачення і має наслідком закриття кримінального провадження по відповідному обвинуваченню.

Якщо в результаті судового розгляду прокурор, крім випадку, коли ним є Генеральний прокурор, дійде переконання, що необхідно відмовитися від підтримання державного обвинувачення, змінити його, висунути додаткове обвинувачення або розпочати провадження щодо юридичної особи, він повинен погодити відповідні процесуальні документи з прокурором вищого рівня. Суд за клопотанням прокурора відкладає судове засідання та надає прокурору час для складення та погодження відповідних процесуальних документів.

Якщо прокурор вищого рівня відмовляє у погодженні обвинувального акта із зміненим обвинуваченням, клопотання про висунення додаткового обвинувачення чи початок провадження щодо юридичної особи або постанови про відмову від підтримання державного обвинувачення, він усуває від участі в судовому розгляді прокурора, який ініціював таке питання, та самостійно бере участь у ньому як прокурор або доручає участь іншому прокуророві. У такому разі судовий розгляд продовжується в загальному порядку.

**Висновки до третього питання:**

Отже, судовий розгляд проводиться лише щодо особи, якій висунуте обвинувачення, і лише в межах висунутого обвинувачення відповідно до обвинувального акта, крім випадків, передбачених КПК.

З метою ухвалення справедливого судового рішення та захисту прав людини і основоположних свобод суд має право вийти за межі висунутого обвинувачення, зазначеного в обвинувальному акті, лише в частині зміни правової кваліфікації кримінального правопорушення, якщо це покращує становище особи, щодо якої здійснюється кримінальне провадження.

1. **Процедура судового розгляду**

Кримінально-процесуальний закон, практика і теорія виділяють декілька структурних елементів судового розгляду – частин, які об’єднують окремі процесуальні дії в певні групи з чітко окресленим змістом:

1) підготовча частина судового засідання;

2) судовий розгляд;

3) судові дебати;

4) останнє слово підсудного;

5) постановляння і проголошення судового рішення.

Кожна з цих частин має свої конкретні завдання. Проте, перебуваючи у взаємозв’язку і взаємообумовленості, вони в кінцевому рахунку своїм завданням мають правильне вирішення справи.

***Підготовча частина судового засідання.***

Даний етап судового розгляду має на меті встановити фактичну можливість розпочате судовий розгляд кримінального провадження.

Порядок:

1) відкриття судового засідання (ст. 342 КПК).

У призначений для судового розгляду час головуючий відкриває судове засідання і оголошує про розгляд відповідного кримінального провадження;

2) перевірка явки учасників судового розгляду (ст. 342 КПК).

Секретар судового засідання доповідає суду, хто з учасників судового провадження, викликаних та повідомлених осіб прибув у судове засідання, встановлює їх особи, перевіряє повноваження захисників і представників, з'ясовує чи вручено судові виклики та повідомлення тим, хто не прибув, і повідомляє причини їх неприбуття, якщо вони відомі;

3) повідомлення про здійснення фіксування судового розгляду (ст. 343 КПК). Секретар судового засідання повідомляє про здійснення повного фіксування судового розгляду, а також про умови фіксування судового засідання;

4) оголошення складу суду і роз’яснення право відводу (ст. 344 КПК). Головуючий оголошує склад суду, прізвище запасного судді, якщо він є, прізвища прокурора, потерпілого, цивільного позивача, обвинуваченого, захисника, цивільного відповідача, представника, перекладача, експерта, спеціаліста, секретаря судового засідання, роз'яснює учасникам судового провадження право відводу і з'ясовує, чи заявляють вони кому-небудь відвід. Якщо заявлено відвід, він вирішується відповідно до ст. 75-81 КПК;

5) роз’яснення прав і обов’язків учасникам судового розгляду (ст. 345 КПК). Судовий розпорядник роздає особам, які беруть участь у судовому розгляді, пам'ятку про їхні права та обов'язки, передбачені КПК України. Після ознайомлення обвинуваченого та інших осіб, які беруть участь у судовому розгляді, з пам'яткою, головуючий з'ясовує, чи зрозумілі їм їх права та обов'язки і у разі необхідності роз'яснює їх;

6) вирішення питання про можливість розгляду справи у випадку неявки кого-небудь з учасників судового розгляду або інших викликаних у судове засідання осіб (причини неявки, заслуховування думки учасників, продовження чи відкладення розгляду - ст. 323-327 КПК);

7) видалення свідків із залу суду (видаляються, вживаються заходи, щоб вони не спілкувались між собою, потерпілі та експерти не видаляються ст. 346 КПК).

***Судовий розгляд.***

Цей етап є основною частиною, оскільки судове рішення може ґрунтуватися лише на доказах, які були розглянуті і досліджені в ході судового розгляду. Порядок:

1) початок судового розгляду (ст. 347 КПК). Після закінчення підготовчих дій головуючий оголошує про початок судового розгляду, який розпочинається з оголошення прокурором короткого викладу обвинувального акта. Якщо в кримінальному провадженні пред'явлено цивільний позов, цивільний позивач або його представник, а в разі їхньої відсутності – головуючий, оголошує короткий виклад позовної заяви. Суд, з урахуванням розумних строків, може обмежити тривалість оголошення прокурором короткого викладу обвинувального акта, а також оголошення короткого викладу позовної заяви;

2) роз'яснення обвинуваченому суті обвинувачення (ст.348 КПК). Після оголошення обвинувачення головуючий встановлює особу обвинуваченого, з'ясовуючи його прізвище, ім'я, по батькові, місце і дату народження, місце проживання, заняття та сімейний стан, роз'яснює йому суть обвинувачення і запитує, чи зрозуміле воно йому, чи визнає він себе винним і чи бажає давати показання. Якщо обвинувачених декілька, головуючий здійснює зазначені дії щодо кожного з них. Якщо у кримінальному проваджені пред'явлено цивільний позов, головуючий запитує обвинуваченого, цивільного відповідача, чи визнають вони позов;

3) визначення обсягу доказів, що підлягають дослідженню, та порядку їх дослідження (ст. 349 КПК).

Після виконання дій, передбачених ст. 348 КПК, головуючий надає стороні обвинувачення та стороні захисту право проголосити вступні промови. У вступній промові зазначається, якими доказами сторона підтверджуватиме наведені нею обставини, порядок дослідження доказів, а також може бути зазначена позиція сторони. Сторона обвинувачення, сторона захисту має право відмовитися від проголошення вступної промови. Право проголосити вступну промову першою надається стороні обвинувачення, після чого вступну промову проголошує сторона захисту.

Вступні промови проголошуються з дотриманням розумних строків залежно від обсягу обвинувачення. Якщо проголошення вступної промови має ознаки зловживання правом з метою затягування судового розгляду, суд після усного попередження зупиняє проголошення промови. Інші учасники судового провадження можуть висловити свою думку про те, які докази потрібно дослідити, та про порядок їх дослідження після вступної промови сторони захисту.

Докази зі сторони обвинувачення досліджуються в першу чергу, а зі сторони захисту – в другу.

Обсяг доказів, які будуть досліджуватися, та порядок їх дослідження визначаються ухвалою суду і в разі необхідності можуть бути змінені. Під час здійснення спеціального судового провадження досліджуються всі надані докази. Суд має право, якщо проти цього не заперечують учасники судового провадження визнати недоцільним дослідження доказів стосовно тих обставин, які ніким не оспорюються. При цьому суд з'ясовує, чи правильно розуміють зазначені особи зміст цих обставин, чи немає сумнівів у добровільності їх позиції, а також роз'яснює їм, що у такому випадку вони будуть позбавлені права оскаржити ці обставини в апеляційному порядку.

Допит обвинуваченого здійснюється обов'язково, крім випадку, коли він відмовився від дачі показань, та випадків, передбачених частиною третьою статті 323 та статтею 381 КПК;

4) розгляд судом клопотань учасників судового провадження (ст. 350 КПК). Клопотання учасників судового провадження розглядаються судом після того, як буде заслухана думка решти учасників судового провадження, про що постановляється ухвала. Відмова в задоволенні клопотання не перешкоджає його повторному заявленню з інших підстав.

***Процесуальний порядок дослідження доказів:***

- **допит обвинуваченого** (ст. 351 КПК). Допит обвинуваченого починається з пропозиції головуючого надати показання щодо кримінального провадження, після чого обвинуваченого першим допитує прокурор, а потім захисник. Після цього обвинуваченому можуть бути поставлені запитання потерпілим, іншими обвинуваченими, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, представником юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, а також головуючим і суддями. Крім того, головуючий має право протягом всього допиту обвинуваченого задавати йому запитання для уточнення і доповнення його відповідей;

- **допит свідка** (ст. 352 КПК). Перед допитом свідка головуючий встановлює відомості про його особу та з'ясовує стосунки свідка з обвинуваченим і потерпілим. Крім того, головуючий з'ясовує чи отримав свідок пам'ятку про його права та обов'язки, чи зрозумілі вони йому і у разі необхідності роз'яснює їх, а також з'ясовує, чи не відмовляється він з підстав, встановлених законом, від давання показань і попереджає його про кримінальну відповідальність за відмову від давання показань та завідомо неправдиві показання. Якщо перешкод для допиту свідка не встановлено, головуючий у судовому засіданні приводить його до присяги.

Свідка обвинувачення першим допитує прокурор, свідка захисту – захисник, або якщо обвинувачений взяв захист на себе – обвинувачений (прямий допит). Під час прямого допиту не дозволяється задавати навідні питання, тобто запитання, у формулюванні яких міститься відповідь, частина відповіді або підказка до неї. Після прямого допиту протилежній стороні надається можливість перехресного допиту свідка. Під час перехресного допиту дозволяється задавати навідні питання. Під час допиту свідка сторонами головуючий за протестом сторони має право зняти питання, що не стосуються суті кримінального провадження. Після допиту свідка йому можуть бути поставлені запитання потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, їх представниками та законними представниками, представником юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, а також головуючим та суддями.

Суд має право призначити одночасний допит двох чи більше вже допитаних учасників кримінального провадження (свідків, потерпілих, обвинувачених) для з'ясування причин розбіжності в їхніх показаннях;

- **допит потерпілого** (ст. 353 КПК). Перед допитом потерпілого головуючий встановлює відомості про його особу та з'ясовує стосунки потерпілого з обвинуваченим. Крім того, головуючий з'ясовує чи отримав потерпілий пам'ятку про його права та обов'язки, чи зрозумілі вони йому і у разі необхідності роз'яснює їх, а також попереджає його про кримінальну відповідальність за завідомо неправдиві показання. Допит потерпілого проводиться з дотриманням правил, передбачених для проведення допиту свідка;

- **пред'явлення для впізнання** (ст. 355 КПК). Свідкові, потерпілому, обвинуваченому під час судового розгляду можуть бути пред'явлені для впізнання особа чи річ. Пред'явлення для впізнання проводиться після того, як особа, яка впізнає, при допиті вкаже на ознаки, за якими вона може впізнати особу чи річ. Під час пред’явлення особи чи речі для впізнання особа, яка впізнає, повинна зазначити, чи впізнає вона особу або річ і за якими саме ознаками;

- **допит експерта в суді** (ст. 356 КПК). За клопотанням сторони кримінального провадження, потерпілого або з власної ініціативи суд має право викликати експерта для допиту для роз'яснення висновку. Перед допитом експерта головуючий встановлює його особу та приводить до присяги. Після цього головуючий попереджає експерта про кримінальну відповідальність за надання завідомо неправдивого висновку. Експерта, який проводив експертизу за зверненням сторони обвинувачення, першою допитує сторона обвинувачення, а експерта, який проводив експертизу за зверненням сторони захисту, – сторона захисту. Після цього експерту можуть бути поставлені запитання потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, їх представниками та законними представниками, представником юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, а також головуючим та суддями. Суд має право призначити одночасний допит двох чи більше експертів для з'ясування причин розбіжності в їхніх висновках, що стосуються одного і того ж предмету чи питання дослідження;

- **дослідження речових доказів** (ст. 357 КПК). Речові докази оглядаються судом, а також подаються для ознайомлення учасникам судового провадження, а в разі необхідності – також іншим учасникам кримінального провадження. Огляд речових доказів, які не можна доставити в судове засідання, за необхідності проводиться за місцем їх знаходження. Учасники судового провадження мають право задавати питання з приводу речових доказів експертам, спеціалістам, свідкам, які їх оглядали;

- **дослідження документів** (ст. 358 КПК). Протоколи слідчих (розшукових) дій та інші долучені до матеріалів кримінального провадження документи, якщо в них викладені чи посвідчені відомості, що мають значення для встановлення фактів і обставин кримінального провадження, повинні бути оголошені в судовому засіданні за ініціативою суду або за клопотанням учасників судового провадження та пред'явлені для ознайомлення учасникам судового провадження, а в разі необхідності – також іншим учасникам кримінального провадження. Учасники судового провадження мають право задавати запитання свідкам, експертам, спеціалістам з приводу документів;

- **дослідження звуко- і відеозаписів** (ст. 359 КПК). Відтворення звукозапису і демонстрація відеозапису проводяться в залі судового засідання або в іншому спеціально обладнаному для цього приміщенні з відображенням у журналі судового засідання основних технічних характеристик обладнання та носіїв інформації і зазначенням часу відтворення (демонстрації). Після цього суд заслуховує доводи учасників судового провадження.

Під час дослідження доказів суд має право **скористатися усними консультаціями або письмовими роз'ясненнями спеціаліста, наданими на підставі його спеціальних знань** (ст. 360 КПК). Спеціалісту можуть бути задані питання щодо суті наданих усних консультацій чи письмових роз'яснень. Першою задає питання особа, за клопотанням якої залучено спеціаліста, а потім інші особи, які беруть участь у кримінальному провадженні. Головуючий у судовому засіданні має право задавати спеціалістові питання в будь-який час дослідження доказів. Також, у виняткових випадках, суд, визнавши за необхідне оглянути певне місце, проводить огляд за участю учасників судового провадження, а якщо цього вимагають обставини – за участю свідків, спеціалістів і експертів (ст. 361 КПК).

**Закінчення з'ясування обставин та перевірки їх доказами** (ст. 363 КПК). Після з'ясування обставин, встановлених під час кримінального провадження, та перевірки їх доказами головуючий у судовому засіданні з'ясовує в учасників судового провадження, чи бажають вони доповнити судовий розгляд і чим саме. За відсутності клопотань або після вирішення клопотань, якщо вони були подані, суд постановляє ухвалу про закінчення з'ясування обставин та перевірки їх доказами і переходить до судових дебатів.

***Судові дебати й останнє слово обвинуваченого***.

Під час судових дебатів та останнього слова обвинуваченого учасники судового провадження остаточно висловлюють свою правову позицію та викладають суду аргументи на її користь, аналізуючи та співставляючи дослідженні під час судового розгляду докази.

Порядок:

1) ***судові дебати*** (ст. 364 КПК). У судових дебатах виступають прокурор, потерпілий, його представник чи законний представник, цивільний позивач, його представник чи законний представник, цивільний відповідач, його представник, обвинувачений, його законний представник, захисник, представник юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження. Учасники судового провадження мають право в судових дебатах посилатися лише на ті докази, які були досліджені в судовому засіданні.

Суд не має права обмежувати тривалість судових дебатів певним часом. Головуючий має право зупинити виступ учасника дебатів, якщо він після зауваження повторно вийшов за межі кримінального провадження, що здійснюється, чи повторно допустив висловлювання образливого або непристойного характеру, і надати слово іншому учаснику дебатів;

2) **репліки** (ч. 7 ст. 364 КПК). Після закінчення промов учасники судових дебатів мають право обмінятися репліками. Право останньої репліки належить обвинуваченому або його захиснику.

3) **останнє слово обвинуваченого** (ст. 365 КПК). Після оголошення судових дебатів закінченими суд надає обвинуваченому останнє слово. Суд не має права обмежувати тривалість останнього слова обвинуваченого певним часом. Ставити запитання обвинуваченому під час його останнього слова не дозволяється.

***Постановлення судового рішення.***

Прийняття судом судового рішення, в результаті чого досягається мета кримінального процесу, а саме: здійснюються захист особи, суспільства та держави від кримінальних правопорушень, охорона прав та законних інтересів учасників кримінального провадження, а також забезпечення швидкого, повного та неупередженого розслідування з тим, щоб кожний, хто вчинив кримінальне правопорушення, був притягнутий до відповідальності в міру своєї вини, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений і жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу.

Порядок:

1) **вихід суду для ухвалення судового рішення** (ст. 366 КПК). Після останнього слова обвинуваченого суд негайно виходить до нарадчої кімнати для ухвалення судового рішення, про що головуючий оголошує присутнім у залі судового засідання. Під час ухвалення судового рішення має бути дотримана таємниця нарадчої кімнати, що включає в себе наступні положення (ст. 367 КПК): - ніхто не має права перебувати в нарадчій кімнаті, крім складу суду, який здійснює судовий розгляд; - суд вправі перервати нараду лише для відпочинку з настанням нічного часу; - під час перерви судді не можуть спілкуватися з особами, які брали участь у кримінальному провадженні; - судді не мають права розголошувати хід обговорення та ухвалення судового рішення в нарадчій кімнаті.

Згідно із ст. 375 КПК судове рішення ухвалюється простою більшістю голосів суддів, що входять до складу суду. Якщо рішення ухвалюється в нарадчій кімнаті, відповідні питання вирішуються за результатами наради суддів шляхом голосування, від якого не має права утримуватися ніхто з суддів. Головуючий голосує останнім. У разі ухвалення судового рішення в нарадчій кімнаті, його підписують усі судді. Кожен суддя з колегії суддів має право викласти письмово окрему думку, яка не оголошується в судовому засіданні, приєднується до матеріалів провадження і є відкритою для ознайомлення.

2) **проголошення судового рішення (ст. 376 КПК).** Судове рішення проголошується *прилюдно негайно після виходу суду з нарадчої кімнати*. Головуючий у судовому засіданні роз'яснює зміст рішення, порядок і строк його оскарження. Після проголошення вироку головуючий роз'яснює обвинуваченому, захиснику, його законному представнику, потерпілому, його представнику, представнику юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, право подати клопотання про помилування, право ознайомитися із журналом судового засідання і подати на нього письмові зауваження. Обвинуваченому, до якого застосовано запобіжний захід у вигляді тримання під вартою, роз'яснюється право заявляти клопотання про доставку в судове засідання суду апеляційної інстанції. Якщо обвинувачений, представник юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження, не володіє державною мовою, то після проголошення вироку перекладач роз'яснює йому зміст резолютивної частини судового рішення. Копія вироку на рідній мові обвинуваченого або іншій мові, якою він володіє, у перекладі, що засвідчений перекладачем, вручається обвинуваченому. Учасники судового провадження мають право отримати в суді копію вироку чи ухвали суду. Копія вироку негайно після його проголошення вручається ***обвинуваченому;***

**3)звільнення обвинуваченого з-під варти** (ст. 377 КПК). Якщо обвинувачений тримається під вартою, суд звільняє його з-під варти в залі судового засідання при виправданні обвинуваченого; звільненні від відбування покарання; засудженні до покарання, не пов'язаного з позбавленням волі; ухваленні обвинувального вироку без призначення покарання. При засудженні до обмеження волі суд з урахуванням особи та обставин, встановлених під час кримінального провадження, має право звільнити обвинуваченого з-під варти. Якщо обвинувачений, що тримається під вартою, засуджений до арешту чи позбавлення волі, суд у виняткових випадках з урахуванням особи та обставин, встановлених під час кримінального провадження, має право змінити йому запобіжний захід до набрання вироком законної сили на такий, що не пов'язаний з триманням під вартою, та звільнити такого обвинуваченого з-під варти.

***Види судових рішень***

1. Судове рішення, у якому суд вирішує обвинувачення по суті, викладається у формі вироку.

2. Судове рішення, у якому суд вирішує інші питання, викладається у формі ухвали.

Властивості судового рішення (ст. 370 КПК):

Судове рішення повинно бути законним, обґрунтованим і вмотивованим.

1. Законним є рішення, ухвалене компетентним судом згідно з нормами матеріального права з дотриманням вимог щодо кримінального провадження, передбачених цим Кодексом.

2. Обґрунтованим є рішення, ухвалене судом на підставі об'єктивно з'ясованих обставин, які підтверджені доказами, дослідженими під час судового розгляду та оціненими судом відповідно до статті 94 цього Кодексу.

3. Вмотивованим є рішення, в якому наведені належні і достатні мотиви та підстави його ухвалення.

Виправдувальний вирок:

Виправдувальний вирок ухвалюється у разі, якщо не доведено, що:

1) вчинено кримінальне правопорушення, в якому обвинувачується особа;

2) це кримінальне правопорушення вчинене обвинуваченим;

3) в діянні обвинуваченого є склад кримінального правопорушення.

4) встановлена відсутність події кримінального правопорушення;

5) встановлена відсутність в діянні складу кримінального правопорушення.

Обвинувальний вирок:

Обвинувальний вирок ухвалюється у разі, якщо обвинувачений визнається винуватим у вчиненні кримінального правопорушення. Суд ухвалює обвинувальний вирок з

- призначенням покарання,

- звільненням від покарання у випадках, передбачених законом України про кримінальну відповідальність

- застосуванням інших заходів, передбачених законом України про кримінальну відповідальність.

Обвинувальний вирок не може ґрунтуватися на припущеннях і ухвалюється лише за умови доведення у ході судового розгляду винуватості особи у вчиненні кримінального правопорушення.

Вирок суду складається із вступної, мотивувальної та резолютивної частин.

**Ухвала,** що викладається окремим документом, також складається з вступної, мотивувальної та резолютивної частин. Зміст ухвали визначається ст. 372 КПК України).

Суд має право з власної ініціативи або за заявою учасника кримінального провадження чи іншої заінтересованої особи, виправити допущені в судовому рішенні цього суду описки, очевидні арифметичні помилки незалежно від того, набрало судове рішення законної сили чи ні. Питання про внесення виправлень суд вирішує в судовому засіданні. Учасники судового провадження повідомляються про дату, час і місце засідання. Неприбуття у судове засідання осіб, які були належним чином повідомлені, не перешкоджає розгляду питання про внесення виправлень. Ухвалу суду про внесення виправлень у судове рішення чи відмову у внесенні виправлень може бути оскаржено.

**Роз'яснення судового рішення** (ст. 380 КПК).

Якщо судове рішення є незрозумілим, суд, який його ухвалив, за заявою учасника судового провадження чи органу виконання судового рішення ухвалою роз'яснює своє рішення, не змінюючи при цьому його зміст.

Суд розглядає заяву про роз'яснення судового рішення протягом десяти днів із повідомленням особи, яка звернулася із заявою про роз'яснення судового рішення та учасників судового провадження. Неприбуття у судове засідання осіб, які були належним чином повідомлені, не перешкоджає розглядові заяви про роз'яснення рішення. Ухвалу про роз'яснення судового рішення або відмову у його роз'ясненні може бути оскаржено в апеляційному порядку особою, яка звернулася із заявою про роз'яснення судового рішення та учасниками судового провадження.

**Висновки з четвертого питання:**

Кримінальний процесуальний закон, практика і теорія виділяють декілька структурних елементів судового розгляду – частин, які об’єднують окремі процесуальні дії в певні групи з чітко окресленим змістом: підготовча частина судового засідання; судовий розгляд; судові дебати; останнє слово обвинуваченого; постановляння і проголошення судового рішення.

Кожна з цих частин має свої конкретні завдання. Проте, перебуваючи у взаємозв’язку і взаємообумовленості, вони в кінцевому рахунку своїм завданням мають правильне вирішення справи.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ**

Судовий розгляд у кримінальному провадженні - це встановлена законом система процесуальних дій суду та учасників судового розгляду, послідовне проведення яких спрямоване на всебічне, повне і об’єктивне дослідження матеріалів справи і постановляння законного, обґрунтованого та вмотивованого судового рішення. Судовий розгляд є центральною і найважливішою стадією кримінального процесу. Однак це не применшує значення попередніх стадій. Судовий розгляд не зводиться до перевірки матеріалів досудового розслідування. Він являє собою якісно нове дослідження обставин справи як за процесуального формою, так і за методами.

До загальних положень судового розгляду слід відносити: незмінність складу суду при здійсненні судового розгляду, безперервність судового розгляду, рівність прав учасників судового розгляду, наслідки їх неявки до суду, межі судового розгляду та ін.

Кримінальний процесуальний закон, практика і теорія виділяють декілька структурних елементів судового розгляду - частин, які об’єднують окремі процесуальні дії в певні групи з чітко окресленим змістом: 1) підготовча частина судового засідання; 2) судовий розгляд; 3) судові дебати; 4) останнє слово підсудного; 5) постановляння і проголошення судового рішення.

Кожна з цих частин має свої конкретні завдання. Проте, перебуваючи у взаємозв’язку і взаємообумовленості, вони в кінцевому рахунку своїм завданням мають прийняття правильного рішення в кримінальному провадженні.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання щодо суті, структури і завдання підготовчої частини судового засідання; поняття і завдання судового слідства; порядок дослідження доказів в судовому засідання та ін.

При підготовці теми, студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення, класифікації та розуміння деяких питань. Серед них слід виділити процесуальний порядок судового розгляду.

Для вдалого засвоєння цієї теми, студентам необхідно звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти в бібліотеці університету.

**ТЕМА 13. Особливі порядки кримінального провадження**

**ПЛАН:**

Вступ

1. Поняття кримінально-процесуальної форми.

2. Кримінальне провадження на підставі угод.

3. Кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення.

4. Кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб.

5. Кримінальне провадження щодо неповнолітніх.

6. Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру.

7. Кримінальне провадження, яке містить державну таємницю.

8. Кримінальне провадження на території дипломатичних представництв консульських установ України, на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні.

Висновки

**Рекомендована література**

1. Загальна декларація прав людини від 10 грудня 1948 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 18–24.

2. Міжнародний пакт про громадянські i політичні права від 16 грудня 1966 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 36–62.

1. Європейська конвенція з прав людини (Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 року). *Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій*. Амстердам – Київ, 1996. С. 12–17.
2. Конституція України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР. *Верховна Рада України*. URL: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/254%DO%BA/96-%DO%B2%DI%80
3. Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України від 13.04.2012. *Голос України*. 2012. 19 травня (№ 90–91).
4. Про адвокатуру та адвокатську діяльність: Закон України від 05 липня 2012 року: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb_n/webproc4_1?id=&pf3511=43306>
5. Про безоплатну правову допомогу: Закон України від 02 червня 2011 року. *Відомості Верховної Ради України*. 2011. № 51. Ст. 577.
6. Про Національну поліцію: Закон України від 02 липня 2015 року: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=55082>
7. Про оперативно-розшукову діяльність: Закон України від 18 лютого 1992 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1992. № 22. Ст. 303.
8. Про органи і служби у справах дітей та спеціальні установи для дітей: Закон України від 24 січня 1995 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1995. № 6. Ст. 35.
9. Про прокуратуру: Закон України від 14.10.2014 року. *Офіційний вісник України.* 07.11.2014. № 87. Cт. 2471.
10. Про Службу безпеки України: Закон України від 25 березня 1992 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1992. № 27. Ст. 382.
11. Про судову експертизу: Закон України від 25 лютого 1994 року. *Відомості Верховної Ради України*. 1994. № 28. Ст. 232.
12. Про внесення змін до Конституції України (щодо правосуддя): Закон України від 28 червня 2016 року. *Голос України.* №118, 29 червня 2016 р.
13. Положення про дипломатичні представництва та консульські установи іноземних держав в Україні. Затв. Указом Президента України від 10 червня 1993 року.
14. Про деякі питання дотримання розумних строків розгляду судами цивільних, кримінальних справ і справ про адміністративні правопорушення: Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 17 жовтня 2014 року № 11: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>
15. Про деякі питання здійснення слідчим суддею суду першої інстанції судового контролю за дотриманням прав. свобод та інтересів осіб під час застосування заходів забезпечення кримінального провадження: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 5 квітня 2013 року №223–558/0/4–13. *Новий Кримінальний процесуальний кодекс України*: коментарі, роз’яснення, документи. К.: Юрінком Інтер, 2013. С. 174–184.
16. Про деякі питання порядку застосування запобіжних заходів під час досудового розслідування та судового провадження відповідно до кримінального процесуального кодексу України: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 4 квітня 2013 року №511-550/0/4-13. *Кримінальний процесуальний кодекс України*: коментарі, роз’яснення, документи. К.: Юрінком Інтер, 2013. С. 157–174.
17. Про деякі питання порядку оскарження рішень, дій чи бездіяльності під час досудового розслідування: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 09 листопада 2012 року № 1640/0/4-12.
18. Про затвердження Інструкції про порядок виконання органами внутрішніх справ України ухвал слідчого судді, суду про обрання запобіжного заходу у вигляді домашнього арешту та про зміну раніше обраного запобіжного заходу на запобіжний захід у вигляді домашнього арешту: наказ МВС України від 31 серпня 2013 року № 845.
19. Про затвердження Інструкції про порядок і розміри відшкодування витрат та виплати винагороди особам, що викликаються до органів дізнання, досудового слідства, прокуратури, суду або до органів, у провадженні яких перебувають справи про адміністративні правопорушення, та виплати державним науково-дослідним установам судової експертизи за виконання їх працівниками функцій експертів і спеціалістів: Постанова Кабінету Міністрів України від 1 липня 1996 року № 710.
20. Про затвердження Положення про порядок застосування електронних засобів контролю: Наказ МВС України від 09 серпня 2012 року № 696.
21. Про затвердження Порядку взаємодії між органами внутрішніх справ, закладами охорони здоров’я та органами прокуратури України при встановленні факту смерті людини: Наказ Міністерства внутрішніх справ України, Міністерства охорони здоров’я, Генеральної прокуратури від 28 листопада 2012 року № 1095/955/119.
22. Про затвердження Порядку внесення коштів на спеціальній рахунок у разі застосування застави як запобіжного заходу: Постанова Кабінету Міністрів України від 11 січня 2012 року № 15.
23. Про затвердження Порядку інформування центрів з надання безоплатної вторинної правової допомоги про випадки затримання осіб: Постанова Кабінету Міністрів України від 28 грудня 2011 року № 1363.
24. Про організацію взаємодії органів досудового розслідування з іншими органами та підрозділами внутрішніх справ у попередженні, виявленні та розслідуванні кримінальних правопорушень: *Наказ Міністерства внутрішніх справ України* від 14 серпня 2012 року № 700.
25. Про організацію діяльності органів досудового розслідування: *Наказ Міністерства внутрішніх справ України* від 09 серпня 2012 року № 686.
26. Про організацію діяльності органів прокуратури щодо захисту прав і свобод дітей: *Наказ Генеральної прокуратури України* від 01 листопада 2012 року № 16 гн.
27. Про реалізацію окремих положень Кримінального процесуального кодексу України: постанова Кабінету Міністрів України від 19 листопада 2012 року №1104. *Юридичний вісник України*. Інформаційно-правовий банк. 2013. №3. С. 4–8.
28. Про порядок здійснення підготовчого судового провадження відповідно до Кримінального процесуального кодексу України: Інформаційний лист Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 03.10.2012 року № 223-1430/0/4-12.
29. Про узагальнення судової практики застосування судами першої та апеляційної інстанцій процесуального законодавства щодо обрання, продовження запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою: Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 19 грудня 2014 року № 14: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>
30. Про узагальнення судової практики розгляду слідчим суддею клопотань про застосування заходів забезпечення кримінального провадження: Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 07 лютого 2014 року № 4: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>
31. Про узагальнення судової практики щодо розгляду слідчим суддею клопотань про надання дозволу на проведення обшуку житла чи іншого володіння особи: Постанова пленуму Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ від 17 жовтня 2014 року № 9: <http://sc.gov.ua/ua/postanovi_za_2014_rik.html>

34. Басиста І. В. Прийняття і виконання процесуальних рішень слідчого на стадії досудового розслідування: теоретичні і практичні проблеми: монографія. Львів: ЛьвДУВС, 2013. 600 с.

35. Білоконь Р.М. Кримінально-процесуальна відповідальність: монографія. К.: Видавничий центр «Кафедра», 2017. 430 с.

1. Гультай М.М. Виявлення і виправлення слідчих та судових помилок у кримінальному процесі України: стадії досудового розслідування, попереднього розгляду справи суддею, судового розгляду та апеляційного провадження: монографія. Х.: “Кроссроуд”, 2008.
2. Гумін О.М. Тимчасовий доступ до речей і документів як один із заходів забезпечення кримінального провадження. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1 (5). С. 227–231.
3. Захист прав людини. Рішення Європейського суду з прав людини в сфері кримінального судочинства: зб. судової практики / укладач Потьомкін А.О. К.: Юрінком Інтер, 2014. 760 с.
4. Зеленський С.М., Назаренко С.П., Письменний Д.П. Провадження у справах дітей, які не досягли віку кримінальної відповідальності: навчальний посібник. К.: КНТ, 2012. 160 с.
5. Коропецька С.О. Відбирання зразків біологічного походження під час досудового розслідування: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид наук : спец. 12.00.09. К.: НАВС, 2017. 20 с.
6. Кримінальне процесуальне право України: навчальний посібник / За редакцією професорів В.Г. Гончаренка та В.А. Колесника. К.: Юстиніан, 2014. 576 с.
7. Кримінальний процес в питаннях і відповідях: Загальна і Особлива частини: навч. посіб. / Л.Д. Удалова, В.В. Рожнова, Д.О. Савицький, О.Ю. Хабло. 3-тє вид., доповн. і переробл. К.: Скіф, 2013. 256 с.
8. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / Відп. ред.: С.В. Ківалов, С.М. Міщенко, В.Ю. Захарченко. Х.: Одіссей, 2013. 1104 с.
9. Кримінальний процесуальний кодекс України: науково-практичний коментар: у 2 т. Т. 1 / О.М. Бандурка, Є.П. Бурдоль та ін.; за заг. ред. В.Я. Тація, В.П. Пшонки, А.В. Портнова. Х.: Право, 2012. 768 с.
10. Кримінальний процесуальний кодекс України: Науково-практичний коментар / за ред. В.Г. Гончаренка, В.Т. Нора, М.Є. Шумила. К.: Юстиніан, 2012. 1217 с.
11. Кримінальний процесуальний кодекс України: науково-практичний коментар: у 2 т. Т. 2 / Є.М. Блажівський, Ю.М. Грошевий, Ю.М. Дьомін та ін.; за заг. ред. В.Я. Тація, В.П. Пшонки, А.В. Портнова. Х. : Право, 2012. 664 с.
12. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Загальна частина) [Рожнова В.В., Савицький Д.О., Конюшенко Я.Ю. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 280 с.
13. Курс лекцій з кримінального процесу за новим Кримінальним процесуальним кодексом України (Особлива частина) [Хабло О.Ю., Степанов О.С., Климчук М.П. та ін.]. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2012. 200 с.
14. Лобойко Л.М. Кримінальний процес: підручник. К.: Істина, 2014. 432 с.

Лук’янчиков Б.Є., Лук‘янчиков Є.Д., Петряєв С.Ю. Криміналістична ідентифікація об‘єктів за ідеальними відображеннями: монографія. К.: НТУУ «КПІ» Вид-во «Політехніка», 2016. 204 с.

1. Лук’янчиков Є.Д. Слідчий огляд: поняття та види. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1. С. 264–269.
2. Макаров М.А. Теорія та практика здійснення судового контролю у кримінальному процесі. К.: Видавничий центр «Кафедра», 2017. 434 с.
3. Міжнародна правова допомога у кримінальному провадженні в питаннях та відповідях: навч. посібник / Л.Д. Удалова, Д.П. Письменний, О. Є. Омельченко, Д.О. Савицький, В.В. Рожнова, А.В. Форостяний. К.: Центр учбової літератури, 2015. 240 с.
4. Міжнародний розшук та видача особи, яка вчинила кримінальне правопорушення: навчальний посібник / І.В. Басиста та ін. Київ, 2016. 277 с.
5. Науково-практичний коментар до Кримінального процесуального кодексу України: від 13 квіт. 2012 р. / [О.А. Банчук та ін.]; за ред. О.А. Банчука, Р.О. Куйбіди, М.І. Хавронюка. Х.: Фактор, 2013. 1072 с.
6. Нор В.Т., Крикливець Д.Є. Реалізація засади змагальності під час розгляду скарг слідчим суддею. Львів: Видавництво ТзОВ «Колір ПРО», 2017. 376 с.
7. Письменний Д.П., Федченко В.М. Розслідування злочинів слідчою та слідчо-оперативною групою: правові та організаційні засади: монографія. Дніпроп-вськ, 2006. 204 с.
8. Погорецький М.А. Негласні слідчі (розшукові) дії: проблеми провадження та використання результатів у доказуванні. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. №1. С. 270–276.
9. Попелюшко В.О. Функція захисту в кримінальному судочинстві України: правові, теоретичні та прикладні проблеми: монографія. Острог: Видавництво Національного університету «Острозька академія», 2009. 634 с.
10. Поповченко О.І.Спрощене досудове провадження в Україні: історія, сучасність, перспективи, досвід. К.: Семенко Сергій, 2004. 213 с.
11. Процесуальні документи у кримінальному провадженні. Зразки. Роз’яснення: наук.-практ. посібник; за заг. редакцією М.А. Погорецького та О.П. Кучинської. К.: Юрінком Інтер, 2015. 560 с.
12. Рогатюк І.В. Процесуальна діяльність прокурора на стадії досудового розслідування: монографія. К.: Нац. акад. внутр. справ, 2016. 544 с.
13. Савицький Д.О. Підстави та процесуальний порядок застосування приводу у кримінальному провадженні. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1. С. 158-163.
14. Складання кримінально-процесуальних документів у досудовому провадженні: навч. посібник / Удалова Л.Д., Азаров Ю.І., Рожнова В.В. та ін. К.: КНТ, 2013. 375 с.
15. Скрябін О.М. Участь захисника в окремих кримінальних провадженнях: монографія. Запоріжжя: Просвіта, 2017. 380 с.
16. Теорія судових доказів в питаннях та відповідях: навч. посібник / Л.Д. Удалова, Д.П. Письменний, Ю.І. Азаров та ін. К.: Центр учбової літератури, 2015. 104 с.
17. Тертишник В.М. Кримінальний процес України. Загальна частина: підручник. Київ: Правова Єдність : Алерта, 2014. 438 с.
18. Тертишник В.М. Кримінальний процес України. Особлива частина: підручник. Київ: Правова Єдність : Алерта, 2014. 420 с.
19. Тертишник В.М. Науково-практичний коментар Кримінального процесуального кодексу України. К.: Алерта, 2014. 768 с.
20. Тертишник В.М. Кримінальний процес України: підручник. 7-ме вид., доповн. і перероб. К.: Алерта, 2017. 840 с.
21. Трофименко В.М. Теоретичні та правові основи диференціації кримінального процесу України: автореф. дис. ... докт. юрид. наук: 12.00.09. Харків, 2017. 40 с.
22. Удалова Л.Д., Кузьмічова-Кисленко Є.В. Лікарська таємниця в кримінальному процесі України. К.: Центр учбової літератури, 2015. 134 с.
23. Удалова Л.Д. Практикум з кримінального процесу: навч. посіб. К.: КНТ, 2014. 288 с.
24. Удалова Л.Д. Функція судового контролю у кримінальному процесі: монографія. К.: Центр учбової літератури, 2015. 176 с.
25. Удалова Л.Д. Суд як суб’єкт кримінально-процесуального доказування: монографія. К.: Видавничий дім «Скіф», 2012. 168 с.
26. Удалова Л.Д., Панчук О.В. Надання свідку правової допомоги у кримінальному процесі: монографія. К.: КНТ, 2014. 160 с.
27. Удалова Л.Д., Паризький І. В. Застосування компромісів при вирішенні конфліктів під час досудового розслідування: навчальний посібник. К: Видавничий дім «Скіф», 2012. 184 с.
28. Форостяний А. В. Забезпечення участі понятих під час проведення слідчих (розшукових) дій. *Юридична Україна*. 2015. № 1. С. 74 –78.
29. Чернявський С. С., Фінагеєв В. О. Проблеми тимчасового доступу до інформації, яка знаходиться в операторів та провайдерів телекомунікацій. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1 (5). С. 179–185.

**ВСТУП**

Законодавство України передбачає єдиний порядок кримінального провадження. Це логічно витікає із принципу рівності громадян перед законом і судом передбаченому Конституцією України. Разом з тим у зв’язку з існуванням особливих умов, таких як наприклад готовність сторін до компромісу, незначна суспільна небезпека злочину, особливий суб’єкт злочину та ін. процесуальний закон допускає провадження, яке відрізняється від звичайного. В такому випадку мова йде про особливі (диференційовані) порядки провадження. Кримінальний процесуальний кодекс України передбачає декілька особливих порядків провадження (Розділ VI):

- кримінальне провадження на підставі угод (Глава 35);

- кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення (Глава 36);

- кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб (Глава 37);

- кримінальне провадження щодо неповнолітніх (Глава 38);

- кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру (Глава39);

- кримінальне провадження, яке містить відомості, що становлять державну таємницю (Глава 40);

- кримінальне провадження на території дипломатичних представництв, консульських установ України, на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні (Глава 41).

Перераховані форми провадження є особливо важливими для кримінального процесу. Завдяки цим порядкам провадження по-перше створюються додаткові гарантії законності щодо дотримання прав людини під час розслідування кримінального правопорушення, по-друге вони створюють можливість застосувати спрощене провадження, коли кримінальне правопорушення не становить великої суспільної небезпеки. Особливої уваги заслуговує кримінальне провадження на підставі угод. Цей інститут є абсолютно новим для кримінального процесу України і практики його застосування немає, але можливості його застосування для ефективного правосуддя в Україні очевидні. Так, наприклад у США в 90 відсотків кримінальних справ обвинувачені визнають свою вину. Приблизно 50 відсотків зізнань – це результат домовленості між обвинувачем і прокурором. Угоди про визнання вини відбуваються тому, що прокурор може «продати» існуючі в ньому сумніви, викликані нестачею доказів, за більш м’який вирок. Причому угоди про визнання вини не є таємною операцією, яка здійснюється в таємному кутку. Це цілком визнана й відкрита процедура.

У науці кримінального процесу існує дискусія щодо необхідності існування особливого провадження щодо окремих посадових осіб України. Мова йде про народних депутатів, суддів, Президента України та ін. Принцип рівності громадян перед законом і судом (ст. 24 Конституції України) передбачає що громадяни мають рівні конституційні права і свободи та є рівними перед законом. Не може бути привілеїв чи обмежень за ознаками раси, кольору шкіри, політичних, релігійних та інших переконань, статі, етнічного та соціального походження, майнового стану, місця проживання, за мовними або іншими ознаками.

Виходячи з цього принципу існування будь-яких особливих проваджень, які надають привілеї або переваги при здійсненні кримінального провадження є неприпустимими. Разом з тим особливий порядок провадження щодо згаданих посадових осіб надає їм додаткові законодавчі гарантії більш ефективно і незалежно здійснювати свою професійну діяльність. Цю проблему повинне вирішити подальше вдосконалення кримінального процесуального законодавства з урахування норм міжнародного законодавства щодо цього питання.

**1. ПОНЯТТЯ Кримінальної ПРОЦЕСУАЛЬНОЇ ФОРМИ**

При здійсненні розслідування посадовим особам дуже важливо дотримуватися певних передбачених законом правил. Принцип рівності громадян перед законом і судом (ст. 24 Конституції України) передбачає що громадяни мають рівні конституційні права і свободи та є рівними перед законом. Не може бути привілеїв чи обмежень за ознаками раси, кольору шкіри, політичних, релігійних та інших переконань, статі, етнічного та соціального походження, майнового стану, місця проживання, за мовними або іншими ознаками.

З цього можна зробити висновок, що і провадження у випадку вчинення злочину повинно здійснюватися за однаковими правилами до всіх категорій громадян. Наука кримінального процесу для визначення цих правил використовує термін „кримінально-процесуальна форма”. Кримінально-процесуальна форма - це передбачений кримінальним процесуальним законом порядок здійснення кримінальної процесуальної діяльності як окремих слідчих і процесуальних дій, так і всього кримінального провадження.

Для забезпечення принципу рівності громадян перед судом найбільш ефективним є створення єдиного стандартизованого порядку провадження по кримінальних правопорушеннях. Створення єдиного порядку провадження має назву уніфікація кримінально-процесуальної форми.

Разом з тим неможливо в усіх випадках застосувати стандартний порядок провадження. Це пов’язано з тим, що в певних випадках процесуальна форма повинна враховувати суттєві обставини, які впливають на провадження. Мова може йти про, наприклад, незначну суспільну небезпеку кримінального правопорушення, у таких випадках закон передбачає обов’язково наявність заяви громадянина, без якої провадження неможливе, в інших випадках провадження потребує додаткових гарантій законності, наприклад щодо неповнолітніх, обмежено осудних тощо. У цих і інших передбачених законом випадках провадження здійснюється не за загальною, а за особливою, передбаченою для конкретного випадку процедурою. Для наукового визначення таких випадків використовується такий термін як диференціація кримінально-процесуальної форми, адже мова йде про особливі (диференційовані) форми провадження.

Питання визначення кримінально-процесуальної форми є дискусійним. Вчені-процесуалісти по різному підходять до його визначення. Так В.М. Тертишник визначає процесуальну форму як відповідні змісту і принципам кримінального процесу, передбачені кримінально-процесуальним правом умови, послідовність та порядок діяльності учасників процесу, засоби реалізації ними своїх прав, свобод і обов’язків, процедура здійснення окремих процесуальних дій та прийняття юридичних рішень, а також режим документування процесуальної діяльності, покликані забезпечити розв’язання завдань і досягнення мети кримінального процесу.

Л.Д. Удалова визначає процесуальну форму як передбачений кримінально-процесуальним законом порядок усієї кримінально-процесуальної діяльності органів дізнання, досудового слідства, прокуратури й суду, а також громадян та юридичних осіб, залучених до сфери цієї діяльності. Зокрема й порядок вчинення та оформлення певних процесуальних дій, прийняття, оформлення і звернення до виконання процесуальних рішень.

Якуб М.Л. під процесуальною формою (процесуальним порядком) розуміє як умови і послідовність провадження окремих процесуальних дій і прийняття рішень, так і умови провадження по справі в цілому, тобто всі форми судочинства в їх сукупності, в їх системі як єдине ціле. Відповідно мова може йти і про процесуальні форми судочинства, і про процесуальну форму провадження окремої дії. Згодні з цим визначенням також Коваленко Є.Г. і Маляренко В.Т.

Благута Р.І., Сергієнко Л.О., Устюгова О.Є. вважають, що кримінально-процесуальна форма – це закріплена кримінально-процесуальним правом структура всього кримінального процесу в цілому і окремих його стадій, умови, послідовність, порядок провадження процесуальних дій та оформлення їх у правових актах.

Аналізуючи ці визначення, можна зробити висновок, що в цілому їхній зміст багато в чому схожий. Автори погоджуються, що кримінально-процесуальна форма - це передбачений законом порядок провадження процесуальних дій при здійсненні провадження по кримінальних правопорушеннях. З таким змістом можна погодитися. Як загальне визначення кримінально-процесуальної форми можна запропонувати наступне: це передбачений кримінальним процесуальним законом порядок кримінальної процесуальної діяльності суб’єктів кримінального процесу, засоби реалізації ними своїх прав, свобод і обов’язків, порядок вчинення та оформлення певних процесуальних дій, прийняття, оформлення і звернення до виконання процесуальних рішень

Важливість процесуальної форми у тому, що вона є однією з кримінальних процесуальних гарантій і відповідно забезпечує виконання завдань кримінального судочинства і є засобом забезпечення кримінальної процесуальної діяльності. Дотримання процесуальної форми суб’єктами кримінального процесу є обов’язковим, порушення передбаченого законом порядку провадження буде мати наслідком скасування прийнятого юридичного рішення.

Процесуальна форма повинна відповідати певним вимогам: доцільності (забезпечувати швидке, безпомилкове й ефективне правосуддя); простоти (бути вільною від непотрібних бюрократичних формальностей); надійності (гарантувати досягнення істини і справедливості); толерантності (забезпечувати повагу до прав і свобод людини), ясності, моральності та етичності.

Особливості кримінально-процесуальної форми наступні:

- перевага принципу публічності над диспозитивністю при вирішенні питання щодо вибору учасниками процесу способу поведінки;

- забезпечення належної поведінки учасників процесу мірами державного примусу;

- залежність характеру примусу від суспільної небезпечності вчиненого злочину;

- правосуддя як єдиний спосіб покладання кримінальної відповідальності та призначення винуватому справедливого покарання чи виправдання невинуватого;

- існування інституту захисту прав і законних інтересів підозрюваного.

Значення процесуальної форми полягає в тому, що вона:

- визначає стабільну та юридично доцільну процедуру судочинства;

- оптимізує й активізує діяльність щодо розв’язання завдань кримінального процесу;

- надає правове поле для встановлення єдиної для всіх законності;

- створює систему необхідних гарантій встановлення істини, захисту прав і свобод людини та забезпечення справедливості;

- забезпечує реалізацію принципів правової держави в сфері правосуддя й створює необхідний для цього режим законності

- забезпечує виховний вплив кримінального процесу.

Як вже зазначалося вище законодавством передбачений єдиний порядок провадження, у зв’язку з чим мова йде про уніфікацію кримінально-процесуальної форми, тобто створення однакового порядку провадження.

Разом з тим існують особливі (диференційовані) порядки провадження. Диференціація кримінально-процесуальної форми є такою будовою судочинства, при якій поряд із звичайним порядком мають місце процесуальні форми, які передбачають як спрощення процедури у нескладних справах, так і її ускладнення про найбільш небезпечні злочини, або справи, що потребують особливої процесуальної захищеності законних інтересів обвинуваченого або інших учасників судочинства.

Кримінальний процесуальний кодекс України передбачає такі особливі (диференційовані) порядки кримінального провадження (Розділ VI):

- кримінальне провадження на підставі угод (Глава 35);

- кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення (Глава 36);

- кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб (Глава 37);

- кримінальне провадження щодо неповнолітніх (Глава 38);

- кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру (Глава39);

- кримінальне провадження, яке містить відомості, що становлять державну таємницю (Глава 40);

- кримінальне провадження на території дипломатичних представництв, консульських установ України, на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні (Глава 41).

**Висновки з ПЕРШОГО питання:**

Таким чином, кримінально-процесуальна форма - це передбачений кримінальним процесуальним законом порядок здійснення кримінальної процесуальної діяльності як окремих слідчих і процесуальних дій, так і всього кримінального провадження.

Важливість процесуальної форми у тому, що вона є однією з кримінальних процесуальних гарантій і відповідно забезпечує виконання завдань кримінального судочинства і є засобом забезпечення кримінальної процесуальної діяльності. Дотримання процесуальної форми суб’єктами кримінального процесу є обов’язковим, порушення передбаченого законом порядку провадження буде мати наслідком скасування прийнятого юридичного рішення.

**2. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ НА ПІДСТАВІ УГОД**

Перш ніж говорити про досить новий для України порядок кримінального провадження – угоди, слушно було б дослідити досвід інших країн по застосуванню такого правового інституту.

24 липня 2002 р. Економічна і соціальна рада при ООН ухвалила резолюцію «Про основні принципи програм відновлюючого правосуддя у кримінальних справах», яка рекомендує всім країнам розвивати та впроваджувати програми відновлюючого правосудця у національне судочинство. Існує декілька моделей подібного правосудця, і найпоширенішою його формою є програми примирення жертв і правопорушників (медіація).

Відповідно до Рамкового рішення ради Європейського Союзу «Про положення жертв у кримінальному судочинстві» від 15 березня 2001 р. медіація у кримінальних справах – це процес пошуку до або під час кримінального процесу взаємоприйнятного рішення між потерпілим та правопорушником за посередництва компетентної особи – медіатора

На підставі цього рішення всі країни Європейського Союзу зобов’язані поширювати посередництво в кримінальних справах та забезпечувати прийняття до розгляду будь-якої угоди між жертвою та правопорушником, досягнутої в процесі посередництва.

У Франції прокурор, який вирішує питання про порушення публічного позову, вправі на власний розсуд оцінювати доцільність кримінального переслідування в кожному окремому випадку.

Вважають, що медіація зародилася у місті Баланс. Місцевий прокурор, аналізуючи дрібну злочинність, дійшов висновку, що традиційна кримінальна юстиція «не здатна усунути незначні конфлікти; навпаки – вона їх тільки загострює». Прокурор, звичайно, може на підставі принципу доцільності кримінального переслідування прийняти рішення про відмову в порушенні публічного позову Однак у такому разі він «залишає незадоволеним потерпілого і культивує у злочинця почуття безвідповідальності». З цієї причини Голова трибуналу інстанції і Прокурор Республіки Валанса спробували віднайти третій, «нестандартний» спосіб вирішення кримінально правового конфлікту. Ним і стала медіація, яка існувала спершу як правозастосовна процедура без правової регламентації. Сутність медіації полягає у такому.

Особа, яка вчинила заборонене кримінальним законом діяння, відшкодовує шкоду відповідно до мирової угоди, що її укладають сторони, а прокурор відмовляється від порушення публічного позову.

Для вирішення питання про примирення сторін залучають арбітра. У Балансі вирішили запрошувати для цього авторитетних нейтральних осіб, які знають місцеве населення і не наділені владними повноваженнями щодо сторін (свого роду «третейських суддів»). У різних кварталах міста за допомогою Комунальної ради запобігання злочинності було обрано від 4 до 6 осіб як штатних громадських «примірювачів».

Прокурор, вирішивши, що доцільно замість традиційного кримінального переслідування застосувати примирювальну процедуру, відбирає двох із цих осіб і передає їм справу. В разі досягнення примирення самі ж громадські арбітри і контролюють виконання умов угоди.

Якщо ж сторони не примирилися або не виконують умов угоди, справу повертають прокуророві, який вирішує питання про її подальшу долю відповідно до вимог КПК.

Пізніше, спочатку 2 жовтня 1992 р. згідно із Циркуляром міністра юстиції Франції, а потім і Законом від 4 січня 1993 р. про внесення змін і доповнень до КПК медіація дістала правову регламентацію.

Протягом останніх років активізувався рух за впровадження програм примирення у Східній Європі, і на особливу увагу заслуговує досвід Польщі. Серед країн колишнього СРСР лідером є Росія, де програми медіації діють протягом кількох років у 10 містах, зокрема у Москві, Пермі, Тюмені, Іркутську.

У Сполучених штатах Америки існує інститут «угоди про визнання». Цей американський (англосаксонський) кримінальний процесуальний інститут є найвідомішим і найбільш вивченим серед вітчизняних спеціалістів. Причина такої уваги наших учених до цього інституту полягає в тому, що він найбільш «контрастує» порівняно з вітчизняним принципом встановлення істини у кожній кримінальній справі.

«Угоди про визнання» отримали процесуальне оформлення в США в XIX ст., де спочатку вони існували як правозастосовний захід (так само, як і медіація у Франції). Поступово їх було офіційно визнано і законодавцем, і судцями. Зокрема, в 1968-1970 роках

Верховний Суд США у низці своїх рішень у конкретних справах визнав конституційність практики «угод про визнання вини», фактично остаточно їх легалізувавши.

Сутність інституту «угоди про визнання вини» можна розкрити через такі положення:

1. В американському кримінальному процесі, як відомо, перед судом ніколи не ставилося завдання щодо встановлення об’єктивної (матеріальної) істини, тобто: з’ясування всіх фактичних обставин справи; їх юридичної кваліфікації; прийняття належного рішення в інтересах абстрактного публічного правопорядку (безвідносно до того, на чому наполягають сторони).

У цьому сенсі функцією американського суду є не неупереджене самостійне дослідження у кримінальній справі, а неупереджене вирішення суперечки між двома сторонами, що змагаються.

Звісно, це не означає, що суд є байдужим до істини. Він прагне встановити істину, але лише тією мірою, наскільки це є необхідним для того, щоб правильно вирішити суперечку. Тобто американський суддя є не «дослідник», а «арбітр».

2. Змагальність визнається в американському процесі більшою цінністю, ніж абстрактне прагнення до об’єктивної істини.

Між принципами об’єктивної істини і змагальності є зворотна пропорція: чим меншою мірою суд зобов’язаний шукати істину офіційно, тим більшою мірою рух кримінального процесу і доля кримінальної справи визначаються процесуальною позицією сторін (ступенем їх активності).

Суд є пасивним у збиранні доказів. Останні подають сторони, які переконують суд у правильності своєї позиції.

3. За такого підходу відмова однієї із сторін від «змагання» зі своїм процесуальним опонентом має зв’язувати суд під час прийняття ним рішення по суті справи (йдеться про певну подібність цивільних процесуальних відмови від позову і визнання позову).

Якщо від кримінального переслідування відмовляється сторона обвинувачення, то суд не вправі постановити обвинувальний вирок навіть у тому разі, якщо він переконаний у його повній обґрунтованості.

І навпаки, якщо обвинувачений визнає себе винним, то суд, переконавшись у добровільності визнання, зобов’язаний винести обвинувальний вирок і призначити покарання без проведення судового слідства (навіть у скороченому обсязі).

4. Саме така ситуація становить зміст відомого англосаксонського інституту «оголошення себе винуватим», про що вже йшлося. Переважну кількість обвинувальних вироків постановляють не в результаті успішного доказування з боку сторони обвинувачення, а лише тому, що на початку судового розгляду обвинувачений відповів «так» на запитання головуючого:

"Чи визнаєте Ви себе винним у пред'явлених пунктах обвинувачення?"

5. Таке трактування змагальності в цілому та інститут «оголошення себе винуватим» і породили специфічний феномен судочинства – «угоди про визнання».

Оскільки визнання особою вини повністю позбавляє обвинувачення від тягаря доказування і абсолютно зв’язує суд, то за відсутності суворо формалізованого попереднього провадження (де справу веде слідчий суддя, слідчий тощо) ніхто не заважає обвинуваченню і захисту «домовитися» таким чином, щоб обвинувачений визнав себе винуватим і був підданий кримінальному покаранню в обмін на певні «пільги», наприклад: виключення із обвинувального акта окремих епізодів обвинувачення; більш м’яку (пільгову) кваліфікацію злочину тощо.

Оскільки суд зв’язаний не тільки визнанням вини, а й межами пред’явленого обвинувачення, то сторони за наявності «угоди» гарантують для себе певні процесуальні та матеріально-правові блага, хоча і в «компромісному» варіанті.

Часто до перемовин між сторонами залучаються і судді. Суд до укладання угоди не повинен називати обвинуваченому міру покарання. Інакше визнання ним вини розцінюватиметься як таке, що здійснено під тиском, а отже, і як юридично нікчемне.

В юридичній літературі вважають, що «угоди про визнання» є лише частковим звільненням від кримінального переслідування, бо особа легально звільняється від переслідування за вчинення інших злочинів (за винятком тих, за які вона переслідується в класичному порядку).

Окрім того, обвинувачений не усуває шкідливих наслідків вчинених діянь. Особа лише полегшує обвинуваченню притягнення «себе» до відповідальності за вчинення певних злочинів, за що отримує від нього щось на зразок «індульгенції» за інші злочини.

У Кримінальному процесуальному кодексі України передбачено декілька особливих порядків провадження. Вони об’єднані у восьмому розділі кодексу. Перший особливий порядок провадження, який регламентується кодексом – **кримінальне провадження на підставі угод.**

В кримінальному провадженні можуть бути укладені такі види угод:

1) угода про примирення між потерпілим та підозрюваним, обвинуваченим;

2) угода між прокурором та підозрюваним, обвинуваченим про визнання винуватості.

**Угода про примирення**

Порядок ініціювання і укладення угоди наступний. Угода про примирення може бути укладена за ініціативою потерпілого чи підозрюваного, обвинуваченого. Домовленості стосовно угоди про примирення можуть проводитися самостійно потерпілим і підозрюваним, обвинуваченим, захисником і представником або за допомогою іншої особи, погодженої сторонами (за винятком слідчого, прокурора або судді). Угода про примирення у кримінальних провадженнях щодо злочинів, пов’язаних з домашнім насильством, може бути укладена лише за ініціативою потерпілого, його представника або законного представника. Якщо дії чи інтереси законного представника суперечать інтересам особи, яку він представляє, за рішенням прокурора, слідчого судді, суду такий законний представник замінюється іншим із числа осіб, визначених статтею 44 КПК.

Угода про примирення між потерпілим та підозрюваним, обвинуваченим може бути укладена у провадженні щодо кримінальних проступків, злочинів невеликої і середньої тяжкості та у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення. Укладення угоди про примирення у кримінальному провадженні щодо уповноваженої особи юридичної особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, у зв’язку з яким здійснюється провадження щодо юридичної особи, не допускається.

В угоді про примирення зазначаються її сторони, формулювання підозри чи обвинувачення та його правова кваліфікація із зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність, істотні для відповідного кримінального провадження обставини, розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, строк її відшкодування чи перелік дій не пов’язаних з відшкодуванням шкоди, які підозрюваний, обвинувачений зобов’язані вчинити на користь потерпілого, строк їх вчинення, узгоджене покарання та згода сторін на його призначення, наслідки укладення та затвердження угоди, наслідки невиконання угоди.

В угоді зазначається дата її укладення, також угода скріплюється підписами сторін.

Наслідком укладення та затвердження угоди про примирення є:

а) для підозрюваного, обвинуваченого – обмеження права оскарження вироку

б) для потерпілого – обмеження права оскарження вироку згідно та позбавлення права вимагати в подальшому притягнення особи до кримінальної відповідальності за відповідне кримінальне правопорушення та змінювати розмір вимог про відшкодування шкоди.

Перед прийняттям рішення про затвердження угоди про примирення суд під час судового засідання повинен з’ясувати в обвинуваченого, чи ясно він розуміє:

1) існування у нього права на справедливий судовий розгляд, під час якого сторона обвинувачення зобов’язана довести кожну обставину щодо кримінального правопорушення, у вчиненні якого його обвинувачують, а він має такі права:

мовчати і факт мовчання не матиме для суду жодного доказового значення;

мати захисника, у тому числі на отримання правової допомоги безоплатно у порядку та випадках, передбачених законом, або захищатися самостійно;

допитати під час судового розгляду свідків обвинувачення, подавати клопотання про виклик свідків і подавати докази, що свідчать на його користь;

2) наслідки укладення та затвердження угод, передбачені законом;

3) характер кожного обвинувачення;

4) вид покарання, а також інші заходи, які будуть застосовані до нього у випадку затвердження угоди судом.

Крім того, перед прийняттям рішення про затвердження угоди про примирення, суд під час судового засідання повинен з’ясувати у потерпілого, чи ясно він розуміє наслідки затвердження угоди передбачені законом.

**Угода про визнання винуватості**

На відміну від угоди про примирення, угода про визнання винуватості може бути укладена за ініціативою прокурора або підозрюваного, обвинуваченого.

Угода про визнання винуватості між прокурором та підозрюваним чи обвинуваченим може бути укладена у провадженні щодо:

1) кримінальних проступків, злочинів невеликої чи середньої тяжкості, тяжких злочинів;

2) особливо тяжких злочинів, віднесених до підслідності Національного антикорупційного бюро України за умови викриття підозрюваним чи обвинуваченим іншої особи у вчиненні злочину, віднесеного до підслідності Національного антикорупційного бюро України, якщо інформація щодо вчинення такою особою злочину буде підтверджена доказами;

3) особливо тяжких злочинів, вчинених за попередньою змовою групою осіб, організованою групою чи злочинною організацією або терористичною групою за умови викриття підозрюваним, який не є організатором такої групи або організації, злочинних дій інших учасників групи чи інших, вчинених групою або організацією злочинів, якщо повідомлена інформація буде підтверджена доказами.

Угода про визнання винуватості між прокурором та підозрюваним чи обвинуваченим може бути укладена щодо кримінальних проступків, злочинів, внаслідок яких шкода завдана лише державним чи суспільним інтересам. Укладення угоди про визнання винуватості у кримінальному провадженні щодо уповноваженої особи юридичної особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, у зв’язку з яким здійснюється провадження щодо юридичної особи, а також у кримінальному провадженні щодо кримінальних правопорушень, внаслідок яких шкода завдана державним чи суспільним інтересам або правам та інтересам окремих осіб, у яких беруть участь потерпілий або потерпілі, не допускається, крім випадків надання всіма потерпілими письмової згоди прокурору на укладення ними угоди.

Укладення угоди про примирення або про визнання винуватості може ініціюватися в будь-який момент після повідомлення особі про підозру до виходу суду до нарадчої кімнати для ухвалення вироку.

У разі недосягнення згоди щодо укладення угоди факт її ініціювання і твердження, що були зроблені з метою її досягнення, не можуть розглядатися як відмова від обвинувачення або як визнання своєї винуватості.

Слідчий, прокурор зобов’язані проінформувати підозрюваного та потерпілого про їхнє право на примирення, роз’яснити механізм його реалізації та не чинити перешкод в укладенні угоди про примирення.

У разі якщо кримінальне провадження здійснюється щодо кількох осіб, які підозрюються чи обвинувачуються у вчиненні одного або кількох кримінальних правопорушень, і згода щодо укладення угоди досягнута не з усіма підозрюваними чи обвинуваченими, угода може бути укладена з одним (кількома) з підозрюваних чи обвинувачених. Кримінальне провадження щодо особи (осіб), з якими досягнуто згоди, підлягає виділенню в окреме провадження.

У разі якщо в кримінальному провадженні беруть участь кілька потерпілих від одного кримінального правопорушення, угода може бути укладена та затверджена лише з усіма потерпілими.

У разі якщо в кримінальному провадженні беруть участь кілька потерпілих від різних кримінальних правопорушень, і згода щодо укладення угоди досягнута не з усіма потерпілими, угода може бути укладена з одним (кількома) з потерпілих. Кримінальне провадження щодо особи (осіб), яка досягла згоди, підлягає виділенню в окреме провадження.

Прокурор при вирішенні питання про укладення угоди про визнання винуватості зобов’язаний враховувати такі обставини:

1) ступінь та характер сприяння підозрюваного, обвинуваченого у проведенні кримінального провадження щодо нього або інших осіб;

2) характер і тяжкість обвинувачення;

3) наявність суспільного інтересу в забезпеченні більш швидшого досудового розслідування і судового провадження, викритті більшої кількості кримінальних правопорушень;

4) наявність суспільного інтересу в запобіганні, виявленні чи припиненні більшої кількості кримінальних правопорушень або інших більш тяжких кримінальних правопорушень.

В угоді про визнання винуватості зазначаються її сторони, формулювання підозри чи обвинувачення та його правова кваліфікація з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність, істотні для відповідного кримінального провадження обставини, беззастережне визнання підозрюваним чи обвинуваченим своєї винуватості у вчиненні кримінального правопорушення, обов’язки підозрюваного чи обвинуваченого щодо співпраці у викритті кримінального правопорушення, вчиненого іншою особою (якщо відповідні домовленості мали місце), умови часткового звільнення підозрюваного, обвинуваченого від цивільної відповідальності у вигляді відшкодування державі збитків внаслідок вчинення ним кримінального правопорушення, узгоджене покарання та згода підозрюваного, обвинуваченого на його призначення або на призначення покарання та звільнення від його відбування з випробуванням, наслідки укладення та затвердження угоди, передбачені статтею 473 КПК, наслідки невиконання угоди.

В угоді зазначається дата її укладення та вона скріплюється підписами сторін.

Наслідком укладення та затвердження угоди про визнання винуватості для прокурора, підозрюваного, обвинуваченого є обмеження їх права оскарження вироку, а для підозрюваного, обвинуваченого також у його відмові від здійснення наступних таких прав як право на судовий розгляд, під час якого прокурор зобов’язаний довести кожну обставину щодо кримінального правопорушення, у вчиненні якого його обвинувачують, а він має такі права; допитати під час судового розгляду свідків обвинувачення, також право подавати клопотання про виклик свідків і подавати докази, що свідчать на його користь.

Якщо угоди досягнуто під час досудового розслідування, то обвинувальний акт з підписаною сторонами угодою невідкладно надсилається до суду. Прокурор має право відкласти направлення до суду обвинувального акта з підписаною сторонами угодою до отримання висновку експерта або завершення проведення інших слідчих дій, які необхідні для збирання та фіксації доказів, що можуть бути втрачені зі спливом часу, або які не можливо буде провести пізніше без суттєвої шкоди для їх результату у разі відмови суду в затвердженні угоди.

Розгляд щодо угоди проводиться судом під час підготовчого судового засідання за обов’язкової участі сторін угоди з повідомленням інших учасників судового провадження. Відсутність інших учасників судового провадження не є перешкодою для розгляду.

Якщо угоди досягнуто під час судового провадження, то суд невідкладно зупиняє проведення процесуальних дій і переходить до розгляду угоди.

Перед прийняттям рішення про затвердження угоди про визнання винуватості суд під час судового засідання повинен з’ясувати в обвинуваченого, чи ясно він розуміє:

1) існування у нього права на судовий розгляд, під час якого прокурор зобов’язаний довести кожну обставину щодо кримінального правопорушення, у вчиненні якого його обвинувачують, а він має такі права:

мовчати і факт мовчання не матиме для суду жодного доказового значення;

мати захисника, у тому числі на отримання правової допомоги безоплатно у порядку та випадках, передбачених законом, або захищатися самостійно;

допитати під час судового розгляду свідків обвинувачення, подавати клопотання про виклик свідків і подавати докази, що свідчать на його користь;

2) наслідки укладення та затвердження угод, передбачені законом;

3) характер кожного обвинувачення, щодо якого обвинувачений визнає себе винуватим;

4) вид покарання, а також інші заходи, які будуть застосовані до нього у випадку затвердження угоди судом.

Суд зобов’язаний переконатися у судовому засіданні, що укладення угоди сторонами є добровільним, тобто не є наслідком застосування насильства, примусу, погроз або наслідком обіцянок чи дії будь-яких інших обставин, ніж ті, які передбачені в угоді. Для з’ясування добровільності укладення угоди у разі необхідності суд має право витребовувати документи, в тому числі скарги підозрюваного, обвинуваченого, подані ним під час кримінального провадження, та рішення за наслідками їх розгляду, а також викликати в судове засідання осіб та опитувати їх.

Суд перевіряє угоду на відповідність закону. Суд відмовляє в затвердженні угоди у випадках:

1) якщо умови угоди суперечать вимогам закону, в тому числі допущена неправильна правова кваліфікація кримінального правопорушення, яке є більш тяжким ніж те, щодо якого передбачена можливість укладення угоди;

2) якщо умови угоди суттєво не відповідають інтересам суспільства;

3) якщо умови угоди порушують права, свободи чи інтереси сторін або інших осіб;

4) якщо існують обґрунтовані підстави вважати, що укладення угоди не було добровільним, або сторони не примирилися;

5) якщо очевидна неможливість виконання обвинуваченим взятих на себе за угодою зобов’язань;

6) якщо відсутні фактичні підстави для визнання винуватості.

У такому випадку досудове розслідування або судове провадження продовжуються у загальному порядку.

Повторне звернення з угодою в одному кримінальному провадженні не допускається.

Якщо суд переконається, що угода може бути затверджена, він ухвалює вирок, яким затверджує угоду і призначає узгоджену сторонами міру покарання.

Вирок на підставі угоди повинен відповідати загальним вимогам до обвинувальних вироків.

Мотивувальна частина вироку на підставі угоди повинна містити тільки: формулювання обвинувачення та статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність, яка передбачає кримінальне правопорушення, у вчиненні якого обвинувачувалася особа; відомості про укладену угоду, її реквізити, зміст та визначена міра покарання; мотиви, з яких суд виходив при вирішенні питання щодо відповідності угоди вимогам закону і ухваленні вироку, та положення закону, якими він керувався.

У резолютивній частині вироку на підставі угоди повинно міститися рішення про затвердження угоди із зазначенням її реквізитів, рішення про винуватість особи із зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність, рішення про призначення узгодженої сторонами міри покарання по кожному з обвинувачень та остаточна міра покарання.

Вирок на підставі угоди може бути оскаржений в порядку передбаченому законом.

У випадку невиконання угоди про примирення або про визнання винуватості потерпілий чи прокурор відповідно мають право звернутися до суду, який затвердив таку угоду, з клопотанням про скасування вироку. Клопотання про скасування вироку, яким затверджена угода, може бути подано протягом встановлених законом строків давності притягнення до кримінальної відповідальності за вчинення відповідного кримінального правопорушення.

Клопотання про скасування вироку, яким затверджена угода, розглядається в судовому засіданні за участю сторін угоди з повідомленням інших учасників судового провадження. Відсутність інших учасників судового провадження не є перешкодою для судового розгляду.

Суд своєю ухвалою скасовує вирок, яким затверджена угода, якщо особа, що звернулася з відповідним клопотанням, доведе, що засуджений не виконав умови угоди. Наслідком скасування вироку є призначення судового розгляду в загальному порядку або направлення матеріалів провадження для завершення досудового розслідування в загальному порядку у випадку, коли угода була ініційована на стадії досудового розслідування.

Ухвала про скасування вироку, яким була затверджена угода, або про відмову у цьому може бути оскаржена в апеляційному порядку.

Умисне невиконання угоди є підставою для притягнення особи до відповідальності, встановленої законом.

**Висновки з другого питання:**

В кримінальному провадженні можуть бути укладені такі види угод:

1) угода про примирення між потерпілим та підозрюваним, обвинуваченим;

2) угода між прокурором та підозрюваним, обвинуваченим про визнання винуватості.

Всі питання, які стосуються цих видів угод, регламентуються ст.ст. 468-476 КПК України.

**3. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ У ФОРМІ ПРИВАТНОГО ОБВИНУВАЧЕННЯ**

Приватне обвинувачення пройшло тривалий історичний розвиток, воно присутнє у Руській Правді, Воїнському статуті 1716 року, Статуті кримінального судочинства 1864 року, Кримінально-процесуальних кодексах, які існували в Україні. Інститут приватного обвинувачення є найстарішою формою кримінального процесу і був притаманний всім його історичним формам – обвинувальному (змагальному), інквізиційному (розшуковому) та змішаному (континентальному). Але з розвитком економічних, політичних та соціальних відносин суспільство та держава перебирає на себе функцію обвинувачення, тобто відбувається трансформація – перехід від приватних засад до публічних, які домінують в законодавстві нашої держави.

Приватне обвинувачення (в матеріальному аспекті) – це надання потерпілим відповідному органу звернення (із проханням про притягнення до відповідальності) та відомостей про факти щодо наявності суспільно небезпечного і протиправного посягання, яке підпадає під конкретний склад злочину, з можливістю його вирішення на власний розсуд. У процесуальному аспекті приватне обвинувачення – це регламентований законом особливий вид кримінальної процесуальної діяльності приватного обвинувача, який включає звернення до державних органів із твердженням щодо винуватості конкретної особи, подальше підтримання нею обвинувачення у суді, збирання доказів винуватості цієї особи та право відмовитися від пред’явленого обвинувачення.

Кримінальний процесуальний кодекс передбачає, що у випадках, коли злочин не становить значної суспільної небезпеки кримінальне провадження починається лише за заявою потерпілого. Відмова потерпілого, а у випадках, передбачених законом, – його представника від обвинувачення є безумовною підставою для закриття кримінального провадження у формі приватного обвинувачення.

Відповідно до ст. 477 КПК кримінальним провадженням у формі приватного обвинувачення є провадження, яке може бути розпочате слідчим, прокурором лише на підставі заяви потерпілого щодо кримінальних правопорушень, передбачених:

1) частиною першою статті 122 (умисне середньої тяжкості тілесне ушкодження без обтяжуючих обставин), статтею 125 (умисне легке тілесне ушкодження), частиною першою статті 126 (умисне завдання удару, побоїв або вчинення інших насильницьких дій, без обтяжуючих обставин), статтею ст. 126-1 (домашнє насильство), частиною першою статті 129 (погроза вбивством без обтяжуючих обставин), статтею 132 (розголошення відомостей про проведення медичного огляду на виявлення зараження вірусом імунодефіциту людини чи іншої невиліковної інфекційної хвороби), частиною першою статті 133 (зараження венеричною хворобою без обтяжуючих обставин), статтею 134 (незаконний аборт або стерилізація), частиною першою статті 135 (залишення в небезпеці без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 136 (ненадання допомоги особі, яка перебуває в небезпечному для життя стані, без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 139 (ненадання допомоги хворому медичним працівником без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 142 (незаконне проведення дослідів над людиною без обтяжуючих обставин), статтею 145 (незаконне розголошення лікарської таємниці), статтею 151-2 (примушування до шлюбу), частиною першою статті 152 (зґвалтування без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 153 (сексуальне насильство), статтею 154 (примушування до вступу в статевий зв’язок), частиною першою статті 161 (порушення рівноправності громадян залежно від їх расової, національної належності або релігійних переконань без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 162 (порушення недоторканності житла без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 163 (порушення таємниці листування, телефонних розмов, телеграфної чи іншої кореспонденції, що передаються засобами зв’язку або через комп’ютер, без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 164 (ухилення від сплати аліментів на утримання дітей без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 165 (ухилення від сплати коштів на утримання непрацездатних батьків без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 168 (розголошення таємниці усиновлення (удочеріння) без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 176 (порушення авторського права і суміжних прав без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 177 (порушення прав на винахід, корисну модель, промисловий зразок, топографію інтегральної мікросхеми, сорт рослин, раціоналізаторську пропозицію), статтею 180 (перешкоджання здійсненню релігійного обряду), статтею 182 (порушення недоторканності приватного життя), частиною першою статті 194 (умисне знищення або пошкодження майна без обтяжуючих обставин), статтею 195 (погроза знищення майна), статтею 197 (порушення обов’язків щодо охорони майна), статтею 203**-1** (незаконний обіг дисків для лазерних систем зчитування, матриць, обладнання та сировини для їх виробництва), частиною першою статті 206 (протидія законній господарській діяльності без обтяжуючих обставин), статтею 219 (доведення до банкрутства - щодо дій, якими завдано шкоду кредиторам), статтею 229 (незаконне використання знака для товарів і послуг, фірмового найменування, кваліфікованого зазначення походження товару), статтею 231 (незаконне збирання з метою використання або використання відомостей, що становлять комерційну або банківську таємницю), статтею 232 (розголошення комерційної або банківської таємниці), статтею 232**-1** (незаконне використання інсайдерської інформації - щодо дій, якими заподіяно шкоду правам, свободам та інтересам окремих громадян або інтересам юридичних осіб), статтею 232**-2** (приховування інформації про діяльність емітента), частиною першою статті 355 (примушування до виконання чи невиконання цивільно-правових зобов’язань без обтяжуючих обставин), статтею 356 (самоправство - щодо дій, якими заподіяно шкоду правам та інтересам окремих громадян або інтересам власника), частиною першою статті 361 (несанкціоноване втручання в роботу електронно-обчислювальних машин (комп’ютерів), автоматизованих систем, комп’ютерних мереж чи мереж електрозв’язку, без обтяжуючих обставин), частиною першою статті 362 (несанкціоновані дії з інформацією, яка оброблюється в електронно-обчислювальних машинах (комп’ютерах), автоматизованих системах, комп’ютерних мережах або зберігається на носіях такої інформації, вчинені особою, яка має право доступу до неї, без обтяжуючих обставин), статтею 364**-1** (зловживання повноваженнями службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми), статтею 365**-1** (перевищення повноважень службовою особою юридичної особи приватного права незалежно від організаційно-правової форми), статтею 365**-2** (зловживання повноваженнями особами, які надають публічні послуги) Кримінального кодексу Кримінального кодексу України.

Потерпілий має право подати до слідчого, прокурора, іншої службової особи органу, уповноваженого на початок досудового розслідування, заяву про вчинення кримінального правопорушення протягом строку давності притягнення до кримінальної відповідальності за вчинення певного кримінального правопорушення.

Відшкодування шкоди потерпілому у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення може відбуватися на підставі угоди про примирення або без неї.

Якщо в результаті судового розгляду прокурор дійде переконання, що пред’явлене особі обвинувачення не підтверджується, він повинен відмовитися від обвинувачення і викласти мотиви відмови у своїй постанові, яка долучається до матеріалів кримінального провадження. Копія постанови надається обвинуваченому, його захиснику, потерпілому, його представнику та законним представникам.

У випадку відмови прокурора від підтримання державного обвинувачення в суді головуючий роз’яснює потерпілому його право підтримувати обвинувачення в суді. У випадку висловленої згоди потерпілим на підтримання обвинувачення в суді головуючий надає потерпілому час, необхідний для підготовки до судового розгляду. Потерпілий, який погодився підтримувати обвинувачення в суді, користується всіма правами сторони обвинувачення під час судового розгляду. Кримінальне провадження по відповідному обвинуваченню набуває статусу приватного і здійснюється за процедурою приватного обвинувачення.

Слід також зазначити що у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення може бути укладена угода про примирення між потерпілим та підозрюваним.

Відшкодування шкоди потерпілому у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення може відбуватися на підставі угоди про примирення або без неї.

**Висновки з третього питання:**

Відповідно до ст. 477 КПК кримінальним провадженням у формі приватного обвинувачення є провадження, яке може бути розпочате слідчим, прокурором лише на підставі заяви потерпілого щодо визначених цією статтею кримінальних правопорушень.

Потерпілий має право подати до слідчого, прокурора, іншої службової особи органу, уповноваженого на початок досудового розслідування, заяву про вчинення кримінального правопорушення протягом строку давності притягнення до кримінальної відповідальності за вчинення певного кримінального правопорушення.

Відмова потерпілого, а у випадках, передбачених законом, – його представника від обвинувачення є безумовною підставою для закриття кримінального провадження у формі приватного обвинувачення.

**4. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ ЩОДО ОКРЕМОЇ КАТЕГОРІЇ ОСІБ**

Коли мова йде про кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб в науці кримінального процесу використовується таке поняття як імунітет.

У чинному кримінально-процесуальному законодавстві України не існує офіційно закріпленого терміну «імунітет», але він тривалий час використовується науковцями і практиками, часто зустрічається в юридичній літературі.

Термін «імунітет» як такий має принаймні два значення: медико-біологічне і власне юридичне. Він походить від латинського immunitаs (immunitatis), що означає звільнення від чого-небудь, недоторканність, незалежність У біології та медицині імунітетом називають несприйнятливість організму до збудників хвороби чи окремих отрут.

Аналіз розвитку та становлення інституту імунітету дає підстави стверджувати про наявність двох моделей інституту парламентської недоторканності. Одну з них було започатковано в Англії, а другу – у Франції. Слід зауважити, що в колишньому Радянському Союзі, а в наш час і в незалежній Україні, було фактично сприйнято саме французьку модель парламентської недоторканності.

ХХ століття в українській правовій думці характеризується активним дослідженням проблеми імунітету. Якщо говорити про сучасний парламентський імунітет в Україні, то слід згадати Конституцію СРСР від 5 грудня 1936 року, яку часто називають сталінською. Саме положення ст. 52 згаданого акта, в якій передбачалося, що депутат Верховної Ради СРСР не може бути притягнений до судової відповідальності чи арештований без згоди Верховної Ради СРСР, в період між сесіями без згоди Президії Верховної Ради СРСР є історичним прообразом сучасного депутатського імунітету вже у незалежній Україні. І саме норма про згоду на притягнення до кримінальної відповідальності є тим каменем спотикання, щодо якого й досі тривають суперечки.

Імунітетом часто називають непідсудність іноземної держави судам іншої держави, а також винятки із юрисдикції акредитуючої держави щодо представництв та громадян, які виконують особливі обов’язки від імені іноземних держав (глави держав і урядів, дипломати, консули та ін.), а також органів та посадових осіб міжнародних організацій. Йдеться про імунітет від юрисдикції, яким користуються іноземні держави стосовно дій, вчинених при здійсненні публічної влади.

В сучасній юриспруденції досить поширеним є визначення імунітету як права особи або винятку із загальних правил щодо звільнення від певного обов’язку чи покарання. На думку В.Г. Даєва, під імунітетом у кримінальному процесі слід розуміти, по-перше, звільнення окремих осіб від виконання певних процесуальних обов’язків; по-друге, встановлення для деяких категорій осіб особливих гарантій обґрунтованості застосування до них заходів процесуального примусу або притягнення до відповідальності.

«Як імунітети постають додаткові гарантії недоторканності і невідповідальності особи, – пише В.І. Руднєв, – які означають, що яка-небудь особа має більший обсяг або рівень недоторканності і не притягнення до відповідальності порівняно з іншими особами».

Крім представництв і представників іноземних держав, законодавством встановлено імунітет окремих категорій громадян України. Відповідно до Конституції України статус особливої (підвищеного рівня) недоторканності мають: Президент України, народні депутати України, судді (статті 80, 105, 111, 126). Імунітети передбачені також для Уповноваженого Верховної Ради України з прав людини, Голови Рахункової палати, Першого заступника і заступника Голови, головних контролерів та Секретаря Рахункової палати. Отже, існує низка імунітетів громадян України, що становлять складову частину їх правового статусу як посадових осіб.

Окремі аспекти кримінально-процесуальних імунітетів традиційно є предметом дослідження інших юридичних наук, передусім, конституційного та міжнародного права. Ці науки розробляють власний аспект даної проблеми, спеціалізуючись на вивченні особливих, не властивих кримінальному процесу сторін. Інакше кажучи, кожна наука вивчає одну із сторін (аспектів) розглядуваного явища, що закономірно стає предметом її дослідження, виходячи з поставленої мети і використовуючи власну методологію тощо. Для правильного вирішення обговорюваного тут питання важливо звернути увагу і на ту обставину, що різні науки хоча і розробляють зазначену проблему, але вони не в змозі вирішити всі питання, пов’язані із існуванням правових норм про імунітет саме в кримінальному судочинстві.

Внаслідок цих причин існують розбіжності і в термінології. Ідеальною була б ситуація, коли одне поняття позначається одним і тим же терміном. Однак, як вже зазначалося, в науці міжнародного права досліджуваний інститут дістав назву «дипломатичні імунітети і привілеї», іноді говорять про «дипломатичний імунітет», в конституційному праві використовується термін «депутатська недоторканність» та ін. «Наявність у чинних законах численних різноманітних термінологічних одиниць, – пише В.М.Савицький, – що збігаються за своїм значенням, вносить безлад у правозастосування. Крім того, невизначеність юридичних найменувань безпосередньо відбивається на наукових дослідженнях, породжуючи схоластичні суперечки. Вона проникає і в середовище практиків, укорінюючись в їх лексиконі досить міцно і надовго, не дивлячись на подальші уточнення окремих норм… Для правильного розуміння і застосування права в цілому ідеальним було б становище, коли знак-термін, що використовується в одній галузі законодавства, семантично був би однозначний («симетричний») при використанні його в інших галузях. Але з багатьох причин це нереально…».

Необхідно звернути увагу і на питання чи є терміни «імунітет» «привілей» тотожними, чи вони означають різні поняття і в якому зв’язку перебувають між собою. Здається, що вони мають певну схожість, якщо говорити про власне юридичний статус особи (утворюють винятки з принципу рівності всіх перед законом і судом та ін.). Якщо вести мову про те, як привілеї та імунітети впливають на фактичне положення особи, то очевидно, що імунітети покликані запобігти погіршенню становища особи (запобігти обмеженню прав його суб’єкта чи покладенню на нього обтяжливого обов’язку), а привілеї покращують існуюче становище особи, даючи можливість користуватися додатковими благами. Беручи до уваги наведене вище, названі терміни слід вважати нетотожними, такими, що означають різні поняття; їх слід вважати видовими поняттями стосовно певного родового поняття. На думку І.С. Морозової таким родовим поняттям є пільги в їх юридичному розумінні.

Якщо звернутися до норм відповідних міжнародних договорів, що передбачають привілеї та імунітети тих чи інших осіб, наприклад, до Віденської конвенції про дипломатичні зносини 1961 р., то стане зрозумілим, що норми про імунітети та привілеї саме в кримінальному судочинстві є лише складовою частиною відповідного правового інституту міжнародного права. Тобто, міжнародно-правові норми передбачають, так би мовити, загальні, спільні для всіх держав-учасниць Віденської конвенції положення, які, в свою чергу, повинні знайти відображення в національному законодавстві кожної країни з урахуванням специфіки її правової системи.

Конституційний Суд України встановив: “Вирішуючи питання щодо недоторканності певних посадових осіб, необхідно виходити з того, що встановлення додаткових порівняно з недоторканністю особи (стаття 29 Конституції України) гарантій недоторканності для окремих категорій державних посадових осіб має на меті створення належних умов для виконання покладених на них державою обов’язків та захист від незаконного втручання в їх діяльність”.

Поряд з цим необхідно згадати і про те, що інститут імунітету зазначених осіб має відігравати певну роль у реалізації принципу поділу влад.

Призначення імунітетів і привілеїв, передбачених нормами міжнародних договорів, полягає у створенні сприятливої обстановки в сфері міжнародних відносин і забезпеченні належних умов для здійснення відповідними представництвами та особами покладених на них функцій. Слід відмітити, що за ст. 18 Конституції України зовнішньополітична діяльність України спрямована на забезпечення її національних інтересів і безпеки шляхом підтримання мирного і взаємовигідного співробітництва з членами міжнародного співтовариства за загальновизнаними принципами і нормами міжнародного права.

Особливий порядок кримінального провадження застосовується стосовно:

1) народного депутата України;

2) судді, судді Конституційного Суду України, а також присяжного на час виконання ним обов’язків у суді, Голови, заступника Голови, члена Вищої ради правосуддя, Голови, заступника Голови, члена Вищої кваліфікаційної комісії суддів України;

3) кандидата у Президенти України;

4) Уповноваженого Верховної Ради України з прав людини;

5) Голови, іншого члена Рахункової палати;

6) депутата місцевої ради;

7) адвоката;

8) Генерального прокурора, його заступника, прокурора Спеціалізованої антикорупційної прокуратури;

9) Директора та працівників Національного антикорупційного бюро України;

10) члена Національного агентства з питань запобігання корупції.

Передбачається спеціальний порядок повідомлення про підозру зазначеним категоріям осіб, відповідно до якого письмове повідомлення про підозру здійснюється:

1) адвокату, депутату місцевої ради, депутату Верховної Ради Автономної Республіки Крим, сільському, селищному, міському голові - Генеральним прокурором, його заступником, керівником регіональної прокуратури в межах його повноважень;

2) народному депутату України, кандидату у Президенти України, Уповноваженому Верховної Ради України з прав людини, Голові або іншому члену Рахункової палати, прокурору Спеціалізованої антикорупційної прокуратури, Директору або іншому працівнику Національного антикорупційного бюро України, заступникам Генерального прокурора, члену Національного агентства з питань запобігання корупції - Генеральним прокурором (виконувачем обов’язків Генерального прокурора);

3) судді, судді Конституційного Суду України, присяжному на час виконання ним обов’язків у суді, Голові, заступнику Голови, члену Вищої ради правосуддя, Голові, заступнику Голови, члену Вищої кваліфікаційної комісії суддів України, працівникам Національного антикорупційного бюро України - Генеральним прокурором або його заступником;

4) Генеральному прокурору - заступником Генерального прокурора.

Генеральний прокурор (в.о. Генерального прокурора), його заступник, керівник регіональної прокуратури може доручити іншим прокурорам здійснити письмове повідомлення про підозру особам, визначеним ч. 1 ст. 481 КПК, у порядку передбаченому ч.ч. 1 і 2 ст. 278 КПК

Затримання судді чи утримання його під вартою чи арештом здійснюється за згодою Вищої ради правосуддя.

Без згоди Вищої ради правосуддя суддю не може бути затримано або утримувано під вартою чи арештом до винесення обвинувального вироку судом, за винятком затримання судді під час або відразу ж після вчинення тяжкого або особливо тяжкого злочину.

Суддя, затриманий за підозрою у вчиненні діяння, за яке встановлена кримінальна відповідальність, повинен бути негайно звільнений після з’ясування його особи, за винятком:

1) якщо Вищою радою правосуддя надано згоду на затримання судді у зв’язку з таким діянням;

2) затримання судді під час або відразу ж після вчинення тяжкого або особливо тяжкого злочину, якщо таке затримання є необхідним для попередження вчинення злочину, відвернення чи попередження наслідків злочину або забезпечення збереження доказів цього злочину. Суддя має бути негайно звільнений, якщо мета такого затримання (попередження вчинення злочину, відвернення чи попередження наслідків злочину або забезпечення збереження доказів цього злочину) досягнута.

**Висновки з четвертого питання:**

Особливий порядок кримінального провадження застосовується стосовно: 1) народного депутата України; 2) судді, судді Конституційного Суду України, а також присяжного на час виконання ним обов’язків у суді, Голови, заступника Голови, члена Вищої ради правосуддя, Голови, заступника Голови, члена Вищої кваліфікаційної комісії суддів України; 3) кандидата у Президенти України; 4) Уповноваженого Верховної Ради України з прав людини; 5) Голови, іншого члена Рахункової палати; 6) депутата місцевої ради; 7) адвоката; 8) Генерального прокурора, його заступника, прокурора Спеціалізованої антикорупційної прокуратури; 9) Директора та працівників Національного антикорупційного бюро України; 10) члена Національного агентства з питань запобігання корупції.

Стосовно цих осіб передбачається спеціальний порядок повідомлення про підозру.

**5. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ ЩОДО НЕПОВНОЛІТНІХ**

Наявність особливого провадження у справах про злочини неповнолітніх зумовлено необхідністю досягнення таких цілей:

1) кримінологічної, що полягає у запобіганні злочинам неповнолітніх;

2) правових:

- встановлення істини у кримінальних справах для правильного, а, отже, і справедливого їх вирішення;

- забезпечення належної правової захищеності неповнолітнього обвинуваченого.

Складнощі у досягненні цих цілей зумовлено віковими соціально-психологічними рисами неповнолітніх. Найбільшою мірою в ході застосування кримінально-процесуальних норм має бути враховано такі характеристики: незрілість мислення; брак достатнього соціального досвіду; нестабільність психіки; підвищену емоційність; підвищену навіюваність і самонавіюваність; схильність до фантазій.

Перераховані характеристики неповнолітніх впливають на те, що урочистість судового процесу в їхніх очах слугує возвеличенню злочину і породжує прагнення до «слави» серед однолітків. Окрім того, під час процесу з участю неповнолітніх їм стають відомими такі сторони злочинної діяльності, від яких цих осіб слід оберігати, аби не перетворити кримінальне провадження на кримінальну «школу». Зазначені обставини зумовлюють особливий порядок провадження у кримінальних справах неповнолітніх.

Загальні особливості кримінального процесу визначено положеннями ч. 4 ст. 14 Міжнародного акта про громадянські і політичні права, згідно з якою «стосовно неповнолітніх процес повинен бути таким, щоб враховувались їх вік і бажаність сприяння їх перевихованню».

На підставі вікових соціально-психологічних характеристик неповнолітніх Генеральна Асамблея ООН розробила «Мінімальні стандартні правила Організації Об’єднаних Націй, що стосуються підправлення правосуддя щодо неповнолітніх», більше відомі як «Пекінські правила» (1985 р.). Ці Правила передбачають:

- створення спеціалізованих судів у справах неповнолітніх;

- наявність в осіб, які здійснюють кримінальний процес у справах неповнолітніх, відповідної кваліфікації;

- побудову судового розгляду таким чином, щоб він забезпечував інтереси неповнолітніх;

- забезпечення конфіденційності, щоб уникнути завдання шкоди неповнолітнім і через непотрібну гласність або шкоду їх репутації тощо.

Кримінальний процесуальний кодекс визначає, що кримінальне провадження щодо неповнолітніх здійснюється за загальними правилами, але з урахуванням особливостей передбачених законом. Порядок кримінального провадження щодо неповнолітніх визначається главою 38 КПК.

Під час кримінального провадження щодо неповнолітнього, в тому числі під час провадження щодо застосування примусових заходів виховного характеру, слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд та всі інші особи, що беруть у ньому участь, зобов’язані здійснювати процесуальні дії в порядку, що найменше порушує звичайний уклад життя неповнолітнього та відповідає його віковим та психологічним особливостям, роз’яснювати суть процесуальних дій, рішень та їх значення, вислуховувати його аргументи при прийнятті процесуальних рішень та вживати всіх інших заходів, спрямованих на уникнення негативного впливу на неповнолітнього.

Під час досудового розслідування та судового розгляду кримінальних правопорушень, вчинених неповнолітніми з’ясовуються наступні обставини:

1) подія кримінального правопорушення (час, місце, спосіб та інші обставини вчинення кримінального правопорушення);

2) винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета вчинення кримінального правопорушення;

3) вид і розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, а також розмір процесуальних витрат;

4) обставини, які впливають на ступінь тяжкості вчиненого кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого, обтяжують чи пом'якшують покарання, які виключають кримінальну відповідальність або є підставою закриття кримінального провадження;

5) обставини, що є підставою для звільнення від кримінальної відповідальності або покарання (ст. 91 КПК).

Крім обставин, передбачених ст. 91 КПК у кримінальному провадження щодо неповнолітніх також з’ясовуються:

1) повні і всебічні відомості про особу неповнолітнього: його вік (число, місяць, рік народження), стан здоров’я та рівень розвитку, інші соціально-психологічні риси особи, які необхідно враховувати при індивідуалізації відповідальності чи обранні заходу виховного характеру. При наявності даних про розумову відсталість неповнолітнього, не пов’язану з психічною хворобою, повинно бути також з’ясовано, чи міг він повністю усвідомлювати значення своїх дій і в якій мірі міг керувати ними;

2) ставлення неповнолітнього до вчиненого ним діяння;

3) умови життя та виховання неповнолітнього;

4) наявність дорослих підбурювачів та інших співучасників кримінального правопорушення.

У разі необхідності для вирішення питання про наявність у неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого психічного захворювання чи затримки психічного розвитку та його здатності повністю або частково усвідомлювати значення своїх дій і керувати ними в конкретній ситуації призначається комплексна психолого-психіатрична експертиза.

Для з’ясування рівня розвитку, інших соціально-психологічних рис особи неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого, які необхідно враховувати при призначенні покарання і обранні заходу виховного характеру, може бути призначена психологічна експертиза.

При дослідженні умов життя та виховання неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого належить з’ясувати:

1) склад сім'ї неповнолітнього, обстановку в ній, взаємини між дорослими членами сім'ї та дорослими і дітьми, ставлення батьків до виховання неповнолітнього, форми контролю за його поведінкою, морально-побутові умови сім’ї;

2) обстановку в школі чи іншому навчальному закладі або на виробництві, де навчається або працює неповнолітній, його ставлення до навчання чи роботи, взаємини з вихователями, учителями, однолітками, характер і ефективність виховних заходів, які раніше застосовувалися до нього;

3) зв’язки і поведінку неповнолітнього поза домом, навчальним закладом та роботою.

Батьки або інші законні представники неповнолітнього беруть участь у кримінальному провадженні за участю неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого.

Законні представники викликаються в судове засідання. Їхнє неприбуття не зупиняє судового провадження, крім випадків, коли суд визнає необхідною їх участь. Вони перебувають у залі судового засідання протягом усього судового провадження, а в разі необхідності можуть бути допитані як свідки.

У виняткових випадках, коли участь законного представника може завдати шкоди інтересам неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого, суд за його клопотанням, клопотанням прокурора чи за власною ініціативою своєю ухвалою має право обмежити участь законного представника у виконанні окремих процесуальних чи судових дій або усунути його від участі у кримінальному провадженні і залучити замість нього іншого законного представника.

Неповнолітній підозрюваний, обвинувачений повідомляється або викликається слідчим, прокурором чи судом через його батьків або інших законних представників. Інший порядок допускається лише в разі, якщо це зумовлюється обставинами, встановленими під час кримінального провадження.

Допит неповнолітнього підозрюваного здійснюється згідно з загальними правилами, у присутності захисника.

У випадку, коли неповнолітній не досяг шістнадцяти років або якщо неповнолітнього визнано розумово відсталим, при його допиті за рішенням слідчого, прокурора або за клопотанням захисника забезпечуються участь педагога, психолога або законного представника.

До початку допиту педагогу, психологу або законному представнику роз’яснюється їхнє право за дозволом ставити запитання неповнолітньому підозрюваному.

За наявності підстав, передбачених законом, до неповнолітнього з урахуванням його вікових та психологічних особливостей, роду занять може бути застосовано один із запобіжних заходів.

Затримання та тримання під вартою можуть застосовуватися до неповнолітнього лише у разі, якщо він підозрюється, обвинувачується у вчиненні тяжкого чи особливо тяжкого злочину за умови, що застосування іншого запобіжного заходу не забезпечить запобігання ризикам, передбаченим законом.

Про затримання і взяття під варту неповнолітнього негайно сповіщаються його батьки чи особи, які їх замінюють.

До неповнолітніх підозрюваних, обвинувачених, крім загальних запобіжних заходів, може застосовуватися передача їх під нагляд батьків, опікунів чи піклувальників, а до неповнолітніх, які виховуються в дитячій установі – передача їх під нагляд адміністрації цієї установи.

Передання неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого під нагляд батьків, опікунів, піклувальників або адміністрації дитячої установи полягає у взятті на себе будь-ким із зазначених осіб або представником адміністрації дитячої установи письмового зобов’язання забезпечити прибуття неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого до слідчого, прокурора, суду, а також його належну поведінку.

Передання під нагляд батьків та інших осіб можлива лише за їхньої на це згоди та згоди неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого. Особа, яка взяла зобов’язання про нагляд, має право відмовитися від подальшого виконання цього зобов’язання, заздалегідь про це повідомивши.

До передання неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого під нагляд суд зобов’язаний зібрати відомості про особу батьків, опікунів або піклувальників, їхні стосунки з неповнолітнім і впевнитися в тому, що вони можуть належно здійснювати нагляд за неповнолітнім.

При відібранні зобов’язання про взяття під нагляд батьки, опікуни, піклувальники, адміністрація дитячої установи попереджаються про характер підозри, обвинувачення неповнолітньому і про їхню відповідальність у разі порушення взятого на себе зобов’язання. При порушенні цього зобов’язання на батьків, опікунів і піклувальників накладається грошове стягнення від двох до п’яти розмірів прожиткового мінімуму для працездатних осіб.

Питання передання неповнолітнього підозрюваного, обвинуваченого під нагляд батьків, опікунів, піклувальників або адміністрації дитячої установи розглядається за клопотанням прокурора за правилами обрання запобіжного заходу або за клопотанням сторони захисту під час розгляду питання про обрання запобіжного заходу.

Якщо неповнолітній підозрюється у вчиненні кримінального правопорушення разом із повнолітнім, повинна бути з’ясована можливість виділення в окреме цього кримінального провадження щодо неповнолітнього під час досудового розслідування.

Під час судового розгляду суд, вислухавши думку прокурора, захисника і законного представника неповнолітнього обвинуваченого, має право своєю ухвалою видалити його із залу судового засідання на час дослідження обставин, що можуть негативно вплинути на нього.

Після повернення неповнолітнього обвинуваченого головуючий знайомить його з результатами дослідження обставин, проведеного у його відсутності, і надає йому можливість поставити запитання особам, які були допитані у його відсутності.

Про час і місце судового розгляду за участю неповнолітнього обвинуваченого суд повідомляє відповідну службу у справах дітей та уповноважений підрозділ органів Національної поліції. Суд має право також викликати в судове засідання представників цих установ.

Представники служби у справах дітей та уповноваженого підрозділу органів Національної поліції мають право заявляти клопотання, ставити запитання неповнолітньому обвинуваченому, його законному представнику, потерпілому, свідкам, експерту і спеціалісту, висловлювати думку з приводу найбільш доцільних заходів щодо обвинуваченого з метою його перевиховання.

Якщо під час досудового розслідування прокурор дійде висновку про можливість виправлення неповнолітнього, який обвинувачується у вчиненні вперше кримінального проступку, злочину невеликої тяжкості або необережного злочину середньої тяжкості без застосування кримінального покарання, він складає клопотання про застосування до неповнолітнього обвинуваченого примусових заходів виховного характеру і надсилає його до суду.

Клопотання про застосування до неповнолітнього обвинуваченого примусових заходів виховного характеру може бути складене і надіслане до суду за умови, що неповнолітній обвинувачений та його законний представник проти цього не заперечують.

Під час судового розгляду суд може прийняти рішення про застосування до неповнолітнього обвинуваченого одного з примусових заходів виховного характеру, передбачених законом України про кримінальну відповідальність.

**Застосування примусових заходів виховного характеру до неповнолітніх, які не досягли віку кримінальної відповідальності**

Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів виховного характеру, передбачених законом України про кримінальну відповідальність, провадиться внаслідок вчинення особою, яка після досягнення одинадцятирічного віку до досягнення віку, з якого може наставати кримінальна відповідальність, вчинила суспільно небезпечне діяння, що підпадає під ознаки діяння, передбаченого законом України про кримінальну відповідальність.

Досудове розслідування у кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів виховного характеру провадиться згідно з правилами, передбаченими КПК.

Під час досудового розслідування проводяться необхідні процесуальні дії для з’ясування обставин вчинення суспільно небезпечного діяння та особи неповнолітнього.

Участь захисника у кримінальному провадженні є обов’язковою.

У випадку наявності достатніх підстав вважати, що особа, яка після досягнення одинадцятирічного віку до досягнення віку, з якого може наставати кримінальна відповідальність, вчинила суспільно небезпечне діяння, що підпадає під ознаки діяння, передбаченого законом України про кримінальну відповідальність вчинила суспільно небезпечне діяння, що підпадає під ознаки діяння, за яке Кримінальним кодексом України передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк понад п’ять років, вона може бути поміщена в приймальник-розподільник для дітей на строк до тридцяти днів на підставі ухвали слідчого судді, суду, постановленої за клопотання прокурора згідно з правилами, передбаченими для обрання запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою.

Слідчий суддя, суд зобов’язані відмовити у поміщенні особи в приймальник-розподільник для дітей, якщо прокурор не доведе наявність достатніх підстав вважати, що особа вчинила суспільно небезпечне діяння, яке підпадає під ознаки діяння, за яке Кримінальним кодексом України передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк понад п’ять років, наявність ризиків, які дають достатні підстави вважати, що особа може здійснити дії, передбачені ч. 1ст. 177 КПК, а саме

1) переховуватися від органів досудового розслідування та (або) суду, або

2) знищити, сховати або спотворити будь-яку із речей чи документів, які мають істотне значення для встановлення обставин кримінального правопорушення, або

3) незаконно впливати на потерпілого, свідка, іншого підозрюваного, обвинуваченого, експерта, спеціаліста у цьому ж кримінальному провадженні, або

4) перешкоджати кримінальному провадженню іншим чином, або

5) вчинити інше кримінальне правопорушення чи продовжити кримінальне правопорушення, у якому підозрюється, обвинувачується, та що жоден із більш м’яких заходів не може запобігти цьому.

Строк тримання особи у приймальнику-розподільнику для дітей може бути продовжено ухвалою слідчого судді, суду ще на строк до тридцяти днів. Питання скасування чи продовження строку тримання особи у приймальнику-розподільнику для дітей вирішується в порядку, передбаченому для скасування запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою або продовження строку тримання під вартою відповідно.

У випадку відсутності підстав для закриття кримінального провадження прокурор затверджує складене слідчим або самостійно складає клопотання про застосування до неповнолітнього примусових заходів виховного характеру і надсилає його до суду в порядку, передбаченому цим Кодексом.

Судовий розгляд здійснюється в судовому засіданні за участю прокурора, законного представника, захисника та представників служби у справах дітей та уповноваженого підрозділу органів Національної поліції, якщо вони з'явилися або були викликані в судове засідання, згідно із загальними правилами цього Кодексу.

Судовий розгляд завершується постановленням ухвали про застосування примусових заходів виховного характеру або про відмову в їх застосуванні.

Під час постановлення ухвали в кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів виховного характеру суд з'ясовує такі питання:

1) чи мало місце суспільно небезпечне діяння;

2) чи вчинено це діяння неповнолітнім у віці від одинадцяти років до настання віку, з якого настає кримінальна відповідальність за це діяння;

3) чи слід застосовувати до нього примусовий захід виховного характеру і якщо слід, то який саме.

При застосуванні до неповнолітнього примусового заходу у вигляді направлення до спеціального навчально-виховного закладу на уповноважений підрозділ органів Національної поліції покладається обов’язок доставити неповнолітнього до спеціального навчально-виховного закладу.

Ухвала, постановлена за наслідками розгляду клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру, може бути оскаржена в порядку, передбаченому законом.

Ухвалою суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться спеціальна навчально-виховна установа, неповнолітній може бути достроково звільнений від примусового заходу виховного характеру в порядку, передбаченому цим Кодексом.

Ухвала суду може бути постановлена за наслідками клопотання неповнолітнього, його захисника, законного представника або прокурора, якщо поведінка неповнолітнього під час перебування у навчально-виховній установі свідчить про його перевиховання. При розгляді клопотання суд з’ясовує думку ради спеціальної навчально-виховної установи, в якій перебуває неповнолітній, щодо можливості його дострокового звільнення від примусового заходу виховного характеру.

**Висновки з п**'**ятого питання:**

Наявність особливого провадження у справах про злочини неповнолітніх зумовлено необхідністю досягнення таких цілей:

1) кримінологічної, що полягає у запобіганні злочинам неповнолітніх;

2) правових: встановлення істини у кримінальних справах для правильного, а, отже, і справедливого їх вирішення; забезпечення належної правової захищеності неповнолітнього обвинуваченого.

Кримінальний процесуальний кодекс визначає, що кримінальне провадження щодо неповнолітніх здійснюється за загальними правилами, але з урахуванням особливостей передбачених законом. Порядок кримінального провадження щодо неповнолітніх визначається главою 38 КПК.

**6. Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру**

Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру, передбачених законом України про кримінальну відповідальність, провадиться у випадку наявності достатніх підстав вважати, що:

1) особа вчинила суспільно небезпечне діяння, передбачене законом України про кримінальну відповідальність, у стані неосудності;

2) особа вчинила кримінальне правопорушення у стані осудності, але захворіла на психічну хворобу до постановлення вироку.

Якщо під час досудового розслідування будуть встановлені підстави для здійснення кримінального провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру, слідчий, прокурор виносить постанову про зміну порядку досудового розслідування і продовжує його згідно з правилами, передбаченими цією Главою.

Кримінально-правова оцінка суспільно небезпечного діяння, вчиненого у стані неосудності, повинна ґрунтуватися лише на відомостях, які характеризують суспільну небезпеку вчинених дій. При цьому не враховуються попередня судимість, факт вчинення раніше кримінального правопорушення, за який особу звільнено від відповідальності або покарання, факт застосування до неї примусового заходу медичного характеру.

Примусові заходи медичного характеру застосовуються лише до осіб, які є суспільно небезпечними.

Досудове розслідування у кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів медичного характеру провадиться слідчим згідно із загальними правилами, з урахуванням особливостей передбачених КПК.

Досудове розслідування щодо осіб, які підозрюються у вчиненні кримінального правопорушення у стані обмеженої осудності, провадиться слідчим згідно із загальними правилами. Суд, ухвалюючи вирок, може врахувати стан обмеженої осудності як підставу для застосування примусового заходу медичного характеру.

Під час досудового розслідування у кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів медичного характеру встановлюються:

1) час, місце, спосіб та інші обставини вчинення суспільно небезпечного діяння, кримінального правопорушення;

2) вчинення цього суспільно небезпечного діяння, кримінального правопорушення цією особою;

3) наявність у цієї особи розладу психічної діяльності в минулому, ступінь і характер розладу психічної діяльності чи психічної хвороби на час вчинення суспільно небезпечного діяння, кримінального правопорушення або на час досудового розслідування;

4) поведінка особи як до вчинення суспільно небезпечного діяння, кримінального правопорушення, так і після нього;

5) небезпечність особи внаслідок її психічного стану для самої себе та інших осіб, а також можливість спричинення іншої істотної шкоди такою особою;

6) характер і розмір шкоди, завданої суспільно небезпечним діянням, кримінальним правопорушенням;

7) обставини, що підтверджують, що гроші, цінності та інше майно, які підлягають спеціальній конфіскації, одержані внаслідок вчинення суспільно небезпечного діяння або кримінального правопорушення та/або є доходами від такого майна, або призначалися (використовувалися) для схиляння особи до вчинення суспільно небезпечного діяння або кримінального правопорушення, фінансування та/або матеріального забезпечення суспільно небезпечного діяння або кримінального правопорушення чи винагороди за його вчинення, або є предметом суспільно небезпечного діяння або кримінального правопорушення, в тому числі пов’язаного з їх незаконним обігом, або підшукані, виготовлені, пристосовані або використані як засоби чи знаряддя вчинення суспільно небезпечного діяння або кримінального правопорушення.

Особа, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, користується правами підозрюваного, обвинуваченого в обсязі, який визначається характером розладу психічної діяльності чи психічного захворювання відповідно до висновку судово-психіатричної експертизи, та здійснює їх через законного представника, захисника.

Якщо характер розладу психічної діяльності чи психічного захворювання особи перешкоджає проведенню процесуальних дій за її участю або участі у судовому засіданні, прокурор, суд мають право прийняти рішення про проведення відповідних процесуальних дій без участі такої особи.

У кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів медичного характеру участь захисника є обов’язковою.

До особи, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного характеру або вирішувалося питання про їх застосування, можуть бути застосовані судом такі запобіжні заходи:

1) передання на піклування опікунам, близьким родичам чи членам сім’ї при обов’язковому лікарському нагляді;

2) поміщення до психіатричного закладу в умовах, що виключають її небезпечну поведінку.

Запобіжні заходи застосовуються судом до особи з моменту встановлення факту розладу психічної діяльності чи психічної хвороби. Застосування передбачених запобіжних заходів здійснюється згідно із загальними правилами.

Слідчий, прокурор зобов’язані залучити експерта (експертів) для проведення психіатричної експертизи у випадку, якщо під час кримінального провадження будуть встановлені обставини, які дають підстави вважати, що особа під час вчинення суспільно небезпечного діяння була у неосудному або обмежено осудному стані, або вчинила кримінальне правопорушення в осудному стані, але після його вчинення захворіла психічною хворобою, яка позбавляє її можливості усвідомлювати свої дії або керувати ними. До таких обставин, зокрема, відносяться:

1) наявність згідно із медичним документом у особи розладу психічної діяльності або психічного захворювання;

2) поведінка особи при вчиненні суспільно небезпечного діяння або після нього була або є неадекватною (затьмарення свідомості, порушення сприйняття, мислення, волі, емоцій, інтелекту чи пам’яті тощо).

У разі необхідності здійснення тривалого спостереження та дослідження особи може бути проведена стаціонарна психіатрична експертиза, для чого така особа направляється до відповідного медичного закладу на строк не більше двох місяців. Питання про направлення особи до медичного закладу для проведення психіатричної експертизи вирішується під час досудового розслідування – ухвалою слідчого судді за клопотанням сторони в порядку, передбаченому для подання та розгляду клопотань щодо обрання запобіжного заходу, а під час судового провадження – ухвалою суду.

Ухвала слідчого судді про направлення особи до медичного закладу для проведення психіатричної експертизи або відмова у такому направленні може бути оскаржена в апеляційному порядку.

Кримінальне провадження, яке здійснюється у загальному порядку, передбаченому цим Кодексом, і кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру можуть бути об'єднані в одне або виділені в окремі кримінальні провадження за наявності підстав, передбачених цим Кодексом.

Досудове розслідування у кримінальному провадженні щодо застосування примусових заходів медичного характеру закінчується закриттям кримінального провадження або складенням клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру.

Про закриття кримінального провадження прокурор приймає постанову, яка може бути оскаржена у відповідному. Постанова про закриття кримінального провадження надсилається до місцевих органів охорони здоров’я.

Прокурор затверджує складене слідчим або самостійно складає клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру і надсилає його суду.

Судовий розгляд здійснюється одноособово суддею в судовому засіданні за участю прокурора, законного представника, захисника.

Судовий розгляд завершується постановленням ухвали про застосування примусових заходів медичного характеру або про відмову в їх застосуванні.

У разі об’єднання в одне провадження кримінального провадження, яке здійснюється у загальному порядку, та кримінального провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру вони розглядаються в судовому засіданні в одному кримінальному провадженні з додержанням передбачених вимог. Після закінчення судового розгляду суд виходить до нарадчої кімнати для ухвалення вироку щодо обвинуваченого та ухвали щодо застосування примусового заходу медичного характеру.

Під час постановлення ухвали про застосування примусового заходу медичного характеру суд з’ясовує такі питання:

1) чи мало місце суспільно небезпечне діяння, кримінальне правопорушення;

2) чи вчинено це суспільно небезпечне діяння, кримінальне правопорушення особою;

3) чи вчинила ця особа суспільно небезпечне діяння, кримінальне правопорушення в стані неосудності;

4) чи не захворіла ця особа після вчинення кримінального правопорушення на психічну хворобу, яка виключає застосування покарання;

5) чи слід застосовувати до цієї особи примусовий захід медичного характеру і якщо слід, то який саме.

Визнавши доведеним, що ця особа вчинила суспільно небезпечне діяння в стані неосудності або після вчинення кримінального правопорушення захворіла на психічну хворобу, яка виключає можливість застосування покарання, суд постановляє ухвалу про застосування примусового заходу медичного характеру.

Встановивши, що суспільно небезпечне діяння, кримінальне правопорушення не було вчинено або вчинено іншою особою, а також коли не доведено, що ця особа вчинила суспільно небезпечне діяння, кримінальне правопорушення, суд постановляє ухвалу про відмову в застосуванні примусового заходу медичного характеру та закриває кримінальне провадження.

Якщо буде встановлено, що суспільно небезпечне діяння особа вчинила в стані неосудності, а на момент судового розгляду видужала або внаслідок змін у стані її здоров’я відпала потреба в застосуванні примусового заходу медичного характеру, суд постановляє ухвалу про закриття кримінального провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру.

Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру може бути закрите судом також, якщо неосудність особи на момент вчинення суспільно небезпечного діяння не була встановлена, а так само в разі видужання особи, яка після вчинення кримінального правопорушення захворіла на психічну хворобу. У такому випадку, після закриття судом кримінального провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру прокурор повинен розпочати кримінальне провадження в загальному порядку.

Продовження, зміна або припинення застосування примусових заходів медичного характеру здійснюється на підставі ухвали суду, в межах територіальної юрисдикції якого застосовується цей захід чи відбувається лікування.

Зміна або припинення застосування примусових заходів медичного характеру здійснюється, коли особа, яка вчинила суспільно небезпечне діяння в стані неосудності, видужала або коли в результаті змін в стані її здоров'я відпала потреба в раніше застосованих заходах медичного характеру.

Розгляд питання про продовження, зміну чи припинення застосування примусових заходів медичного характеру здійснюється за письмовою заявою представника медичного закладу (лікаря-психіатра), де тримається дана особа. До письмової заяви додається висновок комісії лікарів-психіатрів, який обґрунтовує необхідність продовження, зміни або припинення застосування таких примусових заходів.

У разі видужання особи, яка після вчинення кримінального правопорушення захворіла на психічну хворобу або в неї настав тимчасовий розлад психічної діяльності чи інший хворобливий стан психіки, які позбавляли її можливості усвідомлювати свої дії або керувати ними, суд на підставі висновку комісії лікарів-психіатрів своєю ухвалою припиняє застосування примусового заходу медичного характеру.

Постановлення ухвали суду про припинення застосування примусового заходу медичного характеру є підставою для проведення досудового розслідування чи судового провадження.

У разі засудження цієї особи до арешту, обмеження волі, тримання в дисциплінарному батальйоні військовослужбовців чи позбавлення волі, час перебування її в медичній установі зараховується в строк відбування покарання.

Якщо на час розгляду питання про відновлення кримінального провадження закінчився строк давності притягнення до кримінальної відповідальності або прийнято закон, який усуває кримінальну відповідальність за вчинене кримінальне правопорушення, кримінальне провадження підлягає закриттю, якщо особа, щодо якої розглядається питання, не заперечує проти цього.

Ухвала суду про застосування чи відмову в застосуванні примусового заходу медичного характеру, продовження, зміну, припинення застосування примусового заходу медичного характеру або відмова у цьому може бути оскаржена в порядку, передбаченому цим Кодексом.

На ухвалу суду про закриття кримінального провадження щодо застосування примусового заходу медичного характеру в цьому випадку можуть бути внесені заперечення, які викладаються в апеляційній скарзі, що подається за наслідками судового розгляду в загальному порядку, передбаченому цим Кодексом.

**Висновки з шостого питання:**

Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру, передбачених законом України про кримінальну відповідальність, провадиться у випадку наявності достатніх підстав вважати, що:

1) особа вчинила суспільно небезпечне діяння, передбачене законом України про кримінальну відповідальність, у стані неосудності;

2) особа вчинила кримінальне правопорушення у стані осудності, але захворіла на психічну хворобу до постановлення вироку.

Кримінально-правова оцінка суспільно небезпечного діяння, вчиненого у стані неосудності, повинна ґрунтуватися лише на відомостях, які характеризують суспільну небезпеку вчинених дій. При цьому не враховуються попередня судимість, факт вчинення раніше кримінального правопорушення, за який особу звільнено від відповідальності або покарання, факт застосування до неї примусового заходу медичного характеру.

Примусові заходи медичного характеру застосовуються лише до осіб, які є суспільно небезпечними.

**7. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ, ЯКЕ МІСТИТЬ ДЕРЖАВНУ ТАЄМНИЦЮ**

Досудове розслідування та судове провадження у кримінальному провадженні, яке містить відомості, що становлять державну таємницю, проводяться з дотриманням вимог режиму секретності.

Процесуальні рішення не повинні містити відомостей, які становлять державну таємницю.

До участі у кримінальному провадженні, яке містить відомості, що становлять державну таємницю, допускаються особи, які мають допуск до державної таємниці відповідної форми та яким надано доступ до конкретної секретної інформації (категорії секретної інформації) та її матеріальних носіїв.

Доступ до матеріалів, які містять відомості, що становлять державну таємницю, надається захисникам та законним представникам підозрюваного, обвинуваченого, потерпілому та їхнім представникам, перекладачу, експерту, спеціалісту, секретарю судового засідання, судовому розпоряднику, яким надано допуск до державної таємниці та які потребують його при здійсненні своїх прав і обов’язків, передбачених цим Кодексом, виходячи з обставин, встановлених під час кримінального провадження. Рішення про надання доступу до конкретної таємної інформації та її матеріальних носіїв приймаються у формі наказу або письмового розпорядження керівником органу досудового розслідування, прокурором, судом.

Потерпілому та його представникам, перекладачу, експерту, спеціалісту, секретарю судового засідання, судовому розпоряднику забороняється робити виписки та копії з матеріалів, які містять державну таємницю.

Захисникам та законним представникам підозрюваного, обвинуваченого, забороняється робити копії з матеріалів, які містять державну таємницю.

Підозрюваний, обвинувачений, його захисник та законний представник з метою підготовки та здійснення захисту можуть робити виписки з матеріалів, що містять державну таємницю. Такі виписки опечатуються особою, якою були зроблені, у вигляді, що унеможливлює ознайомлення з їх змістом. Виписки зберігаються з дотриманням вимог режиму секретності в органі досудового розслідування або суді та надаються особі, яка їх склала, на її вимогу: під час досудового розслідування – в приміщенні органу досудового розслідування, під час судового провадження – в приміщенні суду. Ознайомлення зі змістом виписок будь-кого, крім особи, яка їх зробила, не допускається.

Матеріальні носії секретної інформації, які не долучені до матеріалів досудового розслідування, передаються в установленому законом порядку на зберігання до режимно-секретного підрозділу органу досудового розслідування.

Здійснення кримінального провадження, яке містить державну таємницю, не є підставою для обмеження прав його учасників, крім випадків, передбачених законом та обумовлених необхідністю забезпечення охорони державної таємниці.

Проведення експертизи щодо законності віднесення інформації у сфері оборони, економіки, науки і техніки, зовнішніх відносин, державної безпеки та охорони правопорядку до державної таємниці, зміни ступеня секретності цієї інформації та її розсекречування, підготовка висновку щодо завданої національній безпеці України шкоди у разі розголошення секретної інформації чи втрати матеріальних носіїв такої інформації здійснюється посадовою особою, на яку покладено виконання функцій державного експерта з питань таємниць відповідно до закону у сфері державної таємниці. У цьому випадку на вказану особу поширюються обов’язки і права, які цим Кодексом передбачено для експертів.

Якщо при проведенні експертизи використовуються методики, технології чи інформація, яка містить охоронювану державою таємницю, в описовій частині висновку експертизи ці відомості не вказуються.

**Висновки з сьомого питання:**

Досудове розслідування та судове провадження у кримінальному провадженні, яке містить відомості, що становлять державну таємницю, проводяться з дотриманням вимог режиму секретності. Процесуальні рішення не повинні містити відомостей, які становлять державну таємницю.

До участі у кримінальному провадженні, яке містить відомості, що становлять державну таємницю, допускаються особи, які мають допуск до державної таємниці відповідної форми та яким надано доступ до конкретної секретної інформації (категорії секретної інформації) та її матеріальних носіїв.

**8. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОВАДЖЕННЯ НА ТЕРИТОРІЇ ДИПЛОМАТИЧНИХ ПРЕДСТАВНИЦТВ, КОНСУЛЬСЬКИХ УСТАНОВ УКРАЇНИ, НА ПОВІТРЯНОМУ, МОРСЬКОМУ ЧИ РІЧКОВОМУ СУДНІ, ЩО ПЕРЕБУВАЄ ЗА МЕЖАМИ УКРАЇНИ ПІД ПРАПОРОМ АБО З РОЗПІЗНАВАЛЬНИМ ЗНАКОМ УКРАЇНИ, ЯКЩО ЦЕ СУДНО ПРИПИСАНО ДО ПОРТУ, РОЗТАШОВАНОГО В УКРАЇНІ**

Службовими особами, уповноваженими на вчинення процесуальних дій, є:

1) керівник дипломатичного представництва чи консульської установи України – у випадку вчинення кримінального правопорушення на території дипломатичного представництва чи консульської установи України за кордоном;

2) капітан судна України – у випадку вчинення кримінального правопорушення на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні.

Керівник дипломатичного представництва чи консульської установи України, капітан судна України зобов'язаний призначити іншу службову особу, уповноважену на вчинення процесуальних дій, якщо він є потерпілим внаслідок вчинення відповідного кримінального правопорушення.

Службові особи, які здійснювали процесуальні дії, залучаються як свідки до кримінального провадження після його продовження на території України. Вони зобов'язуються надавати пояснення слідчому, прокурору щодо проведених процесуальних дій.

Службові особи, зобов’язані негайно провести необхідні процесуальні дії після того, як із заяви, повідомлення, самостійного виявлення або з іншого джерела їм стали відомі обставини, що можуть свідчити про вчинення кримінального правопорушення на території дипломатичного представництва, консульської установи України, на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні.

Службові особи уповноважені на:

1) застосування заходів забезпечення кримінального провадження у вигляді тимчасового вилучення майна, здійснення законного затримання особи в порядку, передбаченому КПК;

2) проведення слідчих (розшукових) дій у вигляді обшуку житла чи іншого володіння особи і особистого обшуку без ухвали суду, огляду місця вчинення кримінального правопорушення в порядку, передбаченому КПК.

Клопотання прокурора про арешт тимчасово вилученого майна повинно бути подане не пізніше наступного робочого дня після доставлення на територію України особи, затриманої в дипломатичному представництві, консульській установі, на судні України, інакше майно має бути негайно повернуто особі, у якої його було вилучено.

Керівник дипломатичного представництва чи консульської установи України має право затримати особу на необхідний строк, але не більше ніж на 48 години, і зобов’язаний надати затриманій особі доступ до отримання правової допомоги.

Капітан судна України мають право затримати особу на строк, необхідний для її доставлення на територію України.

Вказані службові особи, зобов’язані забезпечити доставлення затриманої особи до підрозділу органу державної влади на території України, уповноваженого на тримання затриманих осіб, і повідомлення про факт законного затримання слідчому органу досудового розслідування за місцем проведення досудового розслідування в Україні.

Досудове розслідування кримінального правопорушення, вчиненого на території дипломатичного представництва чи консульської установи України за кордоном, здійснюється слідчим органу досудового розслідування, юрисдикція якого поширюється на територію місцезнаходження центрального органу виконавчої влади у сфері закордонних справ України.

Досудове розслідування кримінального правопорушення, вчиненого на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні, здійснюється слідчим органу досудового розслідування, юрисдикція якого поширюється на територію місцезнаходження порту приписки.

**Висновки з восьмого питання:**

Службовими особами, уповноваженими на вчинення процесуальних дій, є:

1) керівник дипломатичного представництва чи консульської установи України – у випадку вчинення кримінального правопорушення на території дипломатичного представництва чи консульської установи України за кордоном;

2) капітан судна України – у випадку вчинення кримінального правопорушення на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні.

Керівник дипломатичного представництва чи консульської установи України, капітан судна України зобов'язаний призначити іншу службову особу, уповноважену на вчинення процесуальних дій, якщо він є потерпілим внаслідок вчинення відповідного кримінального правопорушення.

**ВИСНОВКИ З ТЕМИ**

Кримінальний процес Україні має диференційовані форми провадження без яких було б неможливо ефективно забезпечувати дотримання прав окремих категорій громадян при здійсненні правосуддя. Кримінальний процесуальний кодекс України передбачає декілька особливих порядків провадження (Розділ VI):

- кримінальне провадження на підставі угод (Глава 35);

- кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення (Глава 36);

- кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб (Глава 37);

- кримінальне провадження щодо неповнолітніх (Глава 38);

- кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів медичного характеру (Глава39);

- кримінальне провадження, яке містить відомості, що становлять державну таємницю (Глава 40);

- кримінальне провадження на території дипломатичних представництв, консульських установ України, на повітряному, морському чи річковому судні, що перебуває за межами України під прапором або з розпізнавальним знаком України, якщо це судно приписано до порту, розташованого в Україні (Глава 41).

Кримінальне провадження на підставі угод є новим для кримінального процесу України, але такий інститут існує у всіх цивілізованих країнах (у Росії така практика з’явилася в 2009 році). Передбачаються такі види угод: 1) угода про примирення між потерпілим та підозрюваним, обвинуваченим; 2) угода між прокурором та підозрюваним, обвинуваченим про визнання винуватості. Угоди покликані підвищити ефективність правосуддя, так для обвинуваченого легше визнати вину, коли заперечувати її під вагою доказів немає сенсу, і отримати менший строк при цьому заощадивши гроші на адвоката. Слідчому це дасть можливість зосередитися на розкритті справді серйозних злочинів. Угоду затверджує суд, який зобов’язано перевірить, що обвинуваченому ніхто не погрожував. Крім того це є додатковою гарантією законності і виконання угоди.

Кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення дає можливість значно заощадити ресурси правоохоронних органів через те що дає можливість починати провадження по визначеним законом злочинам, які не становлять значної суспільної небезпеки лише у випадках звернення громадян.

Кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб надає додаткові гарантії захисту прав окремим посадовим особам, які займають особливо важливі державні посади, у зв’язку з чим потребують додаткового захисту від втручання у професійну діяльність.

Ці і інші особливі форми провадження є абсолютно необхідними у кримінальному процесі. Вони дають можливість застосувати у необхідних випадках спеціальний порядок провадження, що є додатковою гарантією захисту прав громадян, також дають можливість спростити провадження і застосувати передбачені законом угоди, що також може значно підвищити ефективність процесуального закону і поліпшити якість правосуддя в Україні.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО питань теми**

Під час підготовки до вивчення питань зазначених тем дисципліни «Кримінальний процес» студентам потрібно враховувати, що викладені у лекції положення базуються на нормах Кримінального процесуального кодексу України від 13 квітня 2012 року, які постійно змінюються

Зміни до КПК України повинні постійно відслідковуватися і ставати предметом ретельного вивчення.

**ТЕМА № 14. Виконання судових рішень**

**ПЛАН:**

Вступ.

1. Порядок набрання законної сили судовим рішенням. Порядок звернення вироку, ухвали суду до виконання.
2. Питання, які розглядаються судом під час та після виконання вироків, і порядок їх вирішення.

Висновки.

**Рекомендована література:**

* + - 1. Загальна декларація прав людини від 10 грудня 1948 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 18–24.
      2. Міжнародний пакт про громадянські i політичні права від 16 грудня 1966 року. *Права людини. Міжнародні договори України, декларації, документи*. К., 1992. С. 36–62.
      3. Європейська конвенція з прав людини (Конвенція про захист прав і основних свобод людини від 4 листопада 1950 року). *Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій*. Амстердам – Київ, 1996. С. 12–17.
      4. Конституція України від 28 червня 1996 р. № 254к/96-ВР. *Верховна Рада України*. URL: [http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/254%DO%BA/96-%DO%B2%DI%80](http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/254%25DO%BA/96-%25DO%B2%25DI%80)

5. Кримінально-виконавчий кодекс України // *Відомості Верховної Ради України*. 2004. № 3-4. Ст. 21.

6. Кримінальний процесуальний кодекс України: Закон України від 13.04.2012. *Голос України*. 2012. 19 травня (№ 90–91).

1. Про Національну поліцію: Закон України від 02 липня 2015 року: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=55082>

8. Арушанян К. Прокурор у кримінальному провадженні з перегляду ухвал, постановлених на стадії виконання судових рішень / К. Арушанян // *Вісник Національної академії прокуратури України*. 2016. № 2. С. 71–77.

9. Захист прав людини. Рішення Європейського суду з прав людини в сфері кримінального судочинства: зб. судової практики / укладач Потьомкін А.О. К.: Юрінком Інтер, 2014. 760 с.

10. Крупнова Л. Обов’язковість виконання судових рішень як принцип правової держави / Л. Крупнова // *Юридична Україна*. 2013. № 7. С. 8– 13: <http://nbuv.gov.ua/jpdf/urykr_2013_7_4.pdf>.

11. Митрофанов І. Проблеми виконання судового рішення як стадії реалізації кримінальної відповідальності / І. Митрофанов // *Віче.* 2010. № 2. С. 20–22.

12. Мороз В.П. Щодо доцільності запровадження у кримінальне законодавство України правової охорони виконання рішень міжнародних судових установ / В.П. Мороз // *Науковий вісник Дніпропетровського державного університету внутрішніх справ*. 2015. № 1. С. 356–370.

13. Підгородинська А.В. Визнання та виконання іноземних судових рішень як спосіб міжнародного співробітництва у кримінальному процесі / А.В. Підгородинська // *Актуальні проблеми держави і права.* 2012. Вип. 66. С. 483-488.

14. Романишин О.Р. Характеристика системи кримінально–правової охорони порядку виконання судових рішень у кримінальному провадженні / О.Р. Романишин // *Часопис Київського університету права.* 2014. № 4. С. 269-273.

15. Сімонович Д.В. Основні етапи стадії виконання судового рішення / Д.В. Сімонович // *Науковий вісник Херсонського державного університету*. Серія юридичні науки. 2015. № 5. Т. 4. С. 88-90.

16. Шевченко Е.В. Поняття виконання судових рішень у кримінальному провадженні / Е.В. Шевченко // *Часопис Київського університету права*. 2013. № 4. С. 337–340.

17. Шевченко Е. Зміст стадії виконання судових рішень у кримінальному провадженні / Е. Шевченко // *Вісник Національної академії прокуратури України.* 2016. № 4. С. 111–116.

**Мета лекції:**

Засвоєння питань, які пов’язані з виконанням судових рішень, що набрали законної сили.

**ВСТУП**

Виконання вироку суду, ухвали слідчого судді, суду - завершальна стадія судового провадження. Виконати вирок суду або ухвалу слідчого судді, суду означає точно реалізувати приписи, які вирок (ухвала) містить.

Звернення та приведення в життя судового рішення про покарання слугує справі захисту прав громадян, суспільства, держави від кримінальних правопорушень, забезпечує потерпілим відшкодування завданої правопорушенням шкоди. Тяганина ж зі зверненням та приведенням судових рішень до виконання, відступ від закону в процесі їх реалізації можуть звести нанівець, зробити марною велику і важку роботу слідчого, прокурора, слідчого судді, суду, захисника та інших учасників кримінального провадження, зроблену ними на досудовому розслідуванні і судовому розгляді кримінального провадження.

Звернення судового рішення слідчим суддею, судом до виконання ще не означає його фактичної реалізації, а є лише початковим моментом його виконання. Стадія виконання судового рішення може бути тривалою в часі. Вирок, наприклад, буде вважатися виконаним у повному обсязі, коли засуджений відбуде призначене покарання.

Порядок виконання судових рішень регламентований положеннями розділу УІІІ КПК України (ст.ст. 532-540). Саме ці питання є предметом розгляду в даній лекції.

**1. ПОРЯДОК НАБРАННЯ ЗАКОННОЇ СИЛИ СУДОВИМ РІШЕННЯМ. ПОРЯДОК ЗВЕРНЕННЯ ВИРОКУ, УХВАЛИ СУДУ ДО ВИКОНАННЯ**

Відповідно до ч. 5 ст. 124 Конституції України судові рішення ухвалюються судами іменем України і є обов’язковими для виконання на всій території України.

**Виконання судового рішення (вироку, ухвали, постанови)** - стадія кримінального провадження, спрямована на реалізацію судового рішення, яке набрало законної сили. Завданням цієї стадії є забезпечення швидкого та ефективного виконання вироку, ухвали, постанови суду, ухвали слідчого судді.

Інститут виконання вироку є компклесним інститутом, в якому знаходять застосування норми відразу декількох галузей права: кримінального процесуального, кримінального, кримінально-виконавчого.

Судовими рішеннями в кримінальних провадженнях є вирок, ухвала або постанова суду, ухвала слідчого судді. Вирок або ухвала суду першої інстанції, ухвала слідчого судді, якщо інше не передбачено конкретною статтею КПК, набирає законної сили після закінчення строку подання апеляційної скарги, встановленого КПК, якщо таку скаргу не було подано (ч. 1 ст. 532 КПК). Слід нагадати, що відповідно до ст. 395 КПК апеляційна скарга на вирок або ухвалу про застосування чи відмову в застосуванні примусових заходів медичного або виховного характеру може бути подана протягом тридцяти днів з дня їх проголошення; на інші ухвали суду першої інстанції - протягом семи днів з дня їх проголошення; на ухвалу слідчого судді - протягом п’яти днів з дня її оголошення. Для особи, яка перебуває під вартою, строк подачі апеляційної скарги обчислюється з моменту вручення їй копії судового рішення. Якщо ухвалу суду або слідчого судді було постановлено без виклику особи, яка її оскаржує, або якщо вирок було ухвалено без виклику особи, яка його оскаржує, то строк апеляційного оскарження обчислюється для такої особи з дня отримання нею копії судового рішення.

У разі подання апеляційної скарги судове рішення, якщо його не скасовано, набирає законної сили після ухвалення рішення судом апеляційної інстанції, тобто датою набрання чинності судового рішення є дата його проголошення судом апеляційної інстанції. Якщо строк апеляційного оскарження буде поновлено, вважається, що вирок чи ухвала суду, ухвала слідчого судді не набрала законної сили (ч.ч. 2, 3 ст. 532 КПК).

Судові рішення суду апеляційної та касаційної інстанцій набирають законної сили з моменту їх проголошення (ч. 4 ст. 532 КПК).

Ухвали слідчого судді та суду, які не можуть бути оскаржені, набирають законної сили з моменту їх проголошення (ч. 5 ст. 532 КПК).

Відповідно до ст. 533 КПК вирок або ухвала суду, які набрали законної сили, обов’язкові для осіб, які беруть участь у кримінальному провадженні, а також для всіх фізичних та юридичних осіб, органів державної влади та органів місцевого самоврядування, їх службових осіб і підлягають виконанню на всій території України.

Звернення до виконання судових рішень покладається на суд. Відповідно до п. 16.1 Інструкції з діловодства в місцевому загальному суді (затвердженої наказом від 27.06.2006 № 68 голови Державної судової адміністрації України), усе листування щодо звернення до виконання вироків, ухвал суду покладається на апарат суду.

У разі необхідності спосіб, строки і порядок виконання можуть бути визначені у самому судовому рішенні (ч. 1 ст. 534 КПК). Європейський суд з прав людини неодноразово наголошував на необхідності чітких формулювань і додержання стандартів законності в національному законодавстві (рішення у справі «Мурукін проти України» від 02.09.2010). Тому на стадії виконання судового рішення повинно бути забезпечене чітке визначення способу, строків і порядку виконання вироку, ухвали суду.

Судове рішення, яке набрало законної сили або яке належить виконати негайно, підлягає безумовному виконанню.

До набрання законної сили судового рішення суд негайно звільняє з-під варти обвинуваченого, який тримається під вартою, у разі його виправдання; звільнення від відбування покарання; засудження до покарання, не пов’язаного з позбавленням волі; ухвалення обвинувального вироку без призначення покарання. Суд може звільнити обвинуваченого з-під варти до набрання чинності вироку суду у разі засудження до обмеження волі, арешту чи позбавлення волі.

У разі поновлення судом апеляційної інстанції строку апеляційного оскарження одночасно вирішується питання про зупинення виконання вироку або ухвали. Зупинення виконання судового рішення - це тимчасове невиконання судового рішення, що вже набрало законної сили. Це може бути відкладення виконання, яке ще не було почато, або переривання виконання, якщо судове рішення вже виконується. Повністю виконане судове рішення зупинити неможливо. Не може бути зупиненим також виконання судового рішення, яке постановлене судом апеляційної або касаційної інстанції.

Процесуальні питання, пов’язані з виконанням судових рішень у кримінальному провадженні, вирішує суддя першої інстанції одноособово, навіть у випадку коли розгляд справи в суді здійснювався колегіально або судом присяжних.

**Звернення вироку до виконання** - діяльність суду першої інстанції з передачі вироку, ухвали, що набрали законної сили, органам та установам виконання покарань для його фактичного і безпосереднього виконання.

Судове рішення, що набрало законної сили, якщо інше не передбачено КПК, звертається до виконання не пізніш як через три дні з дня набрання ним законної сили або повернення матеріалів кримінального провадження до суду першої інстанції із суду апеляційної чи касаційної інстанції (ч. 1 ст. 535 КПК).

Суд разом із своїм розпорядженням про виконання судового рішення надсилає його копію відповідному органу чи установі, на які покладено обов’язок виконати судове рішення.

Підставою для виконання суб’єктом державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань судового рішення, що набрало законної сили, є його примірник в електронній формі, надісланий суб’єкту державної реєстрації юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань у порядку інформаційної взаємодії між Єдиним державним реєстром судових рішень та Єдиним державним реєстром юридичних осіб, фізичних осіб - підприємців та громадських формувань, затвердженому Міністерством юстиції України спільно з Державною судовою адміністрацією України.

У разі якщо судове рішення або його частина підлягає виконанню органами державної виконавчої служби, приватним виконавцем, суд видає виконавчий лист, який звертається до виконання в порядку, передбаченому законом про виконавче провадження.

Органи, особи, які виконують судове рішення, повідомляють суд, який постановив судове рішення, про його виконання.

До набрання обвинувальним вироком законної сили обвинувачений, до якого застосовано запобіжний захід у вигляді тримання під вартою, не може бути переведений у місце позбавлення волі в іншу місцевість.

У разі набрання законної сили вироком, за яким засуджено призовника, копія вироку в семиденний строк надсилається у військовий комісаріат за місцем проживання засудженого.

Стосовно особи, яка засуджена до позбавлення волі або арешту та не перебуває під вартою, органу Національної поліції за місцем проживання засудженого надсилаються дві копії вироку, копії апеляційної, касаційної ухвал і розпорядження про виконання вироку, що набрав законної сили, яке підписується головуючим у суді першої інстанції та працівником апарату суду.

У разі звернення до виконання вироку щодо особи, засудженої до обмеження волі, дві копії вироку, що набрав законної сили, та розпорядження про виконання вироку, що набрав законної сили, надсилаються до кримінально-виконавчої служби за місцем проживання засудженого. Якщо засуджений проживає в одному районі, а зареєстрований в іншому, то всі документи слід надавати за місцем реєстрації засудженого за вказівкою в супровідному листі про місце фактичного проживання засудженого на час винесення вироку.

У разі звернення до виконання вироку щодо особи, засудженої до позбавлення волі або арешту, яка перебуває під вартою, такі ж документи надсилаються адміністрації місця попереднього ув’язнення та адміністрації арештного дому. У розпорядженні про виконання судового рішення щодо засудженого до позбавлення волі суд вказує на необхідність повідомлення органом чи установою виконання покарань одного з членів сім’ї або близьких родичів за вибором засудженого про прибуття останнього до місця відбування покарання.

До набрання обвинувальним вироком законної сили обвинувачений, до якого застосовано запобіжний захід у вигляді тримання під вартою, не може бути переведений у місце позбавлення волі в іншу місцевість.

Якщо за вироком суду із засудженого, який знаходиться в місцях позбавлення волі, стягнено моральну та матеріальну шкоду, виконавчі листи направляються до відділу державної виконавчої служби за місцем знаходження майна засудженого. Коли сума збитків не може бути відшкодована за рахунок майна, ще один виконавчий лист надсилається за місцем знаходження засудженого.

Якщо особу засуджено до покарання у вигляді тримання в дисциплінарному батальйоні, одна копія вироку разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, надсилається командиру військової частини, де проходить службу засуджений військовослужбовець, друга - командиру дисциплінарного батальйону.

Звернення вироку до виконання в частині конфіскації майна засудженого полягає в направленні до органу державної виконавчої служби за місцезнаходженням майна таких документів: виконавчого листа встановленої форми, копії вироку, ухвали про арешт майна й опису майна або протоколу про відсутність майна, яке підлягає опису, або довідки суду про їх відсутність у матеріалах кримінального провадження, а в разі потреби - і копії ухвали про накладення арешту на майно.

Про надіслання виконавчого листа до органу державної виконавчої служби сповіщається відповідна фінансова установа (районний фінансовий відділ) за останнім місцем проживання засудженого.

Матеріали кримінального провадження можна передати в архів суду тільки після повернення в суд належним чином оформленого виконавчого листа з відміткою про виконання.

Якщо особу засуджено до покарання у вигляді службових обмежень для військовослужбовців, копія вироку разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, надсилається командиру військової частини, де проходить службу засуджений військовослужбовець.

У разі засудження особи до виправних робіт копії вироку надсилаються:

а) до кримінально-виконавчої служби за місцем роботи засудженого - для виконання (дві копії вироку разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, і підпискою засудженого про явку в кримінально-виконавчу службу);

б) органу Національної поліції за місцем проживання засудженого - для проведення індивідуально-профілактичної роботи.

Щодо особи, засудженої до громадських робіт, копії вироку надсилаються:

а) до кримінально-виконавчої служби за місцем проживання засудженого - для виконання (дві копії вироку разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, і підпискою засудженого про явку до кримінально-виконавчої служби);

б) органу Національної поліції за місцем проживання засудженого - для проведення індивідуально-профілактичної роботи.

У разі призначення судом покарання (основного чи додаткового) у вигляді позбавлення права обіймати посади або займатися певною діяльністю копії вироку надсилаються:

а) до кримінально-виконавчої служби за місцем роботи - для виконання (дві копії вироку разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, і підпискою засудженого про явку до кримінально-виконавчої служби);

б) органу Національної поліції за місцем проживання засудженого - для проведення індивідуально-профікактичної роботи.

Якщо покарання у вигляді позбавлення права обіймати певні посади або займатися певною діяльністю призначено як додаткове покарання до арешту, обмеження волі, тримання в дисциплінарному батальйоні або позбавлення волі на певний строк, виконання покарання покладається на адміністрацію арештного дому, кримінально-виконавчої установи, командування дисциплінарного батальйону, військової частини чи начальника гарнізону. Тому в ці органи разом з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, надсилається додаткова копія вироку, яка після відбуття засудженим основного покарання або в разі умовно-дострокового звільнення чи заміни покарання більш м’яким надсилається в кримінально-виконавчу службу за місцем проживання засудженого або військову частину за місцем служби засудженого.

Після набрання вироком про позбавлення засудженого військового, спеціального звання, рангу, чину або кваліфікаційного класу законної сили його копія надсилається органові чи посадовій особі, які присвоїли це звання, чин або кваліфікаційний клас.

Стосовно військовослужбовця запасу копія вироку надсилається до військового комісаріату за місцем його проживання.

Якщо особі призначено покарання (основне чи додаткове) у вигляді сплати штрафу, засудженому надсилається лист з роз’ясненням обов’язку сплатити штраф у місячний строк після набрання вироком законної сили, про що повідомити суд шляхом представлення документа про сплату штрафу. Якщо в установлений строк штраф не сплачено, протягом трьох діб з дня закінчення строку для добровільної сплати штрафу оформляється та надсилається до органу державної виконавчої служби за місцезнаходженням майна засудженого виконавчий лист про примусове стягнення штрафу.

Повернутий до суду виконавчий лист з постановою про неможливість виконання (стягнення штрафу) повторно звертається судом до виконання з роз’ясненням засудженому щодо зняття судимості.

У разі звільнення засудженого від відбування покарання з випробуванням суд надсилає кримінально-виконавчій службі за місцем проживання засудженого дві копії вироку, копії ухвал апеляційної і касаційної інстанцій, розпорядження про виконання вироку, що набрав законної сили, і підписку засудженого про явку до кримінально-виконавчої служби; щодо неповнолітнього - кримінально-виконавчій службі для виконання, службі у справах дітей для здійснення контролю за його поведінкою і відповідному підрозділу органу Національної поліції, а щодо військовослужбовців - командирам військових частин, які здійснюють контроль за поведінкою таких засуджених.

У разі задоволення подання, якщо вирок у кримінальному провадженні постановлено судом, до якого подано подання, це подання з усіма документами долучається до матеріалів кримінального провадження, особова справа засудженого додається до матеріалів кримінального провадження; якщо вирок у кримінальному провадженні постановлено іншим судом, матеріали подання оформляються в окрему справу, до якої додається особова справа засудженого, копія постанови надсилається до суду, яким постановлено вирок, для долучення до матеріалів кримінального провадження.

У разі відмови у задоволенні подання, якщо вирок у кримінальному провадженні постановлено судом, до якого подано подання, - усі матеріали подання долучаються до матеріалів кримінального провадження, а особова справа повертається до кримінально-виконавчої служби для подальшого виконання, якщо вироку постановлено іншим судом, подання оформляється окремою справою, особова справа засудженого повертається до служби, копія постанови надсилається до суду, яким постановлено вирок, для прилучення до матеріалів кримінального провадження.

У разі звільнення від відбування покарання з випробуванням вагітних жінок і жінок, які мають дітей віком до семи років, суд надсилає кримінально-виконавчій службі за місцем їхнього проживання, яка здійснює контроль за поведінкою таких жінок, дві копії вироку з розпорядженням про виконання вироку, що набрав законної сили, і підписку засудженої про явку в кримінально-виконавчу служби.

Якщо до особи, яку засуджено до позбавлення чи обмеження волі, застосовано примусове лікування від хвороби, що становить небезпеку для здоров’я інших людей (туберкульоз, психічні, венеричні захворювання, СНІД, лепра, хронічний алкоголізм, наркоманія тощо), копія вироку направляється обласному (міському) наркологічному диспансеру, а там, де його немає, - центральній районній лікарні та органу Національної поліції за місцем проживання засудженого.

Якщо примусове лікування застосовано до особи, яку засуджено до інших видів покарання, копія вироку з роз’ясненням про обов’язок лікування вручається під розписку засудженому, а також надсилається до спеціального лікувального закладу та органу Національної поліції за місцем проживання засудженого.

Якщо за судовим рішенням до особи, яка перебуває під вартою, застосовано примусові заходи медичного характеру, копія ухвали, копія акта судово-психіатричної експертизи (завірена підписом судді та гербовою печаткою суду), особисті документи, що містяться у матеріалах кримінального провадження, надсилаються органу за місцезнаходженням неосудного (обмежено осудного), а щодо особи, яка не перебуває під вартою, зазначені документи надсилаються головному лікарю установи, де перебуває хворий.

У разі застосування примусових заходів виховного характеру до неповнолітньої особи копії вироку насилаються:

а) службі у справах дітей за місцем проживання неповнолітнього – для виконання;

б) органу Національної поліції за місцем проживання неповнолітнього – для проведення індивідуально-профілактичної роботи;

в) батькам неповнолітнього або особам, які їх замінюють;

г) педагогічному або трудовому колективу, окремим громадянам - якщо застосовано примусові заходи виховного характеру у вигляді передачі неповнолітнього їм під нагляд за їх згодою чи на їх прохання;

д) призначеному судом вихователю.

Якщо суд задовольняє клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності у зв’язку з передачею особи на поруки колективу підприємства, установи чи організації за їх клопотанням про це, прийнятим на загальних зборах, по одній копії ухвали про закриття кримінального провадження надсилається відповідному колективу, а також органу Національної поліції за місцем проживання особи.

Матеріали щодо контролю за виконанням таких ухвал перебувають протягом одного року в контрольному провадженні на кожну особу в апараті суду, ведеться також журнал обліку осіб, яких передано на поруки колективу підприємств, установ, організацій.

Якщо суд ухвалює виправдувальний вирок у зв’язку з відсутністю події кримінального правопорушення, відсутністю в діянні кримінального правопорушення або постановляє ухвалу про закриття кримінального провадження у зв’язку зі смертю обвинуваченого, крім випадків, якщо провадження є необхідним для реабілітації померлого, наявності вироку по тому самому обвинуваченню, що набрав законної сили, або постановлена ухвала суду про закриття кримінального провадження по тому самому обвинуваченню, відмови потерпілого, його представника від обвинувачення у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення, стосовно кримінального правопорушення, щодо якого не отримано згоди держави, яка видала особу, зі звільненням особи від кримінальної відповідальності, відмовою прокурора від підтримання державного обвинувачення копія рішення суду направляється учасникам судового провадження.

У разі якщо особа зобов’язана до відшкодування збитків, заподіяних злочином, виконавчі листи виписуються не пізніше трьох днів після набрання судовим рішенням законної сили або після повернення справи з апеляційної чи касаційної інстанцій.

Якщо відшкодування збитків покладено солідарно на декількох осіб, виконавчі листи виписуються за кількістю боржників з обов’язковим зазначенням у кожному виконавчому листі загальної суми, що підлягає стягненню, та всіх осіб, які зобов’язані відшкодувати збитки. Виконавчі листи нумеруються за порядковим номером (№ 1, № 2 і т.д.). У супровідному листі вказується точне місцезнаходження (місце проживання) кожного боржника.

Виконавчі листи про відшкодування збитків на користь держави, державного бюджету, фізичних та юридичних осіб виписуються не пізніше трьох днів після набрання вироком законної сили або після повернення матеріалів кримінального провадження з апеляційної чи касаційної інстанцій та направляються судом безпосередньо до органу державної виконавчої служби за місцем проживання засудженого або місцезнаходженням його майна (у разі якщо цивільний позов у кримінальному провадженні пред’явлено до початку судового провадження).

Якщо цивільний позов про стягнення моральної та матеріальної шкоди, завданої злочином, пред’явлений та розглянутий в порядку цивільного судочинства, то виконавчий лист після набрання рішенням суду законної сили передається судом на руки стягувачу за його заявою або на вимогу стягувача надсилається за його місцем проживання.

Якщо за судовим рішенням необхідно знищити речові докази, які зберігаються в суді, вони знищуються після набрання судовим рішенням законної сили. Знищення речових доказів проводиться комісією в складі не менше трьох осіб: судді - головуючого в суді першої інстанції, керівника апарату суду, секретаря судового засідання, секретаря суду чи іншого працівника апарату суду. Знищення оформляється актом, у якому зазначаються номер справи кримінального провадження та дата судового рішення, дата, місце, спосіб знищення речових доказів (речового доказу), прізвища та посади членів комісії. Акт підписується всіма членами комісії, затверджується головою суду, чий підпис скріплюється гербовою печаткою суду, та долучається до матеріалів справи кримінального провадження. У журналі обліку речових доказів робиться запис про виконання судового рішення в частині знищення речових доказів.

В окремих випадках, коли це викликано особливими властивостями речових доказів, вони передаються іншим органам (органам Національної поліції, охорони здоров’я, представникам військових частин тощо). Разом з речовим доказом, який підлягає знищенню, надсилаються копія судового рішення та супровідний лист. Копія супровідного листа та отриманий після знищення акт про знищення підшиваються до матеріалів справи кримінального провадження. У журналі обліку речових доказів робиться запис про виконання судового рішення в частині знищення речового доказу.

Якщо речові докази перебувають за межами суду, копія судового рішення або витяг з нього (з вказівкою про знищення речових доказів) надсилається за місцезнаходженням речових доказів. До суду повинен надійти належним чином оформлений акт про знищення речових доказів, який долучається до матеріалів справи кримінального провадження, а в журналі обліку речових доказів робиться відповідний запис.

Про необхідність отримати речові докази суд повідомляє їх власника (якщо речові докази перебувають у суді). У разі особистої явки власника речового доказу обов’язково встановлюється його особа (на підставі паспорта чи іншого документа, який містить фотографію). У розписці про отримання речових доказів чітко зазначається, на підставі якого документа встановлено особу, а також вказуються орган, що видав документ, місце та дата його видачі. Якщо речові докази отримує представник юридичної чи фізичної особи, крім указаних дій необхідно вимагати пред’явлення відповідної довіреності, яка долучається до матеріалів справи кримінального провадження разом з розпискою про отримання речових доказів.

Речові докази, інші предмети, які необхідно повернути їх власнику, зберігаються в суді до набрання вироком законної сили або до закінчення строку оскарження постанови чи ухвали про закриття справи кримінального провадження. Якщо протягом шестимісячного строку клопотання про повернення речових доказів не надходило, працівник апарату суду, який відповідає за збереження речових доказів, доповідає про це судді - головуючому під час розгляду справи кримінального провадження в суді першої інстанції чи голові суду, які відповідно до ст. 41 Конституції України можуть розглянути це питання в порядку виконання судового рішення.

Якщо за судовим рішенням необхідно повернути речові докази, що перебувають на зберіганні поза межами суду, копія судового рішення разом із супровідним листом надсилається для виконання відповідному органу, установі, підприємству тощо, де перебувають на зберіганні речові докази. Про зазначену дію повідомляється власник.

У разі прийняття судом рішення щодо конфіскації речового доказу виконавчий лист, копія вироку та копія документа, що засвідчує місце зберігання речового доказу передаються до виконання органу державної виконавчої служби за місцезнаходженням речового доказу.

Ухвали суду (слідчого судді) про задоволення (відмову у задоволенні) клопотань учасників кримінального провадження тощо надсилаються особі чи органу, які внесли таке клопотання, та прокурору.

Ухвала про застосування, скасування чи зміну запобіжного заходу негайно оголошуються під розписку особі, стосовно якої вона винесена. Якщо копії ухвал вручалися особі, то відповідні розписки про їх отримання приєднуються до матеріалів, що надійшли до суду.

Ухвала слідчого судді за результатами розгляду скарги на рішення, дії чи бездіяльність слідчого чи прокурора під час досудового розслідування невідкладно надсилається слідчому чи прокурору та особі, яка подала скаргу.

Копія ухвали про повернення скарги невідкладно надсилається особі, яка її подала, разом із скаргою та усіма доданими до неї матеріалами.

Копія ухвали про відмову у відкритті провадження невідкладно надсилається особі, яка подала скаргу, разом із скаргою та усіма доданими до неї матеріалами.

Ухвали, постановлені судом з питань, які виникають під час та після виконання судових рішень, звертаються до виконання шляхом надіслання копії ухвали:

а) органу чи установі, які звернулися до суду з відповідним клопотанням, - для виконання;

б) суду, який постановив судове рішення, що виконується, - для долучення до матеріалів кримінального провадження;

в) особі, стосовно якої розглянуто клопотання, - для відома;

г) адміністрації місця попереднього ув’язнення чи органу Національної поліції за місцем проживання засудженого.

Ухвала про заміну невідбутої частини покарання більш м’яким чи про заміну штрафу покаранням у вигляді громадських робіт, виправних робіт - штрафом, обмеження чи позбавлення волі - службовим обмеженням, позбавлення волі - триманням у дисциплінарному батальйоні виконується за правилами, установленими для виконання відповідних видів покарань.

Судові рішення у частині стягнення судового збору звертаються до виконання в загальному порядку.

У разі якщо судове рішення або його частина підлягає виконанню органами державної виконавчої служби, суд видає виконавчий лист, який звертається до виконання в порядку, передбаченому законом про виконавче провадження. Виконавчі листи реєструються в журналі обліку виконавчих документів, виданих судом.

Органи, що виконують судове рішення, повідомляють суд, який постановив судове рішення, про його виконання.

До набрання обвинувальним вироком законної сили обвинувачений, до якого застосовано запобіжний захід у вигляді тримання під вартою, не може бути переведений у місце позбавлення волі в іншу місцевість.

**Законом передбачена можливість відстрочки виконання вироку** (ст. 536 КПК). Зокрема, виконання вироку про засудження особи до виправних робіт, арешту, обмеження волі, тримання в дисциплінарному батальйоні військовослужбовців, позбавлення волі може бути відстрочено у разі:

1) тяжкої хвороби засудженого, яка перешкоджає відбуванню покарання, - до його видужання;

2) вагітності засудженої або за наявності у неї малолітньої дитини - на час вагітності або до досягнення дитиною трьох років, якщо особу засуджено за злочин, що не є особливо тяжким;

3) якщо негайне відбування покарання може потягти за собою винятково тяжкі наслідки для засудженого або його сім’ї через особливі обставини (пожежа, стихійне лихо, тяжка хвороба або смерть єдиного працездатного члена сім’ї тощо) - на строк, встановлений судом, але не більше одного року з дня набрання вироком законної сили.

Відстрочка виконання вироку не допускається щодо осіб, засуджених за тяжкі (крім випадків, передбачених п. 2 ч. 1 цієї статті) та особливо тяжкі злочини незалежно від строку покарання.

**Висновки з першого питання:**

Отже, виконання судового рішення (вироку, ухвали, постанови) – це стадія кримінального провадження, спрямована на реалізацію судового рішення, яке набрало законної сили. Завданням цієї стадії є забезпечення швидкого та ефективного виконання вироку, ухвали, постанови суду, ухвали слідчого судді.

Інститут виконання судового рішення є компклесним інститутом, в якому знаходять застосування норми відразу декількох галузей права: кримінального процесуального, кримінального, кримінально-виконавчого.

**2. Питання, які розглядаються судом під час та після виконання вироків, і порядок їх вирішення**

Під час виконання вироків суд, визначений ч. 2 ст. 539 КПК, має право вирішувати такі питання (ст. 537 КПК):

1) про відстрочку виконання вироку;

2) про умовно-дострокове звільнення від відбування покарання;

3) про заміну невідбутої частини покарання більш м’яким;

4) про звільнення від відбування покарання вагітних жінок і жінок, які мають дітей віком до трьох років;

5) про направлення для відбування покарання жінок, звільнених від відбування покарання внаслідок їх вагітності або наявності дітей віком до трьох років;

6) про звільнення від покарання за хворобою;

7) про застосування до засуджених примусового лікування та його припинення;

8) про направлення звільненого від покарання з випробуванням для відбування покарання, призначеного вироком;

9) про звільнення від призначеного покарання з випробовуванням після закінчення іспитового строку;

10) про заміну покарання відповідно до ч. 5 ст. 53, ч. 3 ст. 57, ч. 1 ст. 58, ч. 1 ст. 62 КК України;

11) про застосування покарання за наявності кількох вироків;

12) про тимчасове залишення засудженого у слідчому ізоляторі або переведення засудженого з арештного дому, виправного центру, дисциплінарного батальйону або колонії до слідчого ізолятора для проведення відповідних процесуальних дій під час досудового розслідування кримінальних правопорушень, вчинених іншою особою або цією самою особою, за які вона не була засуджена, чи у зв’язку з розглядом справи в суді;

13) про звільнення від покарання і пом’якшення покарання у випадках, передбачених ч.ч. 2 і 3 ст. 74 КК України;

13-1) про оскарження інших рішень, дій чи бездіяльності адміністрації установи виконання покарань;

13-2) про застосування заходу стягнення до осіб, позбавлених волі, у виді переведення засудженого до приміщення камерного типу (одиночної камери);

13-3) про зміну обов’язків, покладених на засудженого, звільненого від відбування покарання з випробуванням;

14) інші питання про всякого роду сумніви і протиріччя, що виникають при виконанні вироку.

Після відбуття покарання у виді позбавлення волі або обмеження волі суд, який ухвалив вирок, має право розглянути питання про зняття судимості з цієї особи за її клопотанням (ст. 538 КПК).

**Процесуальний порядок вирішення судом питань, пов**’**язаних із виконанням вироку,** передбачений ст. 539 КПК. Питання, які виникають під час та після виконання вироку вирішуються судом за клопотанням (поданням) прокурора, засудженого, його захисника, законного представника, органу або установи виконання покарань, а також інших осіб, установ або органів у випадках, встановлених законом.

Потерпілий, цивільний позивач, цивільний відповідач та інші особи мають право звертатися до суду з клопотаннями про вирішення питань, які безпосередньо стосуються їх прав, обов’язків чи законних інтересів.

Клопотання (подання) про вирішення питання, пов’язаного із виконанням вироку, подається:

1) до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого засуджений відбуває покарання, - у разі необхідності вирішення питань, передбачених п.п. 2-4, 6, 7 (крім клопотання про припинення примусового лікування, яке подається до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого знаходиться установа або заклад, в якому засуджений перебуває на лікуванні), 11, 13, 13-1, 14 частини першої статті 537 КПК;

2) до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого виконується вирок, - у разі необхідності вирішення питань, передбачених п.п. 10 (у частині клопотань про заміну покарання відповідно до ч. 3 ст. 57, ч. 1 ст. 58, ч. 1 ст. 62 КК України), 11, 13,13-2 ч. 1 ст. 537 КПК;

3) до місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого проживає засуджений, - у разі необхідності вирішення питань, передбачених п.п. 5, 8, 9, 13-3 ч. 1 ст. 537 КПК;

4) до суду, який ухвалив вирок, - у разі необхідності вирішення питань, передбачених п.п. 1, 10 (в частині клопотання про заміну покарання відповідно до ч. 5 ст. 53 КК України), 12 (у разі якщо вирішення питання необхідне в зв’язку із здійсненням судового розгляду, воно вирішується судом, який його здійснює), 14 ч. 1 ст. 537, ст. 538 КПК.

Клопотання (подання) про вирішення питання, пов’язаного із виконанням вироку, розглядається протягом десяти днів з дня його надходження до суду суддею одноособово згідно з правилами судового розгляду, передбаченими ст..ст. 318-380 КПК, з урахуванням положень розділу УІІІ КПК (ст. ст. 532-540).

У судове засідання викликаються засуджений, його захисник, законний представник, прокурор. Про час та місце розгляду клопотання (подання) повідомляються орган або установа виконання покарань, що відає виконанням покарання або здійснює контроль за поведінкою засудженого; лікарська комісія, що дала висновок стосовно питань застосування до засудженого примусового лікування або його припинення, у випадку розгляду відповідних питань; спостережна комісія, служба у справах дітей, якщо розглядається погоджене з ними клопотання; цивільний позивач і цивільний відповідач, якщо питання стосується виконання вироку в частині цивільного позову, інші особи у разі необхідності.

Неприбуття в судове засідання осіб, які були належним чином повідомлені про місце та час розгляду клопотання (подання), не перешкоджає проведенню судового розгляду, крім випадків, коли їх участь визнана судом обов’язковою або особа повідомила про поважні причини неприбуття.

За наслідками розгляду клопотання (подання) суд постановляє ухвалу, яка може бути оскаржена в апеляційному порядку. Оскарження прокурором ухвали суду щодо умовно-дострокового звільнення від відбування покарання або заміни невідбутої частини покарання більш м’яким зупиняє її виконання.

У разі набрання законної сили ухвалою суду про відмову в задоволенні клопотання щодо умовно-дострокового звільнення засудженого від відбування покарання або заміну невідбутої частини покарання більш м’яким покаранням розгляд повторного клопотання з цього самого питання щодо осіб, засуджених за тяжкі та особливо тяжкі злочини до позбавлення волі на строк не менше п’яти років, може мати місце не раніше як через рік з дня винесення ухвали суду про відмову, а щодо засуджених за інші злочини та неповнолітніх засуджених - не раніше як через шість місяців.

У разі набрання законної сили ухвалою суду про відмову в задоволенні клопотання щодо зняття судимості розгляд повторного клопотання з цього ж питання може мати місце не раніше як через рік з дня винесення ухвали суду про відмову.

У разі задоволення клопотання про звільнення від подальшого відбування покарання засудженим, який захворів на психічну хворобу під час відбування покарання, суддя вправі застосувати примусові заходи медичного характеру відповідно до статей 92-95 КК України.

Відповідно до вимог ст. 540 КПК час перебування засудженого в лікувальній установі під час відбування покарання у виді позбавлення волі зараховується у строк позбавлення волі.

**Висновки з другого питання:**

Питання, які виникають під час та після виконання вироку вирішуються судом за клопотанням (поданням) прокурора, засудженого, його захисника, законного представника, органу або установи виконання покарань, а також інших осіб, установ або органів у випадках, встановлених законом.

Потерпілий, цивільний позивач, цивільний відповідач та інші особи мають право звертатися до суду з клопотаннями про вирішення питань, які безпосередньо стосуються їх прав, обов’язків чи законних інтересів.

**ВИСНОВКИ ПО ТЕМІ:**

Виконання судового рішення (вироку, ухвали, постанови) - стадія кримінального провадження, спрямована на реалізацію судового рішення, яке набрало законної сили. Завданням цієї стадії є забезпечення швидкого та ефективного виконання вироку, ухвали суду, ухвали слідчого судді. Інститут виконання судового рішення є компклесним інститутом, в якому знаходять застосування норми відразу декількох галузей права: кримінального процесуального, кримінального, кримінально-виконавчого.

Процесуальні питання, пов’язані з виконанням судових рішень у кримінальному провадженні, вирішує суддя першої інстанції одноособово, навіть у випадку коли розгляд справи в суді здійснювався колегіально або судом присяжних.

Звернення вироку до виконання - діяльність суду першої інстанції з передачі вироку, ухвали, постанови, що набрали законної сили, органам та установам виконання покарань для його фактичного і безпосереднього виконання. Суд разом із своїм розпорядженням про виконання судового рішення надсилає його копію відповідному органу чи установі, на які покладено обов’язок виконати судове рішення.

Ухвали, постановлені судом з питань, які виникають під час та після виконання судових рішень, звертаються до виконання шляхом надіслання копії ухвали заінтересованим особам:

Під час виконання вироків суд, визначений ч. 2 ст. 539 КПК, має право вирішувати питання, передбачені ст. 537 КПК.

Питання, які виникають під час та після виконання вироку вирішуються судом за клопотанням (поданням) прокурора, засудженого, його захисника, законного представника, органу або установи виконання покарань, а також інших осіб, установ або органів у випадках, встановлених законом.

За наслідками розгляду клопотання (подання) суд постановляє ухвалу, яка може бути оскаржена в апеляційному порядку. Оскарження прокурором ухвали суду щодо умовно-дострокового звільнення від відбування покарання або заміни невідбутої частини покарання більш м’яким зупиняє її виконання.

**МЕТОДИЧНІ ПОРАДИ ЩОДО ПІДГОТОВКИ ДО ДАНОЇ ТЕМИ**

Під час лекції розглядаються питання, які стосується виконання судових рішень, що набрали законної сили.

При підготовці теми студентам слід враховувати різнобічні наукові підходи до визначення та розуміння деяких питань. Серед них слід виділити порядок вирішення судом питань, пов’язаних із виконанням вироків.

Для вдалого засвоєння питань цієї теми, студентам необхідно звернутись не лише до базового (обов’язкового) списку літератури, а й до інших наукових джерел, які можна знайти в бібліотеці університету.

1. **Семантика** мовна (давніше [*семасіологія*](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%B5%D0%BC%D0%B0%D1%81%D1%96%D0%BE%D0%BB%D0%BE%D0%B3%D1%96%D1%8F)) — розділ [мовознавства](http://uk.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%BE%D0%B2%D0%BE%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D0%B2%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE); **вивчає значення слів** і їх складових частин. [↑](#footnote-ref-1)
2. Див.: Даневский В.П. Наше предварительное следствие: его недостатки и реформа. К.: Семенко Сергей, 2003. С. 29—30. [↑](#footnote-ref-2)
3. Тут йдеться не про той інститут слідчого судді, що запроваджений у 2012 році новим КПК. Цей інститут покликаний забезпечити лише дотримання конституційних прав громадян, а не здійснення досудового розслідування у повному обсязі. [↑](#footnote-ref-3)
4. У Київській Русі в часи, коли судочинство здійснювалося на підставі «Руської Правди» (Пространна редакція), статус потерпілого надавався автоматично після вчинення злочину (лише в деяких випадках потрібні були свідчення послухів чи видоків) (Див. Гошовський М.І., Кучинська О.П. Потерпілий у кримінальному процесі України. К.: Юрінком Інтер, 1998. С. 10). [↑](#footnote-ref-4)
5. \* Про поняття і перелік близьких родичів див. також норми загальної частини СК (ч. 1 ст. 1, ч. 4 ст. 2, ст. 8, ч. 1 ст. 9). Перелік цієї категорії осіб законодавець дає і в інших законах, наприклад, в КАС (п. 3 ч. 1 ст. 27), ЦК (ч. 1 ст. 68), ЦПК (п. 3 ч. 1 ст. 20; ч. 1 ст. 52). Переліки близьких родичів у всіх зазначених кодексах відрізняються один від одного. Тому під час кримінального провадження за основу слід брати положення КПК (п. 1 ч. 1 ст. 3) як основного НПА, яким врегульовано кримінальні процесуальні відносини. [↑](#footnote-ref-5)
6. \* Згідно зі ст. 2 Європейської конвенції з відшкодування шкоди жертвам насильницьких злочинів від 24 листопада 1983 р. в разі, коли відшкодування шкоди не може бути забезпечене з інших джерел, держава повинна взяти це на себе для наступних категорій: 1) для тих, кому в результаті навмисних насильницьких злочинів завдано серйозної шкоди фізичному стану або здоров’ю; 2) для тих, хто перебував на утриманні загиблих в результаті такого злочину. Відшкодування шкоди здійснюється навіть в тому випадку, коли злочинець не може бути підданий судовому переслідуванню або бути покараним. [↑](#footnote-ref-6)
7. Такими органами є Центри з надання безоплатної вторинної правової допомоги при головних управліннях юстиції в областях. [↑](#footnote-ref-7)
8. Станом на 1 вересня 2013 року : Міністерство соціальної політики України. [↑](#footnote-ref-8)
9. \* Вимога закону щодо обов’язкової участі у процесуальній дії не менше 2 понятих вказує на зв’язок інституту понятих з формальною теорією доказів, згідно з якою особа визнавалася винною у вчиненні злочину за наявності не менше 2 свідків. Про формальну теорію доказів див. тему 5 підручника. [↑](#footnote-ref-9)
10. Закон «Про забезпечення безпеки осіб, які беруть участь у кримінальному судочинстві» // ВВР. 1994. № 11. Ст. 51. [↑](#footnote-ref-10)
11. Закон «Про державний захист працівників суду і правоохоронних органів» / ВВР. 1994. № 11. Ст. 50. [↑](#footnote-ref-11)
12. Див.: Теория доказательств в советском уголовном процессе. 2-е изд. М., 1973. С. 225. [↑](#footnote-ref-12)
13. Цит. за: Зейкан Я.П. Захист у кримінальній справі: Наук.-практ. посібн. К.: Вища школа, 2002. [↑](#footnote-ref-13)
14. Рішення ЄСПЛ у справі Мірілашвили проти РФ від 11 грудня 2008 року : http://pravo.prostir.ua/library/1143.html. [↑](#footnote-ref-14)
15. Див. Вступ до Концепції реформування кримінальної юстиції України. Затв. Указом Президента України від 8 квітня 2008 року № 311/2008 // Офіційний вісник Президента України. 2008. № 12. Ст. 486. [↑](#footnote-ref-15)
16. \* В "неточній математиці" точність або ймовірність існування тих чи інших подій розміщується на шкалі від нуля до одиниці. [↑](#footnote-ref-16)
17. Див.: Уголовный процесс: Учебник для ВУЗов / Под общ. ред. П.А. Лупинской. М., 1995. С. 127. [↑](#footnote-ref-17)
18. \* Цей термін походить від даньоримського onus probandi. Під ним розумівся обов’язок продукувати докази, тобто обов’язок однієї із сторін, які сперечаються, підкріпити свою позицію позитивними аргументами (див. Флетчер Дж., Наумов А.В. Основные концепции современного уголовного права. М., 1998. С. 49). [↑](#footnote-ref-18)
19. Хоча у вітчизняному кримінальному процесуальному законодавстві це робилося раніше (ст. 64 КПК 1960 року) і зроблено наразі (ст. 91 КПК 2012 року). [↑](#footnote-ref-19)
20. За КПК 1960 року у кримінальному процесі існував і кримінологічний елемент предмету доказування, який складали причини і умови, що сприяли вчиненню злочину. [↑](#footnote-ref-20)
21. \* Ана­ло­гіч­ні по­ло­жен­ня міс­тять­ся та­кож у ст. 9 (3) МПГПП, прин­ци­пі 38 Зве­де­них прин­ци­пів що­до за­хис­ту всіх осіб, зат­ри­ма­них або ув’яз­не­них у будь-якій фор­мі. [↑](#footnote-ref-21)
22. \* Ґрунтовніше про ці гарантії в контексті реалізації їх в рішеннях ЄСПЛ див. Шевчук С. Судовий захист прав людини: Практика Європейського Суду з прав людини у контексті західної правової традиції. К., 2006. С. 214—226. [↑](#footnote-ref-22)
23. \*\* Згідно з ч. 4 ст. 5 ЄКПЛ кожна людина, побавлена волі внаслідок затримання, має право на швидкий розгляд судом законності її затримання і на звільнення, якщо затримання є незаконним. [↑](#footnote-ref-23)
24. \*\* Раніше взяття під варту в Україні могло застосовуватися з мотивів однієї тільки тяжкості злочину (ч. 2 ст. 155 КПК виключена 21 червня 2001 р.). [↑](#footnote-ref-24)
25. У кримінальному провадженні щодо кримінальних проступків взяття під варту не застосовується. [↑](#footnote-ref-25)
26. Звід принципів захисту всіх осіб, підданих затриманню чи ув’язненню у будь-якій формі, ухвалений Резолюцією 43/173 Генеральної Асамблеї ООН від 9 грудня 1988 року: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/995\_206 [↑](#footnote-ref-26)
27. Хоча у суду є право, не повертаючи кримінальну справу для додаткового розслідування, доручити слідчому, прокурору здійснення окремих слідчих (розшукових) дій (ч. 3 ст. 333 КПК). [↑](#footnote-ref-27)
28. Дехто до форм досудового розслідування відносить спеціальне досудове розслідування (in absentia) (гл. 24-1 ст.ст. 297-1– 297-5 КПК) [↑](#footnote-ref-28)