**ЛЕКЦІЯ 2. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОЦЕСУАЛЬНЕ ПРАВО УКРАЇНИ. КРИМІНАЛЬНЕ ПРОЦЕСУАЛЬНЕ ЗАКОНОДАВСТВО.**

**1. Поняття кримінального процесуального права.**

**2. Норми кримінального процесуального права.**

**3. Джерела кримінального процесуального права України.**

**4. Межі дії кримінального процесуального законодавства.**

**1. Поняття кримінального процесуального права.**

Під кримінальним процесуальним правом розуміють самостійну галузь права Укра­їни, яка регламентує кримінальну процесуальну діяльність. Кримінальне процесуальне право унормовує що діяльність таким чином, що створюються оптимальні умови для досягнення завдання кримінального провадження. Кримінальне процесуальне право складається з інститутів, які об'єднують однорідні норми, що регламентують окремі сфери кримінального судочинства, наприклад, докази і доказування, запобіжні заходи, слідчі (розшукові) дії, негласні слідчі (розшукові) дії, судовий розгляд, провадження в суді присяжних, провадження у Верховному Суді України і т. п.

Інститути кримінального процесуального права складаються з окремих блоків пра­вових норм, кожний із яких регламентує яку-небудь вузьку ділянку кримінальної про­цесуального діяльності (наприклад, окрему слідчу (розшукову) дію, порядок повідом­лення про підозру, закриття кримінального провадження та ін.

Насамкінець, окремими первісними «кліточками» кримінального процесуального права є його норми, тобто конкретні правила поведінки учасників кримінального провадження.

В юридичній літературі немає однозначного тлумачення поняття «кримінальне про­цесуальне право». Зокрема, 10.М. Грошевий визначає кримінальне процесуальне право як самостійну галузь права, яка має свій предмет правового регулювання (суспільні від­носини, які складаються при вирішенні питань про початок кримінального проваджен­ня, його розслідуванні, судовому розгляді, а також при виконанні вироку, перевірці йо­го законності та обгрунтованості) та свій специфічний метод правового регулювання (тобто специфічний спосіб юридичного впливу на відповідні суспільні відносини). На його думку, для кримінального процесуального права як галузі публічного права є ха­рактерним спеціальний дозвільний тип правового регулювання, в основі якого лежить формула: «дозволено лише те, що прямо передбачено законом». В цьому його корінна відмінність, наприклад, від загального дозвільного типу правового регулювання, в ос­нові якого лежить інша формула: «дозволено все, що не заборонено».

За визначенням М.М. Михеєнка, В.Т. Нора, В.П. Шибіко, кримінальне право — це самостійна галузь правової системи, сукупність норм, які регулюють діяльність органів досудового розслідування, прокуратури й суду по розкриттю злочинів, викриттю й по­каранню винних, а також права й обов'язки громадян і юридичних осіб, які залучають­ся до сфери кримінального процесу. Ці норми встановлені Українською державою з метою захисту правопорядку, кожної людини і юридичних осіб від злочинних посягань, а також для охорони прав і свобод осіб, що беруть участь в кримінальному процесі.

На думку Є.Г. Коваленка, В Т. Маляренка, кримінальний процесуальний закон — це сукупність процесуальних норм, що регулюють кримінально-процесуальну діяльність і спрямовані на забезпечення виконання завдань кримінального процесу, а також встано­влюють порядок реалізації матеріального закону, регулюють правові відносини між учасниками кримінально-процесуальної діяльності, забезпечують охорону прав і сво­бод громадян, які залучаються до сфери кримінального судочинства.

Норми кримінального процесуального права знаходять своє вираження у статтях кримінального процесуального законодавства, іншими словами, кримінальний проце­суальний закон є формою вираження кримінального процесуального права. Це дає мо­жливість стверджувати, що законодавство взаємодіє з правом за принципом єдності форми та змісту. Законодавство є зовнішньою формою вираження права, в нашому ви­падку — кримінального процесуального права. У свою чергу, право впливає на харак­тер і зміст законодавства, зокрема кримінального процесуального.

Предметом регулювання кримінально-процесуальних норм є такі суспільні відноси­ни, які не регулюються жодною іншою галуззю права. Це відносини, які складаються в сфері діяльності органів досудового розслідування та прокурора в ході кримінального провадження, а також суду (судді) з розгляду та вирішення по суті кримінальних справ в суді першої інстанції, їх перегляду в апеляційній та касаційній інстанціях, з прова­дження за нововиявленими обставинами та виконанню судових рішень.

Іншими словами, предметом регулювання кримінально-процесуального законодав­ства є ті суспільні відносини, які виникають, існують, змінюються і закінчуються в зв'язку з досудовим розслідуванням та судочинством по конкретних кримінальних провадженнях (кримінальних справах).

Своєрідність методу правового регулювання в цій галузі права виявляється в особ­ливій процедурі — кримінально-процесуальній формі, яка забезпечує режим законності в сфері кримінального судочинства, котрий повинен створювати гарантії правильного в ефективного застосування кримінального закону, а також виступати необхідною гаран­тією прав особи від свавілля та судових помилок.

Кримінальне процесуальне право є обов'язковим складовим елементом всієї систе­ми права України, її важливою ланкою без якої неможлива ця система. Як і всяка ланка одного ланцюга, вона тісно пов'язана з іншими ланками. Так, зокрема, кримінальне процесуальне право, маючи відносну самостійність, органічно пов'язано з матеріаль­ним кримінальним правом.

Особливість цих двох галузей права полягає в тому, що найменші недоліки, відхи­лення від конституційних засад, як при правовому регулюванні тих чи інших суспіль­них відносин, так і при застосуванні правових норм, можуть потягти істотні порушення прав людини.

Характерною властивістю кримінального процесуального права є те, що воно має власний зміст і соціальну цінність

Для правильного розуміння соціальної сутності кримінальної процесуальної діяль­ності в правовій, демократичній державі визначальним є визнання принципу зв'язаності держави правами й обов'язками людини і громадянина на конституційному рівні. Досить слушно зазначає професор Ю.М. Грошевий, що визнання невідчужувано­сті та непорушності прав і свобод людини, усвідомлення належності їх людині за са­мою її природою і відображення цього факту суспільною свідомістю створює переду­мови для дотримання державою, її органами, службовими особами прав і свобод людини та зв'язаності їх цими правами і свободами.

Основоположним для розуміння сутності правової держави правами та свободами людини і громадянина є положення ч. І ст. З Конституції України, згідно з яким «лю­дина, її життя і здоров'я, честь і гідність, недоторканність і безпека визначаються в Україні найвищою соціальною цінністю».

Кримінальне процесуальне право надає службовим особам та органам держави дос­татні можливості для розкриття та розслідування кримінальних правопорушень.

З цією метою воно наділяє їх досить широкою компетенцією та допускає застосу­вання багатьох заходів примусового характеру, які забезпечують встановлення істини по кожному факту кримінального правопорушення. В той же час, кримінальне проце­суальне право вводить систему гарантій прав підозрюваного, обвинуваченого, потерпі­лого, інших учасників кримінального провадження, дозволяючи їм відстоювати в ході досудового розслідування та судового провадження свої законні інтереси.

Кримінальне процесуальне право має системоутворюючий характер. В його основні лежать вихідні положення — засади даної суспільної системи, які перетворюються на засади кримінального судочинства, з яких виводяться інститути та норми цієї галузі права. Кримінальне процесуальне право вибудовує в єдину систему стадії кримінально­го провадження, визначає процесуальні функції та суб'єктів кримінального проваджен­ня, які виконують ь ці функції, урівнює сили обвинувачення та захисту.

Кримінальне процесуальне право є соціально обумовленим. Йому притаманні риси, які характерні суспільству, в якому здійснюється правосуддя. Сьогодні право на захист підозрюваного, обвинуваченого, засудженого, змагальність сторін кримінального про­вадження та презумпція невинуватості є необхідними чинниками судочинства, які створюють найбільш сприятливі умови для особи, що захищає в кримінальному прова­дженні свої права та інтереси.

Значення кримінального процесуального права визначається передусім тим, що во­но встановлює ефективний порядок кримінального провадження, забезпечуючи най­більш оптимальні умови для виконання завдань кримінального судочинства, наділяючи органи держави, посадових осіб необхідними повноваженнями, а також створює умови і гарантії, які забезпечують особам, що залучаються до кримінального провадження, захист їх прав, свобод і законних інтересів.

**2. Норми кримінального процесуального права.**

Як уже зазначалося, кримінальний процесуальний закон є формою вираження кри­мінального процесуального права. В теорії та в слідчій, а також судовій практиці по­няття «кримінальний процесуальний закон» вживається неоднозначно. Під ним розу­міють як форму правових актів, які містять норми, що регулюють суспільні відносини всфері кримінального судочинства, так і ці норми, система яких утворює кримінальне процесуальне право. Таким чином, поняттям «кримінальний процесуальний закон» по­значається форма і зміст кримінального процесуального права, які взяті в органічній єдності.

Досить часто поняття «кримінальний процесуальний закон» застосовується в більш вузькому, строго спеціальному значенні як назва тільки безпосередньо нормативних правових актів вищих представницьких органів державної влади, які складають кримі­нальне процесуальне законодавство. При такому підході кримінальний процесуальний закон в систематизованому вигляді (Кримінальний процесуальний кодекс) є юридич­ним джерелом, зовнішньою формою кримінального процесуального права, оскільки він являє собою спосіб висловлення зовні та функціонування його норм.

Загальнообов'язкові правила поведінки суб'єктів кримінальної процесуальної дія­льності, які закріплені державою та формально визначені в законі, виконання яких за­безпечується державною владою, являють собою норми кримінального процесуального права. Як правило, ці загальнообов'язкові правила поведінки виконуються добровільно, але в окремих випадках їх виконання забезпечується силою державного примусу шля­хом притягнення до юридичної відповідальності.

Особливістю кримінальної процесуальної діяльність є досить докладна регламента­ція її нормами кримінального процесуального права. Саме кримінально процесуальні норми — це початкова, визначальна ланка в механізмі кримінального процесуального регулювання. Якщо для багатьох учасників кримінального провадження виконання цих норм є правом, то для органів досудового розслідування, прокуратури та суду, діяль­ність яких здійснюється у формі застосування кримінальних процесуальних норм, це — державний обов'язок.

Кримінальна процесуальна норма як загальноправова норма характеризується таки­ми ознаками:

* це загальновизнане правило поведінки, що формулюється державою та має зага­льнообов'язковий характер (положення норм права повинні сприйматися як безумовна вказівка до дій, що виходять з державних структур, і не підлягають обговоренню або оцінці з приводу їх доцільності чи раціональності);
* це формально визначене правило поведінки (в нормі закріплюються права й обов'язки учасників кримінального провадження, а також санкції за порушення вста­новлених норм; приписи норм повинні виконуватися в тому обсязі, в якому вони фор­мально закріплені);
* це правило поведінки загального характеру (правило поведінки адресовано на конкретній особі, а поширюється на всіх, хто є суб'єктом відносин, що регламентують­ся нормою права);
* це правило поведінки, що набуває характеру нормативності у чітко встановлено­му порядку (норма стає такою тоді, коли вона видається уповноваженим на те органом у межах його компетенції і в межах встановленої процедури, тобто з додержанням по­рядку розроблення, обговорення, прийняття, набуття чинності, зміни та відміни дії та змісту норм);
* це правило, дотримання якого забезпечується державою (держава створює реальні умови і засоби, що сприяють безперешкодному дотриманню правил поведінки, а також створюються засоби заохочення, переконання примусу і санкцій за невиконання вимог).

Норми кримінального процесуального права умовно можна поділити на охоронні та ре­гулятивні. Охоронні норми регламентують кримінальну процесуальну відповідальність.

До регулятивних кримінальних процесуальних норм необхідно віднести норми, які безпосередньо регулюють кримінальні процесуальні відносини шляхом надання учас­никам провадження прав та покладення на них обов'язків. Чимало регулятивних норм за характером сформульованих у них правил належить до числа зобов'язуючих (імпе­ративних). Разом з тим кримінальне процесуальне законодавство містить і такі норми, що надають учасникам кримінального провадження права, використання яких залежить від їх бажання.

Отже, видами регулятивних кримінальних процесуальних норм є зобов'язуючі, забороняючі та уповноважуючі норми.

**Норми, що зобов'язують,** категорично диктують учасникам кримінальної процесу­альної діяльності певну поведінку. Наприклад, ч. 2 ст. ст. 20 КПК передбачає: «Слід­чий, прокурор, слідчий суддя, суд зобов'язаний роз'яснити підозрюваному, обвинува­ченому його права та забезпечити право на кваліфіковану правову допомогу з боку обраного ним або призначеного захисника».

**Норми, що уповноважують,** наділяють учасників кримінальної процесуальної дія­льності процесуальними правами. Використання їх залежить від розсуду цих учасників. Наприклад, ч. З ст. 375 КПК надає право кожному судді з колегії суддів викласти пись­мово окрему думку, яка не оголошується в судовому засіданні, а приєднується до мате­ріалів провадження та є відкритою для ознайомлення. Але скористатися цим правом чи ні, вирішують самі судді з числа колегії суддів, які розглядали конкретну кримінальну справу (провадження). Тому норми, що уповноважують, на відміну від зобов'язувальних (імперативних) мають диспозитивний характер.

**Норми, що забороняють,** зобов'язують учасників кримінальної процесуальної дія­льності утримуватися від вчинення певних дій. Наприклад, ч. 2 ст. 11 КПК говорить: «Забороняється під час кримінального провадження піддавати особу катуванню, жорс­токому, нелюдському або такому, шо принижує її гідність, провадженню чи покаран­ню, вдаватися до погроз застосування такого поводження, утримувати особу у приниз­ливих умовах, примушувати до дій, що принижують її гідність». Заборонювальні норми можна розглядати як різновид зобов'язувальних (імперативних) норм.

За порушення приписів, які містяться в імперативних і заборонювальних нормах, до учасників кримінального провадження можуть бути застосовані санкції: процесуальні, дисциплінарні, адміністративні або кримінальні правові.

Структура кримінальної процесуальної норми не завжди очевидна, але, як і норми інших галузей права, вона складається з трьох частин: гіпотези, диспозиції і санкції. **Гіпотеза** визначає умову, за наявності якої дана норма повинна застосовуватися. **Дис­позиція** містить сам припис, правило поведінки. **Санкція** передбачає несприятливі для учасника провадження наслідки, які настають при невиконанні норми.

Гіпотеза і диспозиція кримінальної процесуальної норми визначають умови та пра­вила поведінки учасників кримінального провадження під час виконання процесуаль­них дій. Вони звичайно формулюються досить чітко в одній статті або її частині (якщо суд виправдав обвинуваченого, який перебував під вартою, то він зобов'язаний негайно звільнити його в залі судового засідання).

Санкції нерідко містяться в інших статтях КПК або в інших законодавчих актах чи формулюються стосовно кількох або багатьох однорідних норм.

Специфіка кримінальних процесуальних норм обумовлює і характер встановлених ними санкцій. До їх числа належать: визнання недійсними результатів процесуальних дій, які здійснені з порушенням процесуальних правил; застосування заходів процесуального примусу до осіб, що порушують процесуальні обов'язки (запобіжні заходи, від­сторонення від посади, накладення грошового стягнення, видалення із залу судового засідання тощо); винесення окремих ухвал щодо таких порушень та ін.

Суспільно небезпечні порушення кримінальних процесуальних норм тягнуть за со­бою поряд з відповідними процесуальними санкціями також відповідальність і за кри­мінальним законом (завідомо незаконне затримання, привід, домашній арешт, триман­ня під вартою; притягнення завідомо невинуватого до кримінальної відповідальності та інші злочини проти правосуддя).

На відміну від кримінального закону застосування кримінального процесуального закону за аналогією можливе і необхідне, бо в ньому можуть бути прогалини, хоча кі­лькість їх в міру вдосконалення кримінального процесуального законодавства зменшу­ється. Разом з тим, зважаючи на складність і різноманітність суспільних відносин, а та­кож ситуацій, які виникають у ході кримінальної процесуальної діяльності, усунути їх зовсім і створити ідеальний кримінальний процесуальний кодекс, який з вичерпною повнотою регулював би всі питання, неможливо.

Щоб застосування кримінального процесуального закону за аналогією не призвело до порушення засади законності, необхідно додержуватися таких умов:

* передбачений процесуальним законом випадок повинен бути подібним до того, до якого закон застосовується за аналогією;
* воно ні в якому разі не може вести до обмеження процесуальних прав осіб, які беруть участь в кримінальному провадженні, або до покладення на них не передбаче­них законом обов'язків;

- не допускати вчинення оперативними підрозділами, органами досудового розслі­дування, прокурором, слідчим суддею чи судом процесуальних дій, які не передбачені нормами кримінального процесуального закону.

**3. Джерела кримінального процесуального права України.**

Частина 1 ст. 8 Конституції (ст. 8 КПК) констатує, що в Україні визнається і діє принцип (засада) верховенства права. В законодавстві України не має формального ви­значення засади верховенства права. Конституційний Суд України при роз'ясненні суті верховенства права використав формулу «верховенство права — це панування права в суспільстві» (рішення в справі про призначення більш м'якого покарання № 15-рп/2004 від 2 листопада 2004 р.). Отже, верховенство права вимагає від держави його втілення у правотворчу і правозастосовну діяльність, зокрема у закони, які за своїм змістом мають бути пронизані ідеями соціальної справедливості, свободи, рівності тощо.

Характерним проявом верховенства права є те, що право не обмежується законодав­ством як однією з його форм, а включає й інші соціальні регулятори, зокрема, норми моралі, традиції, звичаї, які зумовлені історично досягнутим культурним рівнем су­спільства. Всі ці елементи права об'єднуються якістю, яка відповідає ідеології справед­ливості, що значною мірою дістала відображення в Конституції України та обумовлює існування множинності джерел кримінального процесуального права України.

Під джерелами кримінального процесуального права України розуміють форми за­кріплення кримінальних процесуальних норм, що регулюють кримінально-процесуальні відносини та встановлені органами державної влади під час реалізації ними функцій у законодавчій, виконавчій і судовій сферах, а також тих, що містяться в чинних між­народних договорах, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, та в практиці Європейського суду з прав людини. В юридичній літературі правильно за­значається, що весь комплекс кримінально-процесуальних відносин регулюється сис­темою джерел кримінального процесуального права. Система джерел кримінального процесуального права є єдиною, цілісною, органічно упорядкованою і цілеспрямова­ною, органічно відмежованою сукупністю чинних правових актів.

Основним джерелом кримінального процесуального права України, як відомо, *є* за­кон. Отже, кримінальна процесуальна діяльність та кримінальні процесуальні відноси­ни регулюються нормами права, які виражені та закріплені в кримінальному процесуа­льному законі. В літературі виділяються такі його ознаки: 1) це акт, що має найвищу юридичну силу; 2) формулює засади та регулює процедуру кримінального провадження; 3) регламентує діяльність суб'єктів кримінального провадження, надаючи їм певні пра­ва й обов'язки; 4) цей акт націлений на вирішення завдань кримінального судочинства.

Серед українських процесуалістів немає єдиної думки щодо джерел кримінального процесуального права. Так, В Т. Маляренко вважає, що такими джерелами можуть бу­ти: Конституція України, Кримінально-процесуальний кодекс України, Закони України, якими вносяться зміни та доповнення в КПК; чинні міжнародні договори, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України.

На думку Є.Г. Коваленка, джерела кримінально-процесуального права можна поді­лити на дві групи: закони та інші нормативні акти, що містять кримінальні процесуаль­ні норми. До першої групи він відносить Конституцію України, КПК України Закони України про судоустрій і статус суддів, прокуратуру, адвокатуру тощо; до другої групи — укази Президента України і постанови Верховної Ради України; рішення Конститу­ційного Суду України; міжнародні договори, угоди, конвенції.

О.М. Дроздов поділяє джерела кримінального процесуального права на основні (Конституція України, КПК України, Закони України, рішення і ухвали Конституційно­го Суду України, міжнародні договори України, рішення Європейського суду з прав людини, прийняті стосовно України та інших держав) і субсидіарні (міжнародні акти, судові прецеденти, постанови пленуму Верховного Суду України, відповідні відомчі нормативні акти України). При цьому він підкреслює, що субсидіарні джерела викорис­товуються на базі основних, розкриваючи зміст останніх, і такий поділ джерел є умовним.

Слід погодитися з думкою О.М. Дроздова, що міжнародні акти містять норми-цілі, норми-зразки, а також норми, які мають досить великий рівень узагальнення і несуть важливий правовий з позицій захисту основних прав і свобод людини та громадянина і політичний зміст. Такі норми визначають загальний напрям подальшого розвитку кри­мінального процесуального права, а також межі тлумачення норм національного права і його застосування.

Побудова системи джерел кримінального процесуального права виключно за крите­рієм нормативності,є не зовсім правильною, оскільки кожне джерело наповнюється ві­дповідним юридичним змістом і направлено, в першу чергу, на вирішення конкретних правових завдань.

Отже, система національних джерел кримінального процесуального права — це не статична, а динамічна система, елементи якої здатні детермінувати один одного.

У ст. 1 КПК України зазначається, що кримінальне процесуальне законодавство України складається з відповідних положень Конституції України, міжнародних договорів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, цього Кодексу та інших законів України.

Найвищу юридичну силу і пряму дію на території України мас Конституція України (ст. 8). Закони та інші нормативно-правові акти приймаються на основі Конституції України і повинні відповідати їй.

Конституція України встановлює, що органи законодавчої, виконавчої та судової влади здійснюють свої повноваження у визначених нею межах і відповідно до законів України (ст. 6). Норми Основного Закону України визначають зміст і цілі кримінально­го процесуального законодавства, насамперед КПК України, засади і спрямованість ор­ганів держави, які здійснюють кримінальне провадження, встановлюють гарантії прав і свобод осіб, які залучаються до сфери кримінального судочинства.

Слід погодитися з думкою В.Т. Нора, що норми Конституції України, насамперед норми-принципи, які визначають діяльність органів держави та інших суб'єктів в ме­жах кримінального провадження, а також закріплюють правові гарантії дотримання прав і свобод людини у сфері цієї діяльності, мають найвищу юридичну силу і є нор­мами прямої дії.

Пряма дія норм Основного Закону означає, що особа має право звернутися до суду за захистом конституційних прав і свобод людини безпосередньо на підставі відповід­них норм Конституції України, обґрунтовуючи цим свій захист. Суд зобов'язаний роз­глянути і вирішити таке звернення незалежно від того, чи є в національному законодав­стві відповідні норми нижчого рівня, які б регулювали предмет звернення. У разі відсутності в національному законодавстві відповідної правової норми суд зо­бов'язаний захистити права і свободи людини і громадянина безпосередньо на підставі норм Конституції, які є відтворенням основоположних прав і свобод, передбачених міжнародно-правовими актами, визнаними Україною. Норми Конституції безпосередньо можуть застосовуватись і в тому випадку, коли окремі кримінальні процесуальні норми суперечать Основному Закону, а також коли виявляються прогалини у кримінальному процесуальному законодавстві щодо врегулювання певних правовідносин.

До кримінального процесуального законодавства України входять міжнародні дого­вори. Згідно з ст. 9 Конституції України чинні міжнародні договори, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, є частиною національного за­конодавства України. Визнання цих договорів частиною національного законодавства, зокрема, кримінального процесуального, є новою для України правовою реальністю, свідченням того, що Україна також взяла на себе відповідальність за підтримання сві­тового правопорядку та утвердження верховенства права.

Серед міжнародних правових актів, які регулюють кримінальну процесуальну дія­льність, необхідно виділити окремі групи:

а) міжнародні конвенції, що визначають правове становище особи у сфері кримі­нального провадження, та вимоги, які ставляться до кримінальних процесуальних ме­ханізмів, що забезпечують охорону прав і свобод громадян у кримінальному судочинс­тві. Зокрема, Верховною Радою України ратифіковані: Конвенція про захист прав та основних свобод людини, Європейська конвенція про видачу правопорушників; Євро­пейська конвенція про взаємну допомогу у кримінальних справах; Європейська конве­нція про передачу провадження у кримінальних справах; Конвенція про відмивання, пошук, арешт та конфіскацію доходів, одержаних злочинним шляхом; Конвенції про правову допомогу та правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах (Мінська конвенція);

б) міжнародні конвенції, спрямовані на співробітництво держав — учасниць дого­ворів на боротьбу зі злочинами, що мають міжнародний характер. Серед таких конвен­цій про боротьбу з тероризмом, Конвенцію Ради Європи про запобігання тероризму, Європейську конвенцію про кіберзлочинність, Кримінальну конвенцію про боротьбу з корупцією;

в) двосторонні договори України про надання правової допомоги з кримінальних справ, ратифіковані Верховною Радою: Договір між Україною і Китайською Народною Республікою про правову допомогу у цивільних і кримінальних справах; Договір між Україною і Республікою Польща про правову допомогу та правові відносини у цивіль­них і кримінальних справах; Договір між Україною і Литовською Республікою про правову допомогу та правові відносини у цивільних, сімейних і кримінальних справах; Договір між Україною і Республікою Молдова про правову допомогу та правові відно­сини у цивільних і кримінальних справах; Договір між Україною і Республікою Грузія про правову допомогу та правові відносини у цивільних та кримінальних справах; До­говір між Україною та Естонською Республікою про правову допомогу та правові від­носини у цивільних та кримінальних справах;

г) міжнародні договори, стосовно яких Україна виступає правонаступником: Дого­вір між СРСР і Угорською Народною Республікою про надання правової допомоги у цивільних, сімейних та кримінальних справах; Договір між СРСР і Фінляндською Рес­публікою про правовий захист та правову допомогу у цивільних, сімейних і криміналь­них справах; Договір між СРСР і Алжирською Народною Демократичною Республікою про взаємне надання правової допомоги; Договір між СРСР і Республікою Кіпр про правову допомогу у цивільних та кримінальних справах.

Залежно від характеру і рівня систематизації кримінальних процесуальних норм се­ред законів, що регулюють кримінальну процесуальну діяльність, важливе місце за­ймають кодифікаційні акти, а саме: Кримінальний процесуальний кодекс України, інші кодекси, які містять кримінально-процесуальні положення (наприклад, Кримінальний кодекс України, Кримінально-виконавчий кодекс України та ін.).

Три попередні Кримінально-процесуальні кодекси УРСР (1922, 1927, 1960 рр.) були систематизованими законодавчими актами, які нормативно закріплювали порядок про­вадження у кримінальних справах та визначали зміст правовідносин у сфері здійснення кримінального переслідування і судочинства.

Основоположним кримінальним процесуальним законом України є її Криміна­льний процесуальний кодекс, який прийнятий 13 квітня 2012 р. Зазначимо, що в ньому знайшли відображення закріплені як конституційні засади кримінального провадження, так і засади (норм-принципи) міжнародно-правових актів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України. Норми КПК України діють з 20 листопада 2012 р. з урахуванням його прикінцевих положень (розділ X). Порядок кримінального провадження, який встановлений цим Кодексом, є обов'язковим для всіх його учасників і однаковим для всіх органів, які здійснюють кримінальне про­вадження. Він покликаний забезпечити на нинішньому етапі розвитку нашої держа­ви і суспільства найбільш оптимальні умови для виконання завдань кримінального провадження, а також створити відповідні умови і гарантії, які мають забезпечити особам, залученим до кримінального провадження, захист їх прав, свобод і закон­них інтересів.

Структура чинного КПК України побудована в основному в прямій залежності від змісту та послідовності процесуальних дій, яких необхідно дотримуватись в кримінальному провадженні. Весь нормативний матеріал в Кодексі згрупований в 11 розділів, 46 глав і 614 статей.

Розділ перший: «Загальні положення». До нього входять: глава 1 «Кримінальне процесуальне законодавство України та сфера його дії»; глава 2 «Засади кримінального провадження»; глава 3 «Суд, сторони та інші учасники кримінального провадження»; глава 4 «Докази і доказування»; глава 5 «Фіксування кримінального провадження»; глава 6 «Повідомлення»; глава 7 «Процесуальні строки»; глава 8 «Процесуальні витра­ти»; глава 9 «Відшкодування (компенсація) шкоди у кримінальному провадженні, циві­льний позов».

Розділ другий «Заходи забезпечення кримінального провадження» складають такі глави: глава 10 «Заходи забезпечення кримінального провадження і підстави їх засто­сування»; глава 11 «Виклик слідчим, прокурором, судовий виклик»; глава 12 «Накла­дення грошового стягнення»; глава 13 «Тимчасове обмеження у користуванні спеціаль­ним правом»; глава 14 «Відсторонення від посади»; глава 15 «Тимчасовий доступ до речей і документів»; глава 16 «Тимчасове вилучення майна»; глава 17 «Арешт майна»; глава 18 «Запобіжні заходи, затримання особи».

Розділ третій «Досудове розслідування». До нього входять: глава 19 «Загальні по­ложення досудового розслідування»; глава 20 «Слідчі (розшукові) дії»; глава 21 «Не­гласні слідчі (розшукові) дії; глава 22 «Повідомлення про підозру»; глава 23 «Зупинен­ня досудового розслідування»; глава 24 «Закінчення досудового розслідування. Продовження строку досудового розслідування»; глава 25 «Особливості досудового ро­зслідування кримінальних проступків»; глава 26 «Оскарження рішень, дій чи бездіяль­ності під час досудового розслідування».

Розділ четвертий «Судове провадження у першій інстанції» складають такі глави: глава 27 «Підготовче провадження»; глава 28 «Судовий розгляд»; глава 29 «Судові рі­шення»; глава 30 «Особливі порядки провадження в суді першої інстанції».

Розділ п'ятий «Судове провадження з перегляду судових рішень» включає такі гла­ви: глава 31 «Провадження в суді апеляційної інстанції»; глава 32 «Провадження в суді касаційної інстанції»; глава 33 «Провадження у Верховному Суді України»; глава 34 «Провадження за нововиявленими обставинами».

Розділ шостий «Особливі порядки кримінального провадження». До нього входять глави: глава 35 «Кримінальне провадження на підставі угод»; глава 36 «Кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення»; глава 37 «Кримінальне провадження щодо окремої категорії осіб»; глава 38 «Кримінальне провадження щодо неповноліт­ніх»; глава 39 «Кримінальне провадження щодо застосування примусових заходів ме­дичного характеру»; глава 40 «Кримінальне провадження, яке містить відомості, що стано­влять державну таємницю»; глава 41 «Кримінальне провадження, яке містить відомості, що становлять державну таємницю»; глава 41 «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 прописано до порту, розташованого в Україні».

Розділ сьомий називається: «Відновлення втрачених матеріалів кримінального про­вадження».

Розділ восьмий: «Виконання судових рішень».

Розділ дев'ятий: «Міжнародне співробітництво під час кримінального проваджен­ня» включає такі глави: глава 42 «Загальні засади міжнародного співробітництва»; гла­ва 43 «Міжнародна правова допомога при проведенні процесуальних дій»; глава 44«Видача осіб, які вчинили кримінальне правопорушення (екстрадиція); глава 45 «Кри­мінальне провадження у порядку перейняття»; глава 46 «Визнання та виконання виро­ків судів іноземних держав та передача засуджених осіб».

Розділ десятий: «Прикінцеві положення».

Розділ одинадцятий: «Перехідні положення».

Якщо в главах 1 — 18 КПК містяться правила, що мають значення для всіх органів, які ведуть боротьбу зі злочинністю, а також для інших учасників кримінального прова­дження, то глави 19 — 46 КПК присвячені порядку провадження в різних стадіях кри­мінального процесу або ж в особливих порядках провадження. В них містяться поло­ження, що регламентують діяльність органів досудового розслідування, прокурора, слідчого судді та судів у відповідних стадіях процесу і при провадженні тих або інших процесуальних, слідчих (розшукових) чи негласних (розшукових) дій. Вони передба­чають порядок вирішення питань, які виникають у ході кримінального провадження, права та повноваження відповідних органів та посадових осіб, а також права та обов'язки всіх учасників кримінального провадження, які беруть у ньому участь, та ін.

Крім Кримінального процесуального кодексу України до кримінального процесуа­льного законодавства належать також «інші закони України» (ч. 2 ст. 1 КПК). До таких інших законів належать ті з них, що містять норми, які стосуються порядку криміналь­ного провадження.

На сьогодні з відповідними змінами і доповненнями діють такі Закони: «Про судо­устрій і статус суддів», «Про прокуратуру», «Про Службу безпеки України», «Про мі­ліцію», «Про Державну прикордонну службу України», «Про державну податкову слу­жбу в Україні», «Про оперативно-розшукову діяльність», «Про адвокатуру та адвокатську діяльність», «Про державну таємницю», «Про судову експертизу», «Про порядок відшкодування шкоди, завданої громадянинові незаконними діями органів діз­нання, досудового слідства, прокуратури і суду» тощо. Норми цих та інших законів України, що стосуються кримінального провадження, не повинні суперечити нормам КПК. У разі виникнення колізії між ними пріоритет норм КПК стосовно регулювання кримінальних процесуальних відносин є безумовним.

Згідно з ст. 152 Конституції України до джерел кримінального процесуального пра­ва необхідно віднести і рішення Конституційного Суду України, якими визнаються конституційними повністю чи в окремій частині закони, інші нормативно-правові акти або їх окремі норми (положення). Останні в такому разі втрачають чинність з дня при­йняття Конституційним Судом України рішення про їх неконституційність.

Крім того, даючи у своїх рішеннях офіційне тлумачення Конституції та відповід­ність їй законів, Конституційний Суд формулює правові позиції, які є обов'язковими для застосування під час кримінального провадження та прийнятті органами досудово­го розслідування, прокурором, слідчим суддею і судом відповідних рішень.

Вплив на порядок кримінального провадження в нашій державі мають також рішен­ня і викладені в них правові позиції Європейського суду з прав людини. В них дається тлумачення Європейської конвенції про захист прав людини і основних свобод (1950 р.).

Природа рішень Європейського суду з прав людини обумовлена певними фактора­ми: а) правові позиції, що містяться в них, мають нормативний характер; б) у рішеннях дається тлумачення Євроконвенції та Протоколів до неї; в) рішення мають правозастосовний характер, оскільки в них міститься рішення з конкретної справи.

Закон України «Про виконання рішень та застосування практики Європейського су­ду з прав людини» від 23 лютого 2006 р. зобов'язав суди застосовувати під час розгляду і вирішення як Конвенцію, так і прецедентну практику Європейського суду з прав людини. Важливо підкреслити, що така практика стосується не лише справ, стороною в яких є Україна, а будь-якої іншої держави, яка підписала Конвенцію. Правові позиції Євросуду, сформульовані в рішеннях щодо інших держав, повинні враховуватись су­дами України.

Певну роль для формування одноманітного порядку кримінального провадження ві­діграють нормативні акти Кабінету Міністрів України, Генерального прокурора Украї­ни, Служби безпеки України МВС, Державної прикордонної служби України, які міс­тять організаційні процесуальні норми. Так, Кабінет Міністрів України визначає порядок вчинення органами досудового розслідування, прокурором і судом окремих процесуальних дій, пов'язаних з кримінальним провадженням, зокрема, зберігання ре­чових доказів (ч. 2 ст. 100 КПК); витрат, пов'язаних зі зберіганням і пересиланням ре­чей і документів (ст. 123 КПК), тощо.

Названі правоохоронні органи видають накази, інструкції, затверджують передба­чені нормами КПК відповідні положення.

Так, МВС України визначає порядок застосування електронного засобу контролю за поведінкою підозрюваного чи обвинуваченого, до якого обрано запобіжний захід — домашній арешт (ч. З ст. 195 КПК), Генеральна прокуратура України за погодженням з МВС, СБУ та органом, шо здійснює контроль за додержанням податкового законодав­ства, розробляє і затверджує Положення про Єдиний реєстр досудових розслідувань та порядок його формування і ведення (ч. 2 ст. 214 КПК).

Однак такі нормативні акти не можуть розширювати чи звужувати зміст і обсяг по­вноважень владних учасників кримінального провадження, прав і свобод інших його учасників. Ці акти видаються виключно в межах кримінального процесуального зако­нодавства з метою організації його виконання.

**4. Межі дії кримінального процесуального законодавства.**

Сфера реалізації кримінального процесуального законодавства України визначається межами його дії в просторі, часі і щодо кола осіб. Ці межі встановлені ст.ст. 4-6 КПК.

У ч. 1 ст. 4 КПК закріплено загальний принцип, на основі якого діє процесуальне законодавство України в просторових межах. Якщо кримінальне провадження здій­снюється на території України, то незалежно від того, в Україні чи за її межами бу­ло вчинено кримінальне правопорушення, воно регулюється нормами КПК нашої держави. Це правове положення грунтується на міжнародному принципі невтручан­ня держав у внутрішні справи інших. Суть його полягає в тому, що жодна держава не вправі вчиняти дії юрисдикиійного характеру на території інших держав без їх згоди.

Поняття території України в КПК, як і в КК, не розкрито. Воно визначається в ч. З ст. 2 Конституції України та Законом України «Про державний кордон України» від 4 листопада 1991 р.

Згідно з ст. 1 згаданого Закону територія України є цілісною і недоторканною і включає розташовані в межах державних кордонів: сухопутні, водні, підземні та повіт­ряні простори.

Частина території України, на якій розташовані дипломатичні представництва ін­ших держав, перебуває під юрисдикцією цих держав згідно із загальновизнаними міжнародно-правовими актами.

За загальним правилом не діють на такій території норми КПК. Винятки становлять лише випадки, коли уповноважені представники відповідних іноземних держав дають згоду на кримінальне провадження за правилами КПК України.

Кримінальне процесуальне законодавство України застосовується також при здійс­ненні провадження до кримінальних правопорушень, вчинених на території диплома­тичного представництва чи консульської установи України, що розміщені на території інших держав.

Якщо кримінальне правопорушення вчинене на борту цивільного повітряного, мор­ського чи річкового судна, яке перебуває за межами території України, але літає чи плаває під розпізнавальними знаками чи прапором України і приписане до порту, роз­ташованого в Україні, то провадження щодо нього також здійснюється за правилами КПК.

Це стосується безумовно військових повітряних, річкових чи морських суден Укра­їни, оскільки вони завжди знаходяться під юрисдикцією нашої держави.

Відповідно до п. 23 ст. 85 Конституції України Верховного Рада України схвалює рішення про направлення підрозділів Збройних Сил України до іншої держави. Як пра­вило, такі підрозділи направляються на прохання ООН і діють у складі сил з підтри­мання миру і безпеки. На них поширюється дія ст. 1 Конвенції про безпеку персоналу ООН та пов'язаного з нею персоналу (1994 р.). Військовослужбовці, які входять до та­ких підрозділів, користуються недоторканністю в країні перебування. Вони залиша­ються під юрисдикцією України, тому кримінальне провадження у разі вчинення ними кримінальних правопорушень на території інших держав здійснюється за правилами КПК.

Процесуальна дія проводиться, а процесуальне рішення приймається згідно з поло­женнями КПК, чинними на момент початку виконання такої дії або прийняття такого рішення (ст. 5).

Оскільки днем набрання чинності цим КПК є 20 листопада 2012 р., то з цієї дати всі процесуальні дії в кримінальному провадженні проводяться, а процесуальні рішення ухвалюються згідно з його правилами, якщо КПК не встановлено іншого.

Це положення має важливе практичне значення, оскільки процесуальна дія може початися раніше введення в дію КПК і продовжуватись під час його дії. В цьому випад­ку діє загальне правило, яке вироблено процесуальною доктриною і сприйняте законо­давцем, а саме: раніше чинний закон перестає застосовуватись у кримінальному прова­дженні після набрання чинності новим законом. На відміну від матеріального кримінального закону новий кримінальний процесуальний закон не має зворотної дії навіть у тих випадках, коли його правила є більш сприятливі для учасників криміналь­ного провадження.

У ч. 2 ст. 5 КПК закріплено правило, за яким допустимість доказів визначається КПК, тобто його нормативними положеннями на момент отримання доказів. Сказане зумовлено тим, що коли докази у кримінальному провадженні були одержані за прави­лами раніше чинного кримінального процесуального законодавства, то з набранням чинності КПК вони допускаються для встановлення обставин та обгрунтування ухвале­них у провадженні рішень лише за умови, що вони відповідають вимогам допустимос­ті, які встановлені цим КПК.

Стаття 6 КПК говорить про те, що кримінальне провадження за правилами цього Кодексу здійснюється на території України до будь-якої особи, яка вчинила криміналь­не правопорушення, тобто її громадянин, громадянин іншої держави чи особи без гро­мадянства — за деякими винятками. Поняття громадян України, осіб без громадянства, але таких, які постійно проживають в Україні, громадян іноземної держави розкрито у Законі України «Про громадянство України» від 18 січня 200) р. і Законом України «Про правовий статус іноземців та осіб без громадянства» від 22 вересня 2011 р.

Правило про те, що кримінальне провадження до будь-якої особи здійснюються за правилами КПК, має і окремі винятки. Вони стосуються певних категорій осіб, визна­чених як КПК, так і міжнародними правовими актами. Зокрема, гл. 37 КПК встановлені особливості кримінального провадження щодо окремої категорії осіб, які виконують важливі державні функції. Ці особливості грунтуються як на нормах Конституції Укра­їни (ч. З ст. 80, ч. 2 ст. 126), так і на законах України, які регулюють їх діяльність, ви­значають їх правовий статус.

Особливий порядок кримінального провадження застосовується стосовно: 1) народ­ного депутата України; 2) судді Конституційного Суду України, професійного судді, а також присяжного і народного засідателя на час здійснення ними правосуддя; 3) канди­дата у Президенти України; 4) Уповноваженого Верховної Ради України з прав люди­ни; 5) Голови Рахункової палати, його першого заступника, заступника, головного кон­тролера та секретаря Рахункової палати; 6) депутата місцевої ради; 7) адвоката; 8) Генерального прокурора України, його заступника.

При цьому особливості стосуються, зокрема, повідомлення їх про підозру, притяг­нення до кримінальної відповідальності, затримання й обрання запобіжного заходу то­що. Вони є процесуальними гарантіями, які забезпечують виконання ними своїх функцій.

Відповідно до ч. 2 ст. 6 КПК виняток із загального правила про кримінальне прова­дження за правилами К11Кстановить щодо іноземних громадян, які відповідно до зага­льновизнаних міжнародних правил і договорів України з іншими державами наділені дипломатичним імунітетом (недоторканністю) і не дають особистої згоди, або відсутня згода держави чи міжнародної організації, яких вони представляють, на кримінальне провадження щодо них за правилами КПК. До таких осіб належать співробітники дип­ломатичних представництв та консульських установ, перелічених у Віденській конвен­ції про дипломатичні зносини від 18 квітня 1961 р., Віденській конвенції про консульські зносини від 24 квітня 1963 р., Положення про дипломатичні представництва та консульські установи іноземних держав в Україні, затвердженому Указом Президента України від 10 червня 1993 р.

У кожному випадку виникнення питання про те, чи користується іноземний грома­дянин дипломатичним імунітетом і в якому обсязі, необхідно звертатись до міжнарод­но-правових актів, які визнані Україною, внутрішніх нормативних актів, що регулюють ці питання, та міжнародних договорів, укладених Україною з іншими держави.