**ЛЕКЦІЯ 3. ЗАСАДИ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

**1. Поняття, значення і класифікація засад кримінального прова­дження.**

**2. Конституційні засади кримінального провадження.**

**3. Інші засади кримінального провадження.**

**1. ПОНЯТТЯ, ЗНАЧЕННЯ І КЛАСИФІКАЦІЯ ЗАСАД КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ.**

Кримінальний процесуальний кодекс України вперше закріпив в окремій главі заса­ди кримінального провадження. Така позиція законодавця показує наскільки він надає велике значення основним положенням кримінального процесу. Проте КПК не визна­чив чітко поняття «засади кримінального провадження».

Немає однозначного визначення це поняття і в юридичній літературі. Існує декілька точок зору. Зокрема, М.Л. Якуб, М.М. Михеєнко та інші визначають принципи (заса­ди) кримінального процесу як такі основоположні засади, що закріплені в законі. П.І. Репешко та інші — крім закріплених в законі відносять до них також ті, які не діс­тали такого закріплення в правових нормах, але випливають з них. В.М. Савицький, В.Т. Томін та інші визначають принципи (засади) кримінального процесу — це такі по­ложення та керівні ідеї, які не потребують обов'язкового законодавчого закріплення та оформлення.

Найбільш обґрунтованою є позиція доктора юридичних наук професора Михеєнка М.М., який в основу визначення поклав таку сукупність властивостей:

1) це най­більш загальні, вихідні положення, ідеї, які мають фундаментальне значення для кри­мінального процесу, визначають його спрямованість, побудову в цілому, форму і зміст його стадій та інститутів;

2) принципи виражають панівні в даній державі політичні і правові ідеї, які стосуються завдань і способу здійснення судочинства в кримінальних справах;

3) вони повинні бути закріплені в нормах права;

4) принципи повинні повніс­тю діяти у всіх або кількох стадіях процесу і обов'язково в його центральній стадії — стадії судового розгляду;

5) порушення будь-якого принципу означає незаконність рі­шення у справі й обов'язково тягне його скасування.

Виходячи з цих критеріїв М.М. Михеєнко визначає **засади (принципи) криміналь­ного процесу** як закріплені в законі й панівні в державі політичні і правові ідеї щодо завдань і способу здійснення судочинства в кримінальному провадженні, які визнача­ють спрямованість і побудову кримінального процесу в цілому, форму і зміст його стадій та інститутів, порушення яких обов'язково тягне за собою скасування вироку та ін­ших рішень у справі.

Засади виражають домінуючі в державі політичні та правові ідеї, які стосуються за­вдань, способу формування і здійснення кримінального провадження, тобто положен­ня, які визначають головні, найважливіші моменти устрою й діяльності суб'єктів кри­мінального провадження.

Вони також відображають міжнародно-правові стандарти кримінальної процесуаль­ної діяльності, що передбачені у Загальній декларації прав людини, Конвенції про за­хист прав людини й основоположних свобод, Міжнародному пакті про громадянські та політичні права.

Засади кримінального провадження діють в усіх стадіях процесу, взаємопов'язані між собою й утворюють певну систему. Вони служать гарантією правосуддя, забезпе­чення прав і законних інтересів учасників процесу, велике значення мають при подо­ланні прогалин у законі.

Кожна з засад кримінального процесу, не втрачаючи своєї індивідуальності й юри­дичної значимості, тісно взаємодіє з іншими, що дає можливість говорити не про ариф­метичну сукупність їх, а про систему.

За змістом, сферою застосування засади кримінального процесу розрізняються між собою. Але це не дає підстав для поділу їх на основні і другорядні. Всі вони, взаємоді­ючи один з одним, сприяють досягненню цілей кримінального провадження. При цьо­му не подавляють інші засади, а сприяють здійсненню один одного. Закон встановив такі положення, коли застосування однієї з них не заважає дії іншої. Разом з тим існу­ють і винятки майже з усіх засад (крім законності і презумпції невинуватості). Але вони не перекреслюють дію самої засади, бо інакше перетворили б її на протилежну, конку­руючу, засаду.

Засади кримінального провадження становлять певну систему. В ній в першу чергу доцільно виділяти **конституційні засади,** тобто ті, що закріплені в Основно­му Законі держави — Конституції, як такі, що мають особливе політичне і юридич­не значення. До них належать:

* верховенство права;
* законність;
* рівність перед законом і судом;
* повага до людської гідності;
* забезпечення права на свободу та особисту недоторканність;
* недоторканність житла чи іншого володіння особи;
* таємниця спілкування;
* невтручання у приватне життя;
* недоторканність права власності;
* презумпція невинуватості та забезпечення доведеності вини;
* свобода від самовикриття та право не свідчити проти близьких родичів та членів сім'ї;
* заборона двічі притягувати до кримінальної відповідальності за одне і те са­ме правопорушення;
* забезпечення права на захист;
* доступ до правосуддя та обов'язковість судових рішень;
* змагальність сторін і свобода в поданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості;
* забезпечення права на оскарження процесуальних рішень, дій чи бездіяльності;
* гласність і відкритість судового провадження та його повне фіксування тех- • нічними засобами;
* мова, якою здійснюється кримінальне провадження.

Крім конституційних засад існують й **інші засади,** які закріплені в нормах кри­мінально-процесуального закону. До них відносяться:

* + безпосередність дослідження показань, речей і документів;
  + публічність;
  + диспозитивність;
  + розумність строків.

*Зміст та форма кримінального провадження за відсутності підозрюваного або обвинуваченого (in absentia) повинні відповідати загальним засадам кримінального провадження, зазначеним у частині першій цієї статті, з урахуванням особливостей, встановлених законом.*

*Сторона обвинувачення зобов’язана використати всі передбачені законом можливості для дотримання прав підозрюваного чи обвинуваченого (зокрема, прав на захист, на доступ до правосуддя, таємницю спілкування, невтручання у приватне життя) у разі здійснення кримінального провадження за відсутності підозрюваного або обвинуваченого (in absentia).*

*{Статтю 7 доповнено частиною другою згідно із Законом*[*№ 1689-VII від 07.10.2014*](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/1689-18/paran28#n28)*}*

**2. Конституційні засади кримінального провадження**

**Засада верховенства права** — це кримінально-процесуальне положення, яке поля­гає в тому, що людина, її права та свободи визнаються найвищими цінностями та ви­значають зміст і спрямованість діяльності держави.

Дана засада закріплена в ст. 8 Конституції України і в ст. 8 КПК.

Суть верховенства права та його складові частини розкриті у доповіді «Про верхо­венство права», прийнятій на 86 пленарному засіданні Венеціанської комісії 22-26 бе­резня 2011 р. Це: 1. доступ до закону; 2. вирішення питання про юридичні права по­винно здійснюватися на основі закону, а не за розсудом; 3. рівність перед законом; 4. влада повинна реалізовуватися відповідно до закону, справедливо та розумно; 5. пра­ва людини повинні бути захищені; 6. повинні бути наявні засоби для врегулювання спорів без невиправданих витрат та відстрочок; 7. наявність справедливого суду; 8. держава повинна дотримуватися своїх зобов'язань як у рамках міжнародного, так і національного права.

У сфері кримінального провадження особливу актуальність набуває такий елемент верховенства права, як пріоритетність прав людини, оскільки специфіка діяльності державних органів під час кримінального судочинства передбачає у деяких випадках їх суттєвого обмеження. Саме тому у ст. 8 КПК закріплено, що людина, її права та свобо­ди визначаються найвищими цінностями.

Принцип верховенства права означає, що у правовій державі має панувати закон, а не інтереси осіб, у руках яких у певний момент перебуває влада; функції держави полягають у регулюванні відносин між усіма суб'єктами права на основі закону. Суд не повинен так тлумачити закон, щоб він несправедливо обмежував права і свободи особи.

Однією з гарантій здійснення цього принципу є чітке, зрозуміле і прозоре закріп­лення правил і процедур здійснення кримінального провадження. Порушення процесу­альної форми тягне за собою негативні наслідки для осіб, які ведуть процес, і дає мож­ливість застосування відповідних санкцій відновлюваного характеру.

Принцип верховенства права у кримінальному провадженні застосовується з ураху­ванням практики Європейського суду з прав людини.

Оскільки міжнародні договори, згода на обов'язковість яких надана Верховною Ра­дою, є одним з джерел кримінального процесу, то їх положення повинні застосовуватися нарівні з національним законодавством. При цьому Європейський суд з прав людини у своїх рішеннях тлумачить основні положення Конвенції про захист прав людини й основоположних свобод 1950 р. На необхідність судам керуватися практикою Суду як джерелом права вказано у ст. 17 Закону України від 23.02.2006 «Про виконання рішень та застосування практики Європейського суду з прав людини».

В той же час сучасний розвиток правової системи України показує, що практична реалізація принципу верховенства права бажає кращого. Насамперед поширеним яви­щем є нерозуміння самого принципу верховенства права, його ототожнення з радянсь­ким принципом верховенства позитивного закону. Іноді застосовуються закони, які по­рушують природні права і свободи людини. Є випадки, коли вони не знайшли своє відображення у законодавчих чи підзаконних актах. А якщо такі права і передбачені у законодавстві, то відсутній механізм їх реалізації.

Утвердженню принципу верховенства права не сприяє і відсутність належних інсти-туційних механізмів його забезпечення. На відміну від багатьох інших європейських країн, громадяни в Україні не мають права безпосереднього звернення до Конституцій­ного Суду зі скаргою на закони, які звужують їх конституційні права або суперечать Конституції.

**Засада законності** — це вимога під час кримінального провадження точно і неухи­льно застосовувати судом, слідчим суддею, прокурором, керівником органу досудового розслідування, слідчим, іншими органами державної влади закони, дотримуватися (ви­конувати) всіма іншими суб'єктами кримінального провадження, державними і недер­жавними установами й організаціями, посадовими особами, громадянами положення Конституції України, законів і відповідних нормативних актів.

Винятків з цієї засади немає. При цьому в кримінальному судочинстві йдеться про необхідність виконання всіх норм і правил, які передбачені законом. В іншому разі мо­жливе зловживання осіб, що ведуть процес.

Ця засада є загальноправовою. Вона є складовою частиною верховенства права. Проте в кожній з галузей права має специфічні риси. Стаття 2 КПК України передбачає як одне з завдань кримінального судочинства забезйечення правильного застосування закону.

Зміст засади законності кримінального провадження полягає в тому, що:

1) Під час кримінального провадження суд, слідчий суддя, прокурор, начальник ор­гану досудового розслідування, слідчий, інші службові особи органів державної влади зобов'язані неухильно додержуватися вимог Конституції України, КПК, міжнародних договорів України, згоду на обов'язковість яких надано Верховною Радою України, вимог інших актів законодавства.

2) Прокурор, керівник органу досудового розслідування, слідчий зобов'язані всебіч­но, повно і неупереджено дослідити обставини кримінального провадження, виявити як ті обставини, що викривають, так і ті, що виправдовують підозрюваного, обвинуваче­ного, а також обставини, що пом'якшують чи обтяжують його покарання, надати їм на­лежну правову оцінку та забезпечити прийняття законних і неупереджених проце­суальних рішень.

3) Закони та інші нормативно-правові акти України, положення яких стосуються кримінального провадження, повинні відповідати КПК. При здійсненні кримінального провадження не може застосовуватися закон, який суперечить КПК.

4) У разі якщо норми КПК суперечать міжнародному договору України, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, застосовуються положення від­повідного міжнародного договору.

5) Кримінальне процесуальне законодавство застосовується з урахуванням практики Європейського суду з прав людини.

6) У випадках, коли положення КПК не регулюють або неоднозначно регулюють питання кримінального провадження, застосовуються загальні засади кримінального провадження, встановлені ч. 1 ст. 7 КПК.

Засада законності діє в усіх стадіях кримінального процесу, відноситься до всіх проце­суальних рішень, які приймаються під час кримінального провадження, інтегрується з ін­шими засадами кримінального процесу, є обов'язковою для всіх суб'єктів. При цьому якщо докази отримані з порушенням прав та свобод людини, вони є недопустимими.

Серцевиною діяльності органів, які ведуть процес, є забезпечення режиму законнос­ті, суворого виконання законів і підзаконних актів, захисту прав і законних інтересів громадян. Вся їх діяльність повинна бути пронизана законністю. Рух кримінального провадження з однієї процесуальної стадії в іншу може здійснюватися лише на підставі закону і в суворо визначеній послідовності. У разі виявлення порушень закону забезпе­чується вжиття заходів з їх усунення.

Тільки завдяки законності може бути встановлена істина у .справі, а також всі обста­вини вчиненого правопорушення та ті, які характеризують особу правопорушника. При цьому відповідно до засади повинна бути не порушена відповідна процесуальна форма та процедура.

Особливості реалізації засади законності в кримінальному провадженні полягають в тому, що: по-перше, кримінальний процес, як діяльність органів досудового розслідування, прокуратури та суду, докладніше регламентований законом, ніж будь-яка інша державна діяльність, без чого неможливе розкриття злочинів, викриття винних та їх справедливе по­карання; по-друге, в кримінальному процесі на органи досудового розслідування, прокура­туру та суд покладено обов'язки з розслідування та вирішення кримінальних справ, для чо­го ці органи наділяються владними повноваженнями та правом застосування примусових заходів у випадках і у порядку, прямо передбачених у законі; по-третє, на органи досудово­го розслідування, прокуратури та суду покладено обов'язок з роз'яснення та забезпечення прав та законних інтересів усіх громадян, які беруть участь у судочинстві, а також із прави­льного здійснення ними своїх процесуальних обов'язків, що передбачено законом.

Гарантіями реалізації принципу законності є можливість у випадках, передбачених законом (а це, як правило, реакція на суттєве порушення прав та законних інтересів учасників процесу), оскарження прийнятих рішень, скасування в передбаченому зако­ном порядку постанов, ухвал, вироків, що приймаються по справі.

**Засада рівності перед законом і судом.** У національному законодавстві є низка по­ложень, що стосуються рівності усіх учасників процесу. Перш за все це передбачено частинами 1, 2 ст. 24 Конституції України, відповідно до яких: «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».

Крім того, ч. 2 ст. 21 Конституції України закріплює засаду невідчужуваності та не­порушності прав і свобод людини, відповідно до якої не допускається не тільки відчу­ження прав і свобод, якими людина володіє, а й обмеження їх змісту, створення переш­код для їх реалізації тощо. У ч. З ст. 129 Основного Закону держави проголошується, що рівність усіх учасників судового процесу перед законом і судом є однією з основних засад судочинства.

На рівні міжнародного права відзначається, що всі люди народжуються вільними й є рівними за своєю гідністю та правами (ст. 1 Загальної декларації прав людини). Вони наділені розумом і совістю та повинні діяти один щодо одного в дусі братерства. Кожна людина має всі права і всі свободи, проголошені цією Декларацією, незалежно від раси, кольору шкіри, статі, мови, релігії, політичних або інших переконань, національного чи соціального походження, майнового, станового або іншого становища (ст. 2).

Згідно зі ст. 14 Міжнародного пакту про громадянські та політичні права всі особи є рівними перед судами і трибуналами.

Саме на ці положення орієнтуються всі держави світу у кодифікації свого законодавства.

Стаття 10 КПК України передбачає, що не може бути привілеїв чи обмежень у про­цесуальних правах за ознаками раси, кольору шкіри, політичних, релігійних чи інших переконань, статі, етнічного та соціального походження, майнового стану, місця про­живання, громадянства, освіти, роду занять, а також за мовними або іншими ознаками. У випадках і порядку, передбаченому КПК, певні категорії осіб (неповнолітні, іноземці, особи з розумовими і фізичними вадами тощо) під час кримінального провадження ко­ристуються додатковими гарантіями.

Законодавець не обмежився конкретним переліком обставин, що не можуть бути пі­дставою для порушення рівності громадян перед законом і судом, а передбачив, що до них можуть бути віднесені і «інші ознаки». Таким чином, жодна обставина не може бу­ти законною підставою для порушення рівності суб'єктів кримінального провадження перед законом і судом.

У п. 10 постанови Пленуму Верховного Суду України від 1.10.1996 «Про застосу­вання Конституції України при здійсненні правосуддя» роз'яснено, що конституційні положення про законність судочинства та рівність усіх учасників процесу перед зако­ном і судом зобов'язують суд забезпечити всім їм рівні можливості щодо надання прав на дослідження доказів, заявленияклопотань та здійснення інших процесуальних прав.

Рівність учасників кримінального провадження перед законом означає:

* 1. наявність рівних прав і обов'язків щодо участі у процесі і відстоюванні своєї позиції;
  2. до всіх застосовується одне й теж кримінальне і кримінально процесуальне зако­нодавство;
  3. суд зобов'язаний не надавати будь-яких переваг, що не обумовлені законом, будь-якому учаснику провадження.

Як гарантія здійснення цієї засади у ст. 161 КК України передбачена кримінальна відповідальність за обмеження у процесуальних правах залежно від расової і націона­льної ознак.

В той же час у кримінальному процесуальному законодавстві встановлені додаткові гарантії деяким учасниками провадження (іноземці, неповнолітні, особи з фізичними і психічними вадами, особи, що мають статус недоторканності, тощо). Проте таке зако­нодавче закріплення не можна розглядати як порушення засади, оскільки воно обумов­лено особливостями правового статусу таких осіб.

Необхідно зазначити, що рівність суб'єктів кримінального провадження перед зако­ном зовсім не означає, що всі вони мають однакові між собою права. Цю рівність слід розуміти як рівність прав однопорядкових суб'єктів, передбачених гл. З КПК України та положеннями низки інших Законів України (наприклад, «Про прокуратуру», «Про адвокатуру та адвокатську діяльність»). Таким чином, наприклад, всі підозрювані, об­винувачені мають однакові між собою права, але ці права не збігаються з правами ци­вільного позивача або захисника.

**Засада поваги до людської гідності.** Засада відображає комплекс положень Кон­ституції України: людина, її життя і здоров'я, честь і гідність, недоторканність і безпека визнаються в Україні найвищою соціальною цінністю (ст. 3); ніхто не може бути підда­ний катуванню, жорстокому нелюдському або такому, що принижує його гідність, по­водженню чи покаранню (ст. 28); кожен має право будь-якими незабороненими зако­ном засобами захищати свої права і свободи від порушень і протиправних посягань (ст. 55); кожен зобов'язаний неухильно додержуватися Конституції та законів України, не посягати на права і свободи, честь і гідність інших людей (ст. 68).

Названі положення Конституції України відповідають засадам міжнародно-правових актів, в яких передбачені захист прав і свобод людини під час кримінального провадження.

Зміст засади (ст. 11 КПК) полягає в тому, що:

1) Під час кримінального провадження повинна бути забезпечена повага до люд­ської гідності, прав і свобод кожної особи.

2) Забороняється під час кримінального провадження піддавати особу катуванню, жорстокому, нелюдському або такому, що принижує її гідність, поводженню чи пока­ранню, вдаватися до погроз застосування такого поводження, утримувати особу у при­низливих умовах, примушувати до дій, що принижують її гідність.

3) Кожен має право захищати усіма засобами, що не заборонені законом, свою люд­ську гідність, права, свободи та інтереси, порушені під час здійснення кримінального провадження.

Перелічені вимоги Закону спрямовані перш за все на попередження будь-яких зло­вживань зі сторони осіб, які наділені правами застосовувати стосовно учасників кримі­нального процесу заходи забезпечення кримінального провадження та слідчі (розшуко­ві) дії, що обмежують права і свободи людини. При цьому є недопустимими будь-які катування, жорстоке поводження, приниження гідності особи, примушення до дій, які принижують людську гідність.

Ця засада кримінального судочинства втілюється в життя в інших нормах КПК, які регламентують окремі процесуальні дії. Так, обшук особи може проводити лише слід­чий тієї ж саме статі (ч. 5 ст. 236 КПК). При освідуванні не допускаються дії, які при­нижують честь і гідність особи або небезпечні для її здоров'я (ч. 4 ст. 241).

За необхід­ності здійснюється фіксування наявності чи відсутності на тілі особи, яка підлягає освідуванню, слідів кримінального правопорушення або особливих прикмет шляхом фотографування, відеозапису чи інших технічних засобів. Зображення, демонстрація яких може розглядатись як образлива для освідуваної особи, зберігаються в опечатано­му вигляді і можуть надаватися лише суду під час судового розгляду (ч. 2, 4 ст. 241 КПК), проведення слідчого експерименту допускається за умови, що при цьому не створюється небезпека для життя і здоров'я осіб, які беруть у ньому участь, чи оточую­чих, не принижуються їхні честь і гідність, не завдається шкода (ст. 240 КПК).

Крім того, особі, яка залучена до сфери кримінального процесу, надається право за­хищати всіма способами, що не заборонені законом, свою людську гідність, права, сво­боди і законні інтереси, порушені під час кримінального провадження.

**Засада забезпечення права на свободу та особисту недоторканність** означає, що під час кримінального провадження ніхто не може триматися під вартою, бути затри­маним або обмеженим у здійсненні права на вільне пересування в інший спосіб через підозру або обвинувачення у вчиненні кримінального правопорушення, інакше, як на підставах та в порядку, передбачених КПК.

Кожен, кого затримано через підозру або обвинувачення у вчиненні кримінального правопорушення або інакше позбавлено свободи, повинен бути в найкоротший строк доставлений до слідчого судді для вирішення питання про законність та обґрунтова­ність його затримання, іншого позбавлення свободи та подальшого тримання. Затрима­на особа негайно звільняється, якщо протягом сімдесяти двох годин з моменту затри­мання їй не вручено вмотивованого судового рішення про тримання під вартою.

Про затримання особи, взяття її під варту або обмеження в праві на вільне пересування в інший спосіб, а також про її місце перебування має бути негайно повідомлено її близьких родичів, членів сім'ї чи інших осіб за вибором цієї особи в порядку, передбаченому КПК.

Кожен, хто понад строк, передбачений КПК, тримається під вартою або позбавле­ний свободи в інший спосіб, повинен бути негайно звільнений. Затримання особи, взят­тя її під варту або обмеження в праві на вільне пересування в інший спосіб, здійснене за відсутності підстав або з порушенням порядку, передбаченого законом, тягне за со­бою відповідальність, установлену законом (ст. 12 КПК).

Право на свободу і особисту недоторканність є одним із основних прав особи, яке гарантується як міжнародно-правовими актами про права людини, так і Конституцією України, Кримінальним процесуальним кодексом.

Стаття 5 Європейської конвенції про захист прав і основних свобод людини перед­бачає, що жодна людина не може бути позбавлена волі інакше, ніж відповідно до про­цедури, встановленої законом.

Аналогічні вимоги встановлені ст. 9 Міжнародного пакту про громадянські та полі­тичні права і більш детально висвітлені у Зводі принципів захисту всіх осіб, що підля­гають затриманню чи ув'язненню в будь-якій формі.

Подальший розвиток міжнародно-правових стандартів знайшов відображення у ст. 29 Конституції України. З аналізу змісту цієї статті Основного Закону держави можна зробити висновки про такі положення:

1) кожна людини постійно користується свободою й особистою недоторканністю в межах її правомірної поведінки;

2) арешт будь-якої людини на території України та тримання її під вартою можливі тільки за наявності судового рішення, яке повинно бути винесено на підставах та в по­рядку, встановлених законом;

3) тримання особи під вартою (затримання та арешт) здійснюються як тимчасовий захід за наявності чітко визначених законом умов;

4) кожному заарештованому чи затриманому мають бути невідкладно повідомлені мотиви арешту чи затримання, роз'яснені права та надана можливість з моменту затри­мання захищати себе особисто та користуватися правовою допомогою захисника;

5) про затримання чи арешт негайно інформуються родичі затриманого чи арешто­ваного, а у разі заявления ним усної або письмової вимоги — захисник, а також адміні­страція за місцем роботи чи навчання;

6) кожний затриманий має право у будь-який час оскаржити в суді своє затримання;

7) кожен незаконно затриманий чи заарештований має право на відшкодування за рахунок держави чи органів місцевого самоврядування матеріальної та моральної шкоди.

Ніхто не може бути затриманий без ухвали слідчого судді, суду, крім випадків, пе­редбачених законом (ст. 207 КПК). Кожен має право затримати без ухвали слідчого су­дді, суду будь-кого:

1) при вчиненні або замаху на вчинення кримінального правопо­рушення, або

2) безпосередньо після вчинення кримінального правопорушення чи під час безперервного переслідування особи, яка підозрюється у його вчиненні.

Кожен, хто не є уповноваженою службовою особою (службовою, якій законом на­дано право здійснювати затримання) і затримав відповідну особу в порядку, передбаче­ному частиною другою цієї статті, зобов'язаний негайно доставити її до уповноваженої службової особи або негайно повідомити уповноважену службову особу про затриман­ня та місцезнаходження особи, яка підозрюється у вчиненні кримінального правопору­шення.

Уповноважена службова особа має право без ухвали слідчого судді, суду затримати особу, підозрювану у вчиненні злочину, за який передбачене покарання у вигляді поз­бавлення волі, лише у випадках: 1) якщо цю особу застали під час вчинення злочину або замаху на його вчинення; 2) якщо безпосередньо після вчинення злочину очеви­дець, у тому числі потерпілий, або сукупність очевидних ознак на тілі, одязі чи місці події вказують на те, що саме ця особа щойно вчинила злочин.

Уповноважена службова особа має право без ухвали слідчого судді, суду затримати особу, підозрювану у вчиненні злочину, за який передбачене основне покарання у ви­гляді 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 (ст. 208 КПК).

Позбавлення волі як кримінальне покарання може призначатися лише за вироком суду.

Прокурор зобов'язаний негайно звільнити кожного, хто незаконно позбавлений волі або тримається під вартою понад строк, передбачений законом чи судовим вироком. Крім того, згідно із законом завідомо незаконні арешт, затримання або привід, а також винесення суддями завідомо неправосудних вироку, ухвали чи постанови тягнуть кри­мінальну відповідальність.

Кримінальним процесуальним законодавством України встановлено додаткові га­рантії недоторканності певних осіб. Це Президент України недоторканність якого як глави держави передбачена ч. 1 ст. 105 Конституції України. Відповідно до цього кон­ституційного положення особа, яка на законних підставах виконує повноваження Пре­зидента України, може бути взята під варту або проти неї може бути почато досудове розслідування лише після того, як вона буде усунена з поста в порядку імпічменту.

Відповідно до Конституції України без згоди Верховної Ради України не можуть бути притягнуті до кримінальної відповідальності, затримані чи заарештовані (взяті під варту) народні депутати України (ч. З ст. 80 Конституції України); затримані чи зааре­штовані судді до винесення обвинувального вироку суду, у тому числі судді Конститу­ційного Суду України (ч. З ст. 126, ст. 149 Конституції України).

**Засада недоторканності житла чи іншого володіння особи** полягає у тому, що не допускається проникнення до житла чи до іншого володіння особи, проведення в них огляду чи обшуку інакше, як за вмотивованим судовим рішенням, крім випадків, пе­редбачених КПК (ст. 13 КПК).

Стаття 32 Конституції України гарантує недоторканність особистого і сімейного життя, складовою частиною якого є недоторканність житла чи іншого володіння особи. Оскільки ці конституційні права взаємопов'язані, то недоторканність житла чи іншого володіння особи означає не тільки неможливість входу до нього без дозволу особи, що в ньому проживає, але і нерозголошення даних особистого життя, недоторканність осо­бистих речей та майна.

При цьому під житлом закон розуміє будь-яке приміщення, що перебуває у постій­ному чи тимчасовому володінні особи, незалежно від його призначення і правовогостатусу, та пристосоване для постійного чи тимчасового проживання в ньому, а також всі складові частини такого приміщення. Під іншим володінням особи розуміється тра­нспортний засіб, земельна ділянка, гараж, інші будівлі побутового, службового, госпо­дарського, виробничого та іншого призначення тощо, які перебувають у володінні осо­би (ч. 2 ст. 233 КПК).

Єдиною законною підставою для проникнення в житло проти волі осіб, які прожи­вають у ньому, є положення ч. 2 ст. 30 Конституції України, яка передбачає необхід­ність для цього вмотивованого рішення суду.

Стаття 30 Конституції України допускає у невідкладних випадках, пов'язаних із врятуванням життя людей та майна чи з безпосереднім переслідуванням осіб, які підоз­рюються у вчиненні злочину, можливість іншого, встановленого законом порядку про­никнення до житла чи до іншого володіння особи, проведення в них огляду і обшуку. Виходячи з цих положень Конституції України ч. З ст. 233 КПК України дозволяє у вказаних випадках проведення обшуку житла чи іншого володіння особи без ухвали слідчого судді. У такому випадку прокурор, слідчий за погодженням із прокурором зо­бов'язаний невідкладно після здійснення таких дій звернутися з клопотанням про про­ведення обшуку до слідчого судді. Слідчий суддя розглядає таке клопотання згідно з вимогами ст. 234 КПК, перевіряючи, крім іншого, чи дійсно були наявні підстави для проникнення до житла чи іншого володіння особи без ухвали слідчого судді. Якщо проку­рор відмовиться погодити клопотання слідчого або слідчий суддя відмовить у задоволенні клопотання про обшук, встановлені внаслідок такого обшуку докази є недопустимими, а отримана інформація підлягає знищенню в порядку, передбаченому ст. 254 КПК.

На цих же конституційних засадах грунтуються положення п. 15 ч. 1 ст. 11 Закону України «Про міліцію», що надають право працівникам міліції входити безперешкодно у будь-який час доби до житла чи іншого володіння особи, яка перебуває під адмініст­ративним наглядом, з метою перевірки виконання встановлених для неї судом обме­жень. Підстави для того, щоб увійти в чуже житло, у тому числі проти волі осіб, які в ньому проживають, передбачаються також Законом України «Про оперативно- розшукову діяльність» та деякими іншими законами.

**Засада таємниці спілкування** є формою втілення у кримінальне процесуальне за­конодавство положень ст. 31 Конституції України, а також узгоджується зі ст. 17 Між­народного пакту про громадянські та політичні права, яка передбачає:

1) Ніхто не повинен зазнавати свавільного чи незаконного втручання в його особис­те і сімейне життя, свавільних чи незаконних посягань на недоторканність його життя або таємницю його кореспонденції чи незаконних посягань па його честь і репутацію.

2) Кожна людина має право на захист закону від такого втручання чи таких посягань.

Таким чином, право особи на таємницю спілкування тісно пов'язане з правом на не­втручання в особисте і сімейне життя. Але не обмежується тільки цим, бо поширюється і на сферу службових, ділових та інших суспільних відносин.

Спілкування — це передача інформації від однієї особи до іншої безпосередньо або за допомогою технічних засобів. Воно є приватним, якщо інформація передається та зберігається за таких фізичних чи юридичних умов, при яких учасники спілкування можуть розраховувати на захист інформації від втручання інших осіб (ч. З ст. 258 КПК).

Зміст засади таємниці спілкування полягає в такому.

1. Під час кримінального провадження кожному гарантується таємниця листування, телефонних розмов, телеграфної та іншої кореспонденції, інших форм спілкування.
2. Втручання у таємницю спілкування можливе лише на підставі судового рішення, у випадах, передбачених КПК, з метою виявити та запобігти тяжкому чи особливо тяж­кому злочину, встановити його обставини, особу, яка вчинила злочин, якщо іншими способами неможливо досягти цієї мети.
3. Інформація, отримана внаслідок втручання у спілкування, не може бути викорис­тана інакше, як для вирішення завдань кримінального судочинства.

Відповідно до чинного законодавства (Законів України «Про поштовий зв'язок», «Про телекомунікації») працівники пошти, телеграфу, телефонної служби зобов'язані дотримуватися таємниці листування і розмов. Будь-які довідки про поштові і телеграф­ні відправлення, а також про телефонні повідомлення можуть видаватися підприємст­вами зв'язку лише відправнику, адресату, особі, яка брала участь у телефонній розмові, абоненту телефонної мережі або їх законним представникам.

Однак таємниця спілкування не є абсолютною. Винятки з неї (з дотриманням пев­них процедур) передбачені КПК.

У параграфі 2 «Втручання у приватне спілкування» гл. 21 «Негласні слідчі (розшу­кові) дії» ст. 258 зазначено, що ніхто не може зазнавати втручання у приватне спілку­вання без ухвали слідчого судді, за винятком випадків проведення негласної слідчої (розшукової) дії до постановленияухвали слідчого судді, передбачених ст. 250 КПК.

Прокурор, слідчий за погодженням з прокурором зобов'язаний звернутися до слідчого судді з клопотанням про дозвіл на втручання у приватне спілкування в порядку, передбаче­ному ст. 248-250 КПК, якщо будь-яка слідча (розшукова) дія включатиме таке втручання.

У разі постановления слідчим суддею ухвали про відмову у втручанні в приватне спілкування нове клопотання може бути подане прокурором, слідчим лише з новими відомостями.

Втручання в приватне спілкування є:

1. аудіо-, відеоконтроль особи;
2. арешт, огляд і виїмка кореспонденції;
3. зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж;
4. зняття інформації з електронних інформаційних систем.

Мета втручання у спілкування — виявлення та запобігання тяжкому чи особливо тяжкому злочину. Умова його застосування є неможливість в інший спосіб досягти названої мети. Легітимність втручання — наявність ухвали слідчого судді апеля­ційного суду.

Використовувати інформацію, отриману в результаті втручання у спілкування, мо­жна лише для вирішення завдань кримінального провадження.

Відомості (інформація) та її носії, в разі їх невикористання у кримінальному прова­дженні або які прокурор не визнає необхідними для подальшого розслідування, повин­ні бути невідкладно знищені на підставі його рішення (ст. 255).

Втручання у приватне спілкування захисника, священнослужителя з підозрюваним, обвинуваченим, засудженим, виправданим заборонене.

**Засада невтручання у приватне життя** (ст. 15 КПК). У ст. 32 Конституції України закріплено, що ніхто не може зазнавати втручання в його особисте і сімейне життя, крім випадків, передбачених Конституцією України. Відповідно до рішення Конститу­ційного Суду № 2-рп/2012 від 20.01.2012, інформацією про особисте та сімейне життя особи є будь-які відомості і/або дані про відносини немайнового та майнового характе­ру, обставини, події, стосунки тощо, пов'язані з особою та членами її сім'ї, за винятком передбаченої законами інформації, що стосується здійснення особою, яка займає посаду, пов'язану з виконанням функцій держави або органів місцевого самоврядування, посадових або службових повноважень. Така інформація про особу є конфіденційною.

Не допускається збирання, зберігання, використання та поширення конфіденційної інформації про особу без її згоди, крім випадків, визначених законом, і лише в інте­ресах національної безпеки, економічного добробуту та прав людини. Як зазначено у названому рішенні: «неможливо визначити абсолютно всі види поведінки фізичної особи у сферах особистого та сімейного життя, оскільки особисті та сімейні права є ча­стиною природних прав людини, які не є вичерпними, і реалізуються в різноманітних і динамічних відносинах майнового та немайнового характеру, стосунках, явищах, поді­ях тощо. Право на приватне та сімейне життя є засадничою цінністю, необхідною для повного розквіту людини в демократичному суспільстві, та розглядається як право фі­зичної особи на автономне буття незалежно від держави, органів місцевого самовряду­вання, юридичних і фізичних осіб».

Збирання, використання, поширення інформації про приватне життя можливе тільки за згодою особи.

Разом з тим КПК передбачає можливість обмеження такого положення у випадках: 1) коли це необхідно для інтересів національної безпеки, економічного добробуту, прав людини, а також для запобігання заворушенням чи злочинам; 2) ці випадки повинні бу­ти передбачені в КПК, тобто закріплена процесуальна процедура обмеження права на недоторканність приватного життя.

Законодавцем встановлені також гарантії несанкціонованого розголошення отрима­ної інформації. Вона не може бути використана поза завданнями конкретного криміна­льного провадження. Тому не може бути використана інформація про приватне життя особи, отримана в сфері кримінального процесу, в інших сферах суспільного життя. Кожен, кому стала відома така інформація, зобов'язаний запобігати її розголошенню.

Так, під час проведення обшуку слідчий не повинен розголошувати особисті сторо­ни життя обшукуваного та інших осіб, які стали відомі йому під час проведення зазна­ченої слідчої дії.

**Засада недоторканності права власності.** Стаття 41 Конституції України передба­чає, що кожен має право володіти, користуватися і розпоряджатися своєю власністю, результатами своєї інтелектуальної, творчої діяльності. Право приватної власності набувається в порядку, визначеному законом. Громадяни для задоволення своїх потреб можуть користуватися об'єктами права державної та комунальної власності відповідно до закону. Ніхто не може бути протиправно позбавлений права власності. Право прива­тної власності є непорушним.

Зміст даної засади полягає в тому, що:

1) Позбавлення або обмеження права власності під час кримінального провадження здійснюється лише на підставі вмотивованого судового рішення, ухваленого в порядку, передбаченому КПК.

2) На підставах та в порядку, передбаченому КПК, допускається тимчасове вилу­чення майна без судового рішення (ст. 16, 167-169 КПК).

Суть засади виявляється у гарантуванні державою неможливості втручання з її боку або з боку осіб у здійснення власником своїх повноважень, перешкоджанні перспективі протиправного позбавлення власника його майна, недопустимості дій, які суперечать інтересам власника.

Разом з тим законом передбачена і можливість позбавлення чи обмеження права власності під час кримінального провадження, але за умови:

1) прийняття рішення тільки судом;

2) вмотивованості такого рішення;

3) ухвалення рішення за процедурою, яка передбачена КПК.

Примусове відчуження об'єктів права приватної власності може бути застосоване лише як виняток з мотивів суспільної необхідності, на підставі і в порядку, встановле­них законом, і за умови попереднього і повного відшкодування їх вартості. Примусове відчуження таких об'єктів з наступним повним відшкодуванням їх вартості допуска­ється лише в умовах воєнного чи надзвичайного стану. Конфіскація майна може бути застосована виключно за рішенням суду у випадках, в обсязі та порядку, встановлених законом. Використання власності не може завдавати шкоди правам, свободам та гідно­сті громадян, інтересам суспільства, погіршувати екологічну ситуацію і природні якості землі.

Тимчасовим вилученням майна є фактичне позбавлення підозрюваного можливості володіти, користуватися та розпоряджатися певним його майном до вирішення питання про арешт майна або його повернення.

Тимчасово вилученим може бути майно у вигляді речей, документів, грошей тощо, щодо яких є достатні підстави вважати, що вони:

1) підшукані, виготовлені, пристосовані чи використані як засоби чи знаряддя вчи­нення кримінального правопорушення і/або зберегли на собі його сліди;

2) надані особі з метою схилити її до вчинення кримінального правопорушення, фі­нансування і/або матеріального забезпечення кримінального правопорушення чи як винагорода за його вчинення;

3) є предметом кримінального правопорушення, пов'язаного з їх незаконним обігом;

4) набуті в результаті вчинення кримінального правопорушення, доходи від них, або на які було спрямоване кримінальне правопорушення.

Тимчасово вилучити майно може кожен, хто законно затримав особу в порядку, пе­редбаченому ст. 207, 208 КПК. Кожна особа, яка здійснила законне затримання, зо­бов'язана одночасно із доставленням затриманої особи до слідчого, прокурора, іншої уповноваженої службової особи передати їй тимчасово вилучене майно. Факт передання тимчасово вилученого майна засвідчаться протоколом.

Тимчасове вилучення майна може здійснюватися також під час обшуку, огляду. Слідчий, прокурор, інша уповноважена службова особа під час затримання або обшуку і тимчасового вилучення майна або негайно після їх здійснення зобов'язана скласти ві­дповідний протокол. Після тимчасового вилучення майна уповноважена службова осо­ба зобов'язана забезпечити схоронність такого майна в порядку, встановленому Кабі­нетом Міністрів України.

Тимчасово вилучене майно повертається особі, в якої воно було вилучено:

1) за постановою прокурора, якщо він визнає таке вилучення майна безпідставним;

2) за ухвалою слідчого судді чи суду, у разі відмови у задоволенні клопотання про­курора про арешт цього майна;

3) у випадках, якщо клопотання слідчого, прокурора на арешт тимчасово вилучено­го майна подано пізніше наступного робочого дня після вилучення майна (ч. 5 ст. 171 КПК) та якщо ухвалу про арешт тимчасово вилученого майна слідчий суддя, суд пос­тановляють пізніше сімдесяти двох годин із дня надходження до суду клопотання (ч. 6 ст. 173 КПК).

Шкода (як матеріальна, так і моральна), завдана особі в результаті незаконного на­кладення арешту на майно чи його незаконної конфіскації, підлягає відшкодуванню на підставі ст. 130 КПК і Закону України «Про порядок відшкодування шкоди, завданоїгромадянинові незаконними діями органів, що здійснюють оперативно-розшукову дія­льність, органів досудового розслідування, прокуратури і суду».

**Засада презумпції невинуватості та забезпечення доведеності вини.** Ця засада закріплює одне з основоположних правил демократичної, правової держави у сфері кримінального судочинства. Знайшовши своє втілення в Конституції України (ст. 62), вона має найважливіше значення для захисту прав і законних інтересів осіб, що беруть участь у кримінальному процесі, впливає на законотворчий процес.

У ч. 1 ст. 62 Конституції України сформульована презумпція невинуватості, відпо­відно до якої 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.

Відповідно до ст. 17 КПК юридичний зміст цієї засади полягає у тому, що:

1) ніхто не зобов'язаний доводити свою винуватість у вчиненні злочину або меншу ви­нуватість, або наявність обставин, що виключають кримінальну відповідальність особи;

2) обов'язок доведення винуватості особи покладено на слідчого, прокурора, а у справах приватного обвинувачення — на потерпілого чи його представника;

3) заборонено перекладати обов'язок доведення на обвинуваченого, домагатися його показань шляхом насильства, погроз та інших незаконних заходів;

4) обвинувачення не може грунтуватися на засадах, одержаних незаконним шляхом, а також на припущеннях;

5) усі сумніви щодо доведеності вини особи тлумачаться на її користь;

6) недоведеність участі обвинуваченого у вчиненні злочину в юридичному відно­шенні означає його невинуватість і тягне за собою закриття кримінального проваджен­ня на досудовому слідстві і постановления виправдувального вироку в стадії судового розгляду;

7) факт притягнення особи до участі у справі як підозрюваної, обвинуваченої, обран­ня щодо неї запобіжного заходу не повинні розцінюватися як доказ її винуватості;

8) до остаточного вирішення кримінальної справи й офіційного визнання особи вин­ною у вчиненні злочину з нею не можна поводитися як з винною, а також публічно, в засобах масової інформації та в будь-яких офіційних документах стверджувати, що ця особа є злочинцем.

Названі положення не тільки позначаються на правовому статусі особи, яка підо­зрюється (обвинувачується) у вчиненні кримінального правопорушення, але й є гаран­тіями від безпідставного і необгрунтованого обвинувачення.

Тільки суд як єдиний орган у державі наділений відповідно до Конституції України таким правом може визнати особою винуватою у скоєнні злочину і призначити за це відповідне покарання.

Для визнання особи винуватою у вчиненні злочину і для притягнення її до криміна­льної відповідальності необхідно:

* щоб обвинувальний вирок суду щодо такої особи набув законної сили;
* щоб суд, який виніс обвинувальний вирок, був створений відповідно до встанов­леного законом порядку;
* щоб справа була з категорії справ, які входять до юрисдикції суду, що її розглянув;
* щоб справа у суді розглядалася за встановленою кримінально-процесуальним за­конодавством процедурою.

**Засада свободи від самовикриття та право свідчити проти близьких родичів та членів сім'ї** міститься в ч. 1 ст. 63 Конституції України, яка проголошує, що особа ненесе відповідальності за відмову давати показання або пояснення щодо себе, членів сім'ї чи близьких родичів, коло яких визначається законом.

Це положення Конституції в юридичній літературі здобуло назву імунітету свідка, хоча законодавчо таке визначення не закріплено. Під ним розуміється звільнення де­яких учасників кримінального провадження від обов'язку давати показання стосовно себе чи осіб, визначених у законі (близьких родичів та членів сім'ї, перелік яких перед­бачено у п. 1 ст. 3 КПК).

Зміст даної засади кримінального судочинства полягає в тому, що:

1) Жодна особа не може бути примушена визнати свою винуватість у вчиненні кримі­нального правопорушення або примушена давати пояснення, показання, які можуть стати підставою для підозри, обвинувачення у вчиненні нею кримінального правопорушення.

2) Кожна особа має право не говорити нічого з приводу підозри чи обвинувачення проти неї, у будь-який момент відмовитися відповідати на запитання, а також бути не­гайно повідомленою про ці права.

3) Жодна особа не може бути примушена давати пояснення, показання, які можуть стати підставою для підозри, обвинувачення у вчиненні її близькими родичами чи чле­нами її сім'ї кримінального правопорушення (ст. 18 КПК).

Також у ч. 8 ст. 224 КПК зазначено, що особа під час допиту має право не відпові­дати на запитання з приводу тих обставин, щодо надання яких є пряма заборона у зако­ні (таємниця сповіді, лікарська таємниця, професійна таємниця захисника, таємниця нарадчої кімнати тощо) або які можуть стати підставою для підозри, обвинувачення у вчиненні нею, близькими родичами чи членами її сім'ї кримінального правопорушення, а також щодо службових осіб, які виконують негласні слідчі (розшукові) дії, та осіб, які конфіденційно співпрацюють з органами досудового розслідування.

Інститут імунітету свідка передбачає: свободу від самообвинувачення (не давати показання проти себе та відмовлятися від відповіді на запитання); відмову від давання показань проти близьких родичів та членів сім'ї, які можуть стати підставою для їх пі­дозри чи обвинувачення; звільнення такої особи від кримінальної відповідальності за відмову від дачі показань щодо себе і близьких родичів та членів сім'ї.

Незважаючи на те, що інститут імунітету передбачає у своїй назві «свідка», він по­ширюється на будь-якого учасника кримінального провадження незалежно від його процесуального статусу.

Право особи не говорити нічого з приводу підозри чи обвинувачення у вчиненні нею злочину повинно бути своєчасно та у повному обсязі роз'яснено особами, що про­водять кримінальне провадження. Нероз'яснення цього права тягне за собою криміна­льно-процесуальні наслідки — такі показання не можуть бути визнані допустимими.

Гарантіями функціонування засади є: заборона законом використання доказів, отриманих в результаті істотного порушення прав та свобод людини; заборона притяг­нення до кримінальної відповідальності осіб, які користуються імунітетом свідка.

Обмеження засади шляхом незаконних дій з боку особи, що проводить досудове ро­зслідування, тягне за собою кримінальну відповідальність за ст. 373 КК України «При­мушення давати показання», кваліфікуючою ознакою якої є примушування із застосу­ванням насильства або знущання над особою.

**Засада заборони двічі притягувати до кримінальної відповідальності за одне і те саме правопорушення** (ст. 19 КПК). У ст. 61 Конституції України зазначено, що ні­хто не може бути двічі притягнений до юридичної відповідальності одного виду за одне й те саме правопорушення. Юридична відповідальність особи має індивідуальний характер

Аналогічна за змістом і дана засада, передбачена ст. 19 КПК:

1) Ніхто не може бути двічі обвинуваченим або покараним за кримінальне правопо­рушення, за яким він був виправданий або засуджений на підставі вироку суду, що на­брав законної сили.

2) Кримінальне провадження підлягає негайному закриттю, якщо стане відомо, що по тому самому обвинуваченню існує вирок суду, який набрав законної сили.

Таким чином, закон забороняє повторне притягнення до кримінальної відповідаль­ності як у випадках коли особа була засуджена за кримінальне правопорушення, так і у випадках коли щодо неї було винесено виправдовувальний вирок. Застосовується ця засада і у випадках коли судом була постановлена ухвала щодо закриття кримінальної справи та звільнення обвинуваченого від кримінальної відповідальності при відмові прокурора від підтримання державного обвинувачення і відсутності згоди потерпілого підтримувати обвинувачення (ст. 340 КПК) та при звільненні обвинуваченого від кримінальної відповідальності у випадках, встановлених кримінальним законом (ст. 285 КПК). При цьому для дії засади не має значення, яким судом (національним чи іншої держави) особа була виправдана, засуджена чи звільнена від кримінальної ві­дповідальності.

Кримінальний процесуальний закон забороняє притягати двічі за одне й те саме кримінальне правопорушення саме до кримінальної відповідальності. Але це не озна­чає, що особа, яка його вчинила не може бути притягнута до інших видів юридичної ві­дповідальності (зокрема, цивільно-правової").

Крім того, засада не є абсолютною перешкодою для повторного розгляду питання про кримінальну відповідальність за одне й те саме кримінальне правопорушення. Такі випадки передбачені в КПК: 1) перегляд судових рішень, які вступили в законну силу, за нововиявленими обставинами (ст. 459 КПК); 2) у разі скасування вироку суду, ухва­леного на підставі угоди про примирення між потерпілим та підозрюваним (обвинува­ченим); між прокурором та підозрюваним (обвинуваченим) про визнання винуватості, яка не виконується засудженим (ст. 476 КПК).

Законом передбачено, що якщо стане, відомо про існування вироку, який набрав за­конної сили, по одному і тому ж обвинуваченню, то кримінальне провадження підлягає негайному закриттю. Відповідно до ст. 284 КПК прокурор закриває провадження на стадії досудового розслідування за наявності вироку по тому самому обвинуваченню, що набрав законної сили, або ухвали суду про закриття кримінального провадження по тому самому обвинуваченню. В стадії судового розгляду за тих же підстав суд повинен винести ухвалу про закриття кримінального провадження.

**Засада забезпечення права на захист.** Забезпечення права на захист є однією з ос­новних засад кримінального судочинства в Україні (ст. 129 Конституції України). Це право закріплено в кожному міжнародному нормативному акті, в якому йдеться про права людини.

Як правильно зазначає М.М. Михеєнко, забезпечення підозрюваному й обвину­ваченому права на захист полягає в тому, що закон:

1) наділяє їх як суб'єктів кри­мінального провадження такою сукупністю процесуальних прав, використання якої дозволяє їм особисто захищатися від підозріння чи обвинувачення у вчиненні зло­чину, обстоювати свої законні інтереси (це можна назвати особистим захистом);

2) надає згаданим особам право скористатися допомогою захисника, а в окремих ви­падках визнає участь захисника в справі обов'язковою (це можна назвати професій­ним захистом);

3) покладає на слідчого, прокурора, слідчого суддю і суд обов'язокроз'яснити підозрюваному і обвинуваченому їх процесуальні права (ч. 2 ст. 20 КПК України) і забезпечити їм можливість здійснення цих прав і захисту від підозріння й обвинувачення, а також охорону їх особистих і майнових прав; це можна назвати службовим, або офіційним, захистом.

Процесуальними гарантіями права на захист є: презумпція невинуватості; правило про недопустимість доказів; правило про недопустимість погіршення правового стано­вища виправданого і засудженого; норми, які забезпечують свободу оскарження в апе­ляційному та касаційному порядку рішень суду.

Суб'єктами права на захист виступають підозрюваний, обвинувачений, засуджений, виправданий, а також особа, щодо якої вирішується питання про застосування приму­сових заходів медичного характеру (у межах, встановлених чинним законодавством).

Право на захист передбачає не тільки процесуальні права, а й процесуальні обов'язки осіб, які ведуть процес (слідчий, прокурор, слідчий суддя, суд). Що сто­сується останніх, то вони зобов'язані роз'яснити підозрюваному, обвинуваченому, засудженому, виправданому право мати захисника, забезпечити право на отримання кваліфікованої правової дороги з боку обраного ними або призначеного захисника, а також можливість захищатися встановленими законом засобами від підозри та об­винувачення.

Так, слідчий суддя в обов'язковому порядку вживає 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 вона бажає його мати або якщо слідчий суддя вирішить, що обставини справи вимагають участі захисника (п. 9 ст. 206 КПК).

Відповідно до ч. 4 ст. 208 КПК у разі затримання особи уповноважена службова особа, що здійснила затримання, повинна негайно повідомити затриманому зрозумілою для нього мовою підстави затримання та у вчиненні якого злочину він підозрюється, а також серед інших роз'яснити право мати захисника.

Важливе значення для здійснення права на захист має побачення підозрюваного, обвинуваченого із захисником до першого допиту, і не звичайне побачення, а конфі­денційне. Суть конфіденційності полягає у тому, що підозрюваному чи обвинувачено­му перед першим допитом має бути надана можливість зустрітися із захисником віч-на-віч за умови, що їх бачать, але не чують. Остання обставина є найважливішою ознакою реалізації цього права. Від правильної її реалізації багато в чому залежить весь подаль­ший перебіг розслідування і судового розгляду справи.

Конституційне право на кваліфіковану юридичну допомогу з боку захисника (адво­ката) означає, що у випадках коли сам підозрюваний (обвинувачений) не може запро­сити захисника, але і не відмовляється від юридичної допомоги, суд, слідчий суддя, прокурор, слідчий зобов'язані забезпечити участь захисника у кримінальному прова­дженні. Стаття 14 Закону України «Про безоплатну правову допомогу» передбачає, що право на безоплатну юридичну допомогу мають: 1. Особи, які затримані за підозрою у вчиненні злочину; 2. Особи, до яких як запобіжний захід обрано тримання під вартою. Така допомога надається протягом 72 годин з моменту затримання; 3. Особи, стосовно яких у кримінальних провадженнях відповідно до положень КПК захисник залучається слідчим, прокурором, слідчим суддею чи судом для здійснення захисту за призначен­ням або проведення окремої процесуальної дії.

Порушення права на захист є істотним порушенням вимог кримінально-проце­суального закону і в усякому разі його допущення вирок суду належить скасувати.

Гарантування підозрюваному і обвинуваченому права на захист полягає в тому що ст. 20 Кримінального процесуального кодексу України передбачає:

1. Підозрюваний, обвинувачений має право на захист, яке полягає у наданні йому можливості надати усні або письмові пояснення з приводу підозри чи обвинувачення, право збирати і подавати докази, брати особисту участь у кримінальному провадженні, а також користуватися правовою допомогою захисника.
2. 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.
3. У випадках, передбачених КПК або законом, що регулює надання безоплатної правової допомоги, підозрюваному, обвинуваченому правова допомога надається безо­платно за рахунок держави.
4. Участь у кримінальному провадженні захисника підозрюваного, обвинуваченого, представника потерпілого не звужує процесуальних прав підозрюваного, обвинуваче­ного, потерпілого.

**Засада доступу до правосуддя та обов'язковість судових рішень.** Ця засада криміна­льного процесу України є відображенням вимог міжнародно-правових стандартів у сфері кримінального провадження. Так, у ст. 6 Конвенції про захист прав людини і основополож­них свобод закріплено, що кожен має право на справедливий і публічний розгляд його справ упродовж розумного строку незалежним і безстороннім судом, встановленим зако­ном, який вирішить спір щодо його прав та обов'язків цивільного характеру або встановить обгрунтованість будь-якого висунуто проти нього кримінального обвинувачення.

Судове рішення проголошується публічно, але преса і публіка можуть бути не до­пущені в зал засідань протягом усього судового розгляду або його частини в інтересах моралі, громадського порядку чи національної безпеки в демократичному суспільстві, якщо того вимагають інтереси неповнолітніх або захист приватного життя сторін, або — тією мірою, що визнана судом суворо необхідною, — коли за особливих обста­вин публічність розгляду може зашкодити інтересам правосуддя.

Статтею 21 КПК України закріплено засаду доступу до правосуддя, зміст якого по­лягає в тому, що:

* 1. Кожному гарантується право на справедливий розгляд та вирішення справи у ро­зумні строки незалежним і неупередженим судом, створеним на підставі закону.
  2. Вирок та ухвала суду, що набрали законної сили в порядку, визначеному КПК, є обов'язковими і підлягають безумовному виконанню на всій території України.
  3. Кожен має право на участь у розгляді в суді будь-якої інстанції справи, що стосу­ється його прав та обов'язків, у передбаченому КПК.
  4. Якщо інше не передбачене КПК, здійснення кримінального провадження не може бути перешкодою для доступу особи до інших засобів правового захисту у випадку, якщо під час кримінального провадження порушуються її права, гарантовані Конститу­цією України та міжнародними договорами України.

Засада передбачає виняткове право суду здійснювати правосуддя. Цим суд вирізня­ється з числа органів, що ведуть процес, а судовий розгляд визначається центральною стадією кримінального процесу. Однак дія засади не обмежується діяльністю суду першої інстанції, а поширюється на всі судові стадії.

Доступ до правосуддя — це право учасників процесу звертатися до суду за захистом своїх прав і законних інтересів; оскаржувати до слідчого судді, суду дії та рішення про­курора, слідчого, керівника слідчого підрозділу.

Конституція України (ст. 124) проголошує, що рішення ухвалюються судами іменем України і є обов'язковими на всій території України.

Рішення — найважливіший акт здійснення правосуддя. Обов'язковість рішень суду підкреслює авторитет судової влади і сприяє утворенню режиму законності і зміцнен­ню правопорядку в державі. Судові рішення інших держав є обов'язковими до вико­нання на території України за умов визначених законом України, відповідно до міжна­родних договорів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України (ст. 13 Закону України «Про судоустрій і статус суддів»).

Невиконання судового рішення тягне за собою різні види відповідальність аж до кримінальної включно (ст. 382 КК).

У судовому провадженні мають право брати всі учасники процесу. Положення чин­ного кримінального процесуального закону передбачають безумовних підстав для ска­сування рішення суду якщо правосуддя здійснювалось за відсутності деяких учасників процесу (зокрема, за відсутності захисника, коли його участь є обов'язковою тощо).

**Засада змагальності сторін та свободи в поданні ними суду своїх доказів і у до­веденні перед судом їх переконливості.** Ця засада конкретизує конституційну засаду судочинства — змагальність сторін та свободи в наданні ними суду своїх доказів і у до­веденні перед судом їх переконливості (п. 4 ч. З ст. 129 Конституції України). Вона та­кож конкретизує положення ст. 7 Загальної декларації прав людини, ст. 14 Міжнарод­ного пакту про громадянські і політичні права. Змагальне кримінальне провадження — новела чинного кримінального процесуального закону, оскільки тепер поширюється на всі стадії кримінального процесу.

Змагальність передбачає таку побудову кримінального процесу, при якій функції обви­нувачення, захисту чітко розмежовані між собою, відокремлені від функції вирішення кри­мінальної справи і виконуються суб'єктами (сторонами), що користуються рівними права­ми для обстоювання своїх інтересів (обвинувач, захисник). Суд при цьому займає керівне становище у процесі, зберігаючи об'єктивність і неупередженість, створює необхідні умови для всебічного, повного й об'єктивного дослідження обставин кримінального провадження і вирішує його по суті. Таким чином, чітко розподіляються функції обвинувачення, захисту, правосуддя; сторони у процесі мають рівні процесуальні права; керівна роль у процесі на­дається суду, тому що тільки він приймає рішення по суті провадження.

Відповідно до п. 18 ч. 1 ст. З КПК України до сторони обвинувачення відносяться: слідчий, керівник органу досудового розслідування, прокурор, а також потерпілий, йо­го представник та законний представник у випадках, установлених КПК; до сторони захисту: підозрюваний, обвинувачений (підсудний), засуджений, виправданий, особа, стосовно якої передбачається застосування примусових заходів медичного чи виховно­го характеру або вирішувалося питання про їх застосування, їхні захисники та законні представники.

Сутність засади змагальності — використання сторонами за допомогою процесуа­льних прав участі у доказуванні і відстоюванні своєї процесуальної позиції. Її зміст — сукупність закріплених у процесуальному законі положень, способів їх реалізації, за­вдань та інтересів, що забезпечують змагальність у процесі.

Сторони кримінального провадження мають рівні права на збирання та подання до суду клопотань, скарг, речей, документів, інших доказів, а також на реалізацію інших процесуальних прав, передбачених КПК.

Під час кримінального провадження функції обвинувачення, захисту та судового розгляду не можуть покладатися на один і той же орган чи службову особу. Це одна згарантій здійснення цієї засади. У разі виникнення конфлікту інтересів під час вико­нання своєї функції учасник процесу з будь-якої сторони повинен заявити самовідвід. В цьому випадку інші учасники процесу можуть заявити відвід.

Змагальність кримінального процесу, таким чином, характеризується наявністю та­ких рис: 1) чітке розмежування функцій обвинувачення, захисту і вирішення справи; 2) Право суб'єктів відстоювати свої інтереси шляхом змагання між собою; 3) рівність процесуально-правових можливостей сторін обвинувачення і захисту; 4) особлива роль суду у процесі як незалежного і неупередженого суб'єкта. Суд не може перебирати на себе ані функцію захисту, ані функцію обвинувачення, так само, як і жодна зі сторін не може виконувати функції суду.

Засада змагальності проявляється у всіх стадіях кримінального процесу, починаючи зі стадії досудового розслідування справи. Зокрема, на цій стадії змагальність виявля­ється у випадках обрання запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою, оскар­ження до суду процесуальних рішень слідчого, прокурора, де вирішення відповідних питань здійснюється у формі змагання сторін захисту і обвинувачення.

**Засада права на оскарження процесуальних рішень, дій чи бездіяльності.** Право на оскарження в суді рішень, дії чи бездіяльності органів місцевого самоврядування, їх поса­дових і службових осіб закріплено у ст. 55 Конституції України. В кримінальному судо­чинстві право на оскарження процесуальних рішень, дій чи бездіяльності суду, слідчого су­дді, прокурора, слідчого є гарантією захисту особистих прав і свобод. Свобода оскарження дозволяє повною мірою реалізувати процесуальні права і забезпечити захист інтересів, а також усунути порушення і помилки, допущені під час кримінального провадження.

Закон передбачає, що таке оскарження можливе як до прокурора, так і до слідчого судді. Право вибору належить особі, права якої порушено.

Оскаржити можна як процесуальні рішення, так і дію чи бездіяльність осіб, що ведуть провадження. Перелік рішень, дій чи бездіяльності органів досудового розслідування, які можуть бути оскаржені під час його провадження до слідчого судді передбачено ст. 303 КПК. Це: 1) бездіяльність слідчого, прокурора, яка полягає у невнесенні відомостей про кримінальне правопорушення до Єдиного реєстру досудових розслідувань після отримання заяви чи повідомлення про кримінальне правопорушення,не поверненні тимчасово вилуче­ного майна згідно з вимогами ст. 169 КПК, а також у не здійсненні інших процесуальних дій, які він зобов'язаний вчинити у визначений КПК строк — заявником, потерпілим, підо­зрюваним, володільцем тимчасово вилученого майна; 2) рішення слідчого, прокурора про зупинення досудового розслідування — потерпілим, підозрюваним; 3) рішення слідчого про закриття кримінального провадження — заявником, потерпілим; 4) рішення прокурора про закриття кримінального провадження — заявником, потерпілим, підозрюваним; 5) рі­шення прокурора, слідчого про відмову у визнанні потерпілим — особою, якій відмовлено у визнанні потерпілою; 6) рішення, дії чи бездіяльність слідчого чи прокурора при застосу­ванні заходів безпеки — особами, до яких можуть бути застосовані заходи безпеки, перед­бачені законом; 7) рішення слідчого, прокурора про відмову в задоволенні клопотання про проведення слідчих (розшукових) дій, негласних слідчих (розшукових) — особою, якій ві­дмовлено у задоволенні клопотання; 8) рішення слідчого, прокурора про зміну порядку до­судового розслідування та продовження його згідно з правилами, передбаченими гл. 39 КПК — підозрюваним.

Однак і не передбачені цим переліком рішення, дії чи бездіяльність також можуть бути оскаржені, але у формі заявлення клопотань до суду під час здійснення ним підго­товчого провадження (п. 4 ч. 2 ст. 315 КПК).

Крім того, під час досудового провадження можна також оскаржити ухвали слідчо­го судді в апеляційному порядку (ст. 309 КПК). До них належать: 1) відмова у наданні дозволу на затримання; 2) застосування запобіжного заходу у вигляді тримання під ва­ртою або відмова в його застосуванні; 3) продовження строку тримання під вартою або відмова в його продовженні; 4) застосування запобіжного заходу у вигляді домашнього арешту або відмова в його застосуванні; 5) продовження строку домашнього арешту або відмова в його продовженні; 6) поміщення особи в приймальник-розподільник для дітей або відмова в такому поміщенні; 7) продовження строку тримання особи в прий-мальнику-розподільнику для дітей або відмова в його продовженні; 8) направлення особи до медичного закладу для проведення психіатричної експертизи або відмова у такому направленні; 9) арешт майна або відмова у ньому; 10) тимчасовий доступ до ре­чей і документів, яким дозволено вилучення речей і документів, які посвідчують корис­тування правом на здійснення підприємницької діяльності, або інших, за відсутності яких фізична особа-підприємець чи юридична особа позбавляються можливостей здій­снювати свою діяльність; 11) відсторонення від посади або відмова у ньому.

Під час досудового розслідування також можуть бути оскаржені в апеляційному по­рядку ухвали слідчого судді про відмову у задоволенні скарги на постанову про закрит­тя кримінального провадження, повернення скарги на рішення, дії чи бездіяльність слі­дчого, прокурора або відмову у відкритті провадження по ній.

Скарги на інші ухвали слідчого судді оскарженню не підлягають і заперечення про­ти них можуть бути подані під час підготовчого провадження в суді.

Оскарження ухвал слідчого судді здійснюється в апеляційному порядку.

Забезпечення реалізації права на оскарження рішення суду в апеляційному чи каса­ційному порядку гарантує особі перегляд рішення, ухваленого щодо неї, судом вищого рівня. Лише в окремих випадках, передбачених КПК, оскарження рішень суду першої інстанції не допускається (ст. 394, ч. 4 ст. 424 КПК).

Слід зазначити, що право на оскарження та перегляд рішень суду першої інстанції судом вищого рівня надається не тільки особам, які брали участь у кримінальному про­вадженні, а й іншим особам, на думку >Йсих порушені їх права чи законні інтереси про­цесуальними діями чи рішеннями слідчого судді чи суду першої інстанції.

**Засада гласності та відкритості судового провадження та його повне фіксуван­ня технічними засобами** полягає насамперед у тому, що розгляд справ у всіх судах є відкритим, крім випадків, передбачених законом.

Гласність судового процесу і його повне фіксування технічними засобами Конституці­єю віднесено до основних засад судочинства (п. 7 ч. З ст. 129), при цьому Основний Закон держави вживає «гласність судового процесу» як синонім «відкритого розгляду справи».

Статтею 27 КПК передбачено, що учасники кримінального провадження, а також осо­би, які не брали участь у кримінальному провадженні, якщо суд вирішив питання про їхні права, свободи, інтереси чи обов'язки, не можуть бути обмежені у праві на отримання в су­ді як усної, так і письмової інформації про результати судового розгляду. Ніхто не може бути обмежений у праві на отримання в суді інформації про дату, час і місце судового розг­ляду та про ухвалені в ньому судові рішення, крім випадків, установлених законом.

Кримінальне провадження у судах усіх інстанцій здійснюється відкрито. Слідчий суддя, суд може прийняти рішення про здійснення кримінального провадження у за­критому судовому засіданні протягом 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.

Особисті записи, листи, зміст особистих телефонних розмов, телеграфних та інших повідомлень можуть бути оголошені у відкритому судовому засіданні, якщо слідчий суддя, суд не прийме рішення про їх дослідження у закритому судовому засіданні на підставі п. З ч. 2 ст. 27 КПК.

Кримінальне провадження у закритому судовому засіданні суд здійснює з додер­жанням правил судочинства, передбачених КПК. 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. Офіційним записом судового засі­дання є лише технічний запис, здійснений судом у порядку, передбаченому КПК.

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 і можливості проведення таких дій без шкоди для судового розгляду.

Судове рішення, ухвалене у відкритому судовому засіданні, проголошується при­людно. Якщо судовий розгляд відбувався у закритому судовому засіданні, судове рі­шення проголошується прилюдно з пропуском інформації, для дослідження якої про­водилося закрите судове засідання та як& на момент проголошення судового рішення підлягає подальшому захисту від розголошення.

Таким чином, сутність засади полягає в тому що кожен громадянин держави (крім неповнолітніх) може взяти участь у судовому розгляді кримінального провадження; ЗМІ можуть висвітлювати перебіг судового процесу, а також іншими засобами повідо­мляти про його результати. Так, відповідно до ч. 2 ст. 328 КПК представники ЗМІ ма­ють пріоритетне право бути присутніми під час відкритого судового засідання.

Учасники судового провадження, а також особи, які в кримінальному провадженні не брали участь, але судом вирішено питання про їх права, свободи, інтереси, обов'язки, мають право одержати інформацію про хід і результати судового розгляду та отримати копії прийнятих процесуальних рішень.

Слухання справ у закритому засіданні суду допускається лише у випадках, встанов­лених законом, з додержанням при цьому всіх правил судочинства. Отже, закон розгля­дає засаду гласності як правило, а закритий судовий розгляд — як виняток з цього пра­вила і лише у випадках, передбачених законом. Вироки судів у всіх випадках проголошуються публічно, їх зміст може бути доведено до відома населення і засобами масової інформації. Однак вироки у справах, які слухалися в закритих судових засідан­нях, не повинні містити відомості, що стали підставою для проведення закритого судо­вого розгляду.

Дія засади може мати обмежений характер у випадках, коли без дозволу суду сві­док, перекладач, експерт, спеціаліст, присяжний не можуть розголошувати відомості, які стали їм відомі в результаті виконання своїх обов'язків під час кримінального про­вадження (п. З ч. 2 ст. 66; п. 4 ч. З ст. 68; п. 4 ч. 5 ст. 69; п. З ч. 5 ст. 71; п. 6 ч. 2 ст. 386). На потерпілого також поширюється це правило, якщо відомості, що стали йому відомі, становлять охоронювану законом таємницю (п. З ч. 1 ст. 57).

Для дотримання цієї засади кримінального процесу суд може ухвалити рішення про здійснення судового провадження у режимі відеоконференції, зокрема, якщо йдеться про безпеку осіб; проведення допиту малолітнього чи неповнолітнього свідка, потерпі­лого (ст. 336, 354).

Втілення ідеї гласності у судочинство має велике значення для формування правос­відомості населення, довіри до правосуддя, забезпечує виховний вилив судового про­цесу на підсудних, громадян у залі суду і поза нею через засоби масової інформації. Гласність є своєрідним громадським контролем за діяльністю суддів, прокурорів, слід­чих, адвокатів, що, безумовно, підвищує у них почуття відповідальності за перебіг і ре­зультати процесу, позитивно впливає на етику взаємовідносин осіб, які беруть участь у справі, і посередньо, але досить відкрито сприяє підвищенню професійної кваліфікації суддів, прокурорів, адвокатів завдяки кращому баченню у таких умовах своїх помилок і прорахунків, а також позитивних актів діяльності.

Гласність судового розгляду забезпечується офіційним записом судового засідан­ня — технічним записом (ч. 5 ст. 27 КПК України) і передбаченим ст. 129 Конституції України повним фіксуванням судового процесу технічними засобами на вимогу хоча б одного учасника судового розгляду справи або за ініціативою суду.

Одним із аспектів дії засади є публікація судових рішень. Стаття 1 Закону України «Про доступ до судових рішень» визначає порядок доступу до судових рішень з метою забезпечення відкритості діяльності судів загальної юрисдикції, прогнозованості судо­вих рішень і сприяння однаковому застосуванню законодавства. Цим Законом передба­чено ведення Єдиного державного реєстру судових рішень. У Законі закріплено поло­ження, що кожен має право на доступ До судових рішень (ст. 2). Воно забезпечується офіційним оприлюдненням судових рішень на офіційному веб-порталі судової влади України, а також такі рішення можуть публікуватися в друкованих виданнях, поширю­ватися в електронній формі.

**Засада мови, якою здійснюється кримінальне провадження.** Кримінальне прова­дження здійснюється державною мовою. Стаття 10 Конституції України та ст. 6 Закону України «Про засади державної мовної політики» визначають державною мовою укра­їнську.

Відповідно до положень Закону України «Про засади державної мовної політики» судочинство в Україні у цивільних, господарських, адміністративних і кримінальних справах здійснюється державною мовою. У межах території, на якій поширена регіона­льна мова (мови), за згодою сторін суди можуть здійснювати провадження цією регіо­нальною мовою (мовами).

Закріплена у ст. 29 КПК України засада відповідає Конституції України (ст. 10), мі­жнародним документам, до яких у встановленому порядку приєдналася Україна, зок­рема, Міжнародному пакту про громадянські та політичні права 1966 р. (ст. 14) і Кон­венції про захист прав людини та основних свобод 1950 р. (ст. 6).

Основними положеннями засади є: 1) сторони, що беруть участь у судочинстві, по­дають до суду процесуальні документи і докази державною мовою; 2) кримінальнепровадження в Україні провадиться державною українською мовою; 3) особам, що бе­руть участь у розгляді справи в суді, забезпечується право користуватися рідною мо­вою або іншою мовою, якою вони володіють, послугами перекладача; 4) особі повідом­ляється про підозру у вчиненні кримінального правопорушення державною мовою або будь-якою іншою мовою, якою вона достатньо володіє для розуміння суті підозри у вчиненні кримінального правопорушення; 5) судові рішення, якими суд закінчує судо­вий розгляд по суті, надаються сторонам кримінального провадження абе особі, стосо­вно якої вирішено питання щодо застосування примусових заходів виховного або ме­дичного характеру, у перекладі на їх рідну або іншу мову, якою вони володіють. Переклад інших процесуальних документів кримінального провадження, надання копій яких передбачено КПК, здійснюється лише за клопотанням зазначених осіб. Переклад судових рішень та інших процесуальних документів кримінального провадження за­свідчується підписом перекладача; 6) адвокат надає правову допомогу державною мо­вою або мовою, яка прийнятна для клієнта.

Особа підпадає під визначення такої, що не володіє мовою, якою провадиться судо­чинство, якщо вона не може добре розуміти цю мову і вільно спілкуватися нею. Відмо­ва підозрюваного (обвинуваченого) від послуг перекладача не є обов'язковою для слід­чого, прокурора, слідчого судді, судді.

Якщо особа не володіє державною мовою, то відповідно до вимог п. 4 ч. 2 ст. 52 КПК з моменту встановлення цього факту участь захисника є обов'язковою.

У разі необхідності у кримінальному провадженні перекладу пояснень, показань або документів сторони кримінального провадження чи суд залучають відповідного перек­ладача (сурдоперекладача) (ст. 68 КПК).

У законі визначені документи, що підлягають обов'язковому перекладу на рідну мову, — судові рішення, якими суд закінчує судовий розгляд по суті. Що стосуєть­ся інших документів, то вони перекладаються у таких випадках: 1) якщо на вимогу КПК вони вручаються особі; 2) якщо особа заявила клопотання про такий переклад. Переклад судових рішень та інших процесуальних документів засвідчується підпи­сом перекладача. Порушення цієї засади — істотне порушення кримінального проце­суального закону, яке тягне за собою безумовне скасування вироку (постанови).

**3. ІНШІ ЗАСАДИ КРИМІНАЛЬНОГО ПРОВАДЖЕННЯ**

**Засада безпосередності дослідження показань, речей і документів** є однією з під­валин побудови судового розгляду кримінального провадження, при якому суд розгля­дає і вирішує питання винуватості чи невинуватості обвинуваченого безпосередньо і особисто досліджуючи докази. Суд не вправі обґрунтовувати рішення доказами, які не були безпосередньо досліджені ним у судовому засіданні за участю сторін.

Дослідження доказів у кримінальному судочинстві може здійснюватися в усній фо­рмі, але фіксується воно у протоколі і журналі судового засідання.

Безпосередність судового розгляду означає, що всі належні і допустимі докази підлягають встановленню і дослідженню під час судового засідання. У своєму рішенні суд повинен по­силатися на об'єктивно з'ясовані за допомогою досліджених і оцінених доказів обставини.

Разом з тим з цієї засади є і винятки. Так, наприклад, відповідно до ч. З ст. 349 КПК суд має право, якщо проти цього не заперечують учасники судового провадження, визнати недоцільним дослідження доказів, які з'ясовують обставини, що ніким не оскар­жуються. Суд має право доручити органу досудового розслідування провести певні слідчі (розшукові) дії (ч. 3-5 ст. 333 КГТК). Вирок може бути постановлений без безпо­середнього дослідження в суді доказів, якщо у кримінальному провадженні були досяг­нуті угоди про примирення між потерпілим та підозрюваним (обвинуваченим) або між прокурором та підозрюваним (обвинуваченим) про визнання винуватості, а суд визнав за можливе затвердити ці угоди (гл. 35 КПК).

Засада безпосередності допускає можливість допиту учасників процесу у режимі відеоконференції чи із застосуванням інших технічних засобів-для трансляції з інших приміщень, якщо цього вимагають інтереси провадження або безпека допитуваних осіб (ч. Зет. 351,ч. 9 ст. 352 КПК).

Дія засади найбільш розкривається у судовому провадженні. Але це не означає, що вона не присутня і в досудовому розслідуванні, оскільки слідчий суддя, прокурор, слід­чий безпосередньо сприймають отримані докази, обґрунтовують ними свої процесуа­льні рішення, залучають до проведення слідчих (розшукових) дій учасників криміналь­ного судочинства та ознайомлюють їх з результатами таких дій. Однак специфічні риси досудового провадження (зокрема, проведення негласних слідчих (розшукових) дій тощо) не дають можливості реалізувати засаду в повному обсязі (так, як це відбуваєть­ся під час судового розгляду).

**Засада публічності** полягає в тому, що прокурор і слідчий, які мають владно- організаційну повноваження, зобов'язані у межах своєї компетенції і в силу закону, у публічних інтересах охорони правопорядку, гарантування безпеки, прав та законних ін­тересів громадян від злочинних посягань розпочати досудове розслідування, вжити всіх заходів для встановлення обставин скоєного кримінального правопорушення та особи, яка його вчинила.

Засада підкреслює владно-організаційну діяльність посадових осіб у кримінальному провадженні. Зміст засади полягає: в обов'язку уповноважених на те державою органів при встановленні кримінального правопорушення розпочати його розслідування; про­вадження ведеться від імені та за дорученням держави, а не приватних осіб; здійсню­ється у формі, встановленій законодавством України із охороною прав та законних ін­тересів громадян; зацікавлені особи мають право вимагати від прокурора та слідчого здійснювати свій кримінально-процесуальний обов'язок.

Засадою передбачено тільки дві посадові особи — прокурор та слідчий, які зо­бов'язані розпочати кримінальне провадження. Цей обов'язок виникає у них невідкла­дно за наявності повідомлення про вчинене кримінальне правопорушення або в разі са­мостійного виявлення його.

Винятком з засади публічності є кримінальне провадження у формі приватного звинувачення, яке розпочинається лише на підставі заяви потерпілого (ч. 4 ст. 26 КПК) щодо кримінальних правопорушень, передбачених ст. 477 КПК. У даному ви­падку такий суб'єкт процесу, як потерпілий на свій розсуд вирішує питання про можливість звернення до держави з вимогою про притягнення особи, яка кримінальним правопорушенням, завдала школи його правам до кримінальної відповідальності. В даному випадку законодавець пріоритетним вважає приватний інтерес перед інте­ресом публічним.

**Засада диспозитивності** — це конституційно-правове положення, згідно з яким суб'єктам кримінального процесу надано та забезпечено можливість вільно в межах за­кону обирати способи поведінки для захисту своїх кримінально-правових і процесуальних прав, а також впливати на хід і результати кримінально-процесуальної діяльності (п. 4 ч. З ст. 129; ч. 1 ст. 63 Конституції України, ст. 26 КПК).

Дія цієї засади забезпечується наступними положеннями:

1. Сторони кримінального провадження є вільними у використанні своїх прав у ме­жах та у спосіб, передбачених КПК.
2. Відмова прокурора від підтримання обвинувачення тягне за собою закриття кри­мінального провадження за винятком випадків, передбачених КПК.
3. Слідчий суддя, суд у кримінальному провадженні вирішує лише ті питання, що винесені на його розгляд сторонами та віднесені до його компетенції КПК.
4. Кримінальне провадження у формі приватного обвинувачення розпочинається лише на підставі заяви потерпілого. Відмова потерпілого, а у випадках, передбачених КПК, — його представника від обвинувачення є безумовною підставою для закриття кримінального провадження у формі приватного обвинувачення.

Конкретизація положень диспозитивності розкривається в нормах КПК, в яких йдеться про реалізацію сторонами своїх прав (зокрема, давати пояснення, показання; заявляти відводи, клопотання, подавати докази; знайомитися з матеріалами кримінального провадження, журналом судового засідання і технічним записом судового процесу тощо).

У кримінальному провадженні не є суб'єктом диспозитивних прав прокурор. Тому його відмова від державного обвинувачення не стільки право, скільки обов'язок. Нас­лідком такого рішення є припинення функції обвинувачення.

Відмовитися від підтримання державного обвинувачення прокурор може (і зо­бов'язаний) лише за результатами судового розгляду, коли він дійде до переконання, що пред'явлене особі обвинувачення не підтверджується перевіреними в суді доказами (ч. 1 ст. 340).

Завданнями слідчого судді є створення рівних умов для сторін процесу щодо відс­тоювання правильності своєї позиції. При цьому він позбавлений права на самостійний збір доказів, а здійснює контроль за законністю дій органів, що ведуть провадження, і розглядає заяви та клопотання учасників процесу, допомагаючи реалізовувати свої диспозитивні права. \*

Суд в процесі розгляду кримінального провадження створює необхідні умови для виконання сторонами процесуальних обов'язків та реалізації прав. При цьому голову­ючий має спрямовувати судовий розгляд на забезпечення з'ясування всіх обставин кримінального провадження (ст. 321 КПК).

Засада передбачає право потерпілого заявити про вчинення щодо нього криміналь­ного правопорушення, передбаченого ст. 477 КПК, що дає підставу для початку прова­дження у формі приватного обвинувачення. При цьому відмова потерпілого від обви­нувачення є безумовною підставою для закриття кримінального провадження у такій формі.

**Засада розумності строків** вперше знайшла своє відображення у КПК відповідно до положень ратифікованої Україною Конвенції про захист прав людини і основополо­жних свобод, у ч. 1 ст. 6 якої закріплено право кожної людини, проти якої висунуто кримінальне обвинувачення, на справедливий і відкритий його розгляд впродовж розу­много строку незалежним і безстороннім судом.

Засада діє на всіх стадіях кримінального процесу. В розумні строки кримінального провадження повинні бути виконані процесуальні дії або прийнято відповідне процесу­альне рішення. Такі дії і рішення повинні бути виконані без невиправданої затримки і в межах строків, визначених у КПК.

Поняття «розумні строки» не має чіткого визначення. Проте в законі вказано крите­рії, за якими визначаються розумність строків: обсяг і складність провадження; кіль­кість слідчих дій, кількість підозрюваних (обвинувачених), потерпілих і свідків, необ­хідність проведення експертиз; поведінка учасників кримінального провадження; спосіб здійснення слідчим, прокурором, судом своїх повноважень. Такий строк визна­чається в кожному випадку окремо, але він не повинен перевищувати чітко встановлені законодавством строки. Проведення досудового розслідування в розумні строки забез­печують прокурор, слідчий суддя, а судового розгляду — суд. При цьому підозрюваний (обвинувачений), потерпілий мають право звертатися до них з обгрунтованим клопотанням про проведення провадження у більш короткі строки, ніж ті, які передбачені КПК.

Законом передбачено, що кримінальне провадження щодо особи, яка тримається під вартою, та неповнолітнього повинно здійснюватися невідкладно і розглянуто в суді першочергово. Проте й інші особи мають право на розгляд обвинувачення проти них в суді в найкоротший строк або на його припинення шляхом закриття провадження.

Відповідно до ч. 1 ст. 308 КПК підозрюваний, обвинувачений, потерпілий недотриман­ня розумних строків слідчим, прокурором під час досудового розслідування можуть оскар­жити прокурору вищого рівня. Службові особи, винуваті у недотриманні розумних строків, можуть бути притягнуті до відповідальності, встановленої законом (ч. З ст. 308 КПК).

Законодавець вперше з метою скорочення строків судового розгляду ввів спрощене провадження до кримінальних проступків та кримінальне провадження на підставі угод: про примирення між потерпілим і підозрюваним (обвинуваченим) та про визнан­ня винуватості між прокурором і підозрюваним (обвинуваченим).