**Лекція. Актуальні питання реалізації кримінальної процесуальної політики: судове провадження**

**1. Загальні положення і засади судового провадження**

**2. Підготовче провадження**

**3. Актуальні питання оформлення процесуальних документів**

**4. Межі судового розгляду**

**5. Актуальні питання процедури судового розгляду**

**6.  Фіксування судового процесу**

1. **Загальні положення і принципи судового провадження**

***Законодавче врегулювання та характеристика загальних положень судового провадження***

 Відповідно до положень ст. 124 Конституції України правосуддя в Україні здійснюється виключно судами. Юрисдикція судів поширюється на всі правовідносини, що виникають у державі. Саме на суд покладено завдання захисту прав і свобод людини і громадянина, що випливає з ч. 1 ст. 55 Конституції України.

Як нормами національного законодавства, так і положеннями міжнародно-правових актів, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України, задекларовано невід'ємне процесуальне право особи – право на справедливий судовий розгляд.

 Стаття  6 Європейської конвенції про захист прав людини та основоположних свобод  (далі - ЄКЗПЛ), передбачає, що кожен має право на справедливий і публічний розгляд його справи упродовж розумного строку незалежним і безстороннім судом, визначеним законом, який встановить обґрунтованість будь-якого висунутого проти нього кримінального обвинувачення.

Статтею 2 Закону України «Про судоустрій і статус суддів» визначаються завдання суду. Зокрема, вказаною статтею  передбачено, що суд, здійснюючи правосуддя на засадах верховенства права, забезпечує кожному право на справедливий суд та повагу до інших прав і свобод, гарантованих Конституцією і законами України, а також міжнародними договорами, згода на обов'язковість яких надана Верховною Радою України.

 Із введенням в дію КПК України повноваження, якими користується система кримінального правосуддя для того, щоб бути ефективною, зводить до мінімуму ризик порушення прав і свобод осіб, що їх підозрюють і обвинувачують у вчиненні злочинів.

 Надання суду права визнавати громадян винними у вчиненні кримінальних правопорушень, а також піддавати їх кримінальному покаранню перетворює **судовий розгляд на центральну стадію кримінального процесу**.

Саме на цій стадії остаточно вирішується завдання забезпечення правильного застосування закону для того, щоб кожний, хто вчинив злочин, був підданий справедливому покаранню, жоден невинуватий не був обвинувачений або засуджений і жодна особа не була піддана необґрунтованому процесуальному примусу.

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

**Відповідно до п. 24 ч. 1 ст. 3 КПК судове провадження – кримінальне провадження у суді першої інстанції, яке включає підготовче судове провадження, судовий розгляд і ухвалення та проголошення судового рішення, провадження з перегляду судових рішень в апеляційному, касаційному порядку, Верховним Судом України, а також за нововиявленими обставинами.**

Темою лекції є актуальні питання **судового провадження в першій інстанції,** зважаючи на великий об’єм всієї теми судового провадження та враховуючи наявність судової практики, яка є найбільшою за обсягом на даний час в першій інстанції.

Проводячи аналіз актуальних питань, пов’язаних з судовим провадженням, слід зазначити наступне.

Важливим є визначення співвідношення таких понять, як «судове провадження», «підготовче провадження», «судовий розгляд» та «судове засідання».

У кримінальному процесуальному законодавстві використано як термін «провадження» («кримінальне провадження», «судове провадження»), так і «стадія» (саме через призму стадій надано визначення термінів «досудове розслідування» та «притягнення до кримінальної відповідальності»).

Визначення назви «підготовче провадження» через категорію «провадження» ставить його на одну сходинку поряд із судовим провадженням, не є досить виваженим і ускладнює розуміння системи кримінального провадження та стадійності кримінального процесу.

 Підготовче провадження та судовий розгляд – це самостійні стадії судового провадження, пов’язані між собою кримінальними процесуальними нормами частини кримінального процесу, розмежовані одна від одної підсумковим процесуальним рішенням, які характеризуються безпосередніми завданнями, що випливають із загальних завдань судочинства, колом органів і осіб, учасників у провадженні, порядком виконання процесуальних дій і характером процесуальних відносин.

         Як випливає з п. 24 ч. 1 ст. 3 КПК України, підготовче судове провадження є елементом кримінального провадження в суді першої інстанції, що включає також судовий розгляд і ухвалення й проголошення судового рішення, і яке, в свою чергу, є складовою судового провадження.

 Вочевидь, саме тому дослідники зазначають, що поняття судового провадження розкривається дещо тавтологічно і створює нібито замкнене коло.

Яким саме елементом кримінального провадження є підготовче судове провадження, у КПК України не деталізовано.

У сучасній фаховій  літературі також немає одностайної позиції щодо відповідного питання. До того ж, окрім наведених категорій  при дослідженні складових елементів системи кримінального процесу вживають також поняття «етап», «частина», «процедура» тощо.

Наприклад, зазначається, що «підготовче судове провадження в суді першої інстанції є першим етапом судового провадження, у ході якого суд зобов’язаний у розумні строки прийняти відповідне рішення щодо подальшого спрямування кримінального провадження».

**Підготовче судове провадження**  ‑ перша стадія (етап, форма)  судового провадження, у ході якої суд зобов’язаний в розумні строки прийняти відповідне рішення щодо подальшого спрямування кримінального провадження.

*Судовий розгляд – це встановлена законом система процесуальних дій суду та учасників кримінального провадження, послідовне проведення яких спрямоване на всебічне, повне і об’єктивне з’ясування всіх обставин, встановлених під час кримінального провадження, здійснення перевірки їх доказами та ухвалення законного, обґрунтованого та справедливого судового рішення.*

**Судовий розгляд** ‑ це одна з головних стадій судового провадження, яка не зводиться до перевірки матеріалів досудового розслідування, а являє собою якісно нове дослідження обставин кримінального провадження як за процесуального формою, так і за методами. У судовому розгляді керівна роль належить судові, який є головним суб’єктом цієї стадії: здійснює правосуддя, постановляє вироки та ухвали і несе всю повноту відповідальності за дотримання основних засад кримінального провадження.

Саме на стадії**судового розгляду**суд, виконуючи функцію з відправлення правосуддя, досліджує обставини, які мають істотне значення для кримінального провадження, перевіряє надані сторонами докази та на підставі оцінки цих доказів постановляє виправдувальний чи обвинувальний вирок.

**Судовий розгляд,**як і підготовче провадження, здійснюється в судовому засіданні з  участю сторін кримінального провадження.

**Судове засідання** – зовнішня форма судового провадження, що забезпечує необхідні умови для виконання судом функцій з відправлення правосуддя та дотримання учасниками кримінального провадження порядку судового розгляду.

Отже, **судове провадження у першій інстанції** включає підготовче судове провадження, судовий розгляд і ухвалення та проголошення судового рішення, які здійснюються в судовому засіданні.

**Засади судового провадження**

Судове провадження в суді першої інстанції має відповідати за змістом і формою загальним засадам кримінального провадження, зазначеним у ст. 7 КПК, сутність яких розкривається у подальших його нормах. Це означає, що на суд покладається обов'язок здійснювати кримінальне провадження з додержанням принципів верховенства права (ст. 8), законності (ст. 9), рівності всіх перед законом і судом (ст. 10), поваги до людської гідності (ст. 11), забезпечення права на свободу та особисту недоторканність (ст. 12), недоторканності житла чи іншого володіння особи (ст. 13), таємниці спілкування (ст. 14), невтручання у приватне життя (ст. 15), недоторканності права власності (ст. 16), презумпції невинуватості та забезпечення доведеності вини (ст. 17), свободи від самовикриття та права не свідчити проти близьких родичів та членів сім'ї (ст. 18), заборона двічі притягувати до кримінальної відповідальності за одне і те саме правопорушення (ст. 19), забезпечення права на захист (ст. 20), доступу до правосуддя та обов'язковості судових рішень (ст. 21), змагальності сторін та свободи в поданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості (ст. 22), безпосередності дослідження показань, речей і документів (ст. 23), забезпечення права на оскарження процесуальних рішень, дій чи бездіяльності (ст. 24), публічності (ст. 25), диспозитивності (ст. 26), гласності і відкритості судового провадження та його повного фіксування технічними засобами (ст. 27), розумності строків (ст. 28), мови, якою здійснюється кримінальне провадження (ст. 29).

Реалізуючи засаду змагальності, суд, зберігаючи об'єктивність та неупередженість, створює необхідні умови для реалізації сторонами їхніх процесуальних прав та виконання процесуальних обов'язків. При цьому суд у кримінальному провадженні вирішує лише ті питання, що винесені на його розгляд сторонами та віднесені до його компетенції КПК України.

Суд досліджує докази **безпосередньо** (ст. 23 КПК). Не можуть бути визнані доказами відомості, що містяться в показаннях, речах і документах, які не були предметом безпосереднього дослідження суду. Водночас, відповідно до ст.ст. 351-354 КПК, у виняткових випадках для забезпечення безпеки обвинуваченого, свідка, потерпілого, малолітнього свідка чи потерпілого, який підлягає допиту, суд за власною ініціативою або за клопотанням сторін чи самої такої особи постановляє мотивовану ухвалу про проведення цього допиту з використанням технічних засобів з іншого приміщення, в тому числі за межами приміщення суду, з використанням режиму відеоконференції, або в інший спосіб, що унеможливлює ідентифікацію особи, та забезпечує сторонам можливість задавати питання та слухати відповіді на них. У разі, коли існує загроза ідентифікації голосу, допит може супроводжуватися створенням акустичних перешкод. Перед прийняттям відповідної ухвали суд зобов'язаний з'ясувати наявність заперечень сторін проти проведення допиту в умовах, що унеможливлюють ідентифікацію допитуваної особи, і, у разі їх обґрунтованості, відмовити у проведенні допиту у визначеному вище порядку.

Правило про безпосередність дослідження всіх доказів у кримінальному провадженні покликане забезпечити пряме, вільне від суб'єктивного впливу осіб, які провадили досудове розслідування, сприйняття учасниками судового провадження (перш за все судом) всіх обставин кримінального провадження. Безпосереднє дослідження всіх доказів у судовому засіданні є важливою умовою їх одностайного сприйняття судом та іншими учасниками судового провадження, засобом усунення сумнівів.

Дослідження доказів у кримінальному судочинстві може здійснюватися тільки в усній формі. Факт дослідження має бути відображений у  журналі судового засідання. Не суперечить усності судового розгляду можливість його учасників користування нотатками, коли показання стосуються розрахунків чи інших даних, які важко зберегти в пам'яті (ч. 12 ст. 352 КПК), бо й у цьому разі показання даються усно.

Кримінальне провадження в суді здійснюється гласно. Суд може прийняти рішення про здійснення кримінального провадження у закритому судовому засіданні впродовж усього судового провадження або його окремої частини лише у випадках та за умов, встановлених ст. 27 КПК України.

Під час судового розгляду забезпечується повне фіксування судового засідання за допомогою звукозаписувального технічного засобу. Однак, кожен, хто присутній в залі судового засідання, може вести стенограму, робити нотатки, використовувати портативні аудіозаписуючі пристрої. Проведення в залі судового засідання фотозйомки, відеозапису, транслювання судового засідання по радіо і телебаченню, а також проведення звукозапису із застосуванням стаціонарної апаратури допускаються на підставі ухвали суду, що приймається з урахуванням думки сторін та можливості проведення таких дій без шкоди для судового розгляду.

Засада розумності строків кримінального провадження випливає із завдання швидкого розслідування і судового розгляду, закріпленого в ст. 2 КПК України, і відповідає вимогам ст. 6 ЄКЗПЛ, яка гарантує, що кожен має право на справедливий і публічний розгляд його справи упродовж розумного строку незалежним і безстороннім судом.

При цьому кожен заарештований або затриманий має право на судовий розгляд протягом розумного строку (ч. 3 ст. 9 КПК).

Критерії для визначення розумності строків кримінального провадження закріплені у ч. 3 ст. 28 КПК і повністю відповідають практиці ЄСПЛ. До них, зокрема, належать:

1) складність кримінального провадження. Вона може бути зумовлена як фактичними обставинами справи, так і різними правовими аспектами, пов'язаними зі справою опосередковано. Складність провадження визначається з урахуванням кількості підозрюваних, обвинувачуваних та кримінальних правопорушень, щодо яких здійснюється провадження, характеру фактичних даних, що підлягають встановленню, кількості учасників процесу (потерпілих, свідків) та ін.;

2) поведінка учасників кримінального провадження. Негативна поведінка учасників кримінального провадження є об'єктивною обставиною, що не може ставитися у провину стороні обвинувачення або суду, і враховується при визначенні факту перевищення розумного строку кримінального провадження.

Разом з тим ЄСПЛ виходить із того, що на підозрюваного чи обвинуваченого не можна покладати відповідальності за затягування строків слідства чи судового розгляду у зв'язку з чим були недотримані розумні строки кримінального провадження, якщо ці особи використовували всі форми оскарження, які їм надає законодавство. Не можна вимагати від них активної співпраці з судовою владою (справа «Екле проти ФРН» від 15 липня 1982 р.). Не слід також у принципі дорікати особі, яка притягується до відповідальності, за наведення перед суддями, що зобов'язані провести судовий розгляд, обставин, які він розцінює як такі, що спростовують обвинувачення, і вимагання від органів досудового розслідування та суддів проведення експертиз та інших процесуальних дій. Така поведінка сторони захисту не повинна розцінюватися як така, що впливає на порушення розумних строків і затягування кримінального провадження;

3) спосіб здійснення слідчим, прокурором і судом своїх повноважень.

Практика ЄСПЛ дає можливість виокремити, що слід враховувати при оцінці дій суду: своєчасність призначення кримінального провадження до розгляду; проведення судового розгляду у призначений строк; повторювану заміну суддів; тривалі строки виготовлення мотивованого судового рішення та направлення його сторонам; повноту здійснення суддею контролю за виконанням працівниками апарату суду своїх службових обов'язків, у тому числі з повідомлення осіб, що беруть участь у справі, про час і місце судового засідання; повноту і своєчасність прийняття суддею заходів відносно учасників провадження і інших осіб, спрямованих на недопущення їх процесуальної несумлінності і процесуальної тяганини; контроль судді за строками проведення експертизи, накладенням штрафів; відстрочення, що виникають з вини судової канцелярії чи інших адміністративних органів, тощо.

Так, при неналежній поведінці учасників провадження, суд зобов’язаний належним чином реагувати на неприбуття обвинуваченого, потерпілого, свідка, наприклад накласти грошове стягнення на потерпілого, цивільного відповідача, постановити ухвалу про привід обвинуваченого чи свідка.

Судді місцевих судів Івано-Франківської області  за наявності правових підстав застосовують привід обвинувачених, свідків.

*14 травня 2013 року Івано-Франківський міський суд Івано-Франківської області розглядаючи в ході підготовчого судового засідання обвинувальний акт по кримінальному провадженні щодо Ш. за ч. 2 ст. 389 КК України, задовольнив клопотання прокурора про здійснення приводу обвинуваченого, ухвалив відкласти підготовче судове засідання та здійснити привід обвинуваченого Ш.*

*Болехівський міський суд Івано-Франківської області  ухвалою від 21 лютого 2013 року, розглянувши у відкритому судовому засіданні в залі суду матеріали за кримінальним провадженням № 2013090160000043 про обвинувачення ОСОБА\_1 у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч.2 ст. 307 КК України, застосував привід до свідків ОСОБА\_3 та ОСОБА\_4, які не з’явилися в судове засідання, хоча були належним чином повідомлені про час та місце розгляду справи, про що свідчать вручені їм повідомлення про виклик до суду ( а.с. 34,35, 45,46), та не повідомили про причину неявки.*

*14 березня 2013 року Галицький  районний суд  Івано-Франківської області розглянувши у відкритому судовому засіданні в м. Галичі кримінальне провадження №12012090140000023 по обвинуваченню К. за ч. 4 ст. 296 КК України, вислухавши думку учасників провадження про можливість розгляду справи за відсутності потерпілого Ж., суд дійшов висновку, що кримінальне провадження без участі потерпілого розглянути не можливо, а тому його слід доставити в судове засідання приводом через органи внутрішніх справ.*

Як бачимо, в перших двох випадках суд правомірно застосував привід до обвинуваченого та свідків, ухвала Галицького районного суду про привід потерпілого суперечить вимогам КПК, так як привід потерпілого не передбачений ст. 325 КПК, натомість суд відповідно до даної статті, мав право накласти грошове стягнення на потерпілого у випадках та порядку, передбачених главою 12 КПК.

*Снятинський районний суд Івано-Франківської області ухвалою від 13 травня 2013 року наклав на потерпілого Г., який був належним чином повідомлений про його обов`язок з`явитись в судове засідання за викликом суду, однак не з`явився в судове засідання та не повідомив про поважність причини неявки, 1147 (одну тисячу сто сорок сім) гривень грошового стягнення за неявку в судове засідання, призначене на 13 травня 2013 року.* Таким чином, суд належним чином відреагував на неявку потерпілого та вжив передбачених законом заходів для дотримання розумних строків судового провадження.

Необхідно звернути увагу на форму судового документа про привід свідка, обвинуваченого – це ухвала суду.

Негативними є приклади судової практики місцевих судів Івано-Франківської області, коли судді виносили постанову про привід. Наприклад, *Рожнятівський районний суд Івано-Франківської області постановою від13 лютого 2013 року, зазначив, що розглянувши у відкритому судовому засіданні в залі суду в смт. Рожнятів кримінальну справу про обвинувачення  П. за  ст.185 ч.3 КК України, керуючись ст.ст.140, 324 КПК України, постановив піддати примусовому приводу в суд підсудного П.* Суд неправомірно виніс постанову, посилаючись на статті КПК (2012 року), та застосував термінологію КПК 1960 року, що є неприпустимим.

Таким чином, при дотриманні розумних строків судового розгляду суду необхідно  прийняти повні і своєчасні заходи відносно учасників провадження, спрямованих на недопущення їх процесуальної несумлінності і процесуальної тяганини, дотримуючись засад кримінального провадження та процесуальних вимог КПК.

**2. Підготовче провадження**

З моменту надходження до суду обвинувального акту, клопотань про застосування примусових заходів виховного характеру,  про застосування примусових заходів медичного характеру або клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності до суду бере свій початок   підготовче провадження.

Підготовче провадження – стадія кримінального процесу, в якій суддя повинен з’ясувати наявність чи відсутність підстав для затвердження угоди,

 для закриття кримінального провадження, повернення обвинувального акту прокурору, перевірити дотримання правил підсудності кримінальних проваджень, та вирішити питання, пов’язаних з підготовкою судового розгляду.

 Основне призначення цієї стадії полягає в тому, щоб процесуально та організаційно забезпечити проведення судового розгляду відповідно до положень кримінального процесуального закону.

Стадія підготовчого провадження займає проміжне положення між досудовим розслідуванням, стосовно якого вона має контрольний характер, і судовим розглядом, стосовно якого вона має організуючий характер, а також служить «процесуальним фільтром» – покликана не допускати в судовий розгляд кримінальні провадження, що підлягають закриттю чи по яких складенні не у відповідності із вимогами кримінального процесуального закону обвинувальний акт, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру, клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру або клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності.

Завдання стадії підготовчого провадження:

1) перевірити наявність процесуальних підстав для затвердження угоди про визнання вини чи про примирення;

2) перевірити наявність підстав закриття провадження;

3) перевірити відповідність вимогам кримінального процесуального закону обвинувального акту, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру;

4) перевірити дотримання правил визначення підсудності кримінального провадження;

5) підготувати умови для успішного проведення судового розгляду.

Усі питання, пов’язані з проведенням підготовчого провадження, вирішуються суддею одноособово. Стаття 314 КПК встановлює, що після отримання обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру, клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру або клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності суд не пізніше п'яти днів з дня його надходження призначає підготовче судове засідання, в яке викликає учасників судового провадження (ст.314 КПК).

Згідно висновків моніторингову звіту «Реалізація нового КПК України у 2013 році» суддям необхідно звернути увагу, що згідно ст. 314 КПК 5-денний термін слід рахувати з дня надходження документів до суду, а не до провадження конкретного судді. Обов'язок постановляти ухвалу про призначення підготовчого судового засідання статтею 314 КПК не передбачено.

Питання застосування п’ятиденного строку врегульовано в Листі ВССУ від 03.10.2012 року.

Судова практика свідчить, що судді в основному призначають підготовче судове засідання не постановляючи ухвалу.

Підготовче судове засідання відбувається за участю прокурора, обвинуваченого, захисника, потерпілого, його представника та законного представника, цивільного позивача, його представника та законного представника, цивільного відповідача та його представника згідно з правилами, передбаченими КПК України для судового розгляду.

У підготовчому судовому засіданні суд має право прийняти такі рішення:

1) затвердити угоду або відмовити в затвердженні угоди та повернути кримінальне провадження прокурору для продовження досудового розслідування в порядку, передбаченому статтями 468-475 КПК;

2) закрити провадження у випадку встановлення підстав, передбачених пунктами 4-8 частини першої або частиною другою статті 284 КПК;

*Ухвалою Хотинського районного суду Чернівецької області від 16 липня 2013 року закрито кримінальне провадження № 12013270160000317, щодо обвинувачення ОСОБА\_1 у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 125 КК України, в зв'язку з відмовою потерпілого від обвинувачення у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення.*

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

*Ухвалою Калуського міськрайонного суду Івано-Франківської області  від 26.07.2013 року повернуто прокурору Романіву М.В. обвинувальній акт по кримінальному провадженню реєстраційний номер 42013090080000032 про обвинувачення Б. у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч.2 ст.368 КК України, у зв'язку з його невідповідністю вимогам КПК України, а саме, в обвинувальному акті не було зазначено правової кваліфікації кримінального правопорушення з посиланням на положення закону і статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність та формулювання обвинувачення.*

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

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

За даними моніторингового звіту «Реалізація КПК України в 2013 році» проведеним Центром політико-правових реформ у першому півріччі 2013 року відповідно до вимог КПК до місцевих судів України надійшло 357 тис. матеріалів кримінального провадження.

Кількість рішень, ухвалених під час підготовчого провадження, становила 15,7 тис., у тому числі про затвердження угоди – 7,3 тис., про відмову в затвердженні угоди і повернено прокурору для продовження досудового розслідування – 443, про закриття кримінального провадження – майже 4 тис., про повернення прокурору – 2,5 тис., про направлення для визначення підсудності – 767.

За цей же період до місцевих загальних судів Івано-Франківської області надійшло 1446 кримінальних проваджень, з них 282 закінчено під час підготовчого провадження (п.п. 1-4 ч. 3 ст. 314 КПК). Так, затверджено угоду у 127 кримінальних провадженнях, відмовлено в затвердженні угоди і повернено прокурору для продовження досудового розслідування – 9, закрито кримінальне провадження – 113, повернуто прокурору – 27, направлено для визначення підсудності – 6.

 КПК України передбачено можливість закінчення кримінального провадження під час підготовчого провадження, що скорочує строк судового провадження та економить кошти, необхідні для проведення судового провадження, оскільки значно скорочує кількість судових засідань.

Якщо під час підготовчого судового засідання не будуть встановлені підстави для прийняття вищевказаних рішень, суд проводить підготовку до судового розгляду, з цією метою:

1) визначає дату та місце проведення судового розгляду;

2) з'ясовує, у відкритому чи закритому судовому засіданні необхідно здійснювати судовий розгляд;

3) з'ясовує питання про склад осіб, які братимуть участь у судовому розгляді;

4) розглядає клопотання учасників судового провадження про: здійснення судового виклику певних осіб до суду для допиту; витребування певних речей чи документів;

5) вчиняє інші дії, необхідні для підготовки до судового розгляду.

Під час підготовчого судового засідання суд за клопотанням учасників судового провадження має право обрати, змінити чи скасувати заходи забезпечення кримінального провадження, в тому числі запобіжний захід, обраний щодо обвинуваченого. При розгляді таких клопотань суд додержується правил, передбачених розділом II КПК України.

Враховуючи пілотне рішення ЄСПЛ у справі «Харченко проти України» від 10 лютого 2011 року (в якому узагальнено системні недоліки в Україні за статтею 5 ЄКПЛ), слід наголосити на необхідності: 1) обґрунтування в ухвалі суду про призначення справи до розгляду підстав для продовження строку утримання під вартою обвинуваченого, якщо саме це рішення було прийнято судом і 2) зазначення конкретного строку дії ухвали у цій частині (з урахуванням положень частини 3 статті 331 КПК). Згідно цих принципів у змісті мотивувальної та резолютивної частин відповідної ухвали суду необхідно обґрунтувати підстави для продовження строків тримання під вартою та зазначити конкретний строк дії цієї ухвали . Це стосується й інших заходів забезпечення кримінального провадження, які діятимуть під час судового розгляду.

Прийнявши рішення про призначення справи до судового розгляду, суддя також має право вирішити наступні питання:

1) про призначення захисника у випадках, коли його участь у справі є обов'язковою;

2) про визнання особи законним представником обвинуваченого, потерпілою, цивільним відповідачем, представником потерпілого, позивача, відповідача, якщо рішення про це не було прийняте під час досудового розслідування;

3) про визнання потерпілого цивільним позивачем, якщо позов не був заявлений під час розслідування справи;

4) про список осіб, які підлягають виклику в судове засідання;

5) про заходи щодо забезпечення цивільного позову;

6) про виклик у необхідних випадках перекладача.

         Подання сторонами під час підготовчого судового засідання документів (як джерел доказів), у т.ч. протоколів слідчих дій та інших матеріалів прямо суперечить частині 4 статті 291 КПК, якою надання суду до початку судового розгляду інших документів (окрім обвинувального акту і додатків до нього) забороняється.

    Під час  судового розгляду сторони обвинувачення та захисту  повинні надати суду  докази, зібрані ними під час досудового розслідування, на практиці – перед судовим розглядом сторона обвинувачення  надає матеріали за формою кримінальної справи за КПК 1960 року, сформованої стороною обвинувачення, - тобто по суті це суперечить принципу змагальності і положенням КПК про оцінку доказів судом по мірі їх надання сторонами провадження під час судового розгляду.

    Дійсно, недопустимою є ситуація, коли під час підготовчого судового провадження сторона обвинувачення приносить кількатомні матеріали кримінального провадження сформовані на досудовому розслідуванні, які суд долучає матеріалів кримінального провадження суду, що повністю суперечить принципу змагальності сторін кримінального провадження та принципу безпосередності дослідження судом показань, речей і документів. Крім того, суду не потрібні процесуальні документи досудового розслідування, наприклад такі як протоколи допиту свідків, адже суд під час судового розгляду визначає обсяг доказів, що підлягають дослідженню, та зобов’язаний ухвалити рішення на підставі об’єктивно з’ясованих обставин, які підтверджені доказами, дослідженими під час судового розгляду та оціненим судом у встановленому КПК порядку.

  Також неоднаковою є практика місцевих судів з питань долучення до кримінального провадження матеріалів досудового розслідування, наданих прокурором.

Здебільшого судді не вказують в ухвалах про призначення судового розгляду долю матеріалів кримінального провадження, однак в суддів існує й інша позиція з цього приводу, наприклад, в резолютивній частині ухвали про призначення судового розгляду *суддя Болехівського міського суду Івано-Франківської області вказує: «Документи, інші матеріали, надані суду прокурором, долучити до обвинувального акта»; суддя Косівського районного суду додатково вказує в ухвалі: «Документи, інші матеріали досудового розслідування, надані суду прокурором, долучити до обвинувального акта» судді Богородчанського районного суду, Калуського міськрайонного суду та Тисменицького районного суду Івано-Франківської області вказують: «Зобов’язати сторін кримінального провадження надати усі визначені законом документи, інші матеріали, що мають значення для цього кримінального провадження для забезпечення учасникам судового провадження можливості ознайомитися з ними», суддя Городенківського районного суду Івано-Франківської області вказує: «Зобов’язати прокурора прокуратури Городенківського району Паньків В.Д. надати до початку судового розгляду, призначеного на визначену дату, матеріали кримінального провадження №1201209015000123».* Такі формулювання мають на меті, доручення матеріалів досудового розслідування.

Стаття 317 КПК передбачає, що документи, інші матеріали, надані суду під час судового провадження його учасниками, судові рішення та інші документи і матеріали, що мають значення для цього кримінального провадження, долучаються до обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру, клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності і є матеріалами кримінального провадження. Відповідно до ч. 2 ст. 317 КПК, після призначення справи до судового розгляду головуючий повинен забезпечити учасникам судового провадження можливість ознайомитися з матеріалами кримінального провадження, якщо вони про це заявлять клопотання.

         Таким чином, потребує докладного регулювання процедура подання учасниками провадженнями документів та інших матеріалів суду, на якому етапі, однак, безумовно долучення до обвинувального акту, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру, клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності з власної ініціативи матеріалів досудового розслідування кримінального провадження носить обвинувальний ухил та суперечить засадам диспозитивності та змагальності сторін кримінального провадження.

**3. Актуальні питання оформлення процесуальних документів**

Відповідно до ч. 3 ст. 314 КПК у підготовчому судовому засіданні суд має право прийняти такі рішення:

1) затвердити угоду або відмовити в затвердженні угоди та повернути кримінальне провадження прокурору для продовження досудового розслідування в порядку, передбаченому статтями 468-475 КПК;

2) закрити провадження у випадку встановлення підстав, передбачених пунктами 4-8 частини першої або частиною другою статті 284 КПК;

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

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

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

Дані процесуальні рішення оформлюються відповідними ухвалами. Судова практика оформлення ухвал надзвичайно розрізнена, навіть в межах одного суду існують різні підходи до оформлення ухвал.

Насамперед слід звернути увагу на назву судового рішення. Непоодинокі випадки, коли ухвали суду про призначення судового розгляду постановляють  іменем України.

*Наприклад,  таким чином постановлено ухвалу Новокаховського міського суду Херсонської області від 07 жовтня 2013 року(справа № 661/3376/13-к), а ухвалу Новгород-Сіверського районного суду Чернігівської області від 24 липня 2013 року (справа № 739/1121/13-к) названо «Ухвала призначення до судового розгляду».*

Відповідно до ст. 371 КПК, яка регулює порядок ухвалення судових рішень, їх форму, суд ухвалює вирок іменем України. Щодо такого виду судового рішення як  ухвала суду, то Кодексом не передбачено, що  суд постановляє ухвалу іменем України.

  Тому практика постановлення ухвал про призначення судового розгляду іменем України є хибною.

Щодо змісту ухвал слід зазначити наступне.

Відповідно до ст. 372 КПК ухвала, що викладається окремим документом, складається з: вступної частини із зазначенням: дати і місця її постановлення; назви та складу суду, секретаря судового засідання; найменування (номера) кримінального провадження; прізвища, ім'я і по батькові підозрюваного, обвинуваченого, року, місяця і дня його народження, місця народження і місця проживання; закону України про кримінальну відповідальність, що передбачає кримінальне правопорушення, у вчиненні якого підозрюється, обвинувачується особа; сторін кримінального провадження та інших учасників судового провадження.

Проаналізувавши  зміст ухвал судів про призначення судового розгляду, можна зробити висновок про відсутність єдиної процесуальної форми та порушення вимог  ст.. 372 КПК щодо  її змісту.

Так, *24 вересня 2013 року Міловський районний суд Луганської області в ухвалі про призначення судового розгляду зазначив, що суд у складі головуючого - судді Оробцової Л.О., при секретарі Потапченко О.А., за участю прокурора Бражника В.І. обвинуваченого ОСОБА\_1, потерпілої ОСОБА\_2, розглянув у підготовчому судовому засіданні в залі суду смт. Мілове обвинувальний акт та додані до нього документи за обвинуваченням ОСОБА\_1 у вчиненні злочину, передбаченого ч.1 ст. 125 КК України.*

         У вищевказаній ухвалі Новокаховського міського суду Херсонської області від 07 жовтня 2013 року суд зазначив*: «розглянувши у підготовчому судовому засіданні в залі суду в м. Нова Каховка кримінальне провадження за обвинуваченням ОСОБА\_1 за ч.2 ст. 125 КК України»*.

         Вступна частина ухвали Новгород-Сіверського районного суду Чернігівської області від 24 липня 2013 року сформована наступним чином: *«Новгород-Сіверський районний суд Чернігівської області в складі: головуючого судді - Іващенка А.І. секретаря – Шевкун О.Є., за участю прокурора - Лугової О.М. адвоката ОСОБА\_1 по кримінальному провадженню по обвинуваченню ОСОБА\_2 у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч.1 ст.122 КК України»*.

         Трапляються випадки неоднакових за змістом ухвал в одному і тому ж місцевому суді.

         Так, в Долинському районному суді Івано-Франківської області суддями постановлені різні за змістом ухвали про призначення судового розгляду.

*1.                     Долинський районний суд Івано-Франківської області у складі: головуючого судді - Пулика В.В., з участю: секретаря судових засідань — Оленяк С.І., прокурора — Назарчука В.Й., обвинуваченого -Д., розглянувши у підготовчому судовому засіданні обвинувальний акт та додані до нього документи за обвинуваченням Д. у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ст.307 ч.2 КК України.*

*2.                     Суддя Долинського районного суду Івано-Франківської області Керніцький І.І., за участю секретаря Оленюк Т.В., прокурора Долинської міжрайонної прокуратури Мосюк Б.В. обвинуваченого Дидяка Т.Я., розглянув матеріали про обвинувачення: Д., 01.04.1989 року народження, уродження м. Тіхвін Ленінградської області Російської Федерації, жителя с. Кропивник Долинського району Івано- Франківської області, українця, громадянина України, з середньою вищою освітою, одруженого, на утриманні має одну неповнолітню дитину, в минулому 22.07.2011 року судимого Долинським районним судом за ст. 185 ч. 3 КК України до трьох років позбавлення волі з випробуванням - іспитовий строк два роки, за ст. 185 ч.2 КК України.*

*3.                     Суддя Долинського районного суду Івано-Франківської області Монташевич С.М., за участю секретаря Менделяк А.І., прокурора Долинської міжрайонної прокуратури Безбородька Т.М., обвинуваченого П., захисника І., розглянувши у підготовчому судовому засіданні обвинувальний акт та додані до нього документи про обвинувачення П. 17.10.1989 р.н., уродженця та жителя м. Долина вул. Обліски, Івано-Франківської області, у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 1 ст. 185 КК України.*

4.                     *Долинський районний суд Івано-Франківської області у складі:головуючого судді – Тураш В.А., секретаря судових засідань —Лукань О.З., прокурора — Гриненко А.В., розглянувши у підготовчому судовому засіданні обвинувальний акт та додані до нього документи про обвинувачення В., 03.10.1990 р.н., уродженця та жителя вул. Ставище, с. Оболоня Долинського району Івано-Франківської області, українця, громадянина України, який має середню освіту, неодруженого, тимчасово непрацюючого, раніше не судимого, у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч.1 ст. 185 КК України*.

Актуальним залишається питання необхідності зазначення  у вступній частині ухвали про призначення судового розгляду, предмету розгляду - обвинувального акту чи кримінального провадження, повних анкетних даних обвинуваченого (дати та  місця народження, освіти, місця реєстрації та проживання тощо).

На нашу думку однозначно не потребує зазначення в ухвалі суду додаткових відомостей про обвинуваченого, а саме: громадянства, освіти, сімейного стану, попередніх судимостей та інших відомостей, оскільки такі відомості, відповідно до ч.2 ст.374 КПК зазначаються у вироку суду.

В мотивувальній частині ухвали про призначення судового розгляду обов’язково слід зазначати дату надходження до суду обвинувального акту, його відповідність вимогам КПК, висновок щодо підсудності кримінального провадження, відсутності підстав для закриття провадження на підставі пунктів 4-8 ч. 1-2 ст. 284 КПК України.

 Наявність клопотань про здійснення виклику до суду для допиту; витребування речей/документів та перелік осіб, що викликаються, перелік речей/документів, та підстави задоволення клопотань.

Судді часто при постановленні ухвал, не зазначають підсудність кримінального провадження. Наприклад, відсутні дані про підсудність кримінального провадження у вищезазначених ухвалах Новокаховського міського суду Херсонської області та Новгород-Сіверського районного суду Чернігівської області.

Відповідно до ч. 3 ст. 315 КПК під час підготовчого судового засідання суд за клопотанням учасників судового провадження має право обрати, змінити чи скасувати заходи забезпечення кримінального провадження, в тому числі запобіжний захід, обраний щодо обвинуваченого. При розгляді таких клопотань суд додержується правил, передбачених розділом II КПК.

 За відсутності зазначених клопотань сторін кримінального провадження застосування заходів забезпечення кримінального провадження, обраних під час досудового розслідування, вважається продовженим.

Інформаційним листом ВССУ «Про порядок здійснення підготовчого судового провадження відповідно до Кримінального процесуального кодексу України»від 03.10.2012 передбачено, що у мотивувальній частині ухвали зазначається короткий зміст результатів проведення підготовчого судового засідання, зокрема щодо відсутності перешкод призначення судового розгляду (підстави для прийняття рішення, передбаченого пунктами 1–4 ч. 2 ст. 314 КПК відсутні), узагальнений виклад позицій учасників судового провадження щодо можливості його призначення, заявлених під час підготовчого судового засідання клопотань та результатів їх розгляду, визначення порядку судового розгляду (відкрита чи закрита форма засідання), мотиви, з яких виходив суд при постановленні ухвали, і положення закону, якими він керувався.

В резолютивній частині ухвали зазначається дата, час та місце проведення судового розгляду, склад суду (проведення судового розгляду кримінального провадження суддею одноособово, колегіально або судом присяжних), який здійснюватиме судовий розгляд, у відкритому чи закритому судовому засідання він здійснюватиметься; про виклик у судове засідання осіб, які братимуть участь у судовому розгляді, витребування речей/документів, застосування запобіжного заходу.

 Копія такої ухвали надсилається учасникам судового провадження не пізніше ніж за п’ять днів до початку судового розгляду.

Таким чином, відсутність єдиних стандартів щодо форми і змісту ухвал про призначення судового розгляду впливає на якість та ефективність судового розгляду.

Тому на даний час виникла необхідність розроблення методичних рекомендацій судам першої інстанції щодо порядку та процедури проведення підготовчого судового засідання  із додатком, в якому визначити  єдині стандарти для  форм процесуальних документів – ухвал, прийнятих судом за результатами підготовчого судового засідання, зокрема ухвали про призначення  судового розгляду.

**Загальні положення судового розгляду**

 На стадії судового розгляду найповніше виявляється дія принципів кримінального провадження. В цей час також діють загальні положення, що є притаманними тільки для судового розгляду, а саме:

- безперервність судового розгляду;

- незмінність складу суду при розгляді справи;

- гласність судового розгляду;

**Незмінність складу суду** при розгляді справи означає, що судовий розгляд у кримінальному провадженні повинен бути проведений одним складом суддів. У випадку, коли суддя позбавлений можливості продовжувати брати участь у засіданні, він повинен бути замінений іншим суддею. Після заміни судді судовий розгляд розпочинається спочатку, крім випадку, коли в ході судового засідання суддю замінює запасний суддя, який призначається у кримінальному провадженні, для проведення якого потрібен значний час. Запасний суддя перебуває в залі судового засідання протягом судового розгляду. Про це робиться відмітка у журналі судового засідання. Крім того, суд мотивованою ухвалою може прийняти рішення про відсутність необхідності розпочинати судовий розгляд з початку та здійснювати повторно всі або частину процесуальних дій, які вже здійснювалися під час судового розгляду до заміни судді у випадку, якщо таке рішення не може негативно вплинути на судовий розгляд, та за умови дотримання таких вимог:

- сторони, потерпілий не наполягають на новому проведенні процесуальних дій, які вже були здійсненні судом до заміни судді;

- суддя, що замінив суддю, який вибув, ознайомився з ходом судового провадження та матеріалами кримінального провадження, наявними в розпорядженні суду, згоден з прийнятими судом процесуальними рішеннями і вважає недоцільним нове проведення процесуальних дій, що вже були проведенні до заміни судді.

За загальним правилом, кримінальне провадження в суді першої інстанції здійснюється професійним суддею одноособово. Однак, кримінальне провадження в суді першої інстанції щодо злочинів, за вчинення яких передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк більше десяти років, здійснюється колегіально судом у складі трьох професійних суддів. Крім того, кримінальне провадження в суді першої інстанції щодо злочинів, за вчинення яких передбачено довічне позбавлення волі, здійснюється колегіально судом у складі трьох професійних суддів, а за клопотанням обвинуваченого – судом присяжних у складі двох професійних суддів та трьох присяжних. Кримінальне провадження стосовно кількох обвинувачених розглядається судом присяжних стосовно всіх обвинувачених, якщо хоча б один з них заявив клопотання про такий розгляд.

На практиці в місцевих загальних судах, в яких невелика фактична чисельність суддів, часто неможливо утворити колегію для розгляду кримінального провадження в розумний строк.

Практика розгляду проваджень за участю запасного судді майже відсутня, щодо суду присяжних, то цей інститут починає працювати.

Так, судом присяжних розглядається кримінальне провадження в Івано-Франківському міському суді, за клопотанням  обвинуваченого, якому огошено про підозру у вчиненні умисного вбивства .

Судовий розгляд відбувається **безперервно,** крім часу, призначеного для відпочинку. Не вважаються порушеннями безперервності судового розгляду випадки відкладення судового засідання внаслідок:

1) неприбуття сторони або інших учасників кримінального провадження;

2) складення та погодження прокурором процесуальних документів щодо відмови від обвинувачення, зміни обвинувачення або висунення додаткового обвинувачення;

3) підготовки захисту обвинуваченого від зміненого чи додаткового обвинувачення;

4) підготовки потерпілого для підтримання обвинувачення в суді, якщо прокурор відмовився від його підтримання;

5) проведення дослідження речових доказів за місцем їх знаходження, огляду на місці;

6) проведення експертизи у випадках та порядку, передбачених ст. 332 КПК України;

7) надання доступу до речей чи документів або доручення проведення слідчих (розшукових) дій у випадках та порядку, передбачених ст. 333 КПК України.

         Ураховуючи те, що перелік підстав, з яких відкладення судового розгляду не порушує принципу безперервності, є вичерпним, у всіх інших випадках відкладення одним і тим самим складом суду судового розгляду буде тягнути за собою порушення принципу безперервності.

На практиці цей принцип не завжди дотримується. Відкладення розгляду справ відбувається не тільки з підстав, передбачених законом.

         Окрему увагу слід звернути на принцип незмінності прокурора.

Частиною 2 статті 37 КПК встановлено, що прокурор здійснює повноваження у кримінальному провадженні з його початку до завершення. Здійснення повноважень прокурора у цьому самому провадженні іншим прокурором можливе лише у випадках, передбачених частинами 4 і 5 статті 36 КПК, ч.3 ст.313 КПК, ч.2 та 5 ст. 341 КПК.  Згідно ч. 2 ст. 324 КПК у разі неможливості подальшої участі прокурора в судовому провадженні він замінюється іншим у порядку, передбаченою ст. 37 КПК України. Призначення та заміна прокурора здійснюється керівником відповідного  органу прокуратури. Слід відмітити, що випадків заміни прокурора через неефективне здійснення прокурором нагляду за дотриманням законів під час проведення досудового розслідування не було.

Під час судового провадження заміна прокурора повинна бути підтверджена відповідним процесуальним документом – постановою.

Пунктом 30 Наказу Генеральної прокуратури України «Про організацію діяльності прокурорів у кримінальному провадженні» від 19.12.2012 року №4гн передбачено, що участь у судовому провадженні з перегляду судових рішень забезпечувати:

-         в апеляційному порядку - працівникам підрозділів організації участі прокурорів у кримінальному провадженні в суді прокуратур обласного рівня, а також спеціалізованих підрозділів у сферах транспорту, захисту прав дітей, нагляду за додержанням законів у воєнній сфері відповідно до спеціалізації; за необхідності прокурорам, які подали апеляційну скаргу.

Вказані положення Інструкції не повністю відповідають  вимогам ч.2 ст.37 КПК, відповідно до якої, прокурор здійснює повноваження прокурора у кримінальному процесі з його початку до завершення.

**Заходи забезпечення кримінального провадження**, в тому числі запобіжні заходи, застосовуються під час судового провадження згідно з положеннями розділу ІІ КПК України з урахуванням певних особливостей. Так, при розгляді клопотання про надання тимчасового доступу до речей і документів суд, крім іншого, враховує причини, через які доступ не був здійснений під час досудового розслідування. Якщо судом під час судового провадження прийнято рішення про надання доступу до речей і документів, суд відкладає судовий розгляд на строк, достатній для здійснення такого заходу забезпечення кримінального провадження та ознайомлення учасників судового провадження з його результатами. Особа, що під час судового провадження отримала речі і документи внаслідок здійснення тимчасового доступу до них, зобов'язана надати до них доступ. Особливості вирішення питання судом щодо застосування запобіжних заходів визначені ст. 331 КПК.

Протягом першого півріччя 2013 року в місцевих загальних судах Івано-Франківської області у 264 кримінальних провадженнях під час судового розгляду було застосовано заходи забезпечення кримінального провадження, в тому числі у 65 провадженнях обрано запобіжний захід тримання під вартою.

**Проведення слідчих (розшукових) дій під час судового розгляду.** У разі, якщо під час судового розгляду виникне необхідність у встановленні обставин або перевірці обставин, які мають істотне значення для кримінального провадження, і вони не можуть бути встановлені або перевірені іншим шляхом, суд за клопотанням сторони має право доручити органу досудового розслідування провести певні слідчі (розшукові) дії. У разі прийняття такого рішення, суд відкладає судовий розгляд на строк, достатній для проведення слідчої (розшукової) дії та ознайомлення учасників судового провадження з її результатами.

 При розгляді клопотання суд враховує значення обставин, про встановлення або перевірку яких просить особа, що звернулася з ним, можливість їх встановлення або перевірки шляхом проведення слідчих (розшукових) дій та причини, через які не були здійсненні належні дії для їх встановлення чи перевірки на стадії досудового розслідування.

Суд відмовляє в задоволенні клопотання прокурора, якщо він не доведе, що слідчі (розшукові) дії, про проведення яких він просить, не могли бути проведені під час досудового розслідування через те, що не були і не могли бути відомі обставини, які свідчать про необхідність їх проведення.

Так, наприклад *ухвалою колегії суддів Ленінського райсуду м. Кіровограда від 24 липня 2013 року з метою перевірки доводів підсудного ОСОБА\_4 щодо того, що у потерпілого ОСОБА\_7 були борги і що саме ця обставина стала підставою для розроблення плану нападу на потерпілого, а також з метою перевірки доводів свідка ОСОБА\_6, колегія суддів доручила провести слідчі (розшукові) дії, направленні на встановлення, огляд та вилучення акту інвентаризації, проведеної у серпні 2012 року ТОВ «Мізол» по Кіровоградському складу, накладної на придбання товару ОСОБА\_7 у ТОВ «Мезол» станом на серпень - вересень 2012 року та аудиторського висновку ТОВ «Мезол» по Кіровоградському складу, станом на жовтень 2012 року*.

*14 травня 2013 року Заводський районний суд м. Дніпродзержинська Дніпропетровської області відмовив у задоволенні клопотання захисника ОСОБА\_1 про доручення органу досудового розслідування проведення слідчих дій – освічення ОСОБА\_4, для виявлення на її тілі, а саме на передній частині тулубу, колото-різаних ран. Своє рішення суд мотивував тим, що ОСОБА\_3 і його захисник, мали можливість встановлення вказаних в клопотанні обставин або їх перевірки шляхом проведення слідчих (розшукових) дій на стадії досудового розслідування, але своїм правом не скористувалися, об'єктивних даних які б обґрунтували заявлене клопотання суду не надали, та як пов'язано заявлено клопотання з обсягом обвинувачення пред'явленого ОСОБА\_3 сторона захисту не довела*.

Однак, існують випадки коли судді підмінюють проведення слідчих (розшукових) дій під час судового провадження на надання судових доручень  за КПК 1960 року, наприклад, *23 серпня 2013 року Івано-Франківський міський суд Івано-Франківської області, розглядаючи в ході судового засідання обвинувальний акт по кримінальному провадженню щодо П. за ч. 3 ст. 296, ч. 2 ст. 286 КК України, задовольнив клопотання представника потерпілої М. Ухвалою від 23 серпня 2013 року суд доручив органу досудового розслідування по кримінальному провадженні про обвинувачення П. за ч. 3 ст. 296, ч. 2 ст. 286 КК України ( слідчому відділу Івано-Франківського МВ УМВС України ) з метою перевірки та уточнення даних, необхідних для розгляду кримінального провадження призначити своє постановою, зібравши при цьому необхідні для такого додаткові вихідні дані, відповідну експертизу одягу та інших речей потерпілої М., на вирішення якої поставити як питання зазначені у клопотанні представника потерпілої, так і інші, в тому числі, але не виключно, а також питання зазначені в ухвалі суду*.

Також, суд зазначив, *що для належного виконання даної ухвали направити органу досудового розслідування (слідчому відділу Івано-Франківського МВ УМВС України) через прокурора міста Івано-Франківська надані суду матеріалами кримінального провадження та надані суду речі потерпілої М. Прокурору надати доступ до матеріалів, отриманих внаслідок проведення слідчих дій згідно даної ухвали, сторонам провадження в порядку передбаченому ст. 290 КПК України. Зазначені в ухвалі слідчі дії провести в строк до 01 жовтня 2013 року та у той же строк повернути суду матеріалами кримінального провадження та речі потерпілої М. разом з висновком експерта і підтвердженням факту надання доступу до такого сторонам у справі*.

Така, ухвала судді не відповідає вимогам закону, оскільки відповідно до ст. 332 КПК суд за клопотанням сторін кримінального провадження або потерпілого за наявності підстав, передбачених ст. 242 КПК, має право своєю ухвалою доручити проведення експертизи експертній установі, експерту або експертам. Не дотримавшись вимог КПК, суд керуючись ст. ст. 242, 333, 369-372 КПК України, доручив проведення експертизи слідчому, що суперечить принципу безпосередності дослідження доказів.

*Богородчанський районний суд Івано-Франківської області ухвалою від 17 вересня 2013 року призначив амбулаторну судово-психіатричну експертизу обвинуваченого О. на вирішення якої поставив певні питання, проведення експертизи доручив експертам Івано-Франківського обласного психоневрологічного диспансеру. На час проведення експертизи провадження по справі зупинив*. При цьому суддя в ухвалі чомусь зазначив, що контроль за виконанням ухвали покладено на прокурора.

Матеріали кримінального провадження можуть об’єднуватися в одне провадження або виділятися в окреме провадження ухвалою суду, на розгляді якого вони перебувають, згідно з правилами, передбаченими статтею 217 КПК.

*Ухвалою Городенківського районного суду Івано-Франківської області від 01 липня 2013 року за клопотанням прокурора об’єднано кримінальне провадження №342/1018/13-к про обвинувачення Ф. за ч. 3 ст. 185 КК України та кримінальне провадження №342/1020/13-к про обвинувачення Ф. за ч. 3 ст.185 КК України, так як у двох кримінальних провадженнях обвинувачується одна і та ж особа*.

*20 лютого 2013 року Андрушівський районний суд Житомирської області ухвалою об’єднав в одне провадження матеріали кримінального провадження з обвинувальним актом по обвинуваченню ОСОБА\_7 за*[*ст. 186 ч. 2  КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_973/ed_2012_12_05/pravo1/T012341.html?pravo=1#973)*та матеріали кримінального провадження з обвинувальним актом по обвинуваченню ОСОБА\_5 за ч.2 ст.*[*186*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_973/ed_2012_12_05/pravo1/T012341.html?pravo=1#973)*,  ч.2 ст.*[*153 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_796/ed_2012_12_05/pravo1/T012341.html?pravo=1#796)*та  ОСОБА\_6  за ч.2 ст.*[*186*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_973/ed_2012_12_05/pravo1/T012341.html?pravo=1#973)*, ч.2 ст.*[*153 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_796/ed_2012_12_05/pravo1/T012341.html?pravo=1#796)*, присвоївши справі загальний номер № 272/116/13-к провадження №1-кп/272/9/13, оскільки ОСОБА\_5 та ОСОБА\_7 обвинувачуються у скоєнні одного кримінального правопорушення.*

*Під час підготовчого судового засідання потерпілим ОСОБА\_3 заявлено клопотання про закриття кримінального провадження щодо ОСОБА\_1 по епізоду заподіяння йому легких тілесних ушкоджень у зв’язку з відмовою від обвинувачення, у зв’язку з цим Старобешівський районний суд Донецької області 07 серпня 2013 року матеріали кримінального провадження щодо ОСОБА\_1, за*[*ст.125 ч.1 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_640/ed_2013_07_04/pravo1/T012341.html?pravo=1#640)*, по епізоду заподіяння легких тілесних ушкоджень ОСОБА\_3 виділив в окреме провадження*.

Загалом кримінальні провадження можуть бути об’єднані чи виділені у передбачених КПК випадках, якщо це не може негативно вплинути на повноту судового розгляду.

У випадку, якщо обвинувачений ухилився від суду або захворів на психічну чи іншу тяжку тривалу хворобу, яка виключає його участь у судовому провадженні, суд зупиняє судове провадження щодо цього обвинуваченого до його розшуку або видужання і продовжує судове провадження щодо інших обвинувачених, якщо воно здійснюється щодо декількох осіб.

За перше півріччя 2013 року в Івано-Франківській області місцевими загальними судами зупинено 10 судових проваджень, з них 8 у зв’язку з розшуком обвинуваченого.

Наприклад,  *ухвалою Калуського міськрайонного суду Івано-Франківської області від 12 вересня 2013 року оголошено розшук Г., обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 1 ст. 185 КК України, так Г. у судові засідання, призначені на 23.07.2013 р., 05.08.2013 р., 16.08.2013 р., 29.08.2013 р., 12.09.2013 р., не з'явився без поважних причин та не повідомив причини свого неприбуття, хоча належним чином був повідомлений про час і місце розгляду справи. Ухвали Калуського міськрайонного суду Івано-Франківської області від 16.08.2013 р. та 29.08.2013 р. про привід обвинуваченого у судове засідання не виконані. Як вбачається з рапортів дільничних інспекторів міліції, привід виконати не вдалось, оскільки Г. був відсутній за адресою свого місця проживання і, зі слів матері останнього, перебуває за межами України, тобто ухилявся від суду*.

*Ухвалою Ужгородського міськрайонного суду Закарпатської області  від 20 травня 2013 року  оголошено розшук ОСОБА\_1, обвинуваченої у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого*[*ст.185 ч.1 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_958/ed_2013_04_18/pravo1/T012341.html?pravo=1#958)*.  Суд мотивував своє рішення тим, що ОСОБА\_1 ухиляється від суду, що виключає розгляд даного кримінального провадження,*не навівши при цьому в ухвалі жодних доказів на підтвердження такого висновку. Тому, ухвала про зупинення провадження та розшук обвинуваченого має бути належним чином мотивована.

         Суд може зупинити провадження якщо обвинувачений захворів на психічну чи іншу тяжку хворобу, яка виключає його участь у судовому провадженні. Так, *18 липня 2013 року Центральний районний суд м. Миколаєва зупинив до видужання обвинуваченого кримінальне провадження № 490/4262/13-к, у зв'язку із тим, що обвинувачений ОСОБА\_3 захворів на тяжку тривалу хворобу, яка виключає його участь у судовому провадженні*.

         З підстав перебування обвинуваченого на лікуванні у протитуберкульозному диспансері,*Балаклавський районний суд м. Севастополя ухвалою від 12 липня 2013 року виділив з кримінального провадження за обвинуваченням ОСОБА\_5, ОСОБА\_2 у скоєнні кримінальних правопорушень, передбачених  ч. 3*[*ст. 185 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_958/ed_2013_07_04/pravo1/T012341.html?pravo=1#958)*, в окреме провадження матеріали відносно ОСОБА\_5, за обвинуваченням у скоєнні кримінальних правопорушень, передбачених  ч. 3*[*ст. 185 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_958/ed_2013_07_04/pravo1/T012341.html?pravo=1#958)*(762/2321/13-к, 1-кп/762/118/13), зупинив кримінальне провадження за обвинуваченням останнього, до видужання обвинуваченого ОСОБА\_5*.

**Процесуальний порядок застосування режиму відеоконференції в судовому провадженні.**

Судове провадження може здійснюватися у режимі відеоконференції при трансляції з іншого приміщення, у тому числі яке знаходиться поза межами приміщення суду, (дистанційне судове провадження) у випадках:

1) неможливості безпосередньої участі учасника кримінального провадження в судовому провадженні за станом здоров'я або з інших поважних причин;

2) необхідності забезпечення безпеки осіб;

3) проведення допиту малолітнього або неповнолітнього свідка, потерпілого;

4) необхідності вжиття таких заходів для забезпечення оперативності судового провадження;

5) наявності інших підстав, визначених судом достатніми.

Суд ухвалює рішення про здійснення дистанційного судового провадження з власної ініціативи або за клопотанням сторони, інших учасників кримінального провадження. У випадку, якщо сторона чи потерпілий заперечує проти здійснення дистанційного судового провадження, суд може ухвалити рішення про його здійснення лише мотивованою ухвалою, обґрунтувавши в ній прийняте рішення. Суд не має права прийняти рішення про здійснення дистанційного судового провадження, в якому поза межами приміщення суду знаходиться обвинувачений, у випадку, якщо він проти цього заперечує.

Судова практика прийняття рішень про здійснення дистанційного судового провадження є наступною.

*Ухвалою від 26 квітня 2013 року суддя Канівського міськрайонного суду Черкаської області призначив підготовче судове засідання в режимі відеоконференції. З матеріалів кримінального провадження вбачалося, що обвинувачений ОСОБА\_1 утримується в слідчому ізоляторі УДПтСУ у Черкаській області*.

*Канівським міськрайонним судом Черкаської області факсимільним зв'язком було направлено на адресу слідчого ізолятора УДПтСУ у Черкаській області судове повідомлення обвинуваченому ОСОБА\_2 про призначення підготовчого судового засідання, в якому судом порушено питання щодо згоди обвинуваченого на проведення підготовчого судового засідання в режимі відеоконференції*.

*26 квітня 2013 року з слідчого ізолятора УДПтСУ у Черкаській області до суду факсимільним зв'язком надійшла відповідь обвинуваченого ОСОБА\_2, згідно з якою останній не заперечує проти проведення підготовчого судового засідання по даному кримінальному провадженню в режимі відеоконференції. Суд вважав доцільним проведення дистанційного судового провадження в режимі відеоконференції*.

         Дистанційний судовий розгляд може бути призначений як під час підготовчого провадження, так і під час судового розгляду.

*25 лютого 2013 р. Дніпровський районний суд м. Києва, у підготовчому судовому засіданні у кримінальному провадженні № 12012110040002263  за обвинуваченням ОСОБА\_1, ІНФОРМАЦІЯ\_1, у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 1 ст. 309 КК України, задовольнив клопотання прокурора про проведення дистанційного судового провадження, мотивуючи ухвалу тим, прокурором повідомлено про те, що обвинувачений перебуває в Київському СІЗО та рахується за Деснянським районним судом м. Києва, дозволу від якого на доставку його до Дніпровського районного суду м. Києва не має, відомості про незгоду з дистанційним судовим провадження учасників процесу в матеріалах кримінального провадження відсутні*.

         В іншому випадку, під час судового розгляду, *враховуючи наявність об'єктивних перешкод для доставляння обвинуваченого ОСОБА\_1 до Балаклавського районного суду м. Севастополя з виправного центру, де він відбуває покарання у виді обмеження волі, вищевказаним судом 27 червня 2013 року ухвалено здійснити судове провадження відносно ОСОБА\_1, обвинуваченого у скоєнні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 190 КК України  у режимі відеоконференції під час трансляції з іншого приміщення*.

*17 липня 2013 року колегія суддів Біляївського районного суду Одеської області, розглянувши в підготовчому судовому засіданні в залі суду міста Біляївка матеріали кримінального провадження №42013170000000065 відносно ОСОБА\_1, за обвинуваченням у вчиненні кримінальних правопорушень, передбачених ч.2 ст.192, ч.3 ст.190, ч.1 ст.209, ч.3 ст.279 КК України, ОСОБА\_2 за обвинуваченням у вчиненні кримінальних правопорушень, передбачених ч.5 ст.27 - ч.2 ст.192, ч.5 ст.27 - ч.3 ст.190 КК України та ОСОБА\_3 за обвинуваченням у вчиненні кримінальних правопорушень, передбачених ч.5 ст.27 - ч.2 ст.192, ч.5 ст.27 - ч.3 ст.190 КК України, відмовила у задоволенні клопотань представника потерпілих ОСОБА\_10 та потерпілих про застосування заходів безпеки до потерпілих у вигляді проведення закритого судового засідання з дозволом на відкриття тільки вироку чи іншого остаточного рішення по справі; застосування до потерпілих заходи безпеки у вигляді проведення процесуальних дій з потерпілими у режимі відеоконференції під час судового провадження, мотивуючи своє рішення тим, що потерпілі та обвинувачені мають між собою контакти поза судовим розглядом в аспекті сфери своєї діяльності, представником ОСОБА\_10 до суду не надано вичерпних доказів щодо існування реальної загрози життю, житлу, здоров'ю та майну потерпілих*.

Таким чином, практика проведення судового розгляду в режимі відеоконференції  дозволяє зекономити ресурси та процесуальні строки, тому кількість проведення судових засідань в режимі відео конференції повинна зростати. Слід навести позитивний приклад місцевих судів Кіровоградської області, яка є лідером по кількості проведення дистанційних судових засідань.

На нашу думку рішення про проведення судового засідання в режимі відео конференції повинно оформлятись у формі ухвали.

Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, знаходиться у приміщенні, розташованому на території, яка перебуває під юрисдикцією суду або на території міста, в якому розташований суд, судовий розпорядник або секретар судового засідання цього суду зобов'язаний вручити такій особі пам'ятку про її процесуальні права, перевірити її документи, що посвідчують особу, та перебувати поряд з нею до закінчення судового засідання. Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, знаходиться у приміщенні, розташованому поза територією юрисдикції суду та поза територією міста, в якому розташований суд, суд своєю ухвалою може доручити суду, на території юрисдикції якого перебуває така особа, здійснити дії, передбачені частиною четвертою цієї статті. Суд, що отримав доручення, за погодженням з судом, що надав доручення, зобов'язаний у визначений в ухвалі строк організувати виконання зазначеного доручення. Якщо особа, яка буде брати участь у судовому провадженні дистанційно, утримується в установі попереднього ув'язнення або установі виконання покарань, вказані вище дії здійснюються службовою особою такої установи.

Судова практика призначення дистанційного провадження вказує, що суди в ухвалах зобов’язують службову особу установи вручити особі, пам'ятку про процесуальні права та обов'язки обвинуваченого, перевірити документи, що посвідчують його особу та перебувати поруч з обвинуваченим до закінчення судового засідання. Проте така деталізація є зайвою.

Використання у дистанційному судовому провадженні технічних засобів і технологій повинно забезпечувати належну якість зображення і звуку, дотримання принципу гласності та відкритості судового провадження, а також інформаційну безпеку. Учасникам кримінального провадження повинна бути забезпечена можливість чути та бачити хід судового провадження, задавати питання і отримувати відповіді, реалізовувати інші надані їм процесуальні права та виконувати їх процесуальні обов'язки.

Хід і результати процесуальних дій, проведених у режимі відеоконференції, фіксуються за допомогою технічних засобів відеозапису.

Здебільшого умови здійснення дистанційного провадження не зазначаються в ухвалі суду, однак *в ухвалі Дніпровського районного суду м. Києва від 25 лютого 2013 року в резолютивній частині також зазначені вищевказані умови проведення відеоконференції*.

Здійснення судового провадження в режимі відеоконференції  позитивно впливає на строки судового розгляду кримінальних справ, дотримання «розумних строків» судового розгляду у світлі[Європейської конвенції про захист прав людини і основоположних свобод](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/995_004), а також забезпечує можливість повнофункціональної реалізації учасника кримінального провадження права брати участь в судовому засіданні безпосередньо або викласти свою позицію шляхом використання системи відеоконференцзв'язку та економить кошти держави та учасників судового провадження.

**4.     Межі судового розгляду**

Відповідно до ст. 337 КПК судовий розгляд проводиться лише щодо особи, якій висунуте обвинувачення, і лише в межах висунутого обвинувачення відповідно до обвинувального акта. З метою ухвалення справедливого судового рішення та захисту прав людини і основоположних свобод суд має право вийти за межі висунутого обвинувачення, зазначеного в обвинувальному акті, лише в частині зміни правової кваліфікації кримінального правопорушення, якщо це покращує становище особи, щодо якої здійснюється кримінальне провадження.

З метою зміни правової кваліфікації та/або обсягу обвинувачення прокурор має право змінити обвинувачення, якщо під час судового розгляду встановлені нові фактичні обставини кримінального правопорушення, у вчиненні якого обвинувачується особа. Якщо в обвинувальному акті зі зміненим обвинуваченням ставиться питання про застосування закону України про кримінальну відповідальність, який передбачає відповідальність за менш тяжке кримінальне правопорушення, чи про зменшення обсягу обвинувачення, то головуючий зобов'язаний роз'яснити потерпілому його право підтримувати обвинувачення у раніше пред'явленому обсязі. Суд має роз'яснити обвинуваченому, що він буде захищатися в судовому засіданні від нового обвинувачення, після чого відкладає розгляд не менше ніж на сім днів для надання обвинуваченому, його захиснику можливості підготуватись до захисту проти нового обвинувачення.

У випадку отримання відомостей про можливе вчинення обвинуваченим іншого кримінального правопорушення, щодо якого обвинувачення не висувалось і яке тісно зв'язане з первісним та їх окремий розгляд неможливий, прокурор, погодивши відповідні процесуальні документи з керівником органу прокуратури, в якому він працює, має право звернутися до суду з вмотивованим клопотанням про розгляд додаткового обвинувачення в одному провадженні з первісним обвинуваченням. У випадку задоволення такого клопотання прокурора, суд зобов'язаний відкласти судовий розгляд на строк, необхідний для підготовки до захисту від додаткового обвинувачення та виконання прокурором вимог КПК України (ст. 276–278, 290–293 КПК) при повідомленні особі про підозру та при зверненні прокурора до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного чи медичного характеру, але не більше ніж на чотирнадцять днів. Строк відкладення судового розгляду може бути продовжений судом за клопотанням сторони захисту у випадку, якщо обсяг або складність нового обвинувачення вимагають більше часу для підготовки до захисту.

Якщо в результаті судового розгляду прокурор дійде переконання, що пред'явлене особі обвинувачення не підтверджується, він, погодивши відповідні процесуальні документи з керівником органу прокуратури, в якому він працює, повинен відмовитися від обвинувачення і викласти мотиви відмови у своїй постанові, яка долучається до матеріалів кримінального провадження. У випадку відмови прокурора від підтримання державного обвинувачення в суді головуючий роз'яснює потерпілому його право підтримувати обвинувачення в суді. У випадку висловленої згоди потерпілим на підтримання обвинувачення в суді головуючий надає потерпілому час, необхідний для підготовки до судового розгляду. Потерпілий, який погодився підтримувати обвинувачення в суді, користується всіма правами сторони обвинувачення під час судового розгляду.

В цьому випадку кримінальне провадження по відповідному обвинуваченню набуває статусу приватного і здійснюється за процедурою приватного обвинувачення. При цьому повторне неприбуття в судове засідання потерпілого, який був викликаний у встановленому порядку, без поважних причин або без повідомлення про причини неприбуття, прирівнюється до його відмови від обвинувачення і має наслідком закриття кримінального провадження по відповідному обвинуваченню.

Слід звернути увагу на те, що у ч. 2 ст. 338, ч. 1 ст. 339, ч. 1 ст. 340 КПК України йдеться про те, що прокурор, який бере участь у судовому засіданні, може прийняти рішення про зміну обвинувачення, висунення додаткового обвинувачення, відмову від підтримання державного обвинувачення тільки після виконання вимог ст. 341 КПК України.

У цій статті зазначено, що якщо в результаті судового розгляду прокурор дійде переконання, що необхідно відмовитися від підтримання державного обвинувачення, змінити його або висунути додаткове обвинувачення, він повинен погодити відповідні процесуальні документи з керівником органу прокуратури, в якому він працює. Суд за клопотанням прокурора відкладає судове засідання та надає прокурору час для складення та погодження відповідних процесуальних документів. У разі, якщо в судовому засіданні брав участь керівник органу прокуратури, який дійшов до одного з зазначених переконань, він повинен погодити відповідні процесуальні документи з прокурором вищого рівня.

Якщо керівник органу прокуратури, прокурор вищого рівня відмовляє у погоджені обвинувального акта із зміненим обвинуваченням, клопотання про висунення додаткового обвинувачення або постанови про відмову від підтримання державного обвинувачення, він усуває від участі в судовому розгляді прокурора, який ініціював таке питання, та самостійно бере участь у ньому як прокурор або доручає участь іншому прокуророві. У такому разі судовий розгляд продовжується в загальному порядку.

**5.     Актуальні питання процедури судового розгляду**

         Процедура судового розгляду кримінального провадження передбачена параграфом 3 глави 28 КПК України.

         У призначений для судового розгляду час головуючий відкриває судове засідання і оголошує про розгляд відповідного кримінального провадження.

Секретар судового засідання доповідає суду, хто з учасників судового провадження, викликаних та повідомлених осіб прибув у судове засідання, встановлює їх особи, перевіряє повноваження захисників і представників, з'ясовує чи вручено судові виклики та повідомлення тим, хто не прибув, і повідомляє причини їх неприбуття, якщо вони відомі.

Секретар судового засідання повідомляє про здійснення повного фіксування судового розгляду, а також про умови фіксування судового засідання, під час судового провадження відповідно до ч. 5 ст. 27 КПК забезпечується повне фіксування судового засідання за допомогою звукозаписувального технічного засобу (у випадку неприбуття учасників судового провадження або якщо судове провадження здійснюється судом за відсутності осіб, згідно з ч. 4 ст. 107 КПК таке фіксування не здійснюється) та відповідно до ч. 1 ст. 108 КПК ведеться журнал судового засідання.

Після вказаних дій головуючий оголошує склад суду, прізвище запасного судді, якщо він є, прізвища прокурора, потерпілого, цивільного позивача, обвинуваченого, захисника, цивільного відповідача, представника, перекладача, експерта, спеціаліста, секретаря судового засідання, роз'яснює учасникам судового провадження право відводу і з'ясовує, чи заявляють вони кому-небудь відвід. Якщо заявлено відвід, він вирішується відповідно до ст. 75-81 КПК.

Судовий розпорядник роздає особам, які беруть участь у судовому розгляді, пам'ятку про їхні права та обов'язки, передбачені КПК України. Після ознайомлення обвинуваченого та інших осіб, які беруть участь у судовому розгляді, з пам'яткою, головуючий з'ясовує, чи зрозумілі їм їх права та обов'язки і у разі необхідності роз'яснює їх. На практиці для більш оперативного розгляду кримінального провадження судовий розпорядник вчиняє зазначені вище дії заздалегідь до початку судового засідання.

Суд вирішує питання про можливість розгляду справи у випадку неявки кого-небудь з учасників судового розгляду або інших викликаних у судове засідання осіб (причини неявки, заслуховування думки учасників, продовження чи відкладення розгляду ст. 323-327 КПК).

Процесуальною дією, якою закінчується підготовча частина судового розгляду кримінального провадження, є видалення свідків із зали судового засідання, яке здійснюється судовим розпорядником за розпорядженням головуючого.

Судовий розгляд є основною частиною, оскільки судове рішення може ґрунтуватися лише на доказах, які були розглянуті і досліджені в ході судового розгляду.

Після закінчення підготовчих дій головуючий оголошує про початок судового розгляду, який розпочинається з оголошення прокурором короткого викладу обвинувального акта, якщо учасники судового провадження не заявили клопотання про оголошення обвинувального акта в повному обсязі. Якщо в кримінальному провадженні пред'явлено цивільний позов, цивільний позивач або його представник, а в разі їхньої відсутності – головуючий, оголошує короткий виклад позовної заяви, якщо учасники судового провадження не заявили клопотання про її оголошення в повному обсязі.

Після оголошення обвинувачення головуючий встановлює особу обвинуваченого, з'ясовуючи його прізвище, ім'я, по батькові, місце і дату народження, місце проживання, заняття та сімейний стан.

Крім того, головуючий роз’яснює обвинуваченому суть обвинувачення (правову кваліфікацію кримінального правопорушення, у вчиненні якого обвинувачується особа, із зазначенням статті (частини статті) відповідного закону про кримінальну відповідальність) і запитує, чи зрозуміле йому обвинувачення, чи визнає він себе винним, якщо визнає частково, то в якій саме частині і чи бажає давати показання. Якщо у кримінальному проваджені пред'явлено цивільний позов, головуючий запитує обвинуваченого, цивільного відповідача, чи визнають вони позов.

Роз’яснивши обвинуваченому суть обвинувачення, головуючий з’ясовує в учасників судового провадження думку про те, які докази необхідно дослідити, та про порядок їх дослідження. Суд, керуючись загальними засадами здійснення кримінального провадження, перед безпосереднім дослідженням доказів має забезпечити змагальність, рівність сторін, свободу в поданні ними своїх доказів і в доведенні перед судом їх переконливості, самостійного обстоювання стороною обвинувачення і стороною захисту їхніх правових позицій, здійснення ними інших процесуальних прав, зокрема щодо подання клопотання про визнання доказів недопустимими, а також відомостей, які свідчать про їх очевидну недопустимість.

Доказами у кримінальному провадженні згідно зі ст. 84 КПК є фактичні дані, отримані у передбаченому КПК порядку, на підставі яких слідчий, прокурор, слідчий суддя і суд встановлюють наявність чи відсутність фактів та обставин, що мають значення для кримінального провадження та підлягають доказуванню.

Наведений у ч. 2 ст. 84 КПК перелік процесуальних джерел доказів є вичерпним, зокрема, ними є показання, речові докази, документи та висновки експертиз.

Крім того, суд при визначенні порядку дослідження доказів залежно від їх виду має враховувати, що докази сторони обвинувачення досліджуються в першу чергу, а сторони захисту – у другу.

Обсяг доказів, які досліджуватимуться, та порядок їх дослідження (послідовність) визначаються ухвалою суду і за необхідності може бути змінено.

Суд має право, якщо проти цього не заперечують учасники судового провадження визнати недоцільним дослідження доказів стосовно тих обставин, які ніким не оспорюються. При цьому суд з'ясовує, чи правильно розуміють зазначені особи зміст цих обставин, чи немає сумнівів у добровільності їх позиції, а також роз'яснює їм, що у такому випадку вони будуть позбавлені права оскаржити ці обставини в апеляційному порядку.

 Допит обвинуваченого здійснюється обов'язково, крім випадку, коли він відмовився від дачі показань, та випадку проведення спрощеного провадження щодо кримінальних проступків.

Учасники судового провадження мають право заявляти клопотання на будь-якій стадії судового провадження до виходу суду в нарадчу кімнату для ухвалення судового рішення.

Клопотання можуть стосуватися виконання певної процесуальної дії чи прийняття рішення з усіх питань, які мають значення для всебічного, повного та об'єктивного дослідження всіх обставин кримінального провадження, з метою забезпечення прав і свобод усіх учасників судового провадження, передбаченого загальними засадами КПК. При цьому усне клопотання заноситься до журналу судового засідання, а письмове - додається до матеріалів кримінального провадження

Клопотання учасників судового провадження розглядаються судом після того, як буде заслухана думка решти учасників судового провадження, про що суд постановляє ухвалу. Відмова в задоволенні клопотання не перешкоджає його повторному заявленню з інших підстав, сторони кримінального провадження мають рівні права на збирання та подання до суду речей, документів, інших доказів, що забезпечує дотримання принципу змагальності кримінального провадження.

Процесуальний порядок дослідження доказів:

- допит обвинуваченого (ст.351 КПК). Допит обвинуваченого починається з пропозиції головуючого надати показання щодо кримінального провадження, після чого обвинуваченого першим допитує прокурор, а потім захисник. Після цього, обвинуваченому можуть бути задані запитання потерпілим, іншими обвинуваченими, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, а також головуючим і суддями. Крім того, головуючий має право протягом всього допиту обвинуваченого задавати йому запитання для уточнення і доповнення його відповідей.

- допит свідка (ст.352 КПК).

Допит свідка - це процесуальна дія, яка спрямована на отримання у встановленому КПК порядку показань свідка про відомі йому обставини, що мають значення для дослідження всіх істотних обставин кримінального провадження.

Під **показаннями** слід розуміти відомості, які надаються в усній або письмовій формі під час допиту підозрюваним, обвинуваченим, свідком, потерпілим, експертом щодо відомих їм обставин у кримінальному провадженні, які мають значення для цього кримінального провадження.

 Зазначимо, що суд може обґрунтовувати свої висновки лише на показаннях, які він безпосередньо сприймав під час судового засідання або отриманих слідчим суддею під час досудового розслідування, та не вправі обґрунтовувати судові рішення показаннями, наданими слідчому, прокурору, або посилатися на них.

Слід зазначити, що письмові протоколи допитів свідків потерпілих та підозрюваних, в яких містяться показання цих осіб, надані слідчому прокурору,  доказового значення для суду не мають і їх наявність в матеріалах кримінального провадження відіграє іншу правову роль, зокрема слід розуміти, що ці показання, як частина зібраних доказів стороною обвинувачення, має значення для сторін при відкритті матеріалів   іншій стороні (ст.290 КПК) та правові наслідки – якщо сторона не здійснить відкриття матеріалів відповідно до положень зазначеної статті, суд не має права допустити відомості, що містяться в них, як докази.

Перед допитом свідка головуючий встановлює відомості про його особу та з'ясовує стосунки свідка з обвинуваченим і потерпілим. Крім того, головуючий з'ясовує чи зрозумілі свідку його права та обов'язки, у разі необхідності роз'яснює їх, а також з'ясовує, чи не відмовляється він з підстав, встановлених законом, від давання показань і попереджає його про кримінальну відповідальність за відмову від давання показань та завідомо неправдиві показання. Якщо перешкод для допиту свідка не встановлено, головуючий у судовому засіданні приводить його до присяги.

Свідка обвинувачення першим допитує прокурор, свідка захисту – захисник, або якщо обвинувачений взяв захист на себе – обвинувачений (прямий допит). Під час прямого допиту не дозволяється задавати навідні питання, тобто запитання, у формулюванні яких міститься відповідь, частина відповіді або підказка до неї. Після прямого допиту протилежній стороні надається можливість перехресного допиту свідка. Під час перехресного допиту дозволяється задавати навідні питання. Під час допиту свідка сторонами головуючий за протестом сторони має право зняти питання, що не стосуються суті кримінального провадження. Після допиту свідка йому можуть бути задані запитання потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, а також головуючим та суддями.

Суд має право призначити одночасний допит двох чи більше вже допитаних учасників кримінального провадження (свідків, потерпілих, обвинувачених) для з'ясування причин розбіжності в їхніх показаннях.

Крім того, слід звернути увагу, що свідок відповідно до п. 2 ч. 1 ст. 66 КПК має право користуватися під час давання показань (допиту), а також при проведенні за його участю інших процесуальних дій правовою допомогою адвоката. Якщо свідок виявив бажання скористатися цим правом, суд має пересвідчитися в компетентності адвоката і за відсутності перешкод допустити (залучити) його до участі в судовому розгляді.

Вказана норма в  практиці місцевих судів поки що не застосовувалась.

Стаття 23 КПК встановлює обов’язок сторони обвинувачення забезпечити присутність під час судового розгляду свідків обвинувачення з метою реалізації права сторони захисту на допит перед незалежним та неупередженим судом. Тому, суд не зобов’язаний задовольняти клопотання сторони обвинувачення про привід свідків обвинувачення, а немотивоване задоволення таких клопотань може носити обвинувальний ухил судового провадження.

Яким чином цей обов’язок реалізується в судовій практиці? Так,   визначивши коло учасників судового засідання, в тому числі і свідків, показання яких суд буде отримувати в судовому засіданні, секретар судового засідання здійснює їх судовий виклик – направляє повідомлення керівнику органу прокуратури та судові повістки, в яких зазначає час і місце судового засідання, які направляє в спосіб, визначений КПК (поштовим, факсимільним зв’язком тощо). На наш погляд обов’язок забезпечення участі свідків обвинувачення в судовому засіданні означає, що такі судові виклики свідків обвинувачення, на прохання прокурора надаються йому з метою виконання ним зазначеного обов’язку. Інакше, цей обов’язок сторони обвинувачення  повністю нівелюється і перекладається на суд. Крім того   виконання такого обов’язку сприятиме дотриманню розумних строків розгляду кримінальних проваджень.

- допит потерпілого (ст.353 КПК). Перед допитом потерпілого головуючий встановлює відомості про його особу та з'ясовує стосунки потерпілого з обвинуваченим. Крім того, головуючий з'ясовує чи отримав потерпілий пам'ятку про його права та обов'язки, чи зрозумілі вони йому і у разі необхідності роз'яснює їх, а також попереджає його про кримінальну відповідальність за завідомо неправдиві показання. Допит потерпілого проводиться з дотриманням правил, передбачених для проведення допиту свідка.

- пред'явлення для впізнання (ст.355 КПК). Свідкові, потерпілому, обвинуваченому під час судового розгляду можуть бути пред'явлені для впізнання особа чи річ. Пред'явлення для впізнання проводиться після того, як особа, яка впізнає, при допиті вкаже на ознаки, за якими вона може впізнати особу чи річ.

- допит експерта в суді (ст.356 КПК).

**Висновком експерта** відповідно до ч. 1 ст. 101 КПК є докладний опис проведених експертом досліджень та зроблені за їх результатами висновки, обґрунтовані відповіді на запитання, поставлені особою, яка залучила експерта, або слідчим суддею чи судом, що доручив проведення експертизи.

Висновок експерта подається у письмовій формі, кожна сторона відповідно до ч. 9 ст. 101 КПК має право звернутися до суду з клопотанням про виклик експерта для допиту під час судового розгляду для роз’яснення чи доповнення наукового висновку, при цьому експерт згідно з ч. 3 ст. 94 КПК зобов’язаний надати показання щодо проведеного ним дослідження, які у свою чергу відповідно до ч. 1, 3 ст. 95 та ч. 2 ст. 84 КПК є процесуальними джерелами доказів кримінального провадження.

Перед допитом експерта головуючий встановлює його особу та приводить до присяги. Після цього головуючий попереджає експерта про кримінальну відповідальність за надання завідомо неправдивого висновку.

Експерта, який проводив експертизу за зверненням сторони обвинувачення, першою допитує сторона обвинувачення, а експерта, який проводив експертизу за зверненням сторони захисту, – сторона захисту. Після цього експерту можуть бути задані запитання потерпілим, цивільним позивачем, цивільним відповідачем, а також головуючим та суддями. Суд має право призначити одночасний допит двох чи більше експертів для з'ясування причин розбіжності в їхніх висновках, що стосуються одного і того ж предмету чи питання дослідження.

Інформаційним листом ВССУ «Про деякі питання порядку здійснення судового розгляду в судовому провадженні у першій інстанції відповідно до Кримінального процесуального кодексу України» від 05.10.2012 року зазначено, що для визначення достовірності висновку, показів експерта, наданих протягом допиту, учасники судового провадження можуть ставити експерту запитання щодо наявності у нього спеціальних знань та кваліфікації з досліджуваних питань (освіта, стаж роботи, науковий ступінь тощо), дотичних до предмета його експертизи; використаних методик і теоретичних розробок; достатності відомостей, на підставі яких готувався висновок; наукового обґрунтування та методів, за допомогою яких експерт дійшов певного висновку; можливості та правильності застосування принципів і методів до фактів кримінального провадження; інші запитання, що стосуються достовірності висновку.

Визначати достовірність висновку (правильне відображення матеріальних і нематеріальних слідів) необхідно з урахуванням: а) оцінки надійності застосованої експертом методики; б) достатності представлених експерту матеріалів для дослідження; в) правильності представлених експерту вихідних даних; г) перевірки повноти проведеного експертом дослідження. Висновок слід вважати неповним, якщо він не дав вичерпної відповіді на поставлені питання або у ньому не міститься відповіді на одне чи декілька питань взагалі чи його складено за результатами дослідження не всіх поданих експерту на дослідження необхідних об’єктів; д) правильності експертної інтерпретації встановлених експертом ознак та їх достатності для висновку.

Разом з тим, в КПК не визначено форми реалізації стороною захисту права самостійного залучення експерта. Зокрема не зрозуміло який документ буде підставою для проведення експертизи – доручення, заява, адвокатський запит чи інший документ, який повинен містити інформацію про особу, яка залучається у якості експерта, питання, що ставляться експерту, перелік матеріалів (зразків, документів), що надаються для дослідження, попередження про кримінальну відповідальність експерта тощо.

Таким чином, згідно КПК до процесуальних джерел доказів поряд із висновком експерта віднесено й його показання, надані в усній чи письмовій формі під час допиту, що забезпечить повноту дослідження доказів та удосконалить процедуру оцінки висновку експерта у суді.

- **дослідження речових доказів** (ст. 357 КПК).

Речовими доказами згідно з ч. 1 ст. 98 КПК є матеріальні об'єкти, які були знаряддям вчинення кримінального правопорушення, зберегли на собі його сліди або містять інші відомості, які можуть бути використані як доказ факту чи обставин, що встановлюються під час кримінального провадження, у тому числі предмети, що були об'єктом кримінально протиправних дій, гроші, цінності та інші речі, набуті кримінально протиправним шляхом.

Відповідно до встановленого ухвалою суду порядку дослідження обставин справи та перевірки їх доказами суд розпочинає дослідження речових доказів, про що оголошує присутнім. У судовому засіданні досліджуються як речові докази, оглянуті в ході проведення досудового розслідування,  піддані експертному дослідженню, так і представлені в суд.

Спершу речові докази в порядку їх послідовності досліджуються судом, а потім подаються для ознайомлення учасникам судового провадження. У разі необхідності, зокрема для отримання усних консультацій спеціаліста, висновку (фахової оцінки) експерта, свідчень свідка, речові докази подаються іншим учасникам кримінального провадження.

При огляді речових доказів у суді за клопотанням учасника судового провадження щодо визнання речового доказу недопустимим у зв'язку з отриманням його у порядку, не встановленому процесуальним законом, можуть бути досліджені (оголошені і пред'явлені) протоколи їх огляду, отримані в ході досудового розслідування, а також інші документи, долучені до кримінального провадження.

Огляд речових доказів, які не можна доставити в судове засідання, за необхідності проводиться за місцем їх знаходження. Учасники судового провадження мають право задавати питання з приводу речових доказів експертам, спеціалістам, свідкам, які їх оглядали.

Крім того, учасники судового провадження за наслідками огляду речових доказів або під час такого огляду можуть заявляти клопотання про визнання речового доказу недопустимим. У такому випадку суд, заслухавши інших учасників судового провадження, за необхідності - думку експерта та спеціаліста, установивши очевидну недопустимість доказу, тобто отримання його у порядку, не встановленому КПК чи з його порушенням, визнає відповідно до ч. 2 ст. 89 КПК такий доказ недопустимим та припиняє його дослідження в судовому засіданні.

- **дослідження документів** (ст. 358 КПК).

Під **документом** варто розуміти спеціально створений з метою збереження інформації матеріальний об'єкт, який містить зафіксовані за допомогою письмових знаків, звуку, зображення тощо відомості, які можуть бути використані як доказ факту чи обставин, що встановлюються під час кримінального провадження. Перелік документів, які можуть визнаватися доказами, наведений у ст. 99 КПК, а саме:

1) матеріали фотозйомки, звукозапису, відеозапису та інші носії інформації (у тому числі електронні);

2) матеріали, отримані внаслідок здійснення під час кримінального провадження заходів, передбачених чинними міжнародними договорами, згоду на обов’язковість яких надано Верховною Радою України;

3) складені в порядку, передбаченому цим Кодексом, протоколи процесуальних дій та додатки до них, а також носії інформації, на яких за допомогою технічних засобів зафіксовано процесуальні дії;

4) висновки ревізій та акти перевірок.

Дослідження документів полягає в тому, що головуючий оголошує їх у судовому засіданні (якщо лише частина документа має значення для кримінального провадження, оголошується лише ця частина) та пред'являє для ознайомлення учасникам судового провадження, а в разі необхідності (їх суперечливості, потреби в роз'ясненні, доповненні, наявних сумнівів у їх дійсності тощо) - свідкам, експертам та спеціалістам, тобто іншим учасникам кримінального провадження, які можуть брати участь у судовому розгляді.

Учасники судового провадження за необхідності дослідити нові документи, повинні заявити клопотання про необхідність зміни обсягу доказів, які досліджуються, та про дослідження таких документів.

Як і при дослідженні інших доказів, суд, оглядаючи документи, має перевіряти їх достовірність. Зокрема, якщо долучений до матеріалів кримінального провадження або наданий суду особою, яка бере участь у кримінальному провадженні, для ознайомлення документ викликає у кого-небудь із учасників судового провадження сумнів його достовірності, вони мають право звернутися до суду з клопотанням: виключити цей документ із числа доказів і вирішувати справу на підставі інших доказів; призначити відповідну експертизу цього документа.

У свою чергу, суд може перевірити цю обставину шляхом опитування сторін, допиту свідків, допиту експерта, отримання усних консультацій чи письмових роз'яснень спеціаліста, порівняння з іншими наявними у кримінальному провадженні документами, призначенням експертизи.

- **дослідження звуко- і відеозаписів** (ст. 359 КПК).

Звукозапис та відеозапис згідно з п. 1 ч. 2 ст. 99 КПК належать до документів та можуть визнаватися речовими доказами за умови, що вони містять зафіксовані за допомогою звуку, зображення відомості, які можуть бути використані як доказ факту чи обставин, що встановлюються під час кримінального провадження.

Відтворення звукозапису і демонстрація відеозапису учасникам судового провадження проводяться в залі судового засідання або спеціально обладнаному для цього приміщенні, тобто в приміщенні, де встановлена необхідна звуко- та відео відтворююча апаратура, яка, окрім цього, має забезпечувати можливість бути присутніми учасників судового провадження, інших учасників кримінального провадження. Якщо ж предметом відтворення та демонстрації є особисті записи, зміст особистих телефонних розмов, телеграфних та інших повідомлень, суд для запобігання розголошенню відомостей про особисте та сімейне життя чи обставин, які принижують гідність особи, з власної ініціативи чи за клопотанням сторони судового провадження може прийняти рішення про дослідження таких звуко- і відеозаписів у закритому судовому засіданні.

У разі потреби (за наявності неточностей, незрозумілих фрагментів, нечіткого зображення тощо) відтворення звукозапису і демонстрація відеозапису можуть бути повторені повністю або у певній частині, у сповільненому чи збільшеному режимі. Суд приймає рішення про повторне відтворення звукозапису і демонстрацію відеозапису за власною ініціативою чи за клопотанням учасника судового провадження.

Під час дослідження доказів суд має право скористатися усними консультаціями або письмовими роз'ясненнями спеціаліста, наданими на підставі його спеціальних знань (ст. 360 КПК). Спеціалісту можуть бути задані питання щодо суті наданих усних консультацій чи письмових роз'яснень. Першою задає питання особа, за клопотанням якої залучено спеціаліста, а потім інші особи, які беруть участь у кримінальному провадженні. Головуючий у судовому засіданні має право задавати спеціалістові питання в будь-який час дослідження доказів. Також, у виняткових випадках, суд, визнавши за необхідне оглянути певне місце, проводить огляд за участю учасників судового провадження, а якщо цього вимагають обставини – за участю свідків, спеціалістів і експертів (ст.361 КПК).

Сторони кримінального провадження, потерпілий мають право під час судового розгляду подавати клопотання про визнання доказів недопустимими, а також наводити заперечення проти визнання доказів недопустимими.

Відповідно до ст. 86 КПК доказ визнається допустимим, якщо він отриманий у порядку, встановленому КПК. Недопустимий доказ не може бути використаний при прийнятті процесуальних рішень, на нього не може посилатися суд при ухваленні судового рішення.

Сторона захисту, як і сторона обвинувачення може подати суду клопотання про визнання доказів недопустимими, здебільшого цим правом користується сторона захисту, просячи суд визнати недопустимими докази одержані в результаті слідчих(розшукових) дій, проведених за відсутності сторони захисту.

За принципом змагальності сторін кримінального провадження, сторона захисту, потерпілий здійснює збирання доказів шляхом витребування та отримання від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ, організацій, службових та фізичних осіб речей, копій документів, відомостей, висновків експертів, висновків ревізій, актів перевірок; ініціювання проведення слідчих (розшукових) дій, негласних слідчих (розшукових) дій та інших процесуальних дій, а також шляхом здійснення інших дій, які здатні забезпечити подання суду належних і допустимих доказів.

Як свідчить судова практика сторона захисту, зокрема адвокати не користуються наданими їх процесуальними повноваженнями щодо збирання доказів на досудовому розслідування, майже відсутні випадки звернення до слідчого чи прокурора з клопотанням про проведення певних слідчих (розшукових) дій, а їх роль зводиться до того, що захисники подають характеризуючи дані про особу обвинуваченого. При відкритті матеріалів сторона обвинувачення надає доступ до матеріалів досудового розслідування, та практично   відсутні факти відкриття матеріалів стороною захисту, тільки з тієї причини, що їх немає.

Статтею 88 КПК передбачено, що докази, які стосуються судимостей підозрюваного, обвинуваченого або вчинення ним інших правопорушень, що не є предметом цього кримінального провадження, а також відомості щодо характеру або окремих рис характеру підозрюваного, обвинуваченого є недопустимими на підтвердження винуватості підозрюваного, обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення.

Однак, згідно зі ст. 91 КПК, у кримінальному провадженні підлягають доказуванню:

1) подія кримінального правопорушення (час, місце, спосіб та інші обставини вчинення кримінального правопорушення);

2) винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета вчинення кримінального правопорушення;

3) вид і розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, а також розмір процесуальних витрат;

4) обставини, які впливають на ступінь тяжкості вчиненого кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого, обтяжують чи пом’якшують покарання, які виключають кримінальну відповідальність або є підставою закриття кримінального провадження;

5) обставини, що є підставою для звільнення від кримінальної відповідальності або покарання.

Прокурор не має права подавати суду докази що містять відомості щодо характеру чи окремих рис характеру обвинуваченого (довідки, характеристики з місця проживання, місця роботи тощо), це обов’язок сторони захисту, яка таким правом не обмежена. Проте, прокурор має обов’язок доказувати обставини передбачені ст. 91 КПК, так виникає колізія, за якої прокурор в одному випадку не має права, а в другому зобов’язаний надати відомості що характеризують особу обвинуваченого.

Згідно принципу змагальності сторін та свободи в поданні ними суду своїх доказів і у доведенні перед судом їх переконливості, сторона захисту  на даний час не в повній мірі реалізовує надані їй процесуальні повноваження, тому  практична реалізація принципу змагальності, яка у значній мірі залежить від професійної підготовки захисника, потребує значного вдосконалення, в тому числі шляхом системної підготовки  захисників.

Після з'ясування обставин, встановлених під час кримінального провадження, та перевірки їх доказами головуючий у судовому засіданні з'ясовує в учасників судового провадження, чи бажають вони доповнити судовий розгляд і чим саме. За відсутності клопотань або після вирішення клопотань, якщо вони були подані, суд постановляє ухвалу про закінчення з'ясування обставин та перевірки їх доказами і переходить до судових дебатів.

Судові дебати й останнє слово підсудного.

Умови, при яких відновлюється судовий розгляд:

- з судових дебатів:

1. Якщо під час судових дебатів виникне потреба подати нові докази, суд відновлює з'ясування обставин, встановлених під час кримінального провадження, та перевірки їх доказами, після закінчення якого знову відкриває судові дебати з приводу додатково досліджених обставин (ст.364 КПК).

- з останнього слова підсудного:

2. Якщо обвинувачений в останньому слові повідомить про нові обставини, які мають істотне значення для кримінального провадження, суд з своєї ініціативи або за клопотанням учасників судового провадження відновлює з'ясування обставин, встановлених під час кримінального провадження, та перевірку їх доказами. Після суд відкриває судові дебати з приводу додатково досліджених обставин і надає останнє слово підсудному (ст.365 КПК).

- з постановлення вироку:

3. Коли під час наради при постановлені вироку суд визнав необхідним з’ясувати будь-яку обставину, яка має значення для справи, то він не постановляючи вироку, своєю ухвалою, а суддя постановою відновлює судове слідство в справі.

Під час судових дебатів та останнього слова підсудного учасники кримінального провадження остаточно висловлюють свою правову позицію та викладають суду аргументи на її користь, аналізуючи та співставляючи дослідженні під час судового розгляду докази.

У судових дебатах виступають прокурор, потерпілий, його представник чи законний представник, цивільний позивач, його представник чи законний представник, цивільний відповідач, його представник, обвинувачений, його законний представник, захисник. Учасники судового провадження мають право в судових дебатах посилатися лише на ті докази, які були досліджені в судовому засіданні. Суд не має права обмежувати тривалість судових дебатів певним часом. Головуючий має право зупинити виступ учасника дебатів, якщо він після зауваження повторно вийшов за межі кримінального провадження, що здійснюється, чи повторно допустив висловлювання образливого або непристойного характеру, і надати слово іншому учаснику дебатів.

Після закінчення промов учасники судових дебатів мають право обмінятися репліками. Право останньої репліки належить обвинуваченому або його захиснику.

Після оголошення судових дебатів закінченими суд надає обвинуваченому останнє слово. Суд не має права обмежувати тривалість останнього слова обвинуваченого певним часом. Задавати запитання обвинуваченому під час його останнього слова не дозволяється.

Після останнього слова обвинуваченого суд негайно виходить до нарадчої кімнати для ухвалення вироку.

**6.     Фіксування судового провадження**

Застосування технічних засобів фіксування в доказуванні сприяє об'єктивізації і оптимізації доказування. Завдяки застосуванню технічних засобів посилюється надійність і достовірність доказів, економиться час та мінімізуються сили на їх закріплення.

КПК фіксуванню кримінального провадження присвячена окрема глава. Відповідно до ст. 103 процесуальні дії під час кримінального провадження можуть фіксуватися: 1) у протоколі; 2) на носії інформації, на якому за допомогою технічних засобів зафіксовані процесуальні дії; 3) у журналі судового засідання.

         У ст. 104 КПК зазначається, що у протоколі фіксуються хід і результати процесуальних дій, при цьому не уточняється яких саме. Аналіз норм КПК дає підстави вважати, що протокол є основним засобом фіксування лише під час провадження досудового розслідування. Як правило, у протоколі фіксуються хід та результатами слідчих (розшукових) та негласних слідчих (розшукових) дій, але й тут є виключення. Суть протоколу може зводитись лише до носія інформації про умови і методи проведення процесуальної дії, який не містить відомостей, що можуть бути використані у доказуванні.

         Таким чином, запис судового засідання фактично являється об'єктом, який містить відомості, надані підозрюваним, свідком, потерпілим, експертом щодо відомих їм обставин, що мають значення для кримінального провадження, і лише на основі зафіксованих на ньому відомостей суд приймає свої рішення, учасники судового провадження користуються ними для досягнення своїх законних інтересів, а вищестоящий суд – для перевірки правильності рішення, прийнятого судом першої інстанції.

         Основною формою фіксування кримінального процесу під час судового провадження є журнал судового засідання, у якому, як слідує з ч. 1 ст. 108 КПК, фіксується лише технічна інформація і не відображається зміст процесуальних дій. Відповідно цей документ не являється джерелом доказів, а такої якості набуває носій інформації, на якому за допомогою технічних засобів зафіксовано процесуальні дії. Останні ж згідно зі ст. 99 КПК визначаються як документи, які законодавець відносить до джерел доказів.

         Фіксування кримінального провадження за допомогою технічних засобів є обов'язковим в суді під час судового провадження, окрім випадків передбачених законом (ч. 4 ст. 107 КПК). Незастосування технічних засобів фіксування кримінального провадження у випадках, якщо воно є обов'язковим, тягне за собою недійсність відповідної процесуальної дії та отриманих внаслідок її вчинення результатів, за винятком випадків, якщо сторони не заперечують проти визнання такої дії та результатів її здійснення чинними (ч. 6 ст. 107 КПК). Офіційним записом же судового засідання є лише технічний запис, здійснений судом у порядку, передбаченому КПК (ч. 5 ст. 27 КПК).

Обов'язкове технічне фіксування кримінального провадження є позитивним явищем, подальше удосконалення процесуальної форми фіксування кримінального провадження вбачається у запровадженні  стенографування технічного запису процесуальних дій.

Кримінальним процесуальним кодексом України закріплений порядок здійснення судового провадження, який  повністю відповідає вимогам  ст. 6 Європейської Конвенції про захист прав людини та основоположних свобод, відповідно до якого кожен має право на справедливий і публічний розгляд його справи упродовж розумного строку незалежним і безстороннім судом, визначеним законом, який встановить обґрунтованість будь-якого висунутого проти нього кримінального обвинувачення, задля виконання цих принципів.

В судовому провадженні найбільш повно реалізовуються демократичні  засади кримінального провадження.

Застосування нового  процесуального законодавства на практиці виявило кілька проблем, які насамперед  полягають у недостатності досвіду   сторін обвинувачення, захисту та суду у застосуванні положень КПК України, відсутності єдиних стандартів до оформлення судових рішень та матеріалів кримінальних проваджень, неналежного виконання суддями вимог  закону щодо змагальності процесу.

Суддям необхідно  неухильно дотримуватися конституційних засад судочинства та загальних засад кримінального провадження, таких як верховенства права, законності, презумпції невинуватості та забезпечення доведеності вини, змагальності сторін, безпосередності дослідження показань, речей і документів, диспозитивності та розумності строків, враховувати міжнародну судову практику та узагальнення практики Вищим  спеціалізованим судом України з розгляду цивільних і кримінальних справ.

Насамперед необхідно розробити єдині стандарти написання судових рішень (ухвал) суддями місцевих судів, наприклад, ухвали про призначення судового розгляду.

         Звернути увагу, що подання сторонами під час підготовчого судового засідання документів (як джерел доказів), у т.ч. протоколів слідчих дій та інших матеріалів прямо суперечить частині 4 статті 291 КПК, якою надання суду до початку судового розгляду інших документів (окрім обвинувального акту і додатків до нього) забороняється та призводить на практиці до заперечення принципу змагальності і положень КПК про оцінку доказів судом по мірі їх надання сторонами провадження під час судового розгляду.

         З метою вдосконалення застосування норм КПК пропонуємо наступне:

-         затвердити єдині для всіх місцевих загальних судів методичні рекомендації щодо процедури судового провадження;

-         надати роз’яснення та рекомендації щодо встановлення єдиних стандартів написання ухвал судового провадження;

-         провести узагальнення судової практики в межах кожного апеляційного суду.