**Лекція. Актуальні питання реалізації кримінальної процесуальної політики: досудове розслідування.**

1. Актуальні питання досудового розслідування: загальні положення та особливості початку.

2. Процесуальне керівництво досудовим розслідуванням як напрям діяльності прокурора у кримінальному провадженні.

3. Слідчий суддя як суб’єкт контролю за дотриманням прав, свобод та інтересів осіб у кримінальному провадженні.

4. Особливості правової регламентації проведення гласних та негласних слідчих (розшукових) дій.

5. Особливості зупинення та закінчення досудового розслідування.

**1. Актуальні питання досудового розслідування: загальні положення та особливості початку.**

Формування в Україні правової держави з метою забезпечення надійного захисту прав, свобод та інтересів кожної людини, у якій існуватиме не лише відповідальність громадян перед державою, а й держави перед своїми громадянами, є важливою передумовою створення в Україні демократичного суспільства. Цей головний напрям державної політики передбачає вжиття відповідних заходів щодо удосконалення кримінального процесуального законодавства, подальшої демократизації його положень і приведення його у відповідність до Конституції України й міжнародно-правових стандартів. Основними напрямами реформування досудового розслідування відповідно до КПК України стали: 1) забезпечення процесуальної рівності та змагальності сторін у кримінальному провадженні, підвищення гарантій захисту прав підозрюваних та інших учасників кримінального провадження; 2) удосконалення загальних засад досудового розслідування; 3) розширення судового контролю на стадії досудового розслідування; 4) оптимізація системи запобіжних заходів; 6) зменшення строків кримінального провадження; 7) удосконалення порядку проведення негласних слідчих дій; 8) введення особливих видів провадження для забезпечення ефективного і оперативного розслідування кримінальних правопорушень (спрощена форма розслідування, кримінальне провадження на підставі угод, розширення кримінального провадження у формі приватного обвинувачення). Водночас за період правозастосування КПК України вже стали очевидні як позитивні, так і неефективні його норми. Тож дослідження проблем сучасного реформування досудового розслідування є вкрай актуальним.

Досудове розслідування є однією з важливих частин кримінального процесу. Це діяльність уповноважених на те органів для початку судового розгляду й суду.

У вітчизняному кримінальному процесі поняття "досудове розслідування" охоплює дві форми розслідування кримінальних правопорушень: дізнання й досудове слідство, що, з одного боку, повинно підкреслювати наявність конкретних особливостей, а з іншого - характеризувати їх спільність.

На сьогодні досудове розслідування полягає в діяльності уповноважених осіб, що здійснюється під наглядом прокурора й контролем слідчого судді щодо збирання, перевірки й оцінки доказів з метою встановлення обставин кримінального правопорушення; осіб, які його скоїли; характеру й розміру збитків, завданих злочином; виявлення та усунення обставин, що сприяли вчиненню злочину. Значення цієї стадії полягає в підготовці кримінального провадження для розгляду в суді, тобто для забезпечення належного здійснення правосуддя.

Термін "досудове розслідування" традиційно не виключає можливості обвинувального нахилу у кримінальному провадженні у значенні як процесуальної функції слідчого, так і частини кримінального судочинства. Досудове розслідування невід'ємний атрибут розшукового і змішаного типу кримінального процесу.

Метою досудового розслідування можна вважати встановлення підстав, достатніх для розгляду судом матеріалів кримінального провадження стосовно конкретної особи.

Розглядаючи стадію досудового розслідування за КПК України, зазначимо, що це стадія кримінального провадження, яка розпочинається з моменту внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Єдиного реєстру досудових розслідувань і закінчується закриттям кримінального провадження або направленням до суду обвинувального акта, клопотання про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру, клопотання про звільнення особи від кримінальної відповідальності.

Називаючи розслідування "досудовим", законодавець тим самим вказує на його співвідношення з основною частиною судового розгляду - судовим слідством. Досудове розслідування передує провадженню в суді і має забезпечити його успішне проведення, однак його не можна розглядати лише як стадію, провадження якої здійснюється до суду і для суду.

Ця стадія має особливості, що свідчать про її самостійний характер, зокрема: 1) має свої самостійні завдання, які випливають із загальних завдань кримінального провадження (ст. 2 КПК України); 2) чітко окреслені межі в системі кримінального процесу -з моменту внесення відомостей про кримінальне правопорушення до Єдиного реєстру досудових розслідувань до винесення рішення, яким завершується провадження розслідування (в деяких випадках кримінальне провадження вирішує по суті, коли провадження в ньому закривається за наявності для того законних підстав); 3) зміст та процесуальну форму; 4) характеризується колом суб'єктів, які беруть у ній участь; 5) характеризується колом специфічних рішень, що можуть бути прийняті після закінчення досудового розслідування: закриття кримінального провадження, звернення прокурора до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності, або звернення прокурора до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру.

Досудове розслідування є основною формою досудової підготовки матеріалів кримінального провадження, яке здійснюється у формі дізнання та досудового слідства.

Дізнання - це одна з форм досудового розслідування, врегульована кримінальним процесуальним законодавством діяльність слідчого, співробітників інших підрозділів органів внутрішніх справ, органів безпеки, органів, які здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, і полягає в провадженні досудового розслідування кримінальних проступків з метою досягнення завдань кримінального судочинства.

Під час досудового розслідування кримінальних проступків не допускається застосування запобіжних заходів у виді домашнього арешту, застави або тримання під вартою.

Для досудового розслідування кримінальних проступків дозволяється виконувати всі слідчі (розшукові) дії, передбачені КПК України, окрім негласних слідчих (розшукових) дій.

Слідчий зобов'язаний у найкоротший строк після повідомлення особі про підозру подати на затвердження прокурору один із зазначених процесуальних документів:

1) проект рішення про закриття кримінального провадження; 2) проект клопотання про звільнення особи від кримінальної відповідальності; 3) обвинувальний акт, клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру або клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру; 4) клопотання про продовження строку досудового розслідування з підстав, передбачених КПК України.

За необхідності прокурор має право самостійно оформити зазначені вище процесуальні документи.

Прокурор зобов'язаний здійснити одну з таких дій: прийняти рішення про закриття кримінального провадження; звернутися до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності; звернутися до суду з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів медичного або виховного характеру; подати клопотання про продовження строку досудового розслідування з підстав, передбачених цим Кодексом.

Встановивши під час досудового розслідування, що підозрюваний беззаперечно визнав свою винуватість, не оспорює встановлені досудовим розслідуванням обставини і згоден з розглядом обвинувального акта за його відсутності, а потерпілий не заперечує проти такого розгляду, прокурор має право надіслати до суду обвинувальний акт, в якому зазначає клопотання про його розгляд у спрощеному порядку без проведення судового розгляду в судовому засіданні.

Слідчий, прокурор зобов'язаний роз'яснити підозрюваному, потерпілому зміст встановлених досудовим розслідуванням обставин, а також те, що у разі надання згоди на розгляд обвинувального акта у спрощеному порядку вони будуть позбавлені права оскаржувати вирок в апеляційному порядку з підстав розгляду провадження за відсутності учасників судового провадження, недослідження доказів у судовому засіданні або з метою оспорення встановлених досудовим розслідуванням обставин. Крім того, слідчий, прокурор зобов'язаний упевнитися у добровільності згоди підозрюваного та потерпілого на розгляд обвинувального акта у спрощеному провадженні.

До обвинувального акта з клопотанням про його розгляд у спрощеному провадженні повинні бути додані: 1) письмова заява підозрюваного, складена в присутності захисника, щодо беззаперечного визнання своєї винуватості, згоди із встановленими досудовим розслідуванням обставинами, ознайомлення з обмеженням права апеляційного оскарження та згоди з розглядом обвинувального акта у спрощеному провадженні;

2) письмова заява потерпілого щодо згоди із встановленими досудовим розслідуванням обставинами, ознайомлення з обмеженням права апеляційного оскарження та згоди з розглядом обвинувального акта у спрощеному провадженні; 3) матеріали досудового розслідування, зокрема документи, що засвідчують беззаперечне визнання підозрюваним своєї винуватості.

Досудове розслідування забезпечує максимальні гарантії встановлення істини та реалізацію прав учасників процесу. Воно провадиться у всіх кримінальних провадженнях, за винятком проваджень щодо кримінальних проступків. Таким чином, законодавець віддає перевагу в розслідуванні органам досудового слідства слідчим, розслідування для яких - це основна форма діяльності.

Досудове розслідування провадиться слідчими органів внутрішніх справ, слідчими органів, які здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, слідчими органів безпеки. Згідно з Перехідними положеннями КПК України до дня введення в дію положень частини першої (в частині положень щодо повноважень здійснення досудового розслідування злочинів, передбачених ст.ст. 402-421, 423-135 (злочини проти встановленого порядку несення військової служби) КК України, ч. 4 ст. 216 КПК України (слідчі органів державного бюро розслідувань здійснюють досудове розслідування кримінальних правопорушень, вчинених службовими особами, які займають особливо відповідальне становище відповідно до ч. 1 ст. 9 Закону України "Про державну службу", особами, посади яких віднесено до 1-3 категорій посад, суддями та працівниками правоохоронних органів), повноваження щодо досудового розслідування передбачених ними кримінальних правопорушень здійснюють слідчі органів прокуратури, які користуються повноваженнями слідчих, визначених КПК України.

Після введення в дію положень частини першої (в частині положень щодо повноважень здійснення досудового розслідування злочинів, передбачених ст.ст. 402-421, 423-435 КК України) ч. 4 ст. 216 КПК України матеріали кримінальних проваджень, досудове розслідування яких здійснюється органами прокуратури, передаються слідчими органів прокуратури відповідним органам досудового розслідування з урахуванням підслідності, визначеної КПК України.

Серед суб'єктів права на розслідування кримінальних правопорушень необхідно назвати також начальника слідчого відділу, який має право брати участь у провадженні досудового розслідування та особисто його провадити, користуючись при цьому повноваженнями слідчого (ст. 39 КПК України) і прокурора, який має право брати участь у провадженні дізнання і досудового розслідування і в необхідних випадках особисто провадити окремі слідчі дії або брати в них участь. Ніякі інші особи, в тому числі співробітники приватних розшукових бюро, детективних служб, правом розслідування кримінальних правопорушень не наділені.

Ще однією з новел стадії досудового розслідування є те, що згідно із запропонованою у КПК України процедурою кримінального провадження процесуальне керівництво розслідуванням здійснюватиме прокурор, який даватиме доручення слідчим (співробітникам органів внутрішніх справ України, Служби безпеки України, органу, що здійснює контроль за додержанням податкового законодавства) та прийматиме або погоджуватиме ключові процесуальні рішення (повідомлення особі про підозру, звернення з клопотаннями до слідчого судді, складення обвинувального акта тощо). Крім того, функцію з представництва державного обвинувачення в суді у конкретній справі покладено саме на того прокурора, який здійснював нагляд за додержанням законів органами, які проводили досудове розслідування.

Особливості початку досудового розслідування.

Відповідно до положень КПК України в кримінальне процесуальне законодавство України вводиться низка нових інститутів. Зокрема, впроваджуються "кримінальні правопорушення" (які поділятимуться на злочини та кримінальні проступки), ліквідовуються стадія порушення кримінальної справи та інститут повернення кримінальної справи на додаткове розслідування; вводиться новий суб'єкт кримінального провадження - "слідчий суддя"; запроваджується дистанційне досудове розслідування тощо.

Розглянемо один із інститутів, який зазнав найбільш суттєвих змін - початок досудового розслідування. Враховуючи сталу тенденцію в країні до збільшення кількості зареєстрованих заяв і повідомлень про злочини та передбачений законодавством перерозподіл підслідності злочинів, що призвів до суттєвого зростання рівня навантаження на слідчі органи внутрішніх справ (вони здійснюють розслідування майже у 95% кримінальних проваджень), питання належного законодавчого забезпечення початку досудового розслідування набуває особливого значення.

Саме тому важливою новелою КПК України є положення щодо відмови від інституту порушення кримінальної справи. За таких умов громадяни матимуть змогу реалізувати право на захист своїх інтересів одразу після надходження заяви чи повідомлення про злочин.

Відповідно до КПК України слідчий, прокурор не пізніше двадцяти чотирьох годин після подання заяви, повідомлення про кримінальне правопорушення або після самостійного виявлення ним з будь-якого джерела обставин, що можуть свідчити про вчинення кримінального правопорушення, зобов'язаний внести відповідні відомості до Єдиного реєстру досудових розслідувань та розпочати розслідування.

Слідчий одразу (в найгіршому разі - через 24 години) після вчинення кримінального правопорушення матиме можливість проводити комплекс слідчих (розшукових) дій, необхідних для повного, всебічного та неупередженого досудового розслідування. Крім того, він матиме право проводити негласні слідчі (розшукові) дії, які ще значно розширюють його процесуальні права та можливості.

Із заявою чи повідомленням може звернутися як заявник, так і потерпілий (кримінальний процесуальний закон розрізняє цих суб'єктів). Більше того, він наділяє заявника певними правами вже на стадії реєстрації заяв (право отримати від органу, до якого він подав заяву, документ, що підтверджує її прийняття і реєстрацію, підтверджувати факти, викладені в заяві, речами та документами, а також отримати інформацію про закінчення досудового розслідування). Відтак, заявник одразу матиме суттєвий арсенал прав для відстоювання своїх інтересів.

Позитивним є й крок щодо додаткового визначення такого суб'єкта як потерпілий. За КПК України потерпілим може бути визнана й юридична особа. Потерпілим згідно з положеннями КПК України є фізична особа, якій кримінальним правопорушенням завдано моральної, фізичної або майнової шкоди, а також юридична особа, якій кримінальним правопорушенням завдано майнової шкоди. Права і обов'язки потерпілого виникають в особи з моменту подання заяви про вчинення щодо неї кримінального правопорушення, а не так, як раніше: доводилося чекати винесення постанови про визнання потерпілим з метою реалізації своїх законних прав. Обсяг прав потерпілого значно ширший, аніж у заявника. Тому недаремно законодавець передбачив необхідність вручення пам'ятки про його процесуальні права та обов'язки особою, яка прийняла заяву про вчинення кримінального правопорушення. Маніпулювання громадянами можливістю автоматичного набуття статусу потерпілого унеможливлюється шляхом закріплення у КПК України права слідчого відмовити у такому визнанні.

За КПК України 1960 року не могли визначитись щодо статусу потерпілого в разі смерті особи, адже інколи всі родичі померлого з різних причин хотіли набути цих прав. За КПК України, якщо внаслідок вчинення кримінального правопорушення настала смерть особи або особа перебуває у стані, який унеможливлює подання нею відповідної заяви, потерпілим визнається лише одна особа з числа близьких родичів чи членів сім'ї, яка подала заяву про залучення її до провадження як потерпілого. И лише за відповідним клопотанням, на розсуд слідчого, потерпілими може бути визнано кілька осіб.

Після того, як особа, яка перебувала у стані, що унеможливлював подання нею відповідної заяви, набуде здатності користуватися процесуальними правами, вона може подати заяву про залучення її до провадження як потерпілого. Якщо особа не подала заяву про вчинення щодо неї кримінального правопорушення або заяву про залучення її до провадження як потерпілого, то слідчий, прокурор, суд має право визнати особу потерпілою лише за її письмовою згодою. За відсутності такої згоди особа за необхідності може бути залучена до кримінального провадження як свідок.

Якщо порівнювати форми подання заяв і повідомлень про кримінальні правопорушення, то вони залишились незмінними. Заяви або повідомлення про кримінальне правопорушення можуть бути як усними, так і письмовими. Позитивним є й те, що форма таких заяв не визначена, й особи матимуть можливість у будь-якому форматі подати заяву, і жодна посадова особа правоохоронного органу не може відмовити в її прийнятті.

Для запобігання поданню завідомо неправдивих заяв про злочини заявник попереджатиметься про відповідальність за завідомо неправдиве повідомлення (ст. 383 КК України).

Ще одним приводом до внесення відомостей до Єдиного реєстру досудових розслідувань та початку відповідного розслідування є самостійне виявлення працівником правоохоронного органу ознак кримінального правопорушення. Наприклад, при розслідуванні одного кримінального правопорушення слідчий виявлятиме ознаки іншого. Якщо кримінальне правопорушення виявляє безпосередньо працівник правоохоронного органу, він складатиме рапорт із зазначенням відомостей, які вноситимуться до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

Позитивним положенням КПК України є те, що саме керівник органу досудового розслідування визначатиме попередню кваліфікацію кримінального правопорушення та слідчого (слідчих), який буде здійснювати досудове розслідування. Наділення цього суб'єкта такими повноваженнями стане надійною гарантією недопущення приховування кримінальних правопорушень від обліку.

Отже, початок досудового розслідування як стадія кримінального провадження буде здійснюватись під наглядом керівника органу досудового розслідування, якого контролюватиме прокурор, що зумовить появу "взірцевих" матеріалів кримінального провадження.

**2. Процесуальне керівництво досудовим розслідуванням як напрям діяльності прокурора у кримінальному провадженні.**

Діяльність прокурора на стадії досудового розслідування пов'язана не лише із реалізацією наглядових повноважень, а й зі здійсненням функції процесуального керівництва. Такий висновок можна зробити у зв'язку з тим, що повноваження прокурора, визначені у КПК України, є не просто владними, а владно-розпорядчими. Керуючи роботою слідчого, беручи безпосередньо участь у провадженні слідчих дій, своєчасно вказавши на помилки, що були допущені під час розслідування, прокурор набуває фактичної і юридичної можливості наполегливо обстоювати в суді власні погляди стосовно доведеності факту злочину і винуватості підсудного.

У сучасному вітчизняному кримінальному процесуальному законодавстві вживається термін "керівництво" (ст. 36 КПК України). Однак слідчому все-таки надано певну самостійність. Про це йдеться у ч. 5 ст. 40 КПК України. Зокрема, слідчий, здійснюючи належні йому повноваження, є самостійним у своїй процесуальній діяльності, втручання в яку осіб, які не мають на те законних повноважень, забороняється. Органи державної влади та місцевого самоврядування, підприємства, установи й організації, службові особи, інші фізичні особи зобов'язані виконувати законні вимоги та процесуальні рішення слідчого.

Відповідно до ст. 39 КПК України начальника слідчого відділу наділено повноваженнями, які можна розцінювати як організацію досудового розслідування. Хоча керівник органу досудового розслідування уповноважений здійснювати процесуальні дії (зокрема ознайомлюватися з матеріалами досудового розслідування, давати слідчому письмові вказівки, які не можуть суперечити рішенням і вказівкам прокурора; вживати заходів щодо усунення порушень вимог законодавства у випадку їх допущення слідчим; погоджувати проведення слідчих (розшукових) дій та продовжувати строк їх проведення у випадках, передбачених цим Кодексом; здійснювати досудове розслідування, користуючись при цьому повноваженнями слідчого), але повноважень з процесуального керівництва досудовим кримінальним провадженням він не має.

Процесуальні повноваження прокурора значно ширші, ніж у начальника слідчого відділу. Керівник органу досудового розслідування зобов'язаний виконувати доручення і вказівки прокурора, які даються у письмовій формі. Невиконання керівником органу досудового розслідування законних вказівок і доручень прокурора, наданих у законодавчо визначеному порядку, має наслідком передбачену законом відповідальність.

Таким чином, по-перше, положення щодо процесуального керівництва досудовим розслідуванням не вказує на нову функцію прокуратури, а дає узагальнену назву процесуальної форми реалізації конституційної функції нагляду за додержанням законів органами, які проводять дізнання та досудовий розгляд. По-друге, за правовою природою наведені у ч. 2 ст. 36 КПК України повноваження прокурора є владно-розпорядчими і характерні керівництву. По-третє, в сучасних умовах необхідність спеціального виділення "процесуального керівництва як форми прокурорського нагляду" обумовлено тим, що за правовою ідеологією КПК України впроваджується принцип "незмінності прокурора при проведенні конкретного кримінального провадження", відповідно до якого процес формування обвинувачення в ході досудового кримінального провадження та підтримання його в суді буде забезпечуватися одним прокурором. По-четверте, у цьому положенні не йдеться про якусь нову функцію прокуратури ("процесуальне керівництво досудовим розслідуванням"), а наведено узагальнену назву процесуальної форми реалізації конституційної функції нагляду за додержанням законів органами, які проводять дізнання, досудове розслідування та оперативно-розшукову діяльність. По-п'яте, на практиці приклади реалізації функції прокурорського нагляду у формі процесуального керівництва розслідуванням застосовувались і раніше (навіть без прямої вказівки про це в законі).

Отже, аналіз повноважень прокурора, якими він наділений під час досудового розслідування кримінальних справ, свідчить про те, що поряд із функцією нагляду прокурор здійснює функцію процесуального керівництва розслідуванням, що є значно ширшим, ніж просто метод (спосіб) здійснення наглядової діяльності, виходить за її межі і є окремою функцією прокурора зі своїми завданнями, цілями та формами реалізації. Мета такого керівництва - правильне і підставне порушення кримінальних справ та забезпечення швидкого, повного і всебічного розслідування. Процесуальне керівництво досудовим розслідуванням є напрямом діяльності прокурора, який здійснюється з використанням владно-розпорядчих повноважень з організації законності порушення кримінальних справ, визначення найбільш ефективних напрямів проведення досудового розслідування, активізації зусиль органів дізнання та досудового розслідування, спрямованих на повне, всебічне, об'єктивне й достовірне встановлення обставин, що підлягають доказуванню у кримінальній справі та забезпечення дотримання в процесі розслідування вимог законодавства України.

**3. Слідчий суддя як суб’єкт контролю за дотриманням прав, свобод та інтересів осіб у кримінальному провадженні.**

На сучасному етапі судової і правової реформи в Україні, яка здійснюється у напрямі реалізації прийнятого державою обов'язку захисту прав і законних інтересів людини і громадянина, особлива роль належить судовій владі. Тенденції розвитку кримінального процесуального законодавства свідчать про посилення гарантій прав осіб, які беруть участь у кримінальному процесі, та поступове розширення повноважень суду на досудовому провадженні в кримінальній справі. Відповідно до чинного КПК України подання органів дізнання, досудового розслідування та прокурора про проведення слідчих дій і застосування запобіжного заходу у виді взяття під варту, а також скарги учасників кримінального процесу розглядаються суддями судів загальної юрисдикції, що суттєво підвищує їх навантаження і тому в деяких випадках негативно позначається на рівні правової захищеності особи. Проте специфіка виконуваної судом функції на досудовому провадженні у кримінальній справі зумовлює необхідність її здійснення окремим суб'єктом судової влади, до компетенції якого не належатиме вирішення справи по суті. Таким суб'єктом є слідчий суддя, різні моделі якого відомі сучасному законодавству іноземних держав. Це сприятиме поширенню змагальності на досудовому провадженні, спеціалізації та диференціації кримінального судочинства, розвантаженню судів загальної юрисдикції та підвищенню ефективності судового захисту конституційних прав і свобод людини.

Відповідно до п. 18 ч. 1 ст. 3 КПК України слідчий суддя - це суддя суду першої інстанції, до повноважень якого належить здійснення у порядку, передбаченому цим Кодексом, судового контролю за дотриманням прав, свобод та інтересів осіб у кримінальному провадженні, та у випадку, передбаченому ст. 247 КПК України, - голова чи за його визначенням інший суддя Апеляційного суду Автономної Республіки Крим, апеляційного суду області, міст Києва і Севастополя.

Крім того, у КПК України визначено, що на підставі ухвали слідчого судді застосовуються заходи забезпечення кримінального провадження (ст. 132 КПК України). Слідчий суддя під час досудового розслідування чи суд під час судового провадження має право здійснити судовий виклик, ухвалити рішення про привід, накладення грошового стягнення, тимчасове обмеження у користуванні спеціальним правом, відсторонення від посади, тимчасовий доступ до речей і документів, тимчасове вилучення майна, арешт майна, затримання особи, запобіжні заходи про проведення негласних слідчих (розшукових) дій тощо.

Таким чином, слідчий суддя - це суддя, уповноважений забезпечувати законність та обґрунтованість обмеження конституційних прав і свобод людини на досудовому провадженні у кримінальній справі, до компетенції якого належить прийняття рішення про застосування заходів кримінального процесуального примусу, проведення слідчих та інших процесуальних дій, що обмежують конституційні права людини, розгляд скарг на дії (бездіяльність) та рішення особи, яка провадить дізнання, слідчого і прокурора.

Основним призначенням слідчого судді є здійснення судового захисту прав і законних інтересів осіб, які беруть участь у кримінальному процесі, та забезпечення законності провадження у справі на досудових стадіях. Це зумовлює специфічний характер виконуваної ним кримінально-процесуальної функції, яка полягає у забезпеченні законності та обґрунтованості обмеження конституційних прав і свобод людини на досудовому провадженні у кримінальній справі.

Повноваження слідчого судді визначаються виконуваною ним функцією, яка повинна мати наскрізний характер. Умовно ці повноваження доцільно класифікувати на наступні групи:

- щодо вирішення питання про застосування заходів кримінального процесуального примусу;

- щодо розгляду скарг на дії (бездіяльність) та рішення особи, яка провадить дізнання, слідчого та прокурора;

- щодо вирішення питання про проведення слідчих дій, які обмежують конституційні права і свободи людини;

- інші повноваження.

Враховуючи призначення слідчого судді в кримінальному процесі, всі слідчі та інші дії, які обмежують конституційні права людини, повинні проводитися виключно за його рішенням. Тому в тих невідкладних випадках, коли слідчий має право провести процесуальні дії без відповідного рішення слідчого судді, останній має бути негайно повідомлений про них і з урахуванням конкретних обставин прийняти рішення про визнання отриманих фактичних даних допустимими доказами.

Як гарант забезпечення прав і свобод людини під час досудового розслідування слідчий суддя повинен мати такі важелі, які надавали б йому реальну можливість здійснювати контроль за законністю провадження.

Тільки за рішенням слідчого судді здійснюється: обрання запобіжних заходів та продовження їх строків; негласні слідчі дії, що обмежують конституційні права осіб; накладення арешту на майно; примусовий привід; накладення грошового стягнення за невиконання процесуальних обов'язків; відсторонення від посади тощо. Для забезпечення незалежної процедури призначення слідчих суддів КПК України внесено зміни до Закону України "Про судоустрій і статус суддів" та встановлено, що слідчі судді обираються у місцевих судах зборами суддів відповідного суду.

**4. Особливості правової регламентації проведення гласних та негласних слідчих (розшукових) дій.**

### Загальні вимоги до проведення слідчих (розшукових) дій

Кримінальний процесуальний кодекс України визначає поняття, підстави та порядок проведення слідчих (розшукових) дій. Згідно із ст. 223 КПК України слідчі (розшукові) дії є діями, спрямованими на отримання (збирання) доказів (показань, речових доказів, документів, висновків експертів) або перевірку вже отриманих доказів у конкретному кримінальному провадженні.

Новелою КПК України є визначення підстав для проведення слідчих (розшукових) дій, якими є наявність достатніх відомостей, що вказують на можливість досягнення їх мети, тобто можливістю за їх результатами отримання (збирання) або перевірки доказів. Оцінка наявності таких "достатніх відомостей" проводиться у кожному конкретному кримінальному провадженні з урахуванням встановлених у ньому обставин, особливостей виконання окремих процесуальних, слідчих дій, їх обсягу та складності, поведінки учасників кримінального провадження, дотримання процесуальних строків тощо.

У будь-якому випадку необхідність співвідносити проведення слідчих (розшукових) дій із реальною можливістю досягнення їх мети є суттєвою процесуальною гарантією забезпечення засад законності, а також прав і свобод учасників кримінального провадження під час досудового розслідування.

Законом передбачено можливість проведення із зазначеною метою таких слідчих (розшукових) дій, як:

Допит (ст.ст. 225, 352, 353, 351, 226 КПК України); пред'явлення особи для впізнання (ст.ст. 228, 229, 230 КПК України); огляд (ст.ст. 237, 238, 239 КПК України); ексгумація трупа (ст. 239 КПК України); обшук (ст. 234 КПК України); слідчий експеримент (ст. 240 КПК України); освідування особи (ст. 241 КПК України); проведення експертизи (ст. 242 КПК України).

Слідчі (розшукові) дії необхідно відрізняти від негласних слідчих (розшукових) дій, які хоч і є їх різновидом, проте відомості про факт та методи їх проведення не підлягають розголошенню.

Стаття 223 КПК України передбачає, що слідчий, прокурор повинен вжити належних заходів для забезпечення присутності під час проведення слідчої (розшукової) дії осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені. Перед проведенням слідчої (розшукової) дії особам, які беруть у ній участь, роз'яснюються їх права і обов'язки, а також відповідальність, встановлена законом.

Проведення слідчих (розшукових) дій у нічний час (з 22 до 6 години) не допускається, за винятком невідкладних випадків, коли затримка в їх проведенні може призвести до втрати слідів кримінального правопорушення чи втечі підозрюваного.

У разі отримання під час проведення слідчої (розшукової) дії доказів, які можуть вказувати на невинуватість особи у вчиненні кримінального правопорушення, слідчий, прокурор зобов'язаний провести відповідну слідчу (розшукову) дію в повному обсязі, долучити складені процесуальні документи до матеріалів досудового розслідування та надати їх суду у випадку звернення з обвинувальним актом, клопотанням про застосування примусових заходів виховного чи медичного характеру або клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності.

Слідча (розшукова) дія, що здійснюється за клопотанням сторони захисту, потерпілого, проводиться за участю особи, яка її ініціювала, та (або) її захисника чи представника, крім випадків, коли через специфіку слідчої (розшукової) дії це неможливо зробити або така особа письмово відмовилася від участі в ній.

Під час проведення такої слідчої (розшукової) дії присутні особи, які її ініціювали, мають право ставити запитання, висловлювати свої пропозиції, зауваження та заперечення щодо порядку проведення відповідної слідчої (розшукової) дії, які заносяться до протоколу.

Обшук або огляд житла чи іншого володіння особи, обшук особи здійснюються з обов'язковою участю понятих та захисника незалежно від застосування технічних засобів фіксування відповідної слідчої (розшукової) дії.

Понятими не можуть бути потерпілий, родичі підозрюваного, обвинуваченого і потерпілого, працівники правоохоронних органів, а також особи, заінтересовані в результатах кримінального провадження. Зазначені особи можуть бути допитані під час судового розгляду як свідки проведення відповідної слідчої (розшукової) дії. Особа, яку залучають до проведення процесуальних дій під час досудового розслідування як понятого або яка стала очевидцем таких дій, зобов'язана на вимогу слідчого, прокурора не розголошувати відомості щодо проведеної процесуальної дії.

Відповідно до ч. 8 ст. 223 КПК України слідчі (розшукові) дії не можуть проводитися після закінчення строків досудового розслідування, крім їх проведення за дорученням суду у випадках, передбачених ч. 3 ст. 333 КПК України, де зазначається: якщо під час судового розгляду виникне необхідність у встановленні 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.

Будь-які слідчі (розшукові) дії, проведені з порушенням цього правила, є недійсними, а встановлені внаслідок них докази - недопустимими.

Відповідно до ст. 36 КПК України прокурор, здійснюючи нагляд за додержанням законів під час проведення досудового розслідування у формі процесуального керівництва досудовим розслідуванням, уповноважений доручати слідчому, органу досудового розслідування, відповідним оперативним підрозділам проведення у встановлений прокурором строк слідчих (розшукових) дій, давати вказівки щодо їх проведення чи брати участь у них, а в необхідних випадках - особисто проводити слідчі (розшукові) дії в порядку, визначеному цим Кодексом.

Керівник органу досудового розслідування, слідчий зобов'язані виконувати доручення та вказівки прокурора, які надаються у письмовій формі. Невиконання законних вказівок і доручень прокурора, наданих у порядку, передбаченому КПК України, передбачає відповідальність (ч. 3 ст. 39, ч. 5 ст. 40 КПК України).

Враховуючи зміст ст. 41 КПК України, оперативні підрозділи органів внутрішніх справ, органів безпеки, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, органів Державної пенітенціарної служби України, органів Державної прикордонної служби України, органів Державної митної служби України уповноважені здійснювати слідчі (розшукові) дії у кримінальному провадженні виключно за письмовим дорученням слідчого або прокурора.

Під час виконання доручень слідчого, прокурора співробітник оперативного підрозділу користується повноваженнями слідчого, однак вони не мають права здійснювати процесуальні дії у кримінальному провадженні з власної ініціативи або звертатися з клопотаннями до слідчого судді чи прокурора. Доручення слідчого, прокурора щодо проведення слідчих (розшукових) дій є обов'язковими для виконання оперативним підрозділом.

### Підстави та порядок проведення окремих слідчих (розшукових) дій

Допит - це слідча (розшукова) дія, у процесі якої слідчий отримує від підозрюваного, свідка, потерпілого, експерта відомості, які надаються в усній або письмовій формі щодо відомих їм обставин у кримінальному провадженні, що мають значення для цього кримінального провадження та які належить довести.

Допит свідка, потерпілого.

Відповідно до ст. 133 КПК України слідчий, прокурор під час досудового розслідування має право викликати свідка, потерпілого для допиту чи участі в іншій процесуальній дії.

Слідчий, прокурор під час досудового розслідування мають право викликати особу, якщо є достатні підстави вважати, що вона може дати показання, які мають значення для кримінального провадження, або її участь у процесуальній дії є обов'язковою.

На свідка та потерпілого поширюються вимоги ст. 139 КПК України, яка визначає наслідки неприбуття на виклик.

Прокурору необхідно забезпечити виконання вимог ст. 87 КПК України і не допустити, щоб у кримінальному провадженні особи, яким повідомляється про підозру, допитувались до цього як свідки, що тягне за собою недопустимість доказів відповідно до п. 6 зазначеної статті КПК України.

Після вільної розповіді свідок відповідає на запитання слідчого, які напрацьовані практикою:

- доповнюючі (про обставини, про які свідок забув розповісти);

- уточнюючі (деталізація окремих фактів);

- нагадуючі (щоб допомогти відновити в пам'яті забуті події і факти);

- контрольні (перевірка правильності інформації).

Загальні умови допиту визначені у ст. 224 КПК України. Зокрема, допит проводиться за місцем проведення досудового розслідування або в іншому місці за погодженням із особою, яку мають намір допитати. Допит не може продовжуватися без перерви понад дві години, а в цілому - понад вісім годин на день.

Допитувана особа має право використовувати під час допиту власні документи і нотатки, якщо її показання пов'язані з будь-якими обчисленнями та іншими відомостями, які важко зберегти в пам'яті. Також, за бажанням допитуваної особи, вона має право викласти свої показання власноручно. За письмовими показаннями особи їй можуть бути поставлені додаткові запитання. Вона має право не відповідати на запитання стосовно тих обставин, щодо надання яких є пряма заборона у законі (таємниця сповіді, лікарська таємниця, професійна таємниця захисника, таємниця нарадчої кімнати тощо) або які можуть стати підставою для підозри, обвинувачення у вчиненні нею, близькими родичами чи членами її сім'ї кримінального правопорушення, а також щодо службових осіб, які виконують негласні слідчі (розшукові) дії, та осіб, які конфіденційно співпрацюють із органами досудового розслідування.

Слідчий, прокурор має право провести одночасний допит двох чи більше вже допитаних осіб для з'ясування причин розбіжностей у їхніх показаннях. На початку такого допиту встановлюється, чи знають викликані особи одна одну і в яких стосунках вони перебувають між собою. Свідки попереджаються про кримінальну відповідальність за відмову від давання показань і за давання завідомо неправдивих показань, а потерпілі - за давання завідомо неправдивих показань.

Викликаним особам по черзі пропонується дати показання про ті обставини кримінального провадження, для з'ясування яких проводиться допит, після чого слідчим, прокурором можуть бути поставлені запитання. Особи, які беруть участь у допиті, їх захисники чи представники мають право ставити одна одній запитання, що стосуються предмета допиту.

Оголошення показань, наданих учасниками допиту на попередніх допитах, дозволяється лише після давання ними показань.

У кримінальних провадженнях щодо злочинів проти статевої свободи та статевої недоторканості особи, а також щодо злочинів, вчинених із застосуванням насильства або погрозою його застосування, одночасний допит двох чи більше вже допитаних осіб для з'ясування причин розбіжностей в їхніх показаннях не може бути проведений за участю малолітнього або неповнолітнього свідка чи потерпілого разом з підозрюваним.

Про допит свідка складається протокол з додержанням правил, зазначених у ст. 104 КПК України.

КПК України у ст. 225 передбачає допит свідка, потерпілого під час досудового розслідування в судовому засіданні.

Так, у виняткових випадках, пов'язаних із необхідністю отримання показань свідка чи потерпілого під час досудового розслідування, якщо через існування небезпеки для життя і здоров'я свідка чи потерпілого, їх тяжкої хвороби, наявності інших обставин, що можуть унеможливити їх допит в суді або вплинути на повноту чи достовірність показань, сторона має право звернутися до слідчого судді із клопотанням провести допит такого свідка чи потерпілого в судовому засіданні, в тому числі одночасний допит двох чи більше вже допитаних осіб. У цьому випадку допит свідка чи потерпілого здійснюється у судовому засіданні в місці розташування суду або перебування хворого свідка, потерпілого в присутності сторін кримінального провадження з дотриманням правил проведення допиту під час судового розгляду.

Неприбуття сторони, яка була належним чином повідомлена про місце та час проведення судового засідання, для участі в допиті особи, за клопотанням протилежної сторони, не перешкоджає проведенню такого допиту в судовому засіданні.

Допит особи згідно з положеннями цієї статті може бути також проведений за відсутності сторони захисту, якщо на момент його проведення жодній особі не повідомлено про підозру у цьому кримінальному провадженні.

Допит особи на її клопотання повинен відбуватися у присутності захисника.

Допит малолітньої або неповнолітньої особи. Допит зазначеної категорії осіб проводиться за правилами, визначеними у ст. 226 КПК України, в присутності законного представника, педагога або психолога. Допит малолітньої або неповнолітньої особи не може продовжуватися без перерви понад одну годину, а загалом - понад дві години на день.

Особам, які не досягай шістнадцятирічного віку, роз'яснюється обов'язок про необхідність надавати правдиві показання, не попереджуючи про кримінальну відповідальність за відмову від надання показань і за завідомо неправдиві показання.

До початку допиту малолітньому або неповнолітньому роз'яснюється їхній обов'язок бути присутнім при допиті, а також право заперечувати проти запитань та ставити запитання.

У виняткових випадках, коли участь законного представника може завдати шкоди інтересам малолітнього або неповнолітнього свідка, потерпілого, слідчий, прокурор за клопотанням цієї малолітньої або неповнолітньої особи має право усунути його від участі у кримінальному провадженні і залучити замість нього іншого законного представника (ч. 5 ст. 226 КПК України).

Допит неповнолітнього потерпілого або свідка проводиться, якщо можливо, невідкладно після події злочину у спеціально обладнаному та прилаштованому для цих цілей приміщенні. Усі допити неповнолітнього потерпілого, свідка, якщо це можливо, повинні проводитися однією і тією самою особою.

Необхідно зазначити, що при проведенні слідчих (розшукових) дій за участю малолітньої або неповнолітньої особи забезпечується участь законного представника, педагога або психолога.

До початку слідчої (розшукової) дії педагогу, психологу або законному представнику роз'яснюються його право за дозволом ставити уточнюючі запитання малолітній або неповнолітній особі.

У виняткових випадках, коли участь законного представника може завдати шкоди інтересам малолітнього або неповнолітнього свідка, потерпілого, слідчий, прокурор, за клопотанням малолітнього або неповнолітнього чи з власної ініціативи, має право обмежити участь законного представника у виконанні окремих слідчих (розшукових) дій або усунути його від участі у кримінальному провадженні та залучити замість нього іншого законного представника.

Стаття 232 КПК України передбачає проведення допиту в режимі відеоконференції під час досудового розслідування.

Рішення про здійснення дистанційного досудового розслідування приймається слідчим, прокурором, а в разі здійснення у режимі відеоконференції допиту згідно із ст. 225 КПК України - слідчим суддею з власної ініціативи або за клопотанням сторони чи інших учасників кримінального провадження. Якщо сторона чи потерпілий заперечує проти здійснення дистанційного досудового розслідування, слідчий, прокурор, слідчий суддя може прийняти рішення про його здійснення лише мотивованою постановою (ухвалою), обґрунтувавши в ній прийняте рішення. Рішення про здійснення дистанційного досудового розслідування, в якому дистанційно перебуватиме підозрюваний, не може бути прийняте, якщо він проти цього заперечує.

Використання у дистанційному досудовому розслідуванні технічних засобів і технологій повинно забезпечувати належну якість зображення і звуку, а також інформаційну безпеку. Учасникам слідчої (розшукової) дії повинна бути забезпечена можливість ставити запитання і отримувати відповіді осіб, які беруть участь у слідчій (розшуковій) дії дистанційно, реалізовувати інші надані їм процесуальні права та виконувати процесуальні обов'язки (ч. 3 ст. 232 КПК України).

Допит експерта. Глава 21 КПК України не містить самостійної статті щодо допиту експерта, проте передбачає таку слідчу дію в суді (ст. 356 "Допит експерта в суді").

Пред'явлення для впізнання особи. Перед тим, як пред'явити особу для впізнання, слідчий, прокурор попередньо з'ясовує, чи може особа, яка впізнає, впізнати цю особу, опитує її про зовнішній вигляд і прикмети цієї особи, а також про обставини, за яких вона бачила цю особу, про що складає протокол. Якщо особа заявляє, що вона не може назвати прикмети, за якими впізнає особу, проте може впізнати її за сукупністю ознак, у протоколі зазначається, за сукупністю яких саме ознак вона може впізнати особу. Забороняється попередньо показувати особі, яка впізнає особу, яка повинна бути пред'явлена для впізнання, та надавати інші відомості про прикмети цієї особи (ч. 1 ст. 228 КПК України).

Особа, яка підлягає впізнанню, пред'являється особі, яка впізнає, разом з іншими особами тієї ж статі, яких має бути не менше трьох і які не мають різких відмінностей у віці, зовнішності та одязі. Перед тим, як пред'явити особу для впізнання, їй пропонується у відсутності особи, яка впізнає, зайняти будь-яке місце серед інших осіб, які пред'являються.

Особі, яка впізнає, пропонується вказати на особу, яку вона має впізнати, і пояснити, за якими ознаками вона її впізнала.

З метою забезпечення безпеки особи, яка впізнає, впізнання може проводитися в умовах, коли особа, яку пред'являють для впізнання, не бачить і не чує особи, яка впізнає, тобто поза її візуальним та аудіоспостереженням. Про умови проведення такого впізнання та його результати зазначається в протоколі. Про результати впізнання повідомляється особа, яка пред'являлася для впізнання.

При пред'явленні особи для впізнання особі, щодо якої згідно з КПК України вжито заходів безпеки, відомості про особу, взяту під захист, до протоколу не вносяться і зберігаються окремо.

За необхідності впізнання може провадитися за фотознімками, матеріалами відеозапису з додержанням вимог, зазначених у частинах першій і другій цієї статті. Проведення впізнання за фотознімками, матеріалами відеозапису виключає можливість у подальшому пред'явлення особи для впізнання.

Фотознімок з особою, яка підлягає впізнанню, пред'являється особі, яка впізнає, разом з іншими фотознімками, яких повинно бути не менше трьох. Фотознімки, що пред'являються, не повинні мати різких відмінностей між собою за формою та іншими особливостями, що суттєво впливають на сприйняття зображення. Особи на інших фотознімках повинні бути тієї ж статі і не повинні мати суттєвих відмінностей у віці, зовнішності та одязі з особою, яка підлягає впізнанню.

Матеріали відеозапису із зображенням особи, яка підлягає впізнанню, можуть бути пред'явлені лише за умови зображення на них не менше чотирьох осіб, які повинні бути тієї ж статі і не повинні мати суттєвих відмінностей у віці, зовнішності та одязі з особою, яка підлягає впізнанню.

При пред'явленні особи для впізнання можуть бути залучені спеціалісти для фіксування впізнання технічними засобами: психологи, педагоги й інші спеціалісти.

За такими ж правилами може здійснюватися пред'явлення особи для впізнання за голосом або ходою, при цьому впізнання за голосом повинно здійснюватися поза візуальним контактом між особою, що впізнає, та особами, які пред'явлені для впізнання.

Пред'явлення трупа для впізнання. Процесуальний порядок пред'явлення трупа для впізнання як самостійної слідчої дії визначений у ст. 230 КПК України.

Перед тим, як пред'явити труп особи для впізнання, слідчий, прокурор попередньо з'ясовує, чи може особа, яка впізнає, впізнати труп особи, опитує її про зовнішній вигляд і прикмети цієї особи, а також про обставини, за яких вона бачила цю особу, про що складає протокол. Якщо особа заявляє, що вона не може назвати прикмети, за якими впізнає особу, проте може впізнати її за сукупністю ознак, у протоколі зазначається, за сукупністю яких саме ознак вона може впізнати особу. Забороняється попередньо показувати особі, яка впізнає, особу, яка повинна бути пред'явлена для впізнання, та надавати інші відомості про прикмети цієї особи.

Пред'явлення речей для впізнання. Для пред'явлення для впізнання речі слідчий, прокурор або захисник спочатку запитує в особи, яка впізнає, чи може вона впізнати цю річ, опитує про ознаки цієї речі й обставини, за яких вона цю річ бачила, про що складається протокол. Якщо особа заявляє, що вона не може назвати ознаки, за якими впізнає річ, проте може впізнати її за сукупністю ознак, особа, яка проводить процесуальну дію, зазначає це у протоколі. Забороняється попередньо показувати особі, яка впізнає, річ, що повинна бути пред'явлена для впізнання, та надавати інші відомості про її прикмети (ст. 229 КПК України).

Необхідно зауважити, що КПК України (ст. 232) також передбачає проведення впізнання аналогічно до допиту у режимі відеоконференції під час досудового розслідування. Хід і результати впізнання, проведеного у режимі відеоконференції, фіксуються за допомогою технічних засобів відеозапису.

Огляд. Огляд - це слідча (розшукова) дія, в ході якої виявляють, безпосередньо сприймають, оцінюють і фіксують стан, властивості та ознаки матеріальних об'єктів з метою отримання фактичних даних, що мають значення для встановлення істини у кримінальній справі.

Огляд проводиться слідчим, прокурором з метою виявлення та фіксації відомостей щодо обставин вчинення кримінального правопорушення (ч. 1 ст. 237 КПК України).

Огляд місця події. Своєчасне й якісне проведення огляду місця події здебільшого визначає успішний хід розслідування в цілому.

Прокурор має знати, що ця слідча дія може бути проведена у невідкладних випадках до внесення відомостей до Єдиного реєстру досудових розслідувань та початку кримінального провадження (ст. 214 КПК України).

Аналіз слідчої практики свідчить, що під час проведення огляду припускаються багатьох помилок. Тому прокурору необхідно брати участь у проведенні цієї слідчої дії у тяжких та особливо тяжких злочинах з метою забезпечення якісного його проведення.

Огляд житла чи іншого володіння особи здійснюється згідно з правилами проведення обшуку житла чи іншого володіння особи.

Для участі в огляді може бути запрошений потерпілий, підозрюваний, захисник, законний представник та інші учасники кримінального провадження. З метою одержання допомоги з питань, що потребують спеціальних знань, слідчий, прокурор для участі в огляді може запросити спеціалістів. Слідчий, прокурор вживає належних заходів для забезпечення присутності під час проведення огляду осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені.

Особи, у присутності яких здійснюється огляд, при проведенні цієї слідчої (розшукової) дії мають право робити заяви, які заносять до протоколу огляду.

При проведенні огляду дозволяється вилучення лише речей і документів, які мають значення для кримінального провадження, та речей, вилучених з обігу. Усі вилучені речі і документи підлягають негайному огляду й опечатуванню із завіренням підписами осіб, які брали участь у проведенні огляду. Якщо огляд речей і документів на місці здійснити неможливо або їх огляд пов'язаний з ускладненнями, вони тимчасово опечатуються і зберігаються у такому вигляді доти, доки не буде здійснено їх остаточний огляд і опечатування. Слідчий, прокурор має право заборонити будь-якій особі залишити місце огляду до його закінчення та вчинювати будь-які дії, що заважають проведенню огляду. Невиконання цих вимог тягне за собою передбачену законом відповідальність.

Під час огляду слідчий, прокурор або за їх дорученням залучений спеціаліст має право проводити вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складати плани і схеми, виготовляти графічні зображення оглянутого місця чи окремих речей, виготовляти відбитки та зліпки, оглядати і вилучати речі й документи, які мають значення для кримінального провадження. Предмети, які вилучені законом з обігу, підлягають вилученню незалежно від їх відношення до кримінального провадження. Вилучені речі та документи, що не належать до предметів, які вилучені законом з обігу, вважаються тимчасово вилученим майном.

Огляд трупа. Згідно з правилами, передбаченими ст. 238 КПК України, огляд трупа слідчим, прокурором проводиться за обов'язкової участі судово-медичного експерта або лікаря, якщо вчасно неможливо залучити судово-медичного експерта.

Огляд трупа може здійснюватися одночасно з оглядом місця події, житла чи іншого володіння особи з додержанням правил КПК України про огляд житла чи іншого володіння особи.

Після огляду труп підлягає обов'язковому направленню для проведення судово-медичної експертизи для встановлення причин смерті. Труп підлягає видачі лише з письмового дозволу прокурора і тільки після проведення судово-медичної експертизи та встановлення причини смерті.

Від огляду трупа необхідно відрізняти огляд трупа, пов'язаний з ексгумацією, про що йтиметься нижче.

Огляд на місці. Законодавець у ст. 361 КПК України передбачає такий вид слідчого огляду, як огляд на місці, проведення якого покладається на суд. Так, 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. Огляд на місці не може проводитися під час здійснення провадження судом присяжних.

Огляд на місці здійснюється згідно з правилами, передбаченими КПК України, для огляду під час досудового розслідування.

На місці огляду учасникам кримінального провадження, які беруть у ньому участь, можуть бути поставлені запитання, пов'язані з проведенням огляду.

Як і інші слідчі (розшукові) дії, проведення огляду і його результати відображаються у протоколі огляду місця та можуть фіксуватися технічними засобами.

Ексгумація трупа. Огляд трупа, пов'язаний з ексгумацією, здійснюється за постановою прокурора. Виконання постанови покладається на службових осіб органів місцевого самоврядування (ч. 1 ст. 239 КПК України).

Труп виймається з місця поховання в присутності судово-медичного експерта та оглядається ним. Після проведення ексгумації і необхідних досліджень поховання здійснюється в тому самому місці з приведенням могили в попередній стан. Під час ексгумації судово-медичним експертом можуть бути вилучені зразки тканини і органів або частини трупа, необхідні для проведення експертних досліджень.

За необхідності труп може бути доставлений до відповідного експертного закладу для проведення експертизи. Також під час ексгумації трупа з поховання можуть бути вилучені речі, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення.

Про проведену слідчу (розшукову) дію складається протокол. Якщо при ексгумації вилучалися речі й об'єкти для досліджень, про це зазначається в протоколі. До протоколу додаються матеріали вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапису, плани і схеми, графічні зображення, відбитки та зліпки.

Освідування. Освідування - це слідча (розшукова) дія, яка проводиться слідчим або прокурором щодо підозрюваного, свідка чи потерпілого для виявлення на їхньому тілі слідів кримінального правопорушення або особливих прикмет, якщо для цього не потрібно проводити судово-медичну експертизу.

Освідування здійснюється виключно на підставі постанови прокурора, за необхідності за участю судово-медичного експерта або лікаря. Освідування, яке супроводжується оголенням освідуваної особи, здійснюється особами тієї ж статі, за винятком його проведення лікарем і за згодою особи, яка освідується. Слідчий, прокурор не мають права бути присутніми при освідуванні особи іншої статі, коли це пов'язано з необхідністю оголювати особу, яка підлягає освідуванню (ч. 1 ст. 241 КПК України).

Перед початком освідування особі, яка підлягає освідуванню, пред'являється ухвала слідчого судді. Після цього особі пропонується добровільно пройти освідування, а в разі її відмови освідування проводиться примусово.

При освідуванні не допускаються дії, які принижують честь і гідність особи або небезпечні для її здоров'я. За необхідності здійснюється фіксування наявності чи відсутності на тілі особи, яка підлягає освідуванню, слідів кримінального правопорушення або особливих прикмет шляхом фотографування, відеозапису чи інших технічних засобів. Зображення, демонстрація яких може розглядатись як образлива для освідуваної особи, зберігаються в опечатаному вигляді і можуть надаватися лише суду під час судового розгляду.

Про проведення освідування складається відповідний протокол. Особі, освідування якої проводилось примусово, надається копія протоколу освідування.

Обшук. Важливим процесуальним засобом отримання доказів є провадження обшуку.

Обшук - слідча (розшукова) дія, що проводиться з метою виявлення та фіксації відомостей про обставини вчинення кримінального правопорушення, відшукання знаряддя кримінального правопорушення або майна, яке було здобуте у результаті його вчинення, а також встановлення місцезнаходження розшукуваних осіб.

Відповідно до ст. 234 КПК України обшук проводиться на підставі ухвали слідчого судді.

Якщо необхідно провести обшук, слідчий, за погодженням з прокурором, або прокурор звертається до слідчого судді з відповідним клопотанням, яке повинно містити відомості про: найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер; короткий виклад обставин кримінального правопорушення, у зв'язку з розслідуванням якого подається клопотання; правову кваліфікацію кримінального правопорушення з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність; підстави для обшуку; житло чи інше володіння особи або частину житла чи іншого володіння особи, де планується проведення обшуку; особу, якій належить житло чи інше володіння, та особу, у фактичному володінні якої воно знаходиться; речі, документи або осіб, яких планується відшукати.

До клопотання також мають бути додані оригінали або копії документів та інших матеріалів, якими прокурор, слідчий обґрунтовує доводи клопотання, а також витяг з Єдиного реєстру досудових розслідувань щодо кримінального провадження, в межах якого подається клопотання.

Клопотання про обшук розглядається у суді в день його надходження за участю слідчого або прокурора.

Слідчий суддя може відмовити у задоволенні клопотання про обшук, якщо прокурор, слідчий не доведе наявність достатніх підстав вважати, що: 1) було вчинено кримінальне правопорушення; 2) відшукуванні речі і документи мають значення для досудового розслідування; 3) відомості, які містяться у відшукуваних речах і документах, можуть бути доказами під час судового розгляду; 4) відшукуванні речі, документи або особи знаходяться у вказаному в клопотанні житлі чи іншому володінні особи (ч. 5 ст. 234 КПК України).

Важливо зазначити, що ухвала слідчого судді про дозвіл на обшук житла чи іншого володіння особи з підстав, зазначених у клопотанні прокурора, слідчого, надає право проникнути до житла чи іншого володіння особи лише один раз. Виготовляються дві копії ухвали, які чітко позначаються як копії.

Ухвала про дозвіл на обшук житла чи іншого володіння особи може бути виконана слідчим чи прокурором. Для участі в проведенні обшуку може бути запрошений потерпілий, підозрюваний, захисник, представник та інші учасники кримінального провадження. З метою одержання допомоги з питань, що потребують спеціальних знань, слідчий, прокурор для участі в обшуку має право запросити спеціалістів. Слідчий, прокурор вживає належних заходів для забезпечення присутності під час проведення обшуку осіб, чиї права та законні інтереси можуть бути обмежені або порушені.

Обшук житла чи іншого володіння особи на підставі ухвали слідчого судді повинен відбуватися в час, коли завдається найменша шкода звичайним заняттям особи, яка ними володіє, якщо тільки слідчий, прокурор не вважатиме, що виконання такої умови може суттєво зашкодити меті обшуку.

Перед початком виконання ухвали слідчого судді особі, яка володіє житлом чи іншим володінням, а за її відсутності - іншій присутній особі, повинна бути пред'явлена ухвала і надана її копія. Слідчий, прокурор має право заборонити будь-якій особі залишити місце обшуку до його закінчення та вчиняти будь-які дії, що заважають проведенню обшуку. Невиконання цих вимог тягне за собою передбачену законом відповідальність.

У разі відсутності осіб у житлі чи іншому володінні копія ухвали повинна бути залишена на видному місці у житлі чи іншому володінні особи. При цьому слідчий, прокурор зобов'язаний забезпечити схоронність майна, що знаходиться у житлі чи іншому володінні особи, та неможливість доступу до нього сторонніх осіб (ч. 4 ст. 236 КПК України).

Обшук на підставі ухвали слідчого судді повинен проводитися в обсязі, необхідному для досягнення мети обшуку. За рішенням слідчого чи прокурора може бути проведено обшук осіб, які перебувають у житлі чи іншому володінні, якщо є достатні підстави вважати, що вони переховують при собі предмети або документи, які мають значення для кримінального провадження. Обшук особи повинен бути здійснений особами тієї ж статі.

Слідчий, прокурор під час проведення обшуку має право відчинити зачинені приміщення, сховища, речі, якщо особа, присутня при обшуку, відмовляється їх відчинити або обшук здійснюється за відсутності осіб, вказаних у частині третій цієї статті.

Також при обшуку слідчий, прокурор має право проводити вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складати плани і схеми, виготовляти графічні зображення обшуканого житла чи іншого володіння особи чи окремих речей, виготовляти відбитки та зліпки, оглядати й вилучати речі і документи, які мають значення для кримінального провадження. Предмети, які вилучені законом з обігу, підлягають вилученню незалежно від їх відношення до кримінального провадження. Вилучені речі та документи, які не входять до переліку, щодо якого прямо надано дозвіл на відшукання в ухвалі про дозвіл на проведення обшуку, та не належать до предметів, які вилучені законом з обігу, вважаються тимчасово вилученим майном.

Особи, у присутності яких здійснюється обшук, при проведенні цієї слідчої (розшукової) дії мають право робити заяви, що підлягають занесенню до протоколу обшуку.

Слідчий експеримент. Слідчий експеримент - слідча (розшукова) дія, що проводиться слідчим або прокурором з метою перевірки й уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення, шляхом відтворення дій, обстановки, обставин певної події, проведення необхідних дослідів чи випробувань.

Слідчий експеримент проводиться відповідно до правил ст. 240 КПК України.

За необхідності слідчий експеримент може проводитися за участю спеціаліста. Також до участі в даній слідчій (розшуковій) дії можуть бути залучені підозрюваний, потерпілий, свідок, захисник, представник. Під час проведення слідчого експерименту можуть проводитись вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складатися плани і схеми, виготовлятися графічні зображення, відбитки та зліпки, які додаються до протоколу.

Проведення слідчого експерименту допускається за умови, що при цьому не створюється небезпеки для життя і здоров'я осіб, які беруть у ньому участь, чи оточуючих, не принижуються їхні честь і гідність, не завдається шкода.

Слідчий експеримент, що проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ними володіє, або на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора.

Про проведення слідчого експерименту слідчий, прокурор складає протокол згідно з вимогами КПК України. Крім того, у протоколі докладно викладаються умови і результати слідчого експерименту.

Проведення експертизи. Одним з найважливіших засобів одержання доказів є проведення експертизи.

Експертиза - це спрямоване на вирішення певних питань дослідження, що провадиться із застосуванням спеціальних знань компетентними особами, яких називають експертами.

Експертиза проводиться експертом за зверненням сторони кримінального провадження або за дорученням слідчого судді чи суду, якщо для з'ясування обставин, що мають значення для кримінального провадження, необхідні спеціальні знання.

Експерт - це не зацікавлена у справі особа, яка володіє спеціальними знаннями та вміннями в окремій галузі науки, техніки, мистецтва або ремесла і яка залучається у встановленому законом порядку до участі в провадженні експертизи.

Висновок експерта - це результат діяльності експерта щодо проведення експертизи, складений відповідно до вимог закону документ, у якому викладаються фактичні дані, отримані в процесі дослідження, і висновки експерта з досліджуваних питань.

Різниця між експертизою та участю спеціаліста у провадженні слідчих (розшукових) дій полягає в тому, що спеціаліст надає слідчому науково-технічну допомогу у знайденні, вилученні, закріпленні та попередньому первинному дослідженні матеріальних слідів злочину й інших джерел доказової інформації, тобто в отриманні доказів, а експерт самостійно провадить дослідження направлених йому на експертизу об'єктів та формулює висновки, що мають якісно інше, не емпіричне, а висновкове знання та належать до самостійного виду доказів. Експерт не може шукати й отримувати об'єкти, необхідні для експертизи, однак є повністю самостійним і незалежним у проведенні експертного дослідження. Він несе відповідальність за заздалегідь неточний висновок.

Значення експертизи у процесі доказування у кримінальній справі важко переоцінити. Найчастіше за допомогою її вдається розкрити злочин, викрити злочинця, встановити об'єктивну істину.

Предметом судової експертизи можуть бути питання, що стосуються будь-якої галузі науки, окрім права, оскільки вирішення правових питань є винятковою компетенцією органів досудового розслідування, прокуратури і суду. Саме з цієї причини на вирішення експертом завдань неприпустимо ставити питання правового характеру.

Експертна діяльність здійснюється на принципах точного виконання законодавства, на основі якого ця діяльність відбувається, об'єктивності і повноти проведеного дослідження, наукової обґрунтованості висновків, процесуальної незалежності експерта. Незалежність судового експерта і слушність його висновків забезпечуються особливим процесуальним порядком призначення експерта, встановленням відповідальності за втручання і проведення судової експертизи або спробу впливати на висновки експерта; правом учасників цивільного, карного або адміністративного процесу в передбачених законом випадках бути присутніми при проведенні судової експертизи; обов'язком органу дізнання, досудового розслідування або суду створювати необхідні умови для діяльності судового експерта; існуванням позавідомчих установ судової експертизи, відокремлених від органів дізнання і досудового розслідування або суду.

Правовий статус експерта, певні вимоги до нього встановлені чинним законодавством України. Так, згідно зі ст. 10 Закону України "Про судову експертизу" судовими експертами можуть бути особи, які мають необхідні знання для надання висновку з досліджуваних питань. Експертизи й інші дослідження в експертних установах проводяться співробітниками, які мають вищу освіту, пройшли відповідну підготовку та атестовані як експерти певної спеціальності.

Експертизи й інші дослідження в експертних установах можуть проводитись також позаштатними працівниками цих установ, комплектування складу яких та встановлення порядку їхньої діяльності покладається на керівника експертної установи.

Статтею 11 Закону України "Про судову експертизу" визначені особи, які не можуть бути судовими експертами. Так, до виконання обов'язків судового експерта не можуть залучатися особи, визнані в установленому законом порядку недієздатними, а також ті, які мають судимість. Не може бути експертом особа, яка зацікавлена в справі і підлягає відводові.

Експертиза проводиться експертом за зверненням сторони кримінального провадження або за дорученням слідчого судді чи суду, якщо для з'ясування обставин, що мають значення для кримінального провадження, необхідні спеціальні знання.

КПК України у ч. 2 ст. 242 визначає підстави проведення експертизи. Слідчий або прокурор зобов'язаний звернутися до експерта для проведення експертизи щодо: 1) встановлення причин смерті; 2) встановлення тяжкості та характеру тілесних ушкоджень; 3) визначення психічного стану підозрюваного за наявності відомостей, які викликають сумнів щодо його осудності, обмеженої осудності; 4) встановлення віку особи, якщо це необхідно для вирішення питання про можливість притягнення її до кримінальної відповідальності, а іншим способом неможливо отримати ці відомості; 5) встановлення статевої зрілості потерпілої особи в кримінальних провадженнях щодо злочинів, передбачених ст. 155 КК України.

Примусове залучення особи для проведення медичної або психіатричної експертизи здійснюється за ухвалою слідчого судді, суду.

У ст. 243 КПК України визначено процесуальний порядок залучення експерта до участі в кримінальній справі.

Сторона обвинувачення залучає експерта за наявності підстав для проведення експертизи, зокрема за клопотанням сторони захисту чи потерпілого. Сторона захисту має право самостійно залучати експертів на договірних умовах для проведення експертизи, у тому числі обов'язкової (ч.ч. 1, 2 ст. 243 КПК України).

У разі відмови слідчого, прокурора в задоволенні клопотання сторони захисту про залучення експерта особа, яка заявила відповідне клопотання, має право звернутися з клопотанням про залучення експерта до слідчого судді. До клопотання також додаються: копії матеріалів, якими обґрунтовуються доводи клопотання та копії документів, які підтверджують неможливість самостійного залучення експерта стороною захисту.

Клопотання розглядається слідчим суддею місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого здійснюється досудове розслідування, не пізніше п'яти днів із дня його надходження до суду. Особа, яка подала клопотання, повідомляється про місце та час його розгляду, проте її неприбуття не перешкоджає розгляду клопотання, крім випадків, коли її участь визнана слідчим суддею обов'язковою (ч. 3 ст. 244 КПК України).

Слідчий суддя за результатами розгляду клопотання має право своєю ухвалою доручити проведення експертизи експертній установі, експерту або експертам, якщо особа, яка звернулася з клопотанням, доведе, що для вирішення питань, що мають істотне значення для кримінального провадження, необхідне залучення експерта, проте:

- сторона обвинувачення не залучила його або на вирішення залученого стороною обвинувачення експерта були поставлені запитання, що не дають змоги дати повний та належний висновок з питань, для з'ясування яких необхідне проведення експертизи, або існують достатні підстави вважати, що залучений стороною обвинувачення експерт внаслідок відсутності у нього необхідних знань, упередженості чи з інших причин надасть або надав неповний чи неправильний висновок;

- сторона обвинувачення не може залучити експерта самостійно через відсутність коштів чи з інших об'єктивних причин.

До ухвали слідчого судді про доручення проведення експертизи включаються запитання, поставлені експерту особою, яка звернулася з відповідним клопотанням. Слідчий суддя має право не вносити до ухвали запитання, поставлені особою, яка звернулася з відповідним клопотанням, якщо відповіді на них не стосуються кримінального провадження або не мають значення для судового розгляду, обґрунтувавши таке рішення в ухвалі.

При задоволенні клопотання про залучення експерта слідчий суддя (за необхідності) має право за клопотанням особи, яка звернулася із клопотанням про залучення експерта, вирішити питання про отримання зразків для експертизи.

Висновок експерта, залученого слідчим суддею, надається особі, за клопотанням якої він був залучений.

З огляду на необхідність отримання зразків для проведення експертизи вони відбираються стороною, яка звернулася за проведенням експертизи або за клопотанням якої експертиза призначена слідчим суддею. У випадку, якщо проведення експертизи доручено судом, відібрання зразків для її проведення здійснюється судом або за його дорученням залученим спеціалістом (ч. 1 ст. 245 КПК України).

Порядок відібрання зразків із речей і документів встановлюється згідно з положеннями про тимчасовий доступ до речей і документів (ст.ст. 160-166 КПК України).

У разі відмови особи добровільно надати біологічні зразки слідчий суддя, суд за клопотанням сторони, що розглядається в порядку, передбаченому ст.ст. 160-166 КПК України, має право дозволити слідчому, прокурору (або зобов'язати їх, якщо клопотання було подано стороною захисту) здійснити відбирання біологічних зразків примусово.

За послідовністю проведення дослідження експертизи можуть бути поділені на первинні і повторні, за обсягом дослідження - на основні й додаткові, за складом виконуваних завдань - на однорідні і комплексні. За кількістю осіб, що беруть участь у проведенні досліджень, експертизи поділяються на одноособові і комісійні.

### Поняття, підстави та порядок проведення негласних слідчих (розшукових) дій. Нагляд прокурора за додержанням вимог закону при проведенні негласних слідчих (розшукових) дій

Чинний КПК України, враховуючи характер та обсяг повноважень прокурора щодо нагляду за додержанням законів при проведенні негласних слідчих (розшукових) дій, виділяє основну ключову роль прокурора у забезпеченні законності під час проведення вказаних дій та використання їх результатів у кримінальному провадженні. Як наслідок, збільшується і відповідальність прокурора щодо правових наслідків рішень, що приймаються у зв'язку із негласними слідчими (розшуковими) діями.

КПК України вперше в історії вітчизняної юриспруденції надає процесуальний статус спеціальним негласним заходам, спрямованим на пошук і фіксацію даних про підготовку й вчинення злочинів та осіб, які їх вчинили, визначаючи останні як негласні слідчі (розшукові) дії.

Відповідними нормами Глави 21 КПК України передбачено підстави, умови та порядок проведення і використання результатів негласних слідчих (розшукових) дій, аналогічно тому, як це визначено й для слідчих (розшукових) дій.

Законодавець не тільки надає процесуального статусу вказаним діям, а й визначає їх як різновид слідчих (розшукових) дій, відомості про факт та методи проведення яких не підлягають розголошенню, за винятком випадків, передбачених КПК України. При цьому негласні слідчі (розшукові) дії проводяться у випадках, якщо відомості про злочин та особу, яка його вчинила, неможливо отримати в інший спосіб. Це підтверджує винятковий характер таких дій порівняно із іншими слідчими діями.

Негласні слідчі (розшукові) дії, передбачені ст.ст. 260, 261, 262, 263, 264 (в частині дій, що проводяться на підставі ухвали слідчого судді), 267, 269, 270, 271, 272, 274 зазначеного Кодексу, проводяться виключно у кримінальному провадженні щодо тяжких або особливо тяжких злочинів (ст. 246 КПК України).

Розгляд клопотань, який віднесено згідно з положеннями цієї Глави до повноважень слідчого судді, здійснюється головою чи за його призначенням іншим суддею Апеляційного суду Автономної Республіки Крим, апеляційного суду області, міст Києва і Севастополя, у межах територіальної юрисдикції якого знаходиться орган досудового розслідування.

Проводити негласні слідчі (розшукові) дії відповідно до ч. 6 ст. 246 КПК України має право слідчий, який здійснює досудове розслідування злочину, або за його дорученням - уповноважені оперативні підрозділи органів внутрішніх справ, органів безпеки, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, органів Державної пенітенціарної служби України, органів Державної прикордонної служби України, органів Державної митної служби України. За рішенням слідчого чи прокурора до проведення негласних слідчих (розшукових) дій можуть залучатися також інші особи.

Відповідно і повноваження прокурора щодо забезпечення законності при проведенні негласних слідчих (розшукових) дій, які визначаються не законом, а КПК України, мають процесуальний характер, є одним з напрямів нагляду за додержанням законів у формі процесуального керівництва досудовим розслідуванням.

Кодексом втілюється концептуальне положення про процесуальне керівництво прокурором усім досудовим провадженням, у тому числі й проведенням негласних слідчих (розшукових) дій, з його початку до завершення.

Так прокурор, здійснюючи нагляд за додержанням законів під час проведення досудового розслідування у формі процесуального керівництва, уповноважений доручати слідчому, органу досудового розслідування, відповідним оперативним підрозділам проведення у встановлений прокурором строк негласних слідчих (розшукових) дій, давати вказівки щодо їх проведення (ст. 36 КПК України).

Керівник органу досудового розслідування, слідчий зобов'язані виконувати доручення та вказівки прокурора, які надаються у письмовій формі. Невиконання законних вказівок і доручень прокурора, наданих у порядку, передбаченому КПК України, щодо проведення негласних слідчих (розшукових) дій тягне за собою передбачену законом відповідальність (ч. 3 ст. 39, ч. 5 ст. 40 КПК України).

З огляду на зміст ст. 41 КПК України оперативні підрозділи органів внутрішніх справ, органів безпеки, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, органів Державної пенітенціарної служби України, органів Державної прикордонної служби України, органів Державної митної служби України уповноважені здійснювати негласні слідчі (розшукові) дії у кримінальному провадженні саме за письмовим дорученням слідчого або прокурора.

Під час виконання доручень слідчого, прокурора співробітник оперативного підрозділу користується повноваженнями слідчого, однак вони не мають права здійснювати негласні слідчі (розшукові) дії у кримінальному провадженні з власної ініціативи або звертатися з клопотаннями до слідчого судді чи прокурора. Доручення слідчого, прокурора щодо проведення слідчих (розшукових) дій є обов'язковими для виконання оперативним підрозділом.

Згідно з КПК України прокурор, як і слідчий, або керівник органу досудового розслідування, самостійно приймає рішення про проведення негласних слідчих (розшукових) дій, а у передбачених Кодексом випадках, коли рішення про їх проведення приймає слідчий суддя, складає відповідне клопотання до слідчого судді або погоджує таке клопотання слідчого. Вказане клопотання складається за необхідності проведення дій, що тимчасово обмежують конституційні права і свободи особи. Саме прокурор, якщо така негласна слідча (розшукова) дія проводиться у виняткових випадках, визначених Кодексом, до постановлення ухвали слідчого судді, зокрема, у разі встановлення місцезнаходження радіоелектронного засобу (ст. 268 КПК України) або спостереження за особою, річчю або місцем (ст. 269 КПК України), зобов'язаний невідкладно після початку її проведення звернутися з відповідним клопотанням до слідчого судді (ст. 250 КПК України).

Клопотання про дозвіл на проведення негласної слідчої (розшукової) дії повинно містити:

- найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;

- короткий виклад обставин злочину, у зв'язку з розслідуванням якого подається клопотання;

- правову кваліфікацію злочину із зазначенням статті (частини статті) КК України;

- відомості про особу (осіб), місце або річ, щодо яких необхідно провести негласну слідчу (розшукову) дію;

- обставини, що дають підстави підозрювати особу у вчиненні злочину;

- вид негласної слідчої (розшукової) дії та обґрунтування строку її проведення;

- обґрунтування неможливості отримання відомостей про злочин та особу, яка його вчинила, в інший спосіб;

- відомості залежно від виду негласної слідчої дії про ідентифікаційні ознаки, які дають можливість унікально ідентифікувати абонента спостереження, телекомунікаційну мережу, кінцеве обладнання тощо;

- обґрунтування можливості отримання під час проведення негласної слідчої (розшукової) дії доказів, що самостійно або в сукупності з іншими доказами можуть мати суттєве значення для з'ясування обставин злочину або встановлення осіб, які його вчинили.

До клопотання слідчого, прокурора додається витяг з Єдиного реєстру досудових розслідувань щодо кримінального провадження, в межах якого подається клопотання.

Слідчий суддя постановляє ухвалу про дозвіл на проведення негласної слідчої (розшукової) дії, якщо прокурор, слідчий доведе наявність достатніх підстав вважати, що:

- вчинено злочин відповідної тяжкості;

- під час проведення негласної слідчої (розшукової) дії можуть бути отримані докази, які самостійно або в сукупності з іншими доказами можуть мати суттєве значення для з'ясування обставин злочину або встановлення осіб, які вчинили злочин.

Ухвала слідчого судді про дозвіл на проведення негласної слідчої (розшукової) дії повинна відповідати загальним вимогам досудових рішень, передбачених КПК України, а також містити відомості про:

- прокурора, слідчого, який звернувся з клопотанням;

- злочин, у зв'язку із досудовим розслідуванням якого постановляється ухвала;

- особу (осіб), місце або річ, щодо яких необхідно провести негласну слідчу (розшукову) дію;

- вид негласної слідчої (розшукової) дії та відомості залежно від виду негласної слідчої (розшукової) дії про ідентифікаційні ознаки, які дають можливість унікально ідентифікувати абонента спостереження, телекомунікаційну мережу, кінцеве обладнання тощо;

- строк дії ухвали.

Постановлення слідчим суддею ухвали про відмову в наданні дозволу на проведення негласної слідчої (розшукової) дії не перешкоджає повторному зверненню з новим клопотанням про надання такого дозволу.

Прокурор повинен довести під час розгляду клопотання слідчим суддею законність отриманої інформації, яка стала підставою для проведення цих заходів, що вчинений злочин є тяжким або особливо тяжким, а також, що під час проведення негласної слідчої (розшукової) дії можуть бути отримані докази, які самостійно або в сукупності з іншими доказами мають суттєве значення для з'ясування обставин злочину або встановлення осіб, які його вчинили.

КПК України прокурору фактично надано дозвільні повноваження щодо проведення певних негласних слідчих (розшукових) дій. Так, слідчий зобов'язаний повідомити прокурора про прийняття ним рішення щодо проведення негласних слідчих (розшукових) дій та про отримані результати. Прокурор має право заборонити проведення або припинити подальше проведення негласних слідчих (розшукових) дій (ст. 246 КПК України).

Тобто прокурор, якщо не забороняє або не припиняє проведення негласних слідчих (розшукових) дій, фактично погоджується з обґрунтованістю їх проведення і несе відповідальність за порушення прав і законних інтересів осіб, допущених у зв'язку з їх проведенням.

Тільки прокурор має право прийняти рішення про проведення такої негласної слідчої (розшукової) дії, як контроль за вчиненням тяжкого або особливо тяжкого злочину, що готується або вчиняється, у формі контрольованої поставки, контрольованої та опeративної закупки, спеціального слідчого експерименту, імітування обстановки злочину (ст. 271 КПК України).

Прокурор у своєму рішенні про проведення контролю за вчиненням злочину зобов'язаний викласти обставини, які свідчать про відсутність під час вказаної дії провокування особи на вчинення злочину, та зазначити про застосування спеціальних імітаційних засобів. У подальшому дії прокурора під час підготовки та проведення відповідних заходів спрямовані саме на запобігання та припинення провокацій (підбурювань) особи на вчинення злочину з метою її подальшого викриття, впливу на поведінку особи, зокрема шляхом насильства, погроз, шантажу з метою вчинення злочину, який вона не вчинила б без сприяння цьому.

Прокурор зобов'язаний прийняти рішення про припинення подальшого проведення негласної слідчої (розшукової) дії, якщо в цьому немає необхідності. Якщо негласна слідча (розшукова) дія проводиться за рішенням прокурора, строк її проведення може бути продовжений прокурором до вісімнадцяти місяців. Якщо негласна слідча (розшукова) дія проводиться за рішенням слідчого судді, а прокурор вважає, що її проведення необхідно продовжити, то слідчий, за погодженням з прокурором, або прокурор має право звернутися до слідчого судді з клопотанням про прийняття відповідної ухвали (ст. 249 КПК України).

Оскільки всі вказані вище рішення прокурора матимуть процесуальний характер, вони повинні оформлятись відповідною постановою.

Аналіз повноважень прокурора при проведенні окремих негласних слідчих (розшукових) дій свідчить, що прокурор вирішує завдання як щодо реалізації наглядової функції, спрямованої на забезпечення вимог закону і попередження можливих порушень конституційних прав і свобод громадян, так і щодо дотримання положень закону про фіксацію перебігу і результатів таких дій, збереження інформації, отриманої внаслідок їх проведення з подальшим її використанням для цілей кримінального провадження, у тому числі як докази для обвинувачення особи у вчиненні злочину під час судового розгляду.

Показовими є передбачені КПК України (ст. 252) підстави і порядок складання протоколів з додатками за результатами проведення будь-якої негласної слідчої (розшукової) дії, які не пізніше ніж через 24 години з моменту припинення вказаних дій повинні передаватись прокурору, а також, відповідно, обов'язок прокурора вживати заходи щодо збереження отриманих під час проведення негласних слідчих (розшукових) дій речей і документів, які він планує використовувати у кримінальному провадженні.

Зазначена норма стосується і збереження інформації, отриманої внаслідок проведення негласних слідчих (розшукових) дій, які тимчасово обмежують конституційні права і свободи особи, рішення щодо проведення яких приймає слідчий суддя за клопотанням слідчого, погодженого прокурором, або клопотанням прокурора. Однією з таких дій є втручання у приватне спілкування, різновидами якого КПК України визначено аудіо -, відеоконтроль особи, арешт, огляд і виїмка кореспонденції, зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж, з електронних інформаційних систем. Якщо прокурор має намір використати під час судового розгляду як доказ інформацію, отриману внаслідок втручання у приватне спілкування або певний її фрагмент, він зобов'язаний забезпечити збереження всієї інформації або доручити слідчому забезпечити її збереження (ст.ст. 258, 259 КПК України).

Відповідно до ст.ст. 252, 256 КПК України фіксація ходу і результатів негласних слідчих (розшукових) дій повинна відповідати загальним правилам фіксації кримінального провадження, передбаченим цих Кодексом. За результатами проведення негласної слідчої (розшукової) дії складається протокол, до якого за необхідності долучаються додатки. Відомості про осіб, які проводили негласні слідчі (розшукові) дії або були залучені до їх проведення, у разі здійснення щодо них заходів безпеки, можуть зазначатися із забезпеченням конфіденційності даних про таких осіб у порядку, визначеному законодавством. Проведення негласних слідчих (розшукових) дій може фіксуватися за допомогою технічних та інших засобів.

Протоколи щодо проведення негласних слідчих (розшукових) дій, аудіо - або відеозаписи, фотознімки, інші результати, здобуті за допомогою застосування технічних засобів, вилучені під час їх проведення речі і документи або їх копії можуть використовуватися в доказуванні на тих самих підставах, що й результати проведення інших слідчих (розшукових) дій під час досудового розслідування.

Прокурор зобов'язаний повідомити про наявність у його розпорядженні речей або документів, отриманих у результаті проведення негласних слідчих (розшукових) дій, їх власнику, зацікавленому в їх поверненні, та з'ясувати, чи бажає він їх повернути. При цьому допустимість вказаних дій і час їх вчинення визначаються прокурором з урахуванням необхідності забезпечення прав і законних інтересів осіб, а також запобігання завданню шкоди для кримінального провадження.

Крім втручання у приватне спілкування, достатньо ефективними засобами отримання доказів щодо причетності особи до вчинення злочину, є проведення таких негласних слідчих (розшукових) дій, як обстеження публічно недоступних місць, житла чи іншого володіння особи (ст. 267 КПК України), установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу (ст. 268 КПК України), спостереження за особою, річчю або місцем (ст. 269 КПК України), аудіо-, відеоконтроль місця (ст. 270 КПК України), негласне отримання зразків, необхідних для порівняльного дослідження (ст. 274 КПК України), а також використання конфіденційного співробітництва під час проведення вказаних дій (ст. 275 КПК України).

Протоколи щодо проведення негласних слідчих (розшукових) дій, аудіо- або відеозаписи, фотознімки, інші результати, здобуті за допомогою застосування технічних засобів, вилучені під час їх проведення речі і документи можуть використовуватись у доказуванні на тих самих підставах, що і результати проведення інших слідчих (розшукових) дій під час досудового розслідування (ст. 256 КПК України).

Відомості, речі та документи, отримані в результаті проведення негласних слідчих (розшукових) дій, які прокурор не визнає необхідними для подальшого проведення досудового розслідування, повинні бути невідкладно знищені на підставі його рішення, крім випадків, передбачених КПК України. Знищення таких відомостей, речей та документів здійснюється під контролем прокурора (ст. 255 КПК України).

Особи, конституційні права яких були тимчасово обмежені під час проведення негласних слідчих (розшукових) дій, а також підозрюваний, його захисник мають бути письмово повідомлені прокурором або за його дорученням слідчим. Відповідне повідомлення про факт і результати таких дій повинні бути здійснені протягом дванадцяти місяців з дня їх припинення, але не пізніше звернення прокурора до суду з обвинувальним актом (ст. 253 КПК України).

У відповідних положеннях КПК України втілено стійку тенденцію останніх років щодо надання процесуального статусу підставам, порядку проведення і використанню результатів негласних слідчих (розшукових) дій у кримінальному провадженні. Як наслідок, з об'єктивною необхідністю змінюється і процесуальний статус та наглядові повноваження прокурора як гаранта забезпечення законності та конституційних прав і свобод громадян під час проведення вказаних вище дій.

**5. Особливості зупинення та закінчення досудового розслідування.**

### Поняття та значення зупинення досудового розслідування

У Кримінальному процесуальному кодексі України, як і в попередніх законодавчих актах, поняття "зупинення досудового розслідування" не сформульовано. Однак відсутність зазначеної правової дефініції не сприяє правильному розумінню сутності цього явища, негативно позначається на правозастосовній практиці. Адже неупорядкована термінологія, що відображає аморфність, невизначеність системи понять, знижує інформативні можливості закону, негативно впливає на правозастосування, призводить до нескінченних і безплідних суперечок у теорії й на практиці.

Зупинення досудового розслідування - це тимчасова перерва в провадженні досудового розслідування, в процесуальній діяльності, яка не виключає (за необхідності) проведення розшукових і оперативно-розшукових заходів з метою розшуку підозрюваного.

Зупинення досудового розслідування можна розуміти як самостійний інститут кримінального провадження, який передбачає вимушену тимчасову перерву процесуальної діяльності в кримінальному провадженні і застосування якого можливе за наявності доказових фактів, що характеризують відповідні підстави та умови зупинення, зазначені в законі.

Також "зупинення провадження" визначається як пасивний інститут кримінального процесу, який призвів до того, що слідчі після зупинення провадження найчастіше займають вичікувальну позицію, бездіють. Тому питання про включення у визначення поняття "зупинення розслідування" такої ознаки, як активна діяльність слідчого, прокурора, здійснювана після його зупинення і спрямована на встановлення місцезнаходження підозрюваного і розкриття кримінального правопорушення, безумовно, має важливе практичне значення.

Найбільш поширеною думкою стосовно поняття "зупинення досудового розслідування" є те, що під ним розуміють тимчасову перерву, викликану низкою причин або обставин, передбачених кримінальним процесуальним законом. У такому визначенні сутність зупинення зводиться до того, що діяльність слідчого зі збирання і дослідження доказів, а також кримінальне провадження знаходиться без руху, зупиняється.

Проте аналіз цього поняття був би неповним без урахування його співвідношення з однойменним правовим інститутом. Річ у тім, що зупинення розслідування також розуміється як тимчасове зупинення слідчих дій. Тимчасова відмова від слідчих та інших процесуальних дій у кримінальному провадженні може викликатися як суб'єктивними причинами (наприклад, тяганина, допущена слідчим), так і об'єктивними (від'їзд важливих свідків або потерпілих, необхідність проведення тривалої судової експертизи тощо).

У цих випадках зупинення провадження неможливе, оскільки закон не включає ці обставини в підстави для зупинення. У слідчій практиці мають місце також факти помилкового зупинення провадження через хворобу потерпілого, від'їзд свідка у відрядження тощо.

При цьому поняття "зупинення провадження" у справі тільки як перерви досудового розслідування є неповним, оскільки за чинним кримінальним процесуальним законодавством, коли невідоме місцезнаходження підозрюваного, слідчий вживає необхідних заходів та оголошує розшук (ст. 281 КПК України) як під час досудового розслідування, так одночасно і з його зупиненням. Таким чином, йдеться не просто про перерву в роботі з розслідування справи, а про вимушену тимчасову перерву, коли слідчий не проводить ніяких слідчих чи процесуальних дій, а виконує заходи розшукового характеру.

Наприклад, слідчий, не відновлюючи кримінального провадження, має право затримати підозрюваного, якого розшукували.

Отже, недопустимість проведення слідчих (розшукових) дій у зупиненому кримінальному провадженні, а також припинення перебігу строків розслідування після зупинення провадження не виключає права слідчого проводити слідчі (розшукові) дії, які спрямовані на встановлення місцезнаходження підозрюваного.

Винесення постанови про зупинення, а пізніше - про відновлення провадження - це кінцевий етап прийняття процесуального рішення, що характеризує, відповідно, початок або закінчення певного періоду в діяльності органів досудового розслідування.

Оскільки зупинення досудового розслідування, як і будь-яке інше процесуальне рішення, має започатковувати, змінювати чи припиняти правовідносини, цей етап повинен мати інший зміст, ніж попередня чи наступна діяльність, бо інакше в існуванні цього правового інституту немає сенсу.

Постанова про зупинення провадження у справі виноситься не для того, щоб підбити певні підсумки досудового розслідування. Цю функцію виконує обвинувальний акт. Фактичні дані про обставини кримінального правопорушення та осіб, що його вчинили, наводяться для того, щоб обґрунтувати, мотивувати прийняте рішення. Тож ніяких правових наслідків, крім перерви в провадженні досудового розслідування, а, отже - і перебігу процесуальних строків, зупинення провадження у справі не породжує.

Рішення про необхідність зупинення досудового розслідування приймається якщо:

- підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, за умови підтвердження цього відповідним медичним висновком (п. 3 ч. 1 ст. 280 КПК України);

- підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності і його місцезнаходження невідоме (п. 2 ч. 1 ст. 280 КПК України);

- наявна необхідність виконання процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва (п. 3 ч. 1 ст. 280 КПК України).

Досудове розслідування не може бути зупинене в інших випадках, не передбачених КПК України. Якщо внаслідок складності провадження неможливо закінчити досудове розслідування кримінального проступку (дізнання) протягом одного місяця з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні кримінального проступку, він може бути продовжений в межах строку, встановленого п. 1 ч. 2 ст. 219 КПК України, районним (міським) або іншим прирівняним до нього прокурором (ст. 294 КПК України).

Якщо досудове розслідування неможливо закінчити упродовж двох місяців з дня повідомлення особі про підозру у вчиненні злочину, він може бути продовжений в межах строків, встановлених пунктами 2, 3 ч. 2 ст. 219 КПК України:

- до трьох місяців - районним (міським) або іншим прирівняним до нього прокурором;

- до шести місяців - прокурором Автономної Республіки Крим, прокурором області, міст Києва і Севастополя чи прирівняним до них прокурором або їх заступниками;

- до дванадцяти місяців - Генеральним прокурором України чи його заступниками. Строк досудового розслідування злочину може бути продовжений до трьох місяців,

якщо його неможливо закінчити внаслідок складності провадження, до шести місяців - внаслідок особливої складності провадження, до дванадцяти місяців - внаслідок виняткової складності провадження (ч. 3 ст. 294 КПК України).

Продовження строку досудового розслідування кримінального правопорушення здійснюється за клопотанням слідчого або прокурора, який здійснює нагляд за додержанням законів під час проведення цього досудового розслідування (ч. 1 ст. 295 КПК України).

Досудове розслідування може бути зупинене тільки після того, як слідчий оголосить про підозру особі і виконає всі слідчі дії, проведення яких можливе за відсутності підозрюваного, а також вживе заходів до збереження документів та інших можливих доказів у справі.

До зупинення досудового розслідування слідчий зобов'язаний виконати всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе, а також всі дії для встановлення місцезнаходження особи, якщо зупинити досудове розслідування необхідно у зв'язку з переховуванням підозрюваного від органів розслідування та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності.

Відповідно до ч. 3 ст. 280 КПК України, якщо у кримінальному провадженні є два або кілька підозрюваних, а підстави для зупинення стосуються не всіх, прокурор має право виділити досудове розслідування і зупинити його стосовно окремих підозрюваних.

Досудове розслідування зупиняється вмотивованою постановою прокурора або слідчого за погодженням з прокурором, відомості про що вносяться до Єдиного реєстру досудових розслідувань. Копія постанови надсилається стороні захисту, потерпілому, які мають право її оскаржити слідчому судді.

Постанова повинна бути мотивованою. Крім викладу суті справи, у ній вказуються, які слідчі дії були виконані під час розслідування, які заходи вживалися до встановлення винного, їх результати. Необхідно також надати докази, які переконують в тому, що у слідчого виникла нездоланна у даний момент перешкода. Зміст постанови повинен переконувати, що рішення про зупинення справи єдино правильне і необхідне в цьому випадку. З тексту постанови повинно бути зрозуміло, що розслідування проведене повно і всебічно, виконано всі слідчі дії, що можливі за відсутності підозрюваного.

Варто зазначити, що позитивним є закріплення в КПК України такої підстави зупинення кримінального провадження, як тяжка хвороба підозрюваного, що перешкоджає його участі у кримінальному провадженні.

Законність й обґрунтованість зупинення кримінального провадження забезпечується дотриманням передбачених законом умов: виконанням усіх слідчих дій і прийняттям усіх заходів, спрямованих на розкриття кримінального правопорушення. Тільки тоді, коли будуть вичерпані всі можливості щодо збирання доказів, слідчий має право приступити до складання постанови про зупинення досудового розслідування.

Умови зупинення досудового розслідування можна поділити на загальні, які характерні для всіх підстав, та окремі, що відносяться лише до однієї або двох з перелічених у законі підстав. Загальні умови вимагають виконання всіх слідчих (розшукових) та інших процесуальних дій, проведення яких необхідне та можливе.

Зупинення кримінального провадження після виконання слідчих дій, можливих за відсутності обвинуваченого, пов'язане з тим, що після поновлення досудового розслідування ці прогалини не завжди заповнені. Деякі свідки можуть виїхати за невідомою адресою, документи виявитися знищеними у зв'язку із закінченням терміну збереження, загубленими тощо. Крім того, чим більше часу минає, тим менш точними, менш конкретними стають показання потерпілих, свідків тощо.

У слідчій практиці мають місце випадки, коли слідчий порушує вимоги закону про провадження усіх слідчих (розшукових) та інших процесуальних дій, проведення яких необхідне та можливе. Кримінальне провадження може бути припинене лише в тому випадку, якщо доведено подію кримінального правопорушення. Доведення обставин, що свідчать про подію кримінального правопорушення, має визначальне значення. Якщо подію кримінального правопорушення не встановлено, то провадження продовжуватися не може, тому немає необхідності зупиняти провадження.

До загальних умов зупинення кримінального провадження належить також повідомлення особі про підозру. Так, відповідно до ч. 1 ст. 280 КПК України досудове розслідування може бути зупинене після повідомлення особі про підозру. Загальні умови зупинення кримінального провадження підлягають безумовному виконанню у кожному провадженні незалежно від підстави зупинення.

Необхідно серед умов зупинення досудового розслідування закріпити також вжиття заходів, спрямованих на забезпечення відшкодування шкоди, завданої кримінальним правопорушенням.

До окремих умов зупинення досудового розслідування відносяться:

- обов'язковість виконання всіх дій для встановлення місцезнаходження особи, якщо зупинити досудове розслідування необхідно у зв'язку з переховуванням підозрюваного від органів розслідування та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності і його місцезнаходження невідоме;

- обов'язковість засвідчення хвороби обвинуваченого відповідним медичним висновком, у випадку зупинення досудового розслідування через тяжку хворобу підозрюваного, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні.

Існування інституту зупинення обумовлено не тим, що в органах розслідування виникають ситуації, що виключають можливість пізнання об'єктивної істини, а з наявністю обставин, що тимчасово унеможливлюють застосування до особи, яка вчинила злочин, кримінально-правових норм, можливість її покарання. Наприклад, досудове розслідування зупиняється у випадках, якщо місцезнаходження обвинуваченого невідоме або він має хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні (п.п. 1, 2 ст. 280 КПК України).

До підстав зупинення досудового розслідування цілком логічно не включено таку підставу, як невстановлення особи, яка вчинила злочин, що містилася в КПК України 1960 року (п. 3 ч. 1 ст. 206).

Справді, доки кримінальне правопорушення не розкрито, особу, яка його вчинила, не встановлено і не притягнено до кримінальної відповідальності, а отже, завдання досудового розслідування не вирішено, не можна зупиняти, хоч і тимчасово, процесуальну діяльність у провадженні.

Перелік обставин, що є підставою для зупинення досудового розслідування, вказаний у ст. 280 КПК України, вичерпний і розширеному тлумаченню не підлягає. Тому незаконним буде зупинення провадження досудового розслідування через те, що підозрюваний перебуває в тривалому відрядженні або поміщений до медичного закладу для проведення судово-медичної та судово-психіатричної експертизи; потрібен тривалий час на доставлення підозрюваного етапом до місця провадження досудового розслідування; у невідомому напрямку виїхав свідок - очевидець злочину або потерпілий, без яких неможливе подальше розслідування тощо. Якщо ці підстави є причиною затримки розслідування і неможливо його закінчити у встановлений законом строк, необхідно порушувати клопотання про продовження строку досудового розслідування відповідно до положень ст. 294 КПК України.

Кожна із вказаних вище обставин є самостійною підставою для зупинення досудового розслідування у кримінальному провадженні, хоча кожна сама по собі для цього недостатня. Тільки в сукупності з колом зазначених у законі і розглянутих умов ці обставини утворять підстави для досудового розслідування.

### Правове регулювання підстав зупинення досудового розслідування

Відповідно до п. 1 ч. 1 ст. 280 КПК України однією з підстав зупинення досудового розслідування є тяжка хвороба підозрюваного, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні. При цьому в законі не вказано конкретних ознак захворювання, що дають змогу відрізнити його від інших розладів здоров'я, які не тягнуть за собою зупинення досудового розслідування у кримінальному провадженні. У слідчій практиці можливі випадки зупинення провадження лише на підставі констатації факту захворювання без з'ясування тяжкості і наслідків хворобливого стану підозрюваного.

Право на зупинення досудового розслідування у разі коли тяжка хвороба підозрюваного перешкоджає закінченню провадження, виникає за наявності таких самих умов, як і в разі невстановлення місцезнаходження підозрюваного, з тією лише різницею, що тут відомо, де знаходиться підозрюваний, однак його тяжка хвороба позбавляє слідчого можливості провадити за його участю необхідні слідчі дії та перешкоджає закінченню провадження у справі.

Винесенню постанови про зупинення досудового розслідування у випадку психічного або іншого тяжкого захворювання підозрюваного передує:

- встановлення наявності необхідних законом умов для зупинення провадження за даною підставою;

- прийняття в разі потреби належних заходів до поміщення підозрюваного до медичного закладу;

- вирішення питання про збереження, скасування або зміну запобіжного заходу, якщо такий раніше обирався.

Цим визначається зміст процесуального порядку зупинення досудового розслідування у випадку тяжкої хвороби підозрюваного.

Закон пов'язує зупинення провадження за розглянутою підставою з визначеними умовами, регламентованими КПК України.

Зупинення досудового розслідування у зв'язку з тим, що підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, провадиться за таких процесуальних умов:

- у провадженні зібрано достатні та неспростовні докази, які вказують на те, що кримінальне правопорушення вчинено певною особою;

- особа набула статусу підозрюваного, їй повідомлено про підозру;

- виконано всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе до зупинення кримінального провадження;

- тяжка хвороба підозрюваного підтверджена відповідним медичним висновком.

Якщо підозрюваний захворів на тяжку хворобу, яка перешкоджає його участі у кримінальному провадженні, досудове розслідування зупиняється, якщо прокурор, слідчий мають про це достовірні дані. Закон не містить переліку таких захворювань, він лише вказує, що воно повинно бути тяжким. Вважається, що тяжким визнається захворювання, за якого стан здоров'я підозрюваного перешкоджає можливості його участі у кримінальному провадженні.

Хвороба обвинуваченого є підставою для зупинення досудового розслідування тоді, коли вона є тимчасовою, а її тяжкість не дозволяє здійснити допит або ознайомити підозрюваного з матеріалами справи, тобто виключає можливість провадження слідчих дій за участю обвинуваченого.

Тяжка хвороба підозрюваного може протікати в різноманітних формах і мати різні наслідки. Хвороби людини за тяжкістю, тривалістю і виліковністю різноманітні. Деякі захворювання хронічні, за винятком періодів загострення, не можуть вважатися підставою до зупинення досудового розслідування у кримінальному провадженні (діабет, туберкульоз, втрата зору, слуху тощо).

Хронічні (астма, діабет, туберкульоз тощо) у момент загострення виключають можливість участі підозрюваного в справі. Ангіна, катар верхніх дихальних шляхів, грип і подібні їм, як правило, лікують за короткий період і не завжди можуть розглядатися як перешкода до провадження у справі.

Отже, розмаїття захворювань припускає і різні способи посвідчення хвороби підозрюваного. Якщо факт хвороби очевидний, а її тяжкість і результат можуть бути встановлені лікуючим лікарем, то достатньо довідки. У тих випадках, коли лікар одноосібно не в змозі визначити природу захворювання, необхідна судово-медична експертиза.

Таким чином, фізична хвороба, на відміну від психічного розладу, може засвідчуватися: довідкою лікаря, який працює в медичному закладі; висновком судово-медичної експертизи.

З іншого боку, захворювання епізодичні, але обтяжені високою температурою, втратою свідомості, тобто з тимчасовим різким погіршенням здоров'я виключають можливість залучення підозрюваного в цей період до участі в кримінальному провадженні.

До таких хвороб, крім гострих захворювань і загострення хронічних хвороб, варто віднести інфаркт міокарда, гіпертонію в гострій формі і деякі інфекційні хвороби, що вимагають безумовної госпіталізації хворих, а іноді й осіб, які контактують з ними.

Деякі автори як додаткову ознаку тяжкого захворювання підозрюваного вказують ймовірний ступінь його виліковності і тривалості хвороби. Безумовно, вказівка на тривалість хвороби дає змогу більш точно визначити, чи може те або інше захворювання підозрюваного стати основою для зупинення провадження. Якщо хвороба нетривала і її лікування - питання кількох днів, провадження не можна бути зупинити.

Разом з тим викликає сумнів необхідність пов'язувати зупинення провадження з виліковністю хвороби. Якщо таке зупинення допускається лише у випадку захворювання підозрюваного на виліковну хворобу, то зупинення справи неможливе при загостренні в обвинуваченого хронічних захворювань (астми, діабету тощо), що нерідко виявляються невиліковними. І в цих випадках створюються ті об'єктивні перешкоди, що вимагають зупинення кримінального провадження.

На практиці в деяких випадках слідчі не встановлюють виду, характеру, тяжкості захворювання і зупиняють провадження, обмежившись констатацією хворобливого стану підозрюваного.

Одержати повідомлення про хворобу підозрюваного слідчий може з різних джерел (заява самого підозрюваного, його родичів, повідомлення начальника слідчого ізолятора тощо). Однак ці відомості не є достатньою підставою для зупинення провадження.

Хвороба підозрюваного повинна бути засвідчена фахівцем (лікарем), який працює в медичному закладі. Важливо і те, до якого виду належить захворювання: до фізичного або психічного.

Деякі практичні працівники думають, що у випадку психічного захворювання підозрюваного слідчий має право зупинити досудове розслідування на підставі лише довідки лікаря. Однак необхідно обов'язково провести експертизу. Питання про зупинення розслідування може бути вирішене тільки після висновку судово-психіатричної експертизи про те, що хвороба підозрюваного виключає необхідність зупинення справи або застосування примусових заходів медичного характеру.

Таким чином, документом, що засвідчує психічну хворобу підозрюваного, це висновок експерта. Іноді при госпіталізації психічно хворого лікарі-психіатри проводять експертизу з власної ініціативи.

Фізична недуга підозрюваного на відміну від психічного захворювання не вимагає обов'язкового провадження судово-медичної експертизи. Відповідно до закону слідчий, який зупиняє провадження в справі, має право обмежитися довідкою лікаря, який працює в медичному закладі.

У юридичній літературі думки щодо цього питання також різняться. Одні автори наголошують, що наявність фізичного захворювання підозрюваного засвідчується лікарем, який працює в медичному закладі.

Інші припускають можливість у сумнівних випадках вирішувати питання про стан здоров'я підозрюваного шляхом проведення судово-медичної експертизи. Питання, яким документом (довідкою) або висновком судово-медичного експерта належно встановлюється хвороба підозрюваного, варто вирішувати виходячи з конкретних обставин справи з урахуванням характеру захворювання.

Одержавши відомості про стан здоров'я підозрюваного і переконавшись в тому, що хвороба виключає можливість його участі в кримінальному процесі, слідчий, який зупиняє провадження у справі, у необхідних випадках вживає заходів, щоб помістити підозрюваного в медичний заклад на лікування.

Кримінальним, кримінальним процесуальним законодавством і відомчими інструкціями передбачено кілька заходів, пов'язаних з направленням підозрюваного в медичний заклад. Будучи подібними, ці заходи відрізняються один від одного як за юридичною природою, так і за правовими наслідками. До них належать:

- поміщення підозрюваного до медичного закладу для стаціонарного спостереження у зв'язку з проведенням експертизи;

- поміщення душевнохворого до психіатричної лікарні загального або спеціального типу у зв'язку зі звільненням від кримінальної відповідальності або покарання, або за призначенням суду примусового лікування обвинуваченого, який страждає на тимчасовий розлад нервово-психічної діяльності, і зупинення справи;

- направлення підозрюваного, який захворів тимчасовим психічним розладом у період ведення розслідування, на обов'язкове лікування до психіатричної лікарні загального або спеціального типу і зупинення досудового розслідування.

Якщо в процесі розслідування встановлено, що особа після здійснення злочину занедужала на психічне захворювання і ця хвороба є тимчасовим розладом нервово-психічної діяльності, кримінальне провадження повинно бути зупинено до видужання підозрюваного.

У випадках, коли розслідуванням, на підставі відповідних медичних документів, буде встановлено, що підозрюваний після вчинення злочину захворів на тяжку хворобу, слідчий зупиняє провадження у справі до видужання підозрюваного. При цьому слідчий долучає до матеріалів провадження медичні документи, які підтверджують факт тяжкої хвороби підозрюваного.

Розслідування зупиняється мотивованою постановою слідчого до одужання підозрюваного. Обраний щодо нього запобіжний захід може бути скасовано або змінено за наявності для того підстав і доцільності.

У разі зупинення розслідування при тимчасовому захворюванні підозрюваного обраний щодо нього запобіжний захід може бути залишено, змінено або скасовано. Зміна або скасування запобіжного заходу не повинні ставити під загрозу вирішення завдань кримінального провадження.

Якщо при зупиненні провадження запобіжний захід у виді взяття під варту залишився в силі - необхідно враховувати, що в цьому випадку плин строків розслідування зупинений, а строки тримання під вартою продовжують спливати і в необхідних випадках мають бути подовжені. Якщо захворів один підозрюваний, а їх у провадженні кілька, слідчий повинен визначитися щодо доцільності виділення матеріалів досудового розслідування в окреме провадження щодо підозрюваного, який захворів тяжкою хворобою.

Якщо у слідчого виникає сумнів щодо осудності підозрюваного або здібності його усвідомлювати свої дії або керувати ними, судово-психіатрична експертиза має бути призначена обов'язково (п. 3 ч. 2 ст. 242 КПК України). Експерти-психіатри повинні відповісти на такі запитання: чи хворий підозрюваний на психічне захворювання; який його характер (хронічне чи тимчасове); чи позбавляє хвороба підозрюваного можливості усвідомлювати свої дії та керувати ними; чи становить особа через свій стан небезпеку для суспільства; чи потребує вона примусового лікування тощо. Слідчий за ухвалою суду може направити підозрюваного до відповідного медичного закладу для обстеження, нагляду та лікування. Згідно з ч. 3 ст. 242 КПК України примусове залучення особи для проведення медичної або психіатричної експертизи здійснюється за ухвалою слідчого судді, суду. Згідно з ч. 2 ст. 197 КПК України у строк тримання під вартою включається час перебування особи в медичному закладі під час проведення стаціонарної психіатричної експертизи.

У тих випадках, коли з метою встановлення психічного (інколи й фізичного) стану підозрюваного призначається судова експертиза, до одержання її результатів досудове розслідування в справі не може бути зупинено. Призначення та проведення експертизи є слідчою дією, а згідно з ч. 2 ст. 280 КПК України до зупинення досудового розслідування слідчий зобов'язаний виконати всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе.

Після видужання підозрюваного досудове розслідування відновлюється і закінчується на загальних підставах. Якщо на час розгляду питання про відновлення кримінального провадження закінчився строк давності притягнення до кримінальної відповідальності або прийнято закон, який усуває кримінальну відповідальність за вчинене кримінальне правопорушення, кримінальне провадження підлягає закриттю, якщо особа, щодо якої розглядається питання, не заперечує проти цього.

Зупинення досудового розслідування, коли підозрюваний переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності і його місцезнаходження невідоме, провадиться за таких процесуальних умов:

- у провадженні зібрано достатні та неспростовні докази, які вказують на те, що кримінальне правопорушення вчинено певною особою;

- особа набула статусу підозрюваного, їй повідомлено про підозру;

- виконано всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе до зупинення кримінального провадження;

- виконано всі дії для встановлення місцезнаходження підозрюваного, який переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності і його місцезнаходження невідоме;

- підозрюваний (обвинувачений) переховується від органів слідства та суду, а вжитими заходами встановити його місцезнаходження в процесі розслідування не вдалося.

Коли місцезнаходження підозрюваного невідоме і він переховується від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності, досудове розслідування зупиняється, якщо підозрюваний свідомо переховується від органів розслідування та суду, і прокурор, слідчий мають про це достовірні дані.

Слідчий повинен встановити причини, через які йому невідомо місцезнаходження підозрюваного, вони обов'язково повинні встановлюватися, оскільки кожна з них тягне різні кримінально-процесуальні та кримінально-правові наслідки. Так, коли невідоме місцезнаходження підозрюваного та він не має на меті переховуватися від органів слідства та суду з метою ухилення від кримінальної відповідальності, перебіг строків давності притягнення до кримінальної відповідальності не зупиняється і після їх закінчення кримінальне провадження повинно бути закрито. Коли ж особа свідомо переховується від органів слідства та суду - це обумовлює можливість її затримання, обрання щодо неї більш суворого запобіжного заходу або навіть притягнення до кримінальної відповідальності, якщо переховування було пов'язано із втечею з-під варти. Крім того, у цьому випадку перебіг строків давності зупиняється і відновлюється лише після затримання підозрюваного чи його явки.

Стаття 281 КПК України передбачає, якщо під час досудового розслідування місцезнаходження підозрюваного невідоме, то слідчий, прокурор оголошує його розшук.

Про оголошення розшуку виноситься окрема постанова, якщо досудове розслідування не зупиняється, або вказується в постанові про зупинення досудового розслідування, якщо таке рішення приймається, відомості про що вносяться до Єдиного реєстру досудових розслідувань (ч. 2 ст. 281 КПК України).

Відповідно до ч. 3 ст. 281 КПК України здійснення розшуку підозрюваного може бути доручено оперативним підрозділам.

Зупинення провадження у всій справі не допускається, якщо обвинувачення пред'явлене кільком особам, а підстава зупинення стосується лише деяких з них, тоді питання про винність підозрюваних, котрих не стосується підстава зупинення справи, залишається не вирішеним протягом тривалого часу.

У разі виявлення слідчим процесуальної необхідності у виділенні матеріалів досудового розслідування щодо одного або кількох кримінальних правопорушень, якщо одна особа підозрюється у вчиненні кількох кримінальних правопорушень або дві чи більше особи підозрюються у вчиненні одного чи більше кримінальних правопорушень, в окреме кримінальне провадження він вносить клопотання про виділення матеріалів досудового розслідування на розгляд прокурору.

Закон забороняє виділення в окреме провадження матеріалів досудового розслідування у випадку, якщо це може негативно вплинути на повноту досудового розслідування та судового розгляду. Оскільки рішення про об'єднання чи виділення матеріалів досудового розслідування приймається виключно прокурором, саме на нього покладається обов'язок вирішити питання про те, чи може негативно позначитися на повноті досудового розслідування та судового розгляду таке об'єднання чи виділення матеріалів.

Рішення про виділення матеріалів досудового розслідування приймається прокурором у вигляді відповідної постанови, у якій зазначається про: прокурора, який вивчає матеріали досудових розслідувань; короткий виклад обставин кримінального провадження, розслідування за яким здійснюється стосовно кількох осіб, підозрюваних у вчиненні одного (одних) кримінального правопорушення; обґрунтування необхідності виділення матеріалів в окреме провадження; у резолютивній частині зазначається вимога про виділення матеріалів досудового розслідування, а також доручення конкретному слідчому провести досудове розслідування.

Проте у випадку, коли кілька підозрюваних перебувають під вартою, зупинити все провадження просто неможливо, бо правовідносини слідчого й інших підозрюваних не зупиняються і мають інтенсивний характер (арештований заявляє відвід експерту, подає клопотання про призначення повторної або додаткової експертизи, висловлює бажання дати показання тощо), а з іншого боку, у такому провадженні продовжує спливати строк тримання під вартою. Тому питання вирішується однозначно: кримінальне провадження щодо підозрюваних, які переховуються від розслідування і суду, виділяється, а стосовно інших закінчується в традиційному порядку. Якщо після зупинення справи розшукуваних обвинувачених буде знайдено, справа може бути, якщо це можливо, знову об'єднана в одне провадження.

Стосовно умов, за яких та або інша особа може бути віднесена до категорії таких, що укриваються від розслідування, у юридичній літературі немає єдиної думки. Розшук обвинуваченого здійснюється за допомогою оперативно-розшукових дій оперативних підрозділів та адміністративно-правових дій уповноважених на те осіб. Слідчий має право робити запити, вимагати довідки, давати окремі доручення та отримувати інформацію з питань, що його цікавлять.

Особа визнається такою, що переховується від розслідування і суду, якщо встановлено, що вона живе під чужим прізвищем або взагалі без документів, систематично переїжджає з місця на місце тощо. У даному випадку переховування підозрюваного від розслідування і суду характеризується колом ознак, які дають підстави думати, що особа ухиляється від кримінальної відповідальності. Однак факти, відірвані від цілей і мотивів, якими керувалася особа, здійснюючи ту чи іншу дію, не завжди дають можливість точно визначити, переховується ця особа від розслідування, чи ні.

Необхідно встановити, що зміна місця проживання, використання особою підроблених документів було з єдиною метою - уникнути кримінальної відповідальності, сховатися від розслідування і суду.

Ухилення від кримінальної відповідальності може здійснюватися в різних формах: таємна зміна місця проживання, проживання за підробленими документами, без документів, без прописки тощо. Усе це характеризує стан обвинуваченого як нелегальний. Отже, особою, яка переховується від розслідування і суду, визнається той, хто, усвідомлюючи можливість притягнення до кримінальної відповідальності, навмисне вживає заходів, що ускладнюють виявлення його місцезнаходження органами досудового розслідування.

До обставин, що перешкоджають встановленню місця перебування підслідного і не пов'язані з його навмисним ухиленням від кримінальної відповідальності, відносяться: смерть внаслідок старості, тривалої хронічної хвороби, раптова смерть, самогубство або нещасний випадок зі смертельним наслідком, коли особистість померлих залишається невідомою. Сюди варто віднести і такі ситуації, коли людина жива, але встановити її місцезнаходження важко через хворобливий стан обвинуваченого. Сам він позбавлений можливості повідомити про себе які-небудь відомості, а документів, що посвідчують його особистість, немає.

Таким чином, підозрюваний, який не вживає свідомих, активних заходів до ухилення від кримінальної відповідальності, не може розглядатися як особа, яка переховується від розслідування і суду. До цієї категорії належать також особи, які після здійснення злочину змінили місце проживання з дотриманням правил реєстрації, або після закінчення служби в армії.

Перед тим як оголосити розшук підозрюваного, який переховується від органів досудового розслідування з метою ухилення від кримінальної відповідальності, слідчий повинен вжити заходів щодо встановлення його місцезнаходження. Якщо в результаті вжитих заходів місцезнаходження підозрюваного встановити не вдалося, оголошується його розшук. До матеріалів досудового розслідування додаються документи, які свідчать про те, що підозрюваний переховується і його місцезнаходження невідоме, а саме: підтвердження про отримання підозрюваним повістки про виклик (ст. 133 КПК України); постанова про привід підозрюваного і результати її виконання (відповідно до вимог ст.ст. 140-143 КПК України); протоколи допитів, інших слідчих (розшукових), негласних слідчих (розшукових) дій, які було проведено з метою встановлення місцезнаходження підозрюваного; довідки (з місця роботи, навчання, паспортної служби, військкомату, прикордонної служби, медичного закладу) тощо.

Оголошення розшуку підозрюваного здійснюється шляхом винесення слідчим або прокурором відповідної постанови. Якщо досудове розслідування не зупиняється, складається окрема постанова про оголошення розшуку підозрюваного. Постанова складається з трьох частин: вступної, описової та резолютивної. У вступній частині зазначаються: назва постанови, дата і місце її складення, посада, спеціальне звання (класний чин), прізвище та ініціали службової особи, яка прийняла відповідне процесуальне рішення, найменування кримінального провадження; в описовій - викладаються всі обставини кримінального правопорушення та його правова кваліфікація, відомості про підозрюваного, його зв'язки і місця можливого перебування, а також дані про те, що він переховується від органів досудового розслідування; у резолютивній - констатуються прийняті рішення: про оголошення розшуку підозрюваного, про обрання щодо нього запобіжного заходу, про доручення розшуку оперативним підрозділам тощо.

Якщо одночасно з оголошенням розшуку підозрюваного досудове розслідування зупиняється відповідно до п. 2 ч. 1 ст. 280 КПК України, то про розшук підозрюваного вказується в постанові про зупинення досудового розслідування.

Відомості про оголошення та орган, якому доручається його здійснення, негайно вносяться до Єдиного реєстру досудових розслідувань в порядку, передбаченому КПК України та Положення про порядок ведення Єдиного реєстру досудових розслідувань, затверджене наказом Генерального прокурора України від 17 серпня 2012 року № 69.

Розшук підозрюваного може здійснюватися особисто слідчим або доручатися оперативним підрозділам, перелік яких передбачено у ст. 41 КПК України. Про це слідчий зазначає в постанові про оголошення розшуку. Порядок розшуку підозрюваного на підставі постанови слідчого і доручення про розшук здійснюється оперативними підрозділами згідно з відомчими нормативно-правовими актами.

З метою розшуку підозрюваного можуть проводитися негласні слідчі (розшукові) дії в порядку, передбаченому ст.ст. 246-275 КПК України, а також оперативно-розшукові заходи.

При встановленні місцезнаходження підозрюваного, який переховувався від органів досудового розслідування, службові особи оперативних підрозділів вживають заходів щодо його затримання та доставлення до місця, де здійснюється кримінальне провадження.

Слідчий також має право через пресу, радіо й телебачення звертатись в особливо важливих випадках до населення по допомогу в розшуку підозрюваного та з пропозиціями повідомляти будь-яку інформацію, яка стосується справи.

Для забезпечення результативності оперативних заходів слідчий може знайомити оперативного працівника з матеріалами кримінального провадження. Слідчий та оперативний працівник забезпечують об'єктивну перевірку й реалізацію оперативної інформації в ході розслідування провадження, несуть відповідальність за розголошення джерел та способів її отримання. Матеріали кримінального провадження можуть розголошуватись тільки з дозволу слідчого. Оперативний працівник самостійний у виборі засобів і методів оперативної роботи і не має права втручатися в процесуальну діяльність слідчого.

Зазначимо, що зупинення досудового розслідування у зв'язку з тим, що місцезнаходження підозрюваного невідоме, свідчить про невиконання завдань кримінального провадження, оскільки особу, що вчинила кримінальне правопорушення, встановлено, але юридичної відповідальності, передбаченої кримінальним законом, не настало, а кримінальне правопорушення цілком слушно вважається нерозкритим. Тому питання активної процесуальної діяльності слідчого щодо організації розшуку підозрюваного є актуальними.

Зупинення досудового розслідування, коли місцезнаходження підозрюваного невідоме, в науці кримінального процесу має два смислові значення. По-перше, це певний етап у розслідуванні кримінального провадження, на якому припиняється перебіг строку розслідування і кримінальний процес в цілому, коли за зупиненим провадженням не можна проводити будь-які слідчі та процесуальні дії. По-друге, зупинення досудового розслідування - це правовий інститут (юридичний факт), коли необхідно зробити тимчасову перерву у провадженні у справі зважаючи на неможливість закінчення розслідування в установленому законом порядку.

Зрозуміло, обсяг і характер вжитих заходів обумовлюються конкретними обставинами провадження і реальними можливостями, які мають органи розслідування. Проте найбільш поширеною в юридичній літературі є думка про те, що зупинення досудового розслідування - це вимушена перерва в провадженні розслідування через об'єктивні й суб'єктивні причини внаслідок неможливості його провадження за передбаченими у законі підставами. Отже, сутністю зупинення досудового розслідування ключовим словом є "перерва" - це проміжок часу, певний відрізок, який може бути коротким або досить тривалим і навіть продовжуватись з розшуку підозрюваного до закінчення строків давності.

Слідчий, отримавши повідомлення про затримання або знайдення розшукуваного підозрюваного, виносить постанову про відновлення досудового розслідування та провадить необхідні слідчі дії, забезпечуючи право обвинуваченого на захист. Досудове розслідування може бути відновлено за необхідності і без факту затримання підозрюваного.

Відновлення розслідування та його зупинення можуть повторюватися. Головне - забезпечення вирішення завдань досудового розслідування та при цьому виконання вимог закону і додержання процесуальної форми по суті.

Вимога закону про зупинення досудового розслідування у кримінальному провадженні лише за наявності даних про здійснення кримінального правопорушення підозрюваним обумовлено тим, що за відсутності таких необхідно невідкладне й активне провадження слідчих та інших кримінально-процесуальних дій з розкриття кримінального правопорушення і встановлення особи, яка його вчинила.

Зупинення досудового розслідування на підставі необхідності виконання процесуальних дій у межах міжнародного співробітництва, провадиться за таких процесуальних умов:

- у провадженні зібрано достатні та неспростовні докази, які вказують на те, що кримінальне правопорушення вчинено певною особою;

- особа набула статусу підозрюваного, їй повідомлено про підозру;

- виконано всі слідчі (розшукові) та інші процесуальні дії, проведення яких необхідне та можливе до зупинення кримінального провадження;

- матеріали кримінального провадження повинні містити запит, складений відповідно до ст. 552 КПК України, і документи, що до нього додаються.

Згідно зі ст. 542 КПК України міжнародне співробітництво під час кримінального провадження полягає у вжитті необхідних заходів з метою надання міжнародної правової допомоги шляхом вручення документів, виконання окремих процесуальних дій, видачі осіб, які вчинили кримінальне правопорушення, тимчасової передачі осіб, перейняття кримінального переслідування, передачі засуджених осіб та виконання вироків. Міжнародним договором України можуть бути передбачені інші, ніж у цьому Кодексі, форми співробітництва під час кримінального провадження.

Порядок направлення запиту до іншої держави, порядок розгляду уповноваженим (центральним) органом України запиту іншої держави або міжнародної судової установи про таку допомогу і порядок виконання такого запиту визначаються КПК України і чинними міжнародними договорами України (ст. 543 КПК України).

Зміст і форма запиту про міжнародну правову допомогу повинні відповідати вимогам міжнародного договору України, що застосовується у конкретному випадку. Запит може бути складений у формі доручення.

Відповідно до ч. 2 ст. 552 КПК України запит про міжнародну правову допомогу повинен містити:

- назву органу, який звертається по допомогу, та компетентного органу запитуваної сторони;

- посилання на відповідний міжнародний договір або на дотримання засади взаємності;

- найменування кримінального провадження, щодо якого запитується міжнародна правова допомога;

- стислий опис кримінального правопорушення, що є предметом кримінального провадження, та його правову кваліфікацію;

- відомості про повідомлену підозру, обвинувачення з викладенням повного тексту відповідних статей Кримінального кодексу України;

- відомості про відповідну особу, зокрема її ім'я та прізвище, процесуальний статус, місце проживання або перебування, громадянство, інші відомості, які можуть сприяти виконанню запиту, а також зв'язок цієї особи із предметом кримінального провадження;

- чіткий перелік запитуваних процесуальних дій та обґрунтування їхнього зв'язку із предметом кримінального провадження;

- відомості про осіб, присутність яких вважається необхідною під час виконання процесуальних дій, і обґрунтування цієї необхідності;

- інші відомості, які можуть сприяти виконанню запиту або передбачені міжнародним договором чи вимогою компетентного органу запитуваної сторони.

Підставою для ініціювання міжнародного розшуку громадян України є запит правоохоронного органу, надісланий в Україну. У запиті повинна бути викладена інформація про злочин і розшукуваних осіб, який запобіжний захід обрано, заходи, які, на думку ініціатора розшуку, доцільно вжити щодо розшукуваної особи у разі виявлення її на території іноземної держави. Такими заходами, як правило, можуть бути: встановлення контролю за пересуванням розшукуваної особи; затримання та арешт розшукуваної особи з наступною її екстрадицією (видачею).

Питання екстрадиції вирішуються в порядку надання правової допомоги, а його ініціювання належать до компетенції Генеральної прокуратури України. За необхідності екстрадиції правоохоронні органи звертаються через відповідних прокурорів до Генеральної прокуратури України з клопотанням про підготовку звернення до центрального органу юстиції (прокуратури) відповідної країни із запитом про надання правової допомоги.

При отриманні повідомлення про місцеперебування в іноземній державі особи, яка підлягає видачі правоохоронним органам України, орган, що проводить розслідування у справі, згідно з вимогами Європейської конвенції про взаємодопомогу у кримінальних справах 1959 року (ратифікована Законом України від 16 січня 1998 року № 44/98-ВР) готує і не пізніше десяти днів з моменту отримання інформації надсилає обґрунтований запит про її видачу, до якого додаються такі документи: копія постанови про обрання запобіжного заходу у виді тримання під вартою або копія вироку з підтвердженнями того, що вирок набрав законної сили, завірені гербовою печаткою того органу, який виніс цю постанову (вирок); довідка про докази, якими підтверджується вина розшукуваної особи у вчиненні злочину, або копія постанови про притягнення цієї особи як обвинуваченого; завірений текст закону (статті КК України, за якими кваліфікується злочин); повні дані про розшукувану особу, щодо якої робиться запит про видачу; довідка про попередні судимості; довідка про розмір невідбутого покарання (у випадках, коли запит про видачу робиться щодо особи, яка вже відбула частину призначеного судом покарання); постанова слідчого (суду) про розшук особи; відомості, про матеріальні збитки, заподіяні внаслідок злочину; дві фотокартки та дактилокарта розшукуваної особи (за наявності). Такий запит надсилається до Генеральної прокуратури України.

Генеральна прокуратура України після вивчення та перевірки матеріалів, за умови наявності передбачених законом підстав для звернення, скеровує запит до Міністерства юстиції України. Міністерство юстиції України готує і в якомога стислий термін надсилає відповідному органу іноземної держави запит про видачу особи в Україну для притягнення до кримінальної відповідальності.

Термін розгляду запитів про видачу не повинен перевищувати сорока п'яти діб. Відповідно до Європейської конвенції про видачу правопорушників видача особи здійснюється за умови вчинення нею злочину, за який за законодавством сторони, що вимагає видачу, може бути призначено покарання у виді позбавлення волі строком не менш як один рік.

При надходженні від відповідного органу іноземної держави згоди на видачу розшукуваної особи і повідомлення про її затримання (арешт) Генеральна прокуратура України направляє Міністерству внутрішніх справ України доручення про організацію прийому цієї особи та взяття її, за потреби, під варту.

Якщо у кримінальному провадженні є два або кілька підозрюваних, а підстави для його зупинення стосуються не всіх, прокурор має право виділити досудове розслідування і зупинити його стосовно окремих підозрюваних.

Досудове розслідування зупиняється мотивованою постановою прокурора або слідчого (за узгодженням з прокурором), відомості про що вносяться до Єдиного реєстру досудових розслідувань. Копія постанови надсилається потерпілому, стороні захисту, які мають право її оскаржити слідчому судді.

Зупинене досудове розслідування відновлюється постановою слідчого, прокурора, коли підстави для його зупинення перестали існувати (завершено проведення процесуальних дій в межах міжнародного співробітництва), а також за потреби проведення слідчих (розшукових) чи інших процесуальних дій. У разі розшуку і затримання підозрюваного, якого було оголошено в розшук, слідчий негайно виносить постанову про відновлення досудового розслідування і вживає всі необхідні заходи щодо провадження необхідних слідчих дій, забезпечення захисту прав і свобод підозрюваного, вирішення завдань стадії досудового розслідування і належного закінчення справи.

Копія постанови про відновлення досудового розслідування надсилається стороні захисту, потерпілому.

Зупинене досудове розслідування також відновлюється у випадку скасування слідчим суддею постанови про зупинення досудового розслідування. Відомості про відновлення досудового розслідування вносяться слідчим, прокурором до Єдиного реєстру досудових розслідувань.

### Процесуальні особливості відновлення досудового розслідування

іяльність слідчого, прокурора у зупиненому провадженні тісно пов'язана з його поновленням. Зупинене досудове розслідування відновляється мотивованою постановою слідчого після того, як немає підстав для його зупинення або виникла необхідність проведення додаткових слідчих дій.

Так, відповідно до ч. 1 ст. 282 КПК України зупинене досудове розслідування відновлюється постановою слідчого, прокурора, якщо підстави для його зупинення перестали існувати (підозрюваний видужав, його місцезнаходження встановлено, завершено проведення процесуальних дій у межах міжнародного співробітництва), а також за потреби проведення слідчих (розшукових) чи інших процесуальних дій.

Копія постанови про відновлення досудового розслідування надсилається стороні захисту, потерпілому. Крім того, зупинене досудове розслідуваний також відновлюється у разі скасування слідчим суддею постанови про зупинення досудового розслідування.

Постанова слідчого про поновлення досудового розслідування повинна містити короткі вказівки на сутність справи, фактичні обставини, які спричинили зупинення досудового розслідування, і на підстави до його поновлення.

Як свідчить вивчення практики у справах, зупинених у зв'язку з невідомістю місцезнаходження підозрюваного, досудове розслідування відновлюється:

- коли підозрюваного затримано;

- коли в справі необхідно вчинити слідчі дії;

- коли підозрюваний після затримання доставлений до місця провадження досудового розслідування.

З моменту затримання підозрюваного досудове розслідування зазвичай відновляється в тих випадках, коли підозрюваний затримується на місці провадження досудового розслідування або хоча й в іншому місці, однак швидко, протягом одного-трьох днів, спеціальним конвоєм доставляється до слідчого, а також у випадках, коли слідчий знаходиться в тому ж місті або районі, де виявлено обвинуваченого, і бере безпосередню участь у його затримці. У цьому випадку момент затримки підозрюваного, як правило, збігається з моментом, коли слідчому стало відомо про те, що підстав для зупинення досудового розслідування немає.

У багатьох кримінальних провадженнях досудове розслідування відновляються з моменту необхідності провадження слідчих дій у справі. В окремих випадках ці слідчі дії, а отже і поновлення досудового розслідування, провадяться до затримання підозрюваного або в процесі виконання перших слідчих дій, наприклад допиту або обшуку.

Однак досудове розслідування більшості кримінальних проваджень відновлюється або з моменту доставлення підозрюваного до місця провадження досудового розслідування, тобто, коли слідчий одержує повідомлення зі слідчого ізолятора про те, що підозрюваний доставлений і утримується під вартою, або ще пізніше, коли слідчий, прибувши до слідчого ізолятора або викликавши до себе підозрюваного, вперше його допитує.

ри настанні однієї із зазначених обставин: затримання підозрюваного, провадження слідчих дій до його затримання і доставлення підозрюваного до місця провадження досудового розслідування в слідчого виникає необхідність поновити провадження досудового розслідування у зупиненому провадженні.

Досудове розслідування у кримінальних провадженнях, припинених у зв'язку із хворобою підозрюваних, як правило, відновляється з моменту видужання підозрюваного або такого поліпшення стану його здоров'я, що дозволяє йому брати участь у провадженні досудового розслідування.

У цій категорії кримінальних проваджень також виникають труднощі, пов'язані з визначенням моменту поновлення досудового розслідування. На практиці мають місце факти, коли підозрюваного виписують з лікарні у зв'язку з поліпшенням стану здоров'я, однак, на руках він має листок тимчасової непрацездатності. Деякі слідчі в таких випадках сам факт виписки підозрюваного з лікарні розглядають як підставу для поновлення досудового розслідування. Інші вважають, що справу не можна відновлювати доти, доки обвинувачуваний цілком не відновить свою працездатність.

За таких ситуацій слідчий повинен зробити запит в лікарню, щоб з'ясувати можливість для підозрюваного за станом здоров'я брати участь у провадженні слідчих дій. Якщо стан здоров'я підозрюваного дозволяє йому брати участь у провадженні слідчих дій, то кримінальне провадження повинно бути відновлено незалежно від того, чи є в нього листок тимчасової непрацездатності. У спірних випадках слідчий може призначити для вирішення цього питання судово-медичну експертизу, попередньо відновивши досудове розслідування, якщо кримінальний процесуальний закон не дає змоги робити додаткові слідчі дії у зупиненому кримінальному провадженні.

При поновленні кримінального провадження справи у зв'язку з необхідністю провадження додаткових слідчих дій слідчий не обмежений якими-небудь умовами. Він може в будь-який момент відновити досудове розслідування у кримінальному провадженні.

Розслідування, що провадиться у відновленому кримінальному провадженні, має особливості. При розслідуванні зупинених кримінальних проваджень після їх відновлення насамперед необхідно враховувати фактор часу. Як правило, відновлення зупинених кримінальних проваджень провадиться через деякий час після подій кримінального правопорушення, що не може не позначитися на тактиці розслідування й особливо на тактиці окремих слідчих дій, наприклад допиту.

Після поновлення зупиненого кримінального провадження слідчі проводять велику роботу з вивчення особистості підозрюваного. Це пов'язано з двома обставинами. З одного боку, слідчі до зупинення кримінального провадження не завжди використовують усі можливості для дослідження особистості підозрюваного, збирають дані про його судимості, характеристики з колишніх місць роботи, не допитують осіб, які добре знають підозрюваного за місцем проживання і роботи, тощо. З іншого - низка нових фактів у біографії підозрюваного стає відома слідчому тільки після поновлення кримінального провадження і допиту підозрюваного.

Таким чином, обсяг проведеного розслідування і його методика багато в чому визначаються змістом показань затриманого підозрюваного і необхідністю їх перевірки. Як свідчить слідча практика, слідчі в основному успішно вирішують в цих випадках завдання, у ході розслідування у відновлених справах збирають докази, достатні для закінчення розслідування і складання обвинувального акта або зупинення справи на законних підставах. Це пов'язано з тим, що основні, вирішальні докази винності підозрюваного були зібрані до зупинення провадження, що істотно полегшує розслідування кримінального провадження після його відновлення.

### Закінчення досудового розслідування

Закінчення досудового розслідування є важливим етапом у кримінальному провадженні з огляду на те, що під час цього оцінюються зібрані докази у справі в сукупності. У зв'язку з цим вирішується подальша доля матеріалів кримінального провадження в цілому. Тобто проведене досудове розслідування оцінюється загалом, а саме: його результати.

Зокрема, питання закінчення досудового розслідування врегульовано насамперед Главою 24 КПК України.

Так, згідно з ч. 2 ст. 283 КПК України існують такі форми закінчення досудового розслідування:

- закриття кримінального провадження;

- звернення до суду з клопотанням про звільнення особи від кримінальної відповідальності;

- звернення до суду з обвинувальним актом;

- звернення із клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру;

- звернення із клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру. За кожною цією формою закінчення досудового розслідування вносяться відомості до ЄРДР (ч. 3 ст. 283 КПК України).

Закриття кримінального провадження. Така форма закінчення досудового розслідування врегульована передусім ст. 284 КПК України.

Підставами для прийняття такого рішення є:

- встановлено відсутність події кримінального правопорушення;

- встановлено відсутність в діянні складу кримінального правопорушення;

- не встановлені достатні докази для доведення винуватості особи в суді і вичерпані можливості їх отримати;

- набрав чинності закон, яким скасовано кримінальну відповідальність за діяння, вчинене особою;

- помер підозрюваний, обвинувачений, окрім випадків, якщо провадження є необхідним для реабілітації померлого;

- існує вирок по тому самому обвинуваченню, що набрав законної сили, або постановлено ухвалу суду про закриття кримінального провадження щодо того самого обвинувачення;

- потерпілий, а у випадках, передбачених цим Кодексом, його представник відмовився від обвинувачення у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення;

- стосовно кримінального правопорушення, щодо якого не отримано згоди держави, яка видала особу.

Проте зауважимо, що закриття кримінального провадження може бути за фактом вчинення кримінального правопорушення або стосовно особи. Тобто під час досудового розслідування може бути прийняте рішення: про закриття кримінального провадження в цілому, що є підставою для припинення проведення чи прийняття будь-яких дій і рішень у ньому; прийнято рішення про закриття кримінального провадження стосовно підозрюваного (ч. 4 ст. 284 КПК України), що є підставою для проведення подальших дій у кримінальному провадженні, а саме: стосовно встановлення іншої особи, яка може бути причетна до його вчинення, докази його винуватості.

При цьому:

1) слідчий закриває кримінальне провадження, якщо жодній особі не повідомлялося про підозру в конкретному кримінальному провадженні і:

- встановлено відсутність події кримінального правопорушення;

- встановлено відсутність в діянні складу кримінального правопорушення;

- набрав чинності закон, яким скасовано кримінальну відповідальність за діяння, вчинене особою (ч. 3 ст. 283 КПК України).

2) прокурор закриває справу, якщо в кримінальному провадженні особі повідомлялося про підозру і:

- встановлено відсутність події кримінального правопорушення;

- встановлено відсутність в діянні складу кримінального правопорушення;

- не встановлені достатні докази для доведення винуватості особи в суді і вичерпані можливості їх отримати;

- набрав чинності закон, яким скасовано кримінальну відповідальність за діяння, вчинене особою;

- помер підозрюваний, обвинувачений, крім випадків, якщо провадження є необхідним для реабілітації померлого;

- існує вирок по тому самому обвинуваченню, що набрав законної сили, або постановлено ухвалу суду про закриття кримінального провадження по тому самому обвинуваченню;

- потерпілий, а у випадках, передбачених цим Кодексом, його представник відмовився від обвинувачення у кримінальному провадженні у формі приватного обвинувачення;

- стосовно кримінального правопорушення, щодо якого не отримано згоди держави, яка видала особу.

Якщо підозрюваний заперечує проти закриття кримінального провадження на підставі п. 1 ч. 1 ст. 284 КПК України, то кримінальне провадження має бути продовжено в загальному порядку, тобто проведено досудове розслідування, а матеріали направлені до суду для вирішення по суті.

Рішення слідчого та прокурора про закриття кримінального провадження оформлюється постановою із відповідною назвою. Зміст постанови має містити:

1) вступну частину, в якій повинні бути відомості про:

- місце і час прийняття постанови про закриття кримінального провадження;

- прізвище, ім'я, по батькові, посаду особи, яка прийняла постанову про закриття кримінального провадження;

2) мотивувальну частину, яка повинна містити відомості про:

- зміст обставин, які є підставами для прийняття постанови про закриття кримінального провадження;

- мотиви прийняття постанови, їх обґрунтування та посилання на відповідні частини статей 283, 284 та інші статті КПК України;

3) резолютивну частину, яка повинна містити відомості про:

- зміст прийнятого процесуального рішення, а саме: про закриття кримінального провадження;

- можливість та порядок оскарження постанови.

При цьому постанова слідчого, прокурора повинна бути на офіційному бланку відповідного правоохоронного органу, крім того, підписана слідчим, прокурором, що прийняв таке процесуальне рішення.

У даному випадку необхідно звертати увагу на те, що на відміну від більшості інших рішень слідчого у кримінальному провадженні, постанова про закриття кримінального провадження винесена слідчим на підставі п.п. 1, 2, 4 ч. 1 ст. 283 КПК України, за умови, що жодній особі не повідомлялося про підозру, погодження з прокурором не потребує.

У випадку винесення такої постанови слідчим, її копія надсилається прокурору, заявнику, потерпілому.

Постанова про закриття кримінального провадження можу бути скасована, що є підставою для продовження досудового розслідування. Суб'єктами, наділеними таким правом, є:

1) якщо постанову про закриття кримінального провадження прийняв слідчий: а) прокурор, якщо:

- протягом 20 днів з моменту отримання копії постанови від слідчого (ч. 5 ст. 284 КПК України) або протягом 10 днів з моменту отримання відповідної скарги від заявника потерпілого.

Якщо прокурор прийняв рішення про скасування постанови слідчого про закриття кримінального провадження, вона може бути оскаржена цим слідчим до прокуратури вищого рівня щодо прокуратури, в якій обіймає посаду прокурор, рішення якого оскаржується. Проте її оскарження не зупиняє виконання постанови, тобто досудове розслідування має продовжуватися (ч.ч. 2, 3 ст. 312 КПК України);

- слідчий суддя, строк та порядок розгляду яким скарги на постанову про закриття кримінального провадження врегульований ст.ст. 303-307 КПК України.

Якщо слідчий суддя прийняв ухвалу про відмову у задоволенні скарги на постанову про закриття кримінального провадження, то вона може бути оскаржена в апеляційному порядку;

2) якщо постанову про закриття кримінального провадження прийняв прокурор, то її скасувати має право:

- вищестоящий прокурор, у межах строків досудового розслідування, а саме: Генеральний прокурор України, його перший заступник та заступники, прокурор обласного рівня, прокурор міського рівня, міжрайонний та спеціалізований, його перший заступник і заступники - при здійсненні нагляду за додержанням законів під час проведення досудового розслідування, про що повідомляють прокурора, який здійснює нагляд за додержанням законів у відповідному кримінальному провадженні;

3) слідчий суддя - строк та порядок розгляду скарги яким також передбачено статтями 303-307 КПК України.

Підставами для скасування постанови про закриття кримінального провадження є: її незаконність; необґрунтованість; порушення внаслідок її прийняття прав, свобод чи законних інтересів осіб, яких вона стосується.

У разі скасування постанови про закриття кримінального провадження досудове розслідування продовжується в повному обсязі.

Якщо підстави для закриття кримінального провадження, передбачені ч. 1 ст. 284 КПК України, будуть виявлені під час судового розгляду, то рішення про закриття кримінального провадження приймає суддя, на розгляді якого перебувають дані матеріали кримінального провадження.

Однак, якщо під час судового розгляду будуть виявлені підстави, передбачені пунктами 1, 2 ч. 1 ст. 284 КПК України, то суддя повинен постановити виправдувальний вирок. Тоді як щодо підстав, передбачених пунктами 5, 6, 7, 8 ч. 1 ст. 284 КПК України, також: у зв'язку зі звільненням особи від кримінальної відповідальності; якщо прокурор відмовився від підтримання державного обвинувачення, і при цьому потерпілий не погодився підтримувати його - суддя повинен винести ухвалу про закриття кримінального провадження, яка може бути оскаржена в апеляційному порядку (ч.ч. 6, 8 ст. 284 КПК України).

Звільнення від кримінальної відповідальності. Підставами для прийняття рішення про таку форму закінчення досудового розслідування, як звільнення від кримінальної відповідальності на підставі ч. 1 ст. 285 КПК України поряд з повідомленням особі про підозру є:

1) у зв'язку з дієвим каяттям за умови, що підозрюваний вперше вчинив злочин невеликої тяжкості або необережний злочин середньої тяжкості, якщо він після вчинення злочину щиро покаявся, активно сприяв розкриттю злочину і повністю відшкодував завдані ним збитки або усунув заподіяну шкоду (ст. 45 КК України);

2) у зв'язку з примиренням винного з потерпілим за умови, що підозрюваний вперше вчинив злочин невеликої тяжкості або необережний злочин середньої тяжкості, якщо він примирився з потерпілим та відшкодував завдані ним збитки або усунув заподіяну шкоду (ст. 46 КК України);

3) у зв'язку з передачею особи на поруки за умови, що підозрюваний вперше вчинив злочин невеликої або середньої тяжкості та щиро покаявся. За таких обставин підозрюваного може бути звільнено від кримінальної відповідальності з передачею його на поруки колективу підприємства, установи чи організації за їхнім клопотанням за умови, що підозрюваний протягом року з дня передачі його на поруки виправдає довіру колективу, не ухилятиметься від заходів виховного характеру та не порушуватиме громадського порядку (ст. 47 КК України). У випадку порушення підозрюваним умов, передбачених ст. 47 КК України, та у зв'язку з цим відмовою від поручительства, провадження у справі відновлюється на підставі ст. 289 КПК України;

4) у зв'язку із зміною обстановки за умови, що підозрюваний вперше вчинив злочин невеликої або середньої тяжкості, та під час досудового розслідування або розгляду справи в суді, внаслідок зміни обстановки, вчинене ним діяння втратило суспільну небезпечність або сам підозрюваний перестав бути суспільно небезпечним (ст. 48 КК України);

5) у зв'язку із закінченням строків давності, перебіг яких визначено ст. 49 КК України;

6) неповнолітньої особи із застосуванням примусових заходів виховного характеру за умови, що такий неповнолітній підозрюваний вперше вчинив злочин невеликої тяжкості або необережний злочин середньої тяжкості, якщо його виправлення можливе без застосування покарання (ч. 1 ст. 97 КК України);

7) неповнолітньої особи (від 14 до 18 років на момент вчинення злочину) у зв'язку із закінченням строків давності, а саме:

- два роки - у разі вчинення злочину невеликої тяжкості;

- п'ять років - у разі вчинення злочину середньої тяжкості;

- сім років - у разі вчинення тяжкого злочину;

- десять років - у разі вчинення особливо тяжкого злочину (ч.ч. 1, 2 ст. 106 КК України).

За наявності цих підстав підозрюваному має бути роз'яснене таке право: щодо можливості звільнення від кримінальної відповідальності за цими підставами, і в випадку отримання згоди від нього на це складається відповідне клопотання. Адже якщо підозрюваний заперечує проти цього, то досудове розслідування має продовжитися в звичайному порядку (ч.ч. 2, 3 ст. 285 КПК України).

Клопотання про звільнення від кримінальної відповідальності, за умови отримання згоди на це підозрюваного, складається виключно прокурором, який, встановивши підстави для звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності та отримавши від нього згоду на це, з'ясовує думку потерпілого щодо можливості звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності.

Стосовно значення думки потерпілого для можливості звільнення від кримінальної відповідальності підозрюваного за наявності підстав, передбачених ст.ст. 45-49 КК України, то у даному випадку важливість такої думки полягає в тому, що потерпілий може звернути увагу прокурора під час досудового розслідування та суду під час вирішення цього клопотання по суті, що обставини у справі не свідчать про наявність підстав звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності. Адже, незважаючи на те, що ч. 3 ст. 286 КПК України - від прокурора, та частин 1, 2 ст. 288 КПК України - від судді, вимагається з'ясовувати думку потерпілого щодо можливості звільнення від кримінальної відповідальності, для прийняття такого рішення відмова чи згода потерпілого на це є необов'язковою, оскільки на підставі ч. 3 ст. 288 КПК України суд своєю ухвалою звільняє від кримінальної відповідальності підозрюваного за наявності для цього підстав.

Тобто в КПК України не міститься норми щодо того, що під час звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності, окрім підстав, передбачених ст.ст. 45-49 КК України, додатково потрібна згода потерпілого на це. Тоді як згода підозрюваного на це є вже обов'язковою. Тому думка потерпілого є важливою з огляду на те, що вона може звернути увагу прокурора, суду на те, що підстав для звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності немає.

Стосовно того, що у разі встановлення підстав для звільнення від кримінальної відповідальності та отримання на це згоди підозрюваного і з'ясуванні думки потерпілого, досудове розслідування не проводиться в повному обсязі, а складається відповідне клопотання, що надсилається до суду, то у будь-якому разі під час досудового розслідування мають бути процесуальні документи, якими підтверджується наявність всіх підстав звільнення особи від кримінальної відповідальності, з урахуванням вимог тієї статті КК України, на підставі якої і відбувається таке звільнення.

Форма та зміст клопотання прокурора про звільнення від кримінальної відповідальності, за винятком клопотання про звільнення неповнолітнього від кримінальної відповідальності із застосуванням примусових заходів виховного характеру, яке належить до такої форми закінчення досудового розслідування, як звернення до суду з клопотанням про застосування примусових заходів виховного характеру, має містити:

- найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;

- анкетні відомості підозрюваного (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

- прізвище, ім'я, по батькові та займана посада прокурора;

- виклад фактичних обставин кримінального правопорушення та його правова кваліфікація з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність та формулювання підозри;

- розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, та відомості про її відшкодування;

- докази, які підтверджують факт вчинення особою кримінального правопорушення;

- наявність обставин, які свідчать, що особа підлягає звільненню від кримінальної відповідальності, та відповідна правова підстава;

- відомості про ознайомлення з клопотанням потерпілого і його думка щодо можливості звільнення підозрюваного від кримінальної відповідальності;

- дата та місце складення клопотання (ч. 1 ст. 287 КПК України).

Остаточне рішення про звільнення від кримінальної відповідальності приймає суд.

Звернення до суду з обвинувальним актом. Ця форма закінчення досудового розслідування полягає в тому, що, визнавши зібрані під час досудового розслідування докази достатніми для складання обвинувального акта, прокурор або слідчий, за його дорученням, обов'язково повідомляють: 1) підозрюваному, його захиснику, законному представнику (ч. 1 ст. 290 КПК України); 2) потерпілого, його представнику, законному представнику (п. 19 ч. 1 ст. 3, ч.ч. 7, 10 ст. 290 КПК України); 3) цивільному позивачу, його представнику та законному представнику (ч. 8 ст. 290 КПК України); 4) цивільному відповідачу, його представнику (ч. 8 ст. 290 КПК України) - про завершення досудового розслідування та можливості ознайомлення з матеріалами досудового розслідування.

Процес ознайомлення прокурора, слідчого, за дорученням прокурора, з матеріалами досудового розслідування зазначених осіб включає: 1) доступ до матеріалів кримінального провадження та доказів у справі; 2) можливість скопіювати або відобразити відповідним чином будь-які речові докази або їх частини, документи або копії з них; 3) доступу до приміщення або місця, якщо вони знаходяться у володінні або під контролем держави, і прокурор має намір використати відомості, що містяться в них, як докази у суді - частини 3, 4 ст. 290 КПК України.

Винятком є, коли з матеріалів кримінального провадження видаляються відомості, які не будуть розголошені під час судового розгляду. Проте такі видалення матеріалів мають бути чітко позначені. Однак, за клопотанням сторони кримінального провадження, суд має право дозволити доступ до відомостей, які були видалені (ч. 5 ст. 290 КПК України).

На цьому етапі досудового розслідування відбувається також і ознайомлення стороною захисту, прокурора. Зокрема, за запитом прокурора, сторона захисту має надати доступ та можливість скопіювати або відобразити відповідним чином будь-які речові докази або їх частини, документи або копії з них, а також надати доступ до житла чи іншого володіння, якщо вони знаходяться у володінні або під контролем сторони захисту, якщо сторона захисту має намір використати відомості, що містяться в них, як докази у суді (ч. 6 ст. 290 КПК України).

Сторона захисту має право не надавати прокурору доступ до будь-яких матеріалів, які можуть бути використані прокурором на підтвердження винуватості обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення. Вирішення питання про віднесення конкретних матеріалів до таких, що можуть бути використані прокурором на підтвердження винуватості обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення і, як наслідок, прийняття рішення про надання чи ненадання прокурору доступу до таких матеріалів, може бути відкладено до закінчення ознайомлення сторони захисту з матеріалами досудового розслідування (ч. 6 ст. 290 КПК України).

Результати ознайомлення з матеріалами кримінального провадження, в тому числі і в разі ознайомлення прокурора з матеріалами сторони захисту - обов'язково письмово підтверджуються протилежній стороні, тоді як стосовно потерпілого лише фіксується факт ознайомлення ним з матеріалами досудового розслідування із зазначенням найменування таких матеріалів. Факт ознайомлення з матеріалами досудового розслідування відображається в протоколі ознайомлення.

Сторонам кримінального провадження, потерпілому надається достатній час для ознайомлення з матеріалами, до яких їм надано доступ.

У разі зволікання при ознайомленні з матеріалами, до яких надано доступ, слідчий суддя, за клопотанням сторони кримінального провадження, з урахуванням обсягу, складності матеріалів та умов доступу до них зобов'язаний установити строк для ознайомлення з матеріалами, після спливу якого сторона кримінального провадження або потерпілий вважаються такими, що реалізували своє право на доступ до матеріалів.

Таке клопотання розглядається слідчим суддею місцевого суду, в межах територіальної юрисдикції якого здійснюється досудове розслідування, не пізніше п'яти днів з дня його надходження до суду з повідомленням сторін кримінального провадження. Неприбуття у судове засідання осіб, які були належним чином повідомлені про місце та час проведення судового засідання, не перешкоджає розглядові клопотання (ч. 10 ст. 290 КПК України).

Крім того, зазначимо, що: 1) ознайомлення з досудовим розслідуванням відбувається в межах строків досудового розслідування; 2) якщо сторона кримінального провадження не здійснить відкриття матеріалів відповідно до положень ст. 290 КПК України, суд не має права допустити відомості, що містяться в них, як докази; 3) сторони кримінального провадження зобов'язані здійснювати відкриття одне одній додаткових матеріалів, отриманих до або під час судового розгляду.

Складання обвинувального акта. Після завершення етапу ознайомлення з матеріалами досудового розслідування, що письмово підтверджується протилежній стороні, слідчий складає обвинувальний акт, який має бути затверджений прокурором. Однак обвинувальний акт може бути складений і прокурором, якщо він не погодиться з обвинувальним актом, складеним слідчим (ч. 1 ст. 291 КПК України).

Обвинувальний акт повинен містити:

- найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;

- анкетні відомості кожного обвинуваченого (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

- анкетні відомості кожного потерпілого (прізвище, ім'я, по батькові, дата та місце народження, місце проживання, громадянство);

- прізвище, ім'я, по батькові та займана посада слідчого, прокурора;

- виклад фактичних обставин кримінального правопорушення, які прокурор вважає встановленими, правову кваліфікацію кримінального правопорушення з посиланням на положення закону і статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність та формулювання обвинувачення;

- обставини, які обтяжують чи пом'якшують покарання;

- розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням;

- розмір витрат на залучення експерта (у разі проведення експертизи під час досудового розслідування);

- дату та місце його складення та затвердження (ч. 2 ст. 291 КПК України). Обвинувальний акт підписується слідчим та прокурором, який його затвердив, а якщо його складав прокурор, то лише ставиться його підпис. До обвинувального акта додається:

- реєстр матеріалів досудового розслідування, що складається слідчим або прокурором, та який повинен містити: номер і найменування процесуальної дії, проведеної під час досудового розслідування, а також час її проведення; реквізити процесуальних рішень, прийнятих під час досудового розслідування; вид заходу забезпечення кримінального провадження, дату і строк його застосування;

- цивільний позов, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування;

- розписка підозрюваного про отримання копії обвинувального акта, копії цивільного позову, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування, і реєстру матеріалів досудового розслідування;

- розписка або інший документ, що підтверджує отримання цивільним відповідачем копії цивільного позову, якщо він був пред'явлений під час досудового розслідування не до підозрюваного.

До суду надсилається обвинувальний акт та документи, що до нього додаються (ч.ч. 2, 4 ст. 291 КПК України). Надання суду інших документів до початку судового розгляду забороняється (ч. 4 ст. 291 КПК України).

Направлення до суду обвинувального акта із додатками є юридичним фактом, який свідчить про завершенням досудового розслідування. Проте одночасно з переданням обвинувального акта до суду прокурор зобов'язаний під розписку надати його копію та копію реєстру матеріалів досудового розслідування підозрюваному, його захиснику, законному представнику.

Клопотання про застосування примусових заходів виховного характеру. Підставами для складання даного клопотання є вчинення особою, яка після досягнення одинадцятирічного віку до досягнення віку, з якого може наставати кримінальна відповідальність, вчинила суспільно небезпечне діяння, що підпадає під ознаки діяння, передбаченого законодавством про кримінальну відповідальність (ч. 1 ст. 498 КПК України, ч. 2 ст. 97 КК України).

Однак примусові заходи виховного характеру на підставі ч. 1 ст. 98 КК України можуть застосуватися і до неповнолітнього, який уперше вчинив злочин невеликої тяжкості або необережний злочин середньої тяжкості, якщо його виправлення можливе без застосування покарання. Проте це питання вирішує суд, а не прокурор чи слідчий.

За наявності цих підстав слідчий, який спеціально уповноважений керівником органу досудового розслідування на здійснення досудових розслідувань щодо неповнолітніх, складає клопотання, яке повинно бути затверджене прокурором, або прокурор самостійно складає клопотання, якщо не погоджується з клопотанням, складеним слідчим. Таке клопотання повинно містити всі відомості, передбачені для обвинувального акта (ч.ч. 2, 3, 4 ст. 291, ч. 1 ст. 292, ч. 5 ст. 499 КПК України), крім того, інформацію про захід виховного характеру, який пропонується застосувати (ч. 1 ст. 292 КК України), а саме:

- застереження;

- обмеження дозвілля і встановлення особливих вимог до поведінки неповнолітнього;

- передача неповнолітнього під нагляд батьків чи осіб, які їх заміняють, чи під нагляд педагогічного або трудового колективу за його згодою, а також окремих громадян на їхнє прохання;

- покладення на неповнолітнього, який досяг п'ятнадцятирічного віку і має майно, кошти або заробіток, обов'язку відшкодування заподіяних майнових збитків;

- направлення неповнолітнього до спеціальної навчально-виховної установи для дітей і підлітків до його виправлення, але на строк, що не перевищує трьох років. При цьому умови перебування в цих установах неповнолітніх та порядок їх залишення визначаються Законом України "Про органи і служби у справах дітей та спеціальні установи для дітей" від 24 січня 1995 року № 20/95-ВР, Положенням про школу соціальної реабілітації, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 8 серпня 2012 року № 734 та наказу Голови Верховного Суду України, Міністерства юстиції України, Міністерства освіти і науки України від 15 листопада 1995 року № 478/63/7/5 "Про затвердження Положення про судових вихователів".

При цьому за наявності достатніх підстав вважати, що особа, яка вчинила суспільно небезпечне діяння, передбачене ст. 498 КПК України, що підпадає під ознаки діяння, за яке КК України передбачено покарання у виді позбавлення волі на строк понад п'ять років, вона може бути поміщена у приймальник-розподільник для дітей на строк до тридцяти днів (ч. 4 ст. 499 КПК України).

У клопотанні про застосування примусових заходів до неповнолітнього можна відобразити кілька примусових заходів виховного характеру.

Щодо додаткових відомостей про зміст клопотання про застосування заходів виховного характеру, то, якщо в цьому клопотанні буде поставлено питання про поміщення неповнолітнього у віці, передбаченому в ч. 1 ст. 498 КПК України, до приймальника-розподільника, необхідно вказувати і наявність ризиків, які дають достатні підстави вважати, що особа може здійснити дії, зазначені в ч. 1 ст. 177 КПК України, та, що жоден із більш м'яких заходів не може запобігти цьому. Адже, якщо прокурор не доведе цього, то слідчий суддя, суд зобов'язані відмовити у поміщенні особи до приймальника-розподільника для дітей (ч. 4 ст. 499 КПК України).

Підставами для звернення до суду з клопотанням про застосування примусових заходів медичного характеру є:

- особа вчинила суспільно небезпечне діяння, передбачене законом України про кримінальну відповідальність, у стані неосудності;

- особа вчинила кримінальне правопорушення у стані осудності, але захворіла на психічну хворобу до постановлення вироку (ч. 1 ст. 503 КПК України).

Такі підстави під час досудового розслідування будуть встановлюватися психіатричною експертизою (ст. 509 КПК України).

За наявності цих підстав слідчий складає клопотання про застосування примусових заходів медичного характеру, яке повинно бути затверджено прокурором або прокурор самостійно складає таке клопотання, якщо не погоджується з клопотанням, складеним слідчим. Це клопотання повинно містити всі відомості, передбачені для обвинувального акта (ч.ч. 2, 3, 4 ст. 291, ч. 2 ст. 292, ч. 3 ст. 512 КПК України), та інформацію про примусовий захід медичного характеру, який пропонується застосувати, і позицію щодо можливості забезпечення участі особи під час судового провадження за станом здоров'я.

Зокрема, ними згідно з ч. 1 ст. 94 КПК України є:

- надання амбулаторної психіатричної допомоги в примусовому порядку;

- госпіталізація до психіатричного закладу із звичайним наглядом;

- госпіталізація до психіатричного закладу з посиленим наглядом;

- госпіталізація до психіатричного закладу із суворим наглядом. При цьому:

- наданн я амбулаторної психіатричної допомоги в примусовому порядку може бути застосоване стосовно особи, яка страждає на психічні розлади і вчинила суспільно небезпечне діяння, якщо особа за станом свого психічного здоров'я не потребує госпіталізації до психіатричного закладу (ч. 2 ст. 94 КК України);

- госпіталізація до психіатричного закладу із звичайним наглядом може бути застосована судом щодо психічно хворого, який за своїм психічним станом і характером вчиненого суспільно небезпечного діяння потребує тримання у психіатричному закладі та лікування у примусовому порядку (ч. 3 ст. 94 КК України);

- госпіталізація до психіатричного закладу з посиленим наглядом може бути застосована судом щодо психічно хворого, який вчинив суспільно небезпечне діяння, не пов'язане з посяганням на життя інших осіб, і за своїм психічним станом не становить загрози для суспільства, але потребує тримання у психіатричному закладі та лікування в умовах посиленого нагляду (ч. 4 ст. 94 КК України);

- госпіталізація до психіатричного закладу із суворим наглядом може бути застосована судом щодо психічно хворого, який вчинив суспільно небезпечне діяння, пов'язане з посяганням на життя інших осіб, а також щодо психічно хворого, який за своїм психічним станом і характером вчиненого суспільно небезпечного діяння становить особливу небезпеку для суспільства і потребує тримання у психіатричному закладі та лікування в умовах суворого нагляду (ч. 5 ст. 94 КПК України).