

Стадія досудового розслідування: права  
підозрюваного та потерпілого

**ГАРАНТІЇ ЗАПОБІГАННЯ  
ЖОРСТОКОМУ ПОВОДЖЕННЮ,  
ЇХ ВІДОБРАЖЕННЯ У КПК УКРАЇНИ  
2012 РОКУ**

*Віталій Касько, Консультант РЄ  
м. Київ, семінар для слідчих суддів  
12 грудня 2012 року*

# ЯКА ПОТРЕБА У ГАРАНТІЯХ ?

*Особливістю жорстокого поводження є те, що потерпілому вкрай важко довести твердження про катування під час утримання під вартою в поліції, якщо він/вона були ізольовані від зовнішнього світу, не маючи доступу до лікарів, адвокатів, сім'ї чи друзів, які могли б надати підтримку та зібрати необхідні докази*

*«Аксой проти Туреччини» (1996)*

*«Маммадов (Джалалоглу) проти Азербайджану» (2007)*

Гарантії забезпечують доведення скарг та інших ознак жорстокого поводження до відома компетентних органів

# ФУНДАМЕНТАЛЬНІ ГАРАНТІЇ

Повідомлення  
про затримання

Повідомлення  
про права

діють з моменту  
позбавлення особи  
свободи

Доступ до  
адвоката

Доступ до  
лікаря

# ПРАКТИЧНІ ГАРАНТІЇ

Детальні  
досьє  
утримання  
під вартою

Обов'язки  
прокурорів  
та суддів

Роль  
тюремних  
медичних  
служб

Зв'язок із  
зовнішніми  
органами

# ЕФЕКТ ВІД ГАРАНТІЙ

## □ СТРИМУЮЧИЙ/ПРЕВЕНТИВНИЙ ЕФЕКТ

! особи, схильні до жорстокого поводження, мають пам'ятати, що інформація про це потрапить до компетентних органів

## □ ПРАКТИЧНИЙ ЕФЕКТ

! забезпечення реальної можливості для потерпілих від жорстокого поводження зв'язатись з компетентними органами

## □ ДОКАЗОВИЙ ЕФЕКТ

! дотримання гарантій дозволить отримати докази жорстокого поводження, що буде сприяти ефективності розслідування

НЕЗДАТНІСТЬ ЗАБЕЗПЕЧИТИ ТАКІ ГАРАНТІЇ може сама по собі становити порушення обов'язку провести ефективне розслідування  
(«Бреабін проти Молдови», 2009)

# ГАРАНТІЇ У ПРАКТИЦІ ЄСПЛ

## «Душка проти України» (2011)

Той факт, що заявник, будучи на той час неповнолітнім, уперше зізнався у вчиненні розбою у період свого адміністративного затримання, за відсутності процедурних гарантій, таких як доступ до адвоката, і відмовився від зізнання відразу ж після звільнення, дає підстави вважати, що це визнання могло бути отримане всупереч його волі. Це, разом з неоднозначними обставинами затримання заявника та незаконністю його адміністративного арешту, створює серйозну підозру, що незалежно від того, чи застосовували поліцейські фізичну силу, вони затримали заявника та помістили його під варту з метою подолання його морального опору і використання його вразливого емоційного становища для отримання викривальних показань.

Суд вважає подібну практику такою, що суперечить статті 3 Конвенції і, особливо зважаючи на вразливий вік заявника, кваліфікує її як нелюдське та принижуюче гідність поводження.

# ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ЗАТРИМАННЯ

Стандарти КЗК (2 (1992) і 12 (2002) Загальна доповідь)

- право затриманого повідомити про факт свого затримання будь-яку третю сторону на власний вибір (члена родини, друга, консульство тощо).

«Павленко проти Росії» (2010)

- право має діяти від самого початку затримання (яким би терміном воно не позначалося у правовій системі)

Можливість відтермінування повідомлення за умов:

- Передбачена законом
- Для законних інтересів розслідування
- Письмове рішення
- Санкція прокурора чи судді
- Не більше 48 годин
- Можливість оскарження

# КПК 2012

## Стаття 213 КПК

**Уповноважена службова особа, що здійснила затримання, зобов'язана надати затриманій особі можливість негайно повідомити про своє затримання та місце перебування близьких родичів, членів сім'ї чи **інших осіб за вибором цієї особи.****

За наявності обґрунтованої підозри, що ця особа при повідомленні про затримання може зашкодити досудовому розслідуванню, уповноважена службова особа може здійснити таке повідомлення самостійно, але без порушення вимоги щодо його негайності.

**Службова особа, відповідальна за перебування затриманих, зобов'язана перевірити дотримання вимог цієї статті, а у разі нездійснення повідомлення про затримання – здійснити передбачені цією статтею дії самостійно.**



# ДОСТУП ДО АДВОКАТА

- право на адвоката за власним вибором (за умови наявності коштів)
- право на конфіденційні зустрічі з адвокатом
  - з моменту фактичного затримання (КЗК): поширюється не лише на підозрюваних, але й на тих, кого закон зобов'язує з'явитися і певний час провести у поліцейській дільниці (наприклад, на свідків)
  - перед першим допитом (ЄСПЛ)
- право на присутність адвоката на допитах
- право на правову допомогу у необхідних випадках
  - «Маммадов (Джалалоглу) проти Азербайджану» (2007)
  - «Яременко проти України» (2008), «Шабельник проти України» (2009)
  - «Гьок і Гюлер проти Туреччини» (2009), «Павленко проти Росії» (2010)

# ПРАВО НА ЗАХИСТ

п.п. «с» п.3 ст. 6 Конвенції

право захищати себе  
особисто

через обраного обвинуваченим  
захисника

через призначеного обвинуваченому захисника  
безплатно, коли цього вимагають інтереси  
правосуддя

# ПРАВО НА ЗАХИСТ

## КОЛИ ІНТЕРЕСИ ПРАВОСУДДЯ ЦЬОГО ВИМАГАЮТЬ



- ✓ відсутність коштів на оплату послуг захисника;
- ✓ складність справи;
- ✓ тяжкість правопорушення;
- ✓ тяжкість покарання.

«Реальний і конкретний» захист

### ПРЕЦЕДЕНТИ:

- «Артіко проти Італії»
- «Яременко проти України»
- «Тімергалієв проти Росії»
- «Попов проти Росії»

# КПК 2012

ст. 20 КПК

Слідчий, прокурор ... **зобов'язані ... забезпечити право** [підозрюваного/ обвинуваченого] **на кваліфіковану правову допомогу** з боку обраного ним або призначеного захисника.

ст. 42 КПК

Підозрюваний, обвинувачений ... має право на першу вимогу *мати захисника і побачення з ним до першого допиту з дотриманням умов, що забезпечують конфіденційність спілкування*, а після першого допиту – мати такі побачення без обмеження їх кількості й тривалості; на участь захисника у проведенні допиту та інших процесуальних дій;...

ст. 46 КПК

Право захисника на конфіденційне побачення з клієнтом **без дозволу** слідчого, прокурора ... Такі зустрічі можуть відбуватися під візуальним контролем уповноваженої службової особи, але в умовах, що виключають можливість прослуховування чи підслуховування.

ст. 48 КПК

Слідчий, прокурор... **зобов'язані** надати затриманій особі чи особі, яка утримується під вартою, допомогу у встановленні зв'язку із захисником або особами, які можуть запросити захисника, та *надати можливість використати засоби зв'язку для цього*. Вони **зобов'язані утримуватись від надання рекомендацій** щодо залучення конкретного захисника.

# КПК 2012

ст. 49+ст.52+ст.53 КПК

Залучення захисника для здійснення захисту за призначенням

п.3 ч.1 ст.49 – коли слідчий, прокурор ... вирішать, що **обставини кримінального провадження вимагають** участі захисника, а підозрюваний/обвинувачений не залучив його !!! /доповнення існуючих до цього підстав для наближення до критерію «інтереси правосуддя того вимагають».../

ст. 50 Вичерпний перелік документів, що підтверджують повноваження захисника

**Встановлення будь-яких додаткових вимог або умов** для підтвердження повноважень захисника чи для його залучення до участі у кримінальному провадженні **не допускається**.

ст. 213 КПК

Уповноважена службова особа, що здійснила затримання, **зобов'язана негайно повідомити** про це орган (установу), уповноважений законом на надання безоплатної правової допомоги. У разі неприбуття у встановлений законодавством строк захисника, призначеного цим органом (установою), уповноважена службова особа негайно повідомляє про це відповідний орган (установу).

**! ч.2 ст.54 - відмова від захисника – виключно в присутності захисника і після конфіденційного спілкування із захисником**

# ДОСТУП ДО ЛІКАРЯ

2 основні  
цілі

- Передача інформації
- Забезпечення доказів

Стандарти КЗК,  
Стамбульський  
протокол -  
практика ЄСПЛ

- «Салманоглу і Полатташ проти Туреччини» (2009)
- «Коробов проти України» (2011)

# ДОСТУП ДО ЛІКАРЯ

- лікар на власний вибір (незалежно від огляду лікарем, наданим органом, який утримує особу під вартою)
- при поміщенні під варту (24 години), у подальшому – на вимогу
- поза полем зору і межами чутності з боку осіб немедичного персоналу, якщо лікар прямо не вимагає іншого

«Салманоглу і Полатташ проти Туреччини» (2009)

- детальне і точне документування
- можливість доступу до медичних документів
- лікар на власний вибір = судово-медичні експерти (без перешкод і затримок)

«Маммадов (Джалалоглу) проти Азербайджану» (2007) - 10 днів

«Валеріу та Ніколае Рошка проти Молдови» (2009) - 4 дні

# КПК 2012

ст. 212 КПК

Службова особа, відповідальна за перебування затриманих,  
**зобов'язана:**

...

**забезпечити невідкладне надання належної медичної допомоги та фіксацію медичним працівником будь-яких тілесних ушкоджень або погіршення стану здоров'я затриманого.**

До складу осіб, що надають затриманому медичну допомогу, за його бажанням *може бути допущена* конкретна особа, що має право на зайняття медичною діяльністю.



# ПОВІДОМЛЕННЯ ПРО ПРАВА

## 12-та Загальна доповідь КЗК (2002)

- - чітке повідомлення про права
- - без затримок
- - зрозумілою для затриманого мовою

Слід забезпечити систему надання кожному затриманому з самого початку його перебування під вартою спеціальної письмової форми з чітко викладеними правами, на якій затриманий має розписатися про те, що був про ці права повідомлений.

уповноважена службова особа, що здійснила затримання - ч.ч.4,5 ст. 208 КПК

особа, відповідальна за перебування затриманих - п.п.2,4 ч.2 ст. 212 КПК

# ПРАКТИЧНІ ГАРАНТІЇ

## ДЕТАЛЬНІ ДОСЬЄ УТРИМАННЯ ПІД ВАРТОЮ

### 2-га Загальна доповідь КЗК (1992)

«Менешева проти Росії» (2006)

«Бреабін проти Молдови» (2009)

«Вергельський проти України» (2009)

статті 208-212 КПК

- фіксація точного часу (година, хвилина) *фактичного* затримання;
- фіксація точного часу доставлення до відділку;
- обов'язок слідчого перевірити неспівпадіння - відповідальність за це;
- обов'язок реєстрації затриманого патронажним офіцером;
- фіксація всіх дій за участю затриманого.

# ПРАКТИЧНІ ГАРАНТІЇ

## ОБОВ`ЯЗКИ ПРОКУРОРІВ І СУДДІВ

### 14-та Загальна доповідь КЗК (2004)

Суддя та прокурор мають вживати активних заходів, якщо є ознаки того, що поліцією застосовувалось насильство:

1. Письмово зареєструвати скарги
2. Віддати наказ про невідкладне судово-медичне обстеження
3. Вжити необхідних заходів для того, щоби скарги були ретельно розслідувані

- \* незалежно від наявності видимих тілесних ушкоджень

«Бойченко проти Молдови» (2006)

- \* право бути заслуханим суддею/прокурором у відсутність поліцейських та інших осіб, які можливо мають відношення до жорстокого поводження.

= ч.6 ст.206 КПК (+ вжиття заходів безпеки щодо такої особи)

# ПРАКТИЧНІ ГАРАНТІЇ

## ОБОВ`ЯЗОК

### ПОВІДОМЛЯТИ ПРО ЖОРСТОКЕ ПОВОДЖЕННЯ

14-та Загальна доповідь КЗК (2004)

«Ахмет Озкан проти Туреччини» (2004)

## РОЛЬ ТЮРЕМНИХ МЕДИЧНИХ СЛУЖБ

Рекомендації КЗК

«Керівництво з ефективного розслідування та документування катувань та інших жорстоких, нелюдських чи таких, що принижують гідність, видів поведження і покарання» (Стамбульський протокол, 2000)

# ПРАКТИЧНІ ГАРАНТІЇ

## ЗВ`ЯЗОК ІЗ ЗОВНІШНІМИ ОРГАНАМИ

Гарантії статті 8 Конвенції:

- конфіденційність спілкування
- відсутність практичних перешкод
- якість закону

«Недбала проти Польщі» (2000)

«Віслогузов проти України» (2010)



ДЯКУЮ ЗА УВАГУ!!!