

**Мы делаем
юридические знания
и осведомленность
в правовой сфере
доступными широкому
кругу лиц ради
общественного блага**

**ИМЕЮ
ПРАВО**

Несовершеннолетние и уголовное производство

(Продолжение, начало в «Имею право», май 2017 года)

Согласно требованиям статей 217 и 494 УПК, если несовершеннолетний подозревается в совершении уголовного правонарушения вместе с совершеннолетним лицом, то прокурор должен выяснить возможность и принять решение о выделении материалов досудебного расследования в отношении несовершеннолетнего в отдельное производство. Исключением может быть случай, когда такое выделение материалов согласно ч.4 ст.217 УПК может негативно повлиять на полноту досудебного расследования и судебного разбирательства.

В случае совместного рассмотрения дела в отношении несовершеннолетнего обвиняемого лица и взрослого обвиняемого необходимым для суда действиями являются:

1. В соответствии с положениями ст.495 УПК, на время исследования обстоятельств, которые могут негативно повлиять на несовершеннолетнего, суд своим постановлением может удалить его из зала судебного заседания, с последующим ознакомлением после возвращения в зал с результатами такого расследования и предоставлением возможности задать вопросы лицам, которые были допрошены в его отсутствие.

2. Согласно ч.3 ст.351 УПК для обеспечения безопасности несовершеннолетнего обвиняемого с целью исключения давления на него со стороны взрослого обвиняемого, суд, на основании мотивированного по-

становления, может осуществить допрос несовершеннолетнего с использованием видеоконференции при трансляции из другого помещения.

Следственный судья, а также суд во время судебного разбирательства обязательно должен объяснять несовершеннолетнему подозреваемому процессы, происходящие во время судебного заседания на понятном ему языке. При этом избегать использования сложных речевых конструкций положений уголовного законодательства, а специальные законодательные термины, которые употребляются в уголовном производстве, должны быть заменены легкими для восприятия несовершеннолетним лицом словами. Суд должен постоянно напоминать защитнику и законному представителю несовершеннолетнего об их обязанности объяснять несовершеннолетнему каждое действие во время судебного разбирательства, обеспечивая тем самым право обвиняемого на эффективное участие в уголовном производстве, которое заключается не только в праве присутствовать на судебном заседании, но и в праве слышать, быть услышанным и следить за ходом судебного рассмотрения дела.

С целью обеспечения права несовершеннолетнего обвиняемого на эффективное участие в судебном про-

УПК - Уголовно-процессуальный кодекс Украины

УК - Уголовный кодекс Украины

изводстве судьям стоит объявлять короткие перерывы каждые 30 минут для поддержания способности несовершеннолетнего к концентрации внимания и предоставления ему возможности конфиденциального общения с законным представителем или защитником.

Необходимо отметить, что суд, назначая подготовительное судебное заседание, для полной реализации требований, предусмотренных ст. 485 и 487 УПК, обязан направить соответствующим органам, осуществляющим государственный контроль за несовершеннолетними, уведомления о начале судебного производства с участием несовершеннолетнего обвиняемого и вызвать их в подготовительное судебное заседание. Неприбытие в судебное заседание представителей этих органов, надлежащим образом извещенных о времени и месте судебного заседания, не может быть препятствием для его проведения.

Во время проведения подготовительного судебного заседания с целью подготовки к судебному разбирательству в соответствии с п.6 ч.3 ст.314, ч.2 ст.314-1, п.5 ч.2 ст.315 и ст. 485, 487, 496 УПК суд, помимо всего, разъясняет несовершеннолетнему обвиняемому его право принимать участие в досудебной подготовке путем предоставления необходимой информации представителю персонала органа пробации или отказаться от такого участия в соответствии с положениями ч.4 ст.42 УПК. Отказ обвиняемого участвовать в подготовке не может лишить его права на ознакомление с текстом досудебного доклада, предоставление своих замечаний и уточнений относительно его содержания. Такое право несовершеннолетний обвиняемый может реализовать как во время встречи с представителем персонала органа пробации, так и в судебном заседании. Право на ознакомление с текстом досудебного доклада, предоставление своих замечаний и уточнений относительно ее содержания имеет также законный представитель несовершеннолетнего обвиняемого, независимо от того, принимал ли несовершеннолетний участие в подготовке досудебного доклада.

Пробация - система наблюдательных и социально-воспитательных мероприятий, применяемых по решению суда и в соответствии с законом к осужденным, исполнение определенных видов уголовных наказаний, не связанных с лишением свободы, и обеспечение суда информацией, характеризующей обвиняемого. **Досудебный доклад** - письменная информация для суда, характеризующая обвиняемого. (Из ст.2 Закона Украины «Про пробацию» № 160-VIII от 5.02.2015 г.)

Требование суда о составлении досудебного доклада оформляется в виде постановления с установлением срока его выполнения и указанием о согласии или отказе обвиняемого участвовать в его подготовке. Досудебный доклад должен быть составлен и подан в суд не позднее срока, определенного в постановлении суда. В случае наличия или возникновения объективных обстоятельств, исключающих своевременное предоставление досудебного доклада или его подготовку в целом, представитель персонала органа пробации обязан в соответствии с п.3 ч.3 ст.72-1 УПК безотлагательно уведомить об этом суд. Отказ обвиняемого принимать участие в досудебной подготовке доклада не может признаваться объективным обстоятельством, которое исключает его подготовку.

Для реализации возложенных законом задач по составлению досудебного доклада соответствующий представитель органа пробации вправе устно или письменно заявить свое ходатайство об ознакомлении с материала-

ми уголовного производства исключительно об обстоятельствах, предусмотренных п.4 и п.5 ч.1 ст.91, ст.485, ст.487 УПК. В случае заявления ходатайства об ознакомлении с материалами уголовного производства без указания обстоятельств, по которым есть потребность в ознакомлении с материалами, используя обстоятельства, которые не предусмотрены п.5 ч.2 ст.72-1 УПК, суд должен отказать в удовлетворении такого ходатайства.

Досудебный доклад в отношении несовершеннолетнего обвиняемого должен состояться независимо от степени тяжести совершенного им деяния за исключением случаев, предусмотренных ч.4 ст.314-1 УПК, согласно ст.12 ЗУ «О пробации» совместно с представителем персонала органа пробации и представителями службы по делам детей, в том числе и с учетом сведений, полученных от региональных представительств уполномоченного подразделения органов Национальной полиции. Указанные органы, осуществляя возложенные на них законами Украины полномочия, с целью формирования социально-психологической характеристики несовершеннолетнего и информации о влиянии криминогенных факторов на его поведение обязаны собрать сведения, которые характеризуют самого несовершеннолетнего, его поведение в повседневной жизни, как до, так и после совершения уголовного правонарушения, описать среду, в которой он растет, учится, круг лиц, с которыми общается. Эти сведения обобщают и представляют суду в форме досудебного доклада.

Кроме того, доклад должен содержать результаты независимого социального исследования обвиняемого, а также предоставить суду дополнительную объективную информацию о наличии (отсутствии) рисков совершения обвиняемым преступления повторно, возможность его исправления без лишения или ограничения свободы, учитывая социально-психологические характеристики личности обвиняемого.

Доклад составляется на основе фактического, объективного и беспристрастного материала, а мнения формулируются в четких выражениях. Информация, изложенная в досудебном докладе, не рассматривается как доказательство виновности или невиновности лица. Досудебный доклад приобщается к материалам уголовного производства и принимается судом к сведению при вынесении приговора.

Если во время судебного разбирательства, до окончания срока подачи представителем персонала органа пробации досудебного доклада, несовершеннолетний обвиняемый заключил соглашение о признании или о признании вины, или потерпевший в уголовном производстве в форме частного обвинения отказался от обвинения, или появились основания для освобождения его от уголовной ответственности, суд должен уведомить об этом соответствующий орган пробации, отметив, что потребность в составлении досудебного доклада в отношении такого обвиняемого отпала.

С учетом положений ч.6 ст.9 УПК суд, а также другие лица, которые принимают участие в уголовном производстве, вправе задать вопросы по содержанию и сути предоставленного доклада в порядке, предусмотренном ст.360 УПК. В результате опроса суд должен выяснить условия жизни и воспитания несовершеннолетнего обвиняемого, полные и всесторонние сведения о его личности, другие характеризующие его данные, поставить вопрос относительно предоставленных суду представителями службы по делам детей и уполномоченного подразделения органов Национальной полиции сведений. Суд должен узнать, какие меры, по мнению этих лиц, наиболее целесообразно применить с целью перевоспитания обвиняемого. В свою очередь, согласно ч.2 ст.496

Только улучшение социально-экономических условий и нравственных отношений в обществе могут стать основой для снижения уровня преступности в среде несовершеннолетних



УПК представители указанных органов, а с учетом положений ч.6 ст.9 УПК и представитель органа пробации, также вправе заявлять ходатайства, задавать вопросы несовершеннолетнему обвиняемому, его законному представителю, потерпевшему, свидетелям, экспертам и специалисту.

Судам необходимо постоянно учитывать, что во время вынесения приговора в отношении несовершеннолетнего лица они должны строго соблюдать принципы законности, справедливости, обоснованности наказания и принимать решения в отношении несовершеннолетнего, руководствуясь принципом наилучших интересов ребенка, установленным в ст.3 Конвенции ООН о правах ребенка, в соответствии с положениями главы 29 УПК и раздела XI УК.

Информацию о социально-психологической характеристике обвиняемого из досудебного доклада суд должен в соответствии с п.17 ч.1 ст.368 УПК обязательно принять к сведению и, соответственно, отразить в мотивировочной части приговора. Также в ней отображается информация, которая подается представителем персонала органа пробации в случае невозможности подготовки им досудебного доклада в связи с наличием объективных обстоятельств, которые делают невозможным его подготовку.

Суд должен максимально индивидуализировать наказание, назначая его конкретному несовершеннолетнему лицу за конкретное преступление. С целью принятия справедливого судебного решения и защиты прав человека и его основополагающих свобод, суд в соответствии с положениями ч.3 ст.337 УПК вправе выйти за пределы предъявленного обвинения, указанного в обвинительном акте, только в части изменения правовой квалификации уголовного правонарушения, если это улучшит положение лица, в отношении которого осуществляется уголовное производство, так как ухудшение положения лица по инициативе суда не допускается.

Согласно положениям статей 2, 18, 50 УК индивидуализация наказания является принципиально важным требованием, предусматривающим персонификацию уголовной ответственности, так как она должна наступать только в отношении конкретного лица, совершившего

преступление. Поэтому назначение наказания с учетом степени тяжести совершенного преступления, личности несовершеннолетнего и обстоятельств, смягчающих или отягчающих наказание, должно максимально способствовать достижению цели наказания, которая заключается в исправлении несовершеннолетнего осужденного и его социальной реабилитации.

Суд обязан тщательно анализировать сведения, предоставленные представителями органа пробации, службы по делам детей, уполномоченного подразделения органов Национальной полиции, другую информацию о личности несовершеннолетнего, полученную во время судебного разбирательства, всегда учитывая, что ненадлежащее установление таких сведений вопреки требованиям ст. 485 и 487 УПК препятствует выполнению судом предусмотренного п.3 ч.1 ст.65 УК законодательного требования относительно всестороннего выяснения обстоятельств, характеризующих личность виновного. Суд не должен ограничиваться обстоятельствами, непосредственно связанными с совершением преступления, а с учетом положений ч.2 ст.65 УК должен назначить наказание, которое будет необходимым и достаточным для исправления лица и предупреждения новых преступлений с его стороны.

При рассмотрении дела и назначении наказания несовершеннолетнему, суду следует обязательно взять во внимание, что возраст несовершеннолетнего лица согласно п.3 ч.1 ст.66 УК является обстоятельством, смягчающим наказание независимо от того, достиг ли обвиняемый на время рассмотрения уголовного производства совершеннолетия. С учетом конкретных обстоятельств дела, суды должны учитывать, как такие, что смягчают наказание, и другие обстоятельства, перечисленные в ч.1 ст.66 УК, а также обстоятельства, которые могут быть и не указаны в законе, но смогут при этом существенно снизить степень общественной опасности преступления или лица, в том числе примирение с потерпевшим, вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность другим лицом и тому подобное.

К несовершеннолетним, признанным виновными в совершении преступления, судом могут быть назначены лишь наказания, предусмотренные в ст.98 УК и исклю-

чительно в пределах размеров и сроков, установленных статьями 99-102 УК.

В силу положений ст.98 УК за преступление, за которое конфискация имущества является обязательным дополнительным наказанием, в случае осуждения несовершеннолетнего суд его не назначает. Таким же образом суд постановляет обвинительный приговор без назначения наказания в случае, если санкция статьи или части статьи УК, по которой квалифицировано деяние несовершеннолетнего, предусматривает только те виды наказаний, которые не могут быть к нему применены.

Перед принятием приговора суд обязательно рассматривает вопрос о наличии оснований для применения к несовершеннолетнему обвиняемому мер принудительного и воспитательного характера. В случае обвинения несовершеннолетнего в совершении уголовного проступка впервые, преступления небольшой тяжести или совершения преступления средней тяжести по неосторожности, суды при наличии определенных законом условий должны применять принудительные меры воспитательного характера, освободив несовершеннолетнего от уголовной ответственности несмотря на отсутствие соответствующего ходатайства прокурора, и действовать в порядке, предусмотренном ч.1 ст.97 УК и ч.3 ст.497 УПК.

Согласно ч.1 ст.105 УК суд вправе освободить несовершеннолетнего от наказания с применением принудительных мер воспитательного характера при наличии совокупности следующих условий:

а) несовершеннолетний совершил преступление небольшой или средней тяжести, независимо от того совершено ли данное преступление впервые, было ли оно умышленным или по неосторожности;

б) несовершеннолетний искренне раскаялся;

в) поведение несовершеннолетнего после совершения преступления было безупречным; под безупречным поведением следует понимать такое поведение лица в семье, быту, трудовом или учебном коллективе, когда он сознательно и добровольно придерживается общепринятых правил человеческого общежития;

г) на момент вынесения приговора несовершеннолетний не нуждается в применении наказания.

В случае установки условий, указанных в пунктах б), в) и г) на момент постановления приговора суд вправе считать несовершеннолетнего таким, что не нуждается в применении наказания.

По результатам судебного рассмотрения обвинительным приговором суда принимается решение об освобождении от наказания с применением принудительных мер воспитательного характера. При этом следует отметить, что системный анализ принятых в уголовном

законе формулировок «освобождение от наказания» (ч.4-5 ст.74, ч.1 ст.105 УК); «освобождение от отбывания наказания» (ст.75, 79, 104 УК); «освобождение от назначенного наказания» (ст.78 УК) дает основания сделать вывод, что под освобождением от наказания с применением других мер принуждения следует понимать освобождение не от конкретного наказания, определенного в санкции статьи или назначенного судом, а от его назначения как вида принудительных мер в целом. Другими словами, в соответствии с ч.2 ст.373 УПК при вынесении решения об освобождении несовершеннолетнего от наказания с применением мер воспитательного характера, суд постановляет приговор, которым признает обвиняемого виновным в совершенном уголовном правонарушении и далее, с учетом положений ст.105 УК, освобождает его от наказания без определения его вида и размера, а также применяет принудительные меры воспитательного характера.

Процесс примирения виновного лица с потерпевшим следует воспринимать как акт прощения его им в результате свободного волеизъявления, что исключает любое неправомерное влияние, независимо от того, какая из сторон была инициатором, и по каким мотивам. По общему правилу юриспруденции договоренности относительно примирения между сторонами могут проводиться самостоятельно потерпевшим и подозреваемым или обвиняемым, защитником и законным представителем или с помощью другого лица, согласованного сторонами уголовного производства, в частности - общественной организации, которая может выполнить функции по примирению сторон. Следовательно, прокурор и судья не вправе участвовать в таких договоренностях.

Примирение обвиняемого (подозреваемого) и потерпевшего может иметь разные последствия, которые предусмотрены законом, в том числе:

1. Прекращение уголовного производства в форме частного обвинения в связи с отказом потерпевшего от обвинения. Примирение в таком случае является не абсолютным, а может быть одним из многих факторов, которые побудили потерпевшего к такому отказу.

2. Освобождение согласно ст.46 УК от уголовной ответственности в связи с примирением виновного с потерпевшим.

3. Заключение соглашения о примирении и применении наказания или освобождении от его отбывания с испытанием, указанным в таком соглашении.

4. Учет примирения при назначении наказания в качестве обстоятельства, что его смягчает.

Учитывая то, что примирение между потерпевшим и обвиняемым может быть достигнуто в любой момент в период времени судебного разбирательства до ухода суда в совещательную комнату для вынесения приговора, судьи, если уголовное производство осуществляется в форме частного обвинения, должны проинформировать обвиняемого и потерпевшего о праве последнего отказаться от обвинения, о праве сторон на примирение между собой, а также правовые нюансы такого примирения и его последствия.

Так, в рекомендациях, сделанных Высшим специализированным судом Украины по рассмотрению гражданских и уголовных дел (ВССУ) в письме от 16 января 2017 г. №223-66/0/4-17 «О практике осуществления судами уголовного производства относительно несовершеннолетних» говорится, что в случаях, когда в уголовном производстве усматриваются предусмотренные ст.46 УК основания для освобождения лица от уголовной ответственности в связи с примирением виновного и потерпевшего, и учитывается то, что статья закона, которая



предусматривает освобождение от уголовной ответственности в этом случае, имеет обязательный характер.

Для назначения обвиняемому лицу наказания на основании соглашения между потерпевшим и подозреваемым/обвиняемым, суд, принимая во внимание установленные обстоятельства, вправе:

- при наличии оснований для освобождения от уголовной ответственности в связи с примирением обвиняемого с потерпевшим (первое совершение преступления небольшой тяжести или по неосторожности, преступления средней тяжести впервые, возмещение обвиняемым потерпевшему причиненного ущерба или устранение причиненного вреда, а также действительного примирения с последним, о чем свидетельствует согласие потерпевшего на освобождение обвиняемого от уголовной ответственности на этом основании) и согласия обвиняемого на такое освобождение и закрытие производства по основаниям - отказать в п.3 ч.7 ст.474 УПК в утверждении соглашения о примирении и освободить обвиняемого от уголовной ответственности на основании ст.46 УК;

- если потерпевший возражает против такого освобождения, поскольку результатом его примирения с обвиняемым является заключенное между ними соглашение, в котором определено конкретное наказание или указано об освобождении от его отбывания с испытанием, проверив договор на соответствие требованиям УПК, при отсутствии оснований для отказа в утверждении соглашения - принять приговор, каким утвердить соглашение и назначить согласованную сторонами меру наказания или освобождение от его отбывания с испытанием.

Руководствуясь ч.4 ст.26, п.7 ч.1 ст.284 УПК суд при установлении фактического отказа потерпевшего от обвинения должен закрыть уголовное производство если уголовное производство осуществляется в форме частного обвинения, несмотря на наличие соглашения о примирении или оснований для освобождения лица от уголовной ответственности в связи с примирением виновного с потерпевшим.

В соответствии со ст.498 УПК к лицу, которое совершило общественно опасное деяние, подпадающее под признаки деяния, предусмотренного Особенной частью УК, после достижения 11-летнего возраста, но до достижения возраста, с которого может наступать уголовная ответственность, в любом случае, несмотря на степень тяжести совершенного деяния, обязательно должны применяться принудительные меры воспитательного характера.

Также, необходимо учитывать специальные требования судебного рассмотрения ходатайства о применении принудительных мер воспитательного характера к несовершеннолетним, которые не достигли возраста уголовной ответственности, установленные ст.501 УПК. Если во время судебного разбирательства не будет доказано хотя бы одно обстоятельство из указанных в ст.501 УПК, суд обязан вынести определение об отказе в применении принудительных мер воспитательного характера и закрыть уголовное производство. Если же указанные обстоятельства будут доказаны, то суд вправе вынести определение о применении принудительных мероприятий воспитательного характера. Ссылка на освобождение от уголовной ответственности в данном случае является неправильной, поскольку лицо не является субъектом преступления, а, следовательно, не может быть привлечено к уголовной ответственности и, соответственно, освобожденным от нее.



Четыре закона, принятые Верховной Радой Украины (ВРУ) в апреле 2015 года можно условно объединить и назвать обобщающим словосочетанием - «законы о декоммунизации». Это условное объединение основывается на тех положениях законодательных актов, которые осуждают, запрещают и предусматривают ответственность за использование, распространение и пропаганду наследия исторической эпохи внедрения идей коммунизма на территории Украины и вообще. То есть, не нужно думать, что если кто-то будет публично пропагандировать «победы коммунизма» в Белоруссии, он не может быть привлечен за нарушение рассматриваемых здесь законодательных актов Украины...

Законы Украины (ЗУ) «О правовом статусе и памяти борцов за независимость Украины в XX веке» (№314-VIII), «Об увековечении победы над нацизмом в Второй мировой войне 1939-1945 годов» (№315-VIII), «О доступе к архивам репрессивных органов коммунистического тоталитарного режима 1917-1991 годов» (№316-VIII), «Об осуждении коммунистического и национал-социалистического (нацистского) тоталитарных режимов на Украине и запрете пропаганды их символики» (№317-VIII) содержат нормы, регулирующие порядок обращения с наследием истории советского периода. Все четыре законодательные акта были приняты ВРУ 9 апреля 2015 г. и вступили в силу 21 мая того же года.

№314-VIII

Согласно ЗУ «О правовом статусе и памяти борцов за независимость Украины в XX веке» борцами за независимость Украины в XX веке признаются лица, участвовавшие во всех формах политической, вооруженной и другой коллективной или индивидуальной борьбы за независимость Украины в XX веке в составе таких органов власти, организаций, структур и формирований, перечень которых указан в ЗУ. **Здесь нужно отметить, что в перечень внесены органы, организации, структуры и формирования, которые характеризуются именно антикоммунистической, антибольшевистской и антисоветской позицией и деятельностью.**

В соответствии с данным ЗУ государство Украина:

- может предоставлять социальные гарантии, льготы или другие выплаты лицам, обозначенным в законе борцами за независимость Украины в XX веке и членам их семей; органы местного самоуправления могут за счет средств местных бюджетов предоставлять им дополнительные социальные гарантии, льготы или другие выплаты;

- признает государственные и военные награды (награды) и военные степени, предоставленные органами власти, организациями, структурами или формированиями, указанными в ст.1 этого ЗУ;

- обеспечивает всестороннее изучение истории о борьбе и борцах за независимость Украины в XX веке; принимает меры, направленные на повышение инфор-



мированности общества и привлечение внимания общественности к этой проблематике; разрабатывает и совершенствует учебные планы, учебники, программы и мероприятия с целью её изучения;

- поощряет и поддерживает деятельность неправительственных учреждений и организаций, осуществляющих исследовательскую и просветительскую работу по изучению истории борьбы и борцов за независимость Украины в XX веке;

- способствует увековечению памяти о борцах за независимость Украины в XX веке, в частности, путем поиска, учета, упорядочение и сохранение мест их погребения на территории Украины и за рубежом, создание мемориальных комплексов и захоронений, сооружение и восстановление памятников, памятных знаков, увековечению имен или псевдонимов борцов и формирований, указанных в ст.1 настоящего ЗУ, в названиях объектов топонимики населенных пунктов и административно-территориальных единиц, географических названиях объектов, изготовление печатной, кино- и видеопродукции, содействие деятельности в отношении сценического и другого художественного воплощения образов борцов.

Такой закон установил особый статус лиц и очертил их положение относительно иных граждан, не причастных к борьбе за независимость.

Следовательно, отрицание борьбы за независимость Украины в XX веке, заслуг борцов, любое посягательство на память о них, нанесение вреда памятникам и тому подобное может расцениваться как нарушение данного ЗУ и повлечь за собой административное или уголовное преследование.

№315-VIII

ЗУ «Об увековечении победы над нацизмом в Второй мировой войне 1939-1945 годов» (№315-VIII) было отменено действие ЗУ «Об увековечивании Победы в Великой Отечественной войне 1941-1945 годов».

Предусматривает, что «уважительное отношение к памяти о победе над нацизмом во Второй мировой войне 1939-1945 годов, к ветеранам войны, участникам украинского освободительного движения и жертвам нацизма является священным долгом государства и граждан Украины». С целью чествования памяти всех жертв Второй мировой войны на Украине устанавливается День памяти и примирения, который отмечается ежегодно 8 мая. Также на Украине каждый год 9 мая отмечается государственный праздник День победы над нацизмом во Второй мировой войне (День Победы).

Предусмотренными законом формами увековечения победы над нацизмом во Второй мировой войне являют-

ся: День памяти и примирения; День Победы; дни (даты) изгнания нацистов с Украины и из её административно-территориальных единиц, в том числе - из городов; установление почетного караула у Вечного огня, могил Неизвестного солдата и Неизвестного матроса; возложение венков, цветов к памятникам и мемориалам, посвященных увековечению победы над нацизмом и памяти жертв Второй мировой войны; недопущение фальсификации истории Второй мировой войны в научных исследованиях, учебно-методической литературе, учебниках, средствах массовой информации, публичных выступлениях представителей государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц; содействие объективному и всестороннему исследованию истории Второй мировой войны, отражению событий войны, её жертв, действий участников в произведениях литературы и искусства, книгах и альбомах памяти, средствах массовой информации; упорядочение, сохранение и сооружение памятников и памятных знаков в честь памяти участников и жертв Второй мировой войны, создание музеев, мемориальных комплексов, посвященных Второй мировой войне; обеспечение проведения при содействии государства поисковой работы с целью установления имен погибших и тех, кто пропал без вести, перезахоронение останков воинов, погибших во время Второй мировой войны.

Хотя этим ЗУ предусмотрена ответственность за его нарушение, но практически данных о привлечении лиц к уголовной или административной ответственности нет. Основные действия по реализации этого закона возложены на государственные органы и общественные организации.

№316-VIII

ЗУ «О доступе к архивам репрессивных органов коммунистического тоталитарного режима 1917-1991 годов» регулирует отношения, связанные с обеспечением права каждого гражданина на доступ к архивной информации репрессивных органов, действовавших на территории нынешней Украины в период 1917-1991 годов. Приведён перечень органов, к архивам которых открыт доступ.

В соответствии с данным ЗУ украинское государство гарантирует право каждого на доступ к архивной информации; свободный доступ к архивной информации с учетом особенностей, установленных этим ЗУ; условия для надлежащего хранения, преумножения и использования архивной информации; обеспечивает оцифровка носителей архивной информации; принимает меры для обеспечения поиска и получения архивной информации, хранящейся в соответствующих учреждениях зарубежных государств.

Право на доступ к архивной информации гарантируется: обязанностью распорядителей архивной информации предоставлять и обнародовать архивную информацию, кроме случаев, предусмотренных этим



ЗУ; максимальным упрощением процедуры получения информации; свободным выбором формы доступа к архивной информации; запретом на отнесение архивной информации репрессивных органов указанного периода истории к секретной информации; запретом на отнесение архивной информации к конфиденциальной или служебной информации, кроме случаев, предусмотренных этим ЗУ; установлением ответственности за нарушение законодательства о доступе к архивной информации органов, перечень которых указан в ЗУ.

Доступ к архивной информации в соответствии с настоящим Законом осуществляется на принципах: открытости деятельности распорядителей архивной информации; законности, прозрачности и справедливости процедур доступа к архивной информации; свободного получения и распространения информации, кроме ограничений, установленных настоящим ЗУ; осуществления активного поиска, систематизации архивной информации на Украине и за рубежом; содействия со стороны государства в проведении исследований; ответственности лица за распространения архивной информации; равноправия, независимо от признаков расы, политических, религиозных и других убеждений, пола, этнического и социального происхождения, имущественного состояния, местожительства, языковых или других признаков.

Доступ к архивной информации обеспечивается путем предоставления каждому для ознакомления носителя архивной информации или его копии, создания соответствующего справочного аппарата; изготовления копии архивного носителя информации или его отдельных частей; доступа к цифровой копии носителя архивной информации; обнародования на официальном веб-сайте распорядителя архивной информации цифровой копии носителя архивной информации; предоставления копии архивного носителя информации или его отдельных частей на запрос лица; изготовления архивных справок, выписок из документов; публикации, экс-

понирования и других форм популяризации архивной информации; эффективного использования архивной информации и удовлетворение запросов физических и юридических лиц в иной форме, предусмотренной законодательством.

Архивная информация является открытой, кроме случаев, определенных этим ЗУ. Не может быть ограничен доступ к архивной информации: о состоянии окружающей среды, качестве пищевых продуктов и предметов быта; об аварии, катастрофе, опасных природных явлениях и других чрезвычайных ситуациях, которые произошли или могут произойти и угрожают безопасности людей; о состоянии здоровья населения, его жизненном уровне, включая питание, одежду, жилье, медицинское обслуживание и социальное обеспечение, а также социально-демографические показатели, состояние правопорядка, образования и культуры населения; о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина; о незаконных действиях органов государственной власти, органов местного самоуправления, их должностных и служебных лиц; что представляет общественный интерес (общественно необходимой информацией); доступ к которой не может быть ограничен в соответствии с законами и международными договорами Украины, согласие на обязательность которых предоставлено ВРУ.

Не может быть ограничен доступ к архивной информации, носители которой содержат грифы секретности, не предусмотренные законодательством Украины. Архивная информация о штатных или внештатных работников репрессивных органов является открытой, доступ к такой информации не может быть ограничен по каким-либо основаниям.

Лицо, являющееся жертвой, имеет право на ограничение доступа к архивной информации о себе, кроме лиц, указанных в ч.4 ст.8 настоящего ЗУ. Жертва репрессивных органов, устанавливая ограничения на доступ к информации о себе, должна отметить, на какую информацию устанавливается ограничение (вид информации, страницы, абзацы и тому подобное), а также срок, на который устанавливается ограничение, с учетом требований, определенных ч.4 ст.8. Члены семьи и родственники жертвы репрессивных органов, другие лица, кроме лиц, указанных в ч.4 ст.8, имеют право на частичное ограничение доступа к информации о себе на срок, определенный ч.4 ст.8. При этом лицо имеет право ограничить доступ только относительно своего расового (этнического) происхождения, политических или мировоззренческих взглядов, вероисповедания, а также данных, касающихся здоровья и половой жизни. Данные лица имеют право ограничить доступ к архивной информации репрессивных органов на срок не более 25 лет. В случае, если ар-



Центр правовых консультаций

Центр правовых консультаций создан **Общественной организацией «Объединение соотечественников «Мирные инициативы - развитие»** с целью оказания гражданам всесторонней правовой поддержки в случаях нарушения их прав, свобод и законных интересов в соответствии с законодательством Украины и нормами международного права в области прав человека.

Основные направления деятельности Центра:

- предоставление бесплатных юридических консультаций;
- помощь в подготовке претензий, жалоб и исковых заявлений в государственные, административные и судебные органы;
- помощь беженцам и внутренним переселенцам, миграционные вопросы;
- оказание иной юридической помощи гражданам.

Контакты: E-mail: pravcentr.kiev@gmail.com • Skype: pravcentr.kiev • Тел: +38-099-31-43-777

живная информация была обнародована, ограничение доступа к такой информации не применяется. Ограничению доступа подлежит информация, а не документ.

Доступ к архивной информации всеми доступными способами (с учетом ограничений, установленных этим ЗУ) обеспечивают распорядители архивной информации: проводят оцифровку носителей архивной информации, обеспечивают размещение цифровых копий этих носителей в Интернете; осуществляют обнародование архивной информации. Размещение архивной информации на официальных веб-сайтах осуществляется с обеспечением надлежащей индексации и поиска такой информации, актуального справочного аппарата, информации об имеющихся ограничениях в доступе к архивной информации, срок действия таких ограничений, а также другую информацию, необходимую для реализации права лица на доступ к архивной информации.

Положения данного ЗУ дают возможность людям самостоятельно убедиться в наличии информации и ее достоверности в полном объеме.

Безусловно, лишь субъективное восприятие непосредственно информации даст возможность в полном объеме раскрыть правду прошлого и дать ему надлежащую оценку.

Говоря об ответственности, предусмотренной данным ЗУ, прежде всего надо отметить, что она возлагается на распорядителей информации. Ведь это их основная задача обеспечить беспрепятственный доступ всем без исключения лицам к архивам и документам. Ограничение касается лишь информации о жертвах репрессий.

Три выше описанные законодательные акта, в которые никакие изменения не вносились с момента их принятия, стали базой для действия «основного закона о декоммунизации» - ЗУ «Об осуждении коммунистического и национал-социалистического (нацистского) тоталитарных режимов на Украине и запрете пропаганды их символики».

№317-VIII

Целью ЗУ «Об осуждении коммунистического и национал-социалистического (нацистского) тоталитарных режимов на Украине и запрете пропаганды их символики» объявлено «недопущение повторения преступлений коммунистического и национал социалистического

(нацистского) тоталитарных режимов, любой дискриминации по национальному, социальному, классовому, этническому, расовому или другим признакам в будущем, восстановления исторической и социальной справедливости, устранения угрозы независимости, суверенитета, территориальной целостности и национальной безопасности Украины».

Рассматривая и содержание этого ЗУ, и правоприменительную практику в части использования этого законодательного акта следует четко давать отчет, что этим законом государство Украина официально осудило государственный строй («коммунистический режим») советского периода и режим времен гитлеровской оккупации («национал-социалистический (нацистский) режим»), обозначив их по сути как «антиукраинские»; определило нормативно-правовые основы запрета пропаганды их символики, установило порядок ликвидации символов, относимых к советскому периоду истории.

Это важно для понимания последствий в результате тех или иных действий, которые на основании данного ЗУ могут быть отнесены к фактам пропаганды или распространения чего-нибудь, что законодательная, исполнительная и судебная власть может расценить как имеющие признаки или символы «коммунистического тоталитарного режима».

То есть, публикация статьи о Ленине или Сталине, или о других деятелях СССР, где будет присутствовать позитивная оценка их деятельности, может быть расценена как нарушающая требования данного ЗУ...

Например, 4 мая 2017 года один из судов Львова осудил на 2,5 года лишения свободы условно (с применением соглашения о признании вины) студента университета за публикацию в период с мая 2015 года по апрель 2016 года философско-политических цитат из сочинений Ленина, а также ряда лозунгов. Технику, изъятую у осужденного (два ноутбука и т.п.) суд ему вернул, но постановил уничтожить «Капитал» К.Маркса, партийный билет, комсомольские документы, а также иную продукцию с коммунистической символикой (флаги, плащи-дождевики, футболки, кепки и др.)

Поскольку именно этот ЗУ включает в себя наибольшее количество запретов и серьезные наказания за нарушения, его содержание следует рассмотреть более подробно.

Продолжение следует



Материалы «Имею право!» читайте на <http://imeyupravo.info>