

**Артем Анатолійович КОГУТ***(Національний юридичний університет імені Ярослава Мудрого, м. Харків)***ЩОДО ПИТАННЯ НЕОБХІДНОСТІ ВНЕСЕННЯ ЗМІН ДО ІНСТРУКЦІЇ ПРО ОРГАНІЗАЦІЮ ПРОВЕДЕННЯ НЕГЛАСНИХ СЛІДЧИХ (РОЗШУКОВИХ) ДІЙ ТА ВИКОРИСТАННЯ ЇХ РЕЗУЛЬТАТІВ У КРИМІНАЛЬНОМУ ПРОВАДЖЕННІ**

*У статті детально досліджено Інструкцію про організацію проведення негласних слідчих (розшукових) дій та використання їх результатів у кримінальному провадженні та проаналізовано її невідповідність чинному законодавству України, зокрема Кримінальному процесуальному кодексу України. Виявлено розбіжності, що стосуються суб'єктів, уповноважених на проведення таких дій, актуальних назв окремих дій, форм їх проведення, а також процедурних вимог до їх організації. Запропоновано ряд змін до Інструкції, зокрема актуалізувати терміни та уточнити порядок проведення окремих слідчих дій відповідно до нових законодавчих вимог. Запропоновані зміни мають на меті привести Інструкцію у відповідність до Кримінального процесуального кодексу України та забезпечити ефективне проведення негласних слідчих дій.*

**Ключові слова:** інструкція, негласні слідчі (розшукові) дії, Кримінальний процесуальний кодекс України, електронні комунікаційні мережі, установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу).

**Постановка проблеми.** Майже кожен Закон України після прийняття доповнюється різного роду підзаконними нормативно-правовими актами. Деякі з них розкривають положення Закону, інші – надають процедури виконання окремих норм. Так само і з набранням чинності Кримінальним процесуальним кодексом України (далі – КПК)<sup>1</sup> було прийнято ряд інших Законів та підзаконних нормативно-правових актів, що покликані забезпечити його функціонування. При чому, вказані акти іноді мають колізії ще з моменту прийняття, а іноді неузгодженості виникають в процесі внесення змін до Закону, якого вони стосуються. Одним з таких актів стала Інструкція про організацію проведення негласних слідчих (розшукових) дій та використання їх результатів у кримінальному провадженні, затверджена Наказом Генеральної прокуратури України, Міністерства внутрішніх справ України, Служби безпеки України, Адміністрації Державної прикордонної служби України, Міністерства фінансів України, Міністерства юстиції України від 16.11.2012 № 114/1042/516/1199/936/1687/5 (далі –

---

<sup>1</sup> Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012, № 4651-VI. Відомості Верховної Ради України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/ed20210114> (дата звернення 01.04.2024).

Інструкція)<sup>1</sup>, яка регламентує порядок проведення негласних слідчих (розшукових) дій (далі – НСРД) і на сьогоднішній день потребує ряду серйозних змін.

*Метою* статті є звернення уваги на необхідність внесення змін до Інструкції та їх обґрунтування.

**Виклад основного матеріалу.** Аналіз тексту вищезазначених нормативно-правових актів вказує, що Інструкція введена в дію одночасно з КПК (п. 2 Наказу про затвердження Інструкції), і з того часу до КПК зміни вносились більше 120 разів, зокрема неодноразово було внесено правки до 11 статей з глави 21 «Негласні слідчі (розшукові) дії», а інструкція функціонує у початковій редакції. Тому і не дивно те, що положення Інструкції у багатьох моментах не відповідають КПК та підлягають зміні.

Передусім, в правовій основі проведення НСРД та захисту інформації при проведенні цих дій, визначених в п. 1.2 Інструкції, зазначено «Звід відомостей, що становлять державну таємницю (далі – ЗВДТ) (затверджений наказом Служби безпеки України від 12.08.2005 № 440 і зареєстрований в Міністерстві юстиції України 17.08.2005 за № 902/11182)». При цьому, вказаний наказ втратив чинність на підставі наказу Центрального управління Служби безпеки України від 23.12.2020 № 383 «Про затвердження зводу відомостей, що становлять державну таємницю»<sup>2</sup>. У зв'язку з цим необхідно внести зміни до вказаного пункту Інструкції, зазначивши реквізити чинного наказу.

Однією з ключових невідповідностей Інструкції є коло суб'єктів, що уповноважені проводити НСРД. Так, відповідно до ч.6 ст. 246 КПК України проводити негласні слідчі (розшукові) дії має право слідчий, який здійснює досудове розслідування кримінального правопорушення, або за його дорученням - уповноважені оперативні підрозділи Національної поліції, органів безпеки, Національного антикорупційного бюро України, органів Державного бюро розслідувань, органів Бюро економічної безпеки України, органів, установ виконання покарань та слідчих ізоляторів Державної кримінально-виконавчої служби України, органів Державної прикордонної служби України. За рішенням слідчого чи прокурора до проведення негласних слідчих (розшукових) дій можуть залучатися також інші особи. В п. 1.7 Інструкції ж серед суб'єктів зазначені слідчі органів внутрішніх справ, органу, що здійснює контроль за додержанням податкового законодавства, що не відповідає п. 13 ч. 1 ст. 3 КПК, а також уповноважені оперативні підрозділи органів внутрішніх справ, органів безпеки, органів, що здійснюють контроль за додержанням податкового законодавства, органів і

<sup>1</sup> Про затвердження Інструкції про організацію проведення НСРД та використання їх результатів у кримінальному провадженні : Наказ Генеральної прокуратури України, Міністерства внутрішніх справ України, Служби безпеки України, Адміністрації державної прикордонної служби України, Міністерства фінансів України, Міністерства юстиції України від 16.11.2012 № 114/1042/516/1199/936/1687/5. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/v0114900-12> (дата звернення 02.04.2024).

<sup>2</sup> Про затвердження Зводу відомостей, що становлять державну таємницю : Наказ Центрального управління Служби безпеки України від 23.12.2020 № 383. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/z0052-21> (дата звернення 10.04.2024).

установ виконання покарань та слідчих ізоляторів Державної пенітенціарної служби України, органів Державної прикордонної служби України, органів Державної митної служби України, що частково не відповідає ст. 246 КПК.

У п. 1.10.1 Інструкції зазначено, що слідчому судді необхідно надати відомості, залежно від виду негласної слідчої (розшукової) дії, отримані в ході досудового розслідування, що підтверджують неможливість одержання відомостей про злочин чи особу, яка його вчинила, в інший спосіб. При цьому, відповідно до ст. 248 КПК додатково зазначаються: найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер; короткий виклад обставин кримінального правопорушення, у зв'язку з розслідуванням якого подається клопотання; правова кваліфікація кримінального правопорушення із зазначенням статті (частини статті) КПК; відомості про особу (осіб), місце або річ, щодо яких необхідно провести негласну слідчу (розшукову) дію; обставини, що дають підстави підозрювати особу у вчиненні кримінального правопорушення; вид негласної слідчої (розшукової) дії та обґрунтування строку її проведення; відомості залежно від виду негласної слідчої дії про ідентифікаційні ознаки, які дозволять унікально ідентифікувати абонента спостереження, електронну комунікаційну мережу, кінцеве (термінальне) обладнання тощо; обґрунтування можливості отримання під час проведення негласної слідчої (розшукової) дії доказів, які самостійно або в сукупності з іншими доказами можуть мати суттєве значення для з'ясування обставин кримінального правопорушення або встановлення осіб, які його вчинили. Виходячи з цього, вказане положення Інструкції є неповним та підлягає доповненню.

Щодо окремих видів НСРД у законодавстві також відбулося ряд змін, починаючи від назв, закінчуючи змістом окремих слідчих дій.

Так, у п. п. 1.11.5, 1.11.5.1, 3.5 НСРД, передбачену ст. 263 КПК України, названо «зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж». При цьому, Законом України «Про внесення змін до Кримінального процесуального кодексу України та Закону України «Про електронні комунікації» щодо підвищення ефективності досудового розслідування «за гарячими слідами» та протидії кібератакам» № 2137-IX від 15.03.2022 до КПК внесено зміни, якими термін «транспортні телекомунікаційні мережі» замінено терміном «електронні комунікаційні мережі».

Аналогічно вищевказаним Законом назву НСРД, передбаченої ст. 268 КПК, змінено з «установлення місцезнаходження радіоелектронного засобу» змінено на «установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу)». Тож п. п. 1.14.2, 1.15 Інструкції підлягають зміні в частині назви вказаної дії. До того ж, у формулюванні статті змінено зміст названої слідчої дії та зазначено, що установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу) полягає у застосуванні технічних засобів для отримання від мережевої інфраструктури або мобільного кінцевого (термінального) обладнання відомостей про місцезнаходження мобільного кінцевого (термінального) обладнання

(точки його підключення до мережі), а в мережі фіксованого зв'язку – даних про фізичну адресу кінцевого пункту мережі, без розкриття змісту повідомлень, що передаються, якщо в результаті проведення такої негласної слідчої (розшукової) дії можливо встановити обставини, які мають значення для кримінального провадження. Таким чином, Інструкція підлягає приведенню п. 1.14.2 у відповідність до КПК.

Крім того, вказану статтю КПК доповнено частиною 5, відповідно до якої установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу) за заявою його власника не потребує дозволу слідчого судді. При цьому, у п. 1.14.2 Інструкції цього не зазначено, що необхідно виправити, внівши відповідні зміни до Інструкції.

Аналогічно, в Інструкції не зазначено, що не потребує дозволу слідчого судді здобуття відомостей з електронних інформаційних систем або її частини, доступ до яких не обмежується її власником, володільцем або утримувачем або не пов'язаний з подоланням системи логічного захисту. У зв'язку з цим, доцільно зазначити це у п. 1.14.1 Інструкції.

У п. 2.11.1 Інструкції міститься посилання на її п. 1.17. При цьому, сам документ означеного пункту не має. Враховуючи, що у вказаному посиланні йдеться про НСРД, що проводяться за рішенням слідчого, прокурора, то доцільно вважати, що вказана норма містить описку та фактично відсилає до п. 2.1 Інструкції. Таким чином, необхідно внести зміни в п. 2.11.1, замінивши цифри «1.17» на «2.1».

Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо забезпечення діяльності Національного антикорупційного бюро України та Національного агентства з питань запобігання корупції» від 12.02.2015<sup>1</sup> КПК доповнено ст. 269-1 «Моніторинг банківських рахунків», яка регламентує порядок проведення відповідної НСРД та визначає коло кримінальних проваджень, в яких вона можлива. У зв'язку з цим, Інструкція підлягає доповненню відповідним пунктом 1.11.12 такого змісту: «Моніторинг банківських рахунків (ст. 269-1 КПК України) полягає у доведенні інформації про операції, що здійснюються на банківських рахунках, до відома Національного антикорупційного бюро України, Бюро економічної безпеки України до виконання відповідної операції, а у разі неможливості - негайно після її виконання. Вказаний моніторинг проводиться на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням прокурора у кримінальних провадженнях, віднесених до підслідності Національного антикорупційного бюро України, Бюро економічної безпеки України, за наявності обґрунтованої підозри, що особа здійснює злочинні дії з використанням банківського рахунку, або з метою розшуку чи ідентифікації майна, що підлягає конфіскації або спеціальній конфіскації».

У п. 3.5 Інструкції зазначено, що зняття інформації з транспортних

<sup>1</sup> Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо забезпечення діяльності Національного антикорупційного бюро України та Національного агентства з питань запобігання корупції : Закон України від 12.02.2015 № 198-VIII. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/198-19#Text> (дата звернення 10.04.2024).

телекомунікаційних мереж доручається лише відповідним підрозділам органів внутрішніх справ та Служби безпеки України. При цьому, Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку з прийняттям Закону України «Про Національну поліцію»» від 23.12.2015<sup>1</sup> вказані повноваження від органів внутрішніх справ передано органам Національної поліції, а Законом України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення окремих положень кримінального процесуального законодавства» від 04.10.2019<sup>2</sup> додатково уповноважено на проведення вказаної дії органи Національного антикорупційного бюро України та Державного бюро розслідувань. У зв'язку з викладеним, вищезазначений пункт Інструкції повинен бути змінений відповідним чином.

**Висновки.** Враховуючи те, що Інструкція у нинішній редакції не відповідає чинному законодавству, зокрема КПК, вона підлягає оновленню та актуалізації. Таким чином, необхідно:

Внести зміни до Інструкції, виклавши її пункти у такій редакції:

п. 1.7 – «Суб'єкти, уповноважені на проведення негласних слідчих (розшукових) дій: слідчий, який здійснює досудове розслідування кримінального правопорушення, або за його дорученням - уповноважені оперативні підрозділи Національної поліції, органів безпеки, Національного антикорупційного бюро України, органів Державного бюро розслідувань, органів Бюро економічної безпеки України, органів, установ виконання покарань та слідчих ізоляторів Державної кримінально-виконавчої служби України, органів Державної прикордонної служби України»;

п. 1.10.1 – «У клопотанні зазначаються: найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер; короткий виклад обставин кримінального правопорушення, у зв'язку з розслідуванням якого подається клопотання; правова кваліфікація кримінального правопорушення із зазначенням статті (частини статті) КПК; відомості про особу (осіб), місце або річ, щодо яких необхідно провести негласну слідчу (розшукову) дію; обставини, що дають підстави підозрювати особу у вчиненні кримінального правопорушення; вид негласної слідчої (розшукової) дії та обґрунтування строку її проведення; обґрунтування неможливості отримання відомостей про кримінальне правопорушення та особу, яка його вчинила, в інший спосіб; відомості залежно від виду негласної слідчої дії про ідентифікаційні ознаки, які дозволять унікально ідентифікувати абонента спостереження, електронну комунікаційну мережу, кінцеве (термінальне) обладнання тощо; обґрунтування

<sup>1</sup> Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку з прийняттям Закону України «Про Національну поліцію» : Закон України від 23 грудня 2015 року № 901-VIII. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/901-19#Text> (дата звернення 15.04.2024).

<sup>2</sup> Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення окремих положень кримінального процесуального законодавства : Закон України від 04.10.2019 № 187-IX. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/187-20#Text> (дата звернення 10.04.2024).

можливості отримання під час проведення негласної слідчої (розшукової) дії доказів, які самостійно або в сукупності з іншими доказами можуть мати суттєве значення для з'ясування обставин кримінального правопорушення або встановлення осіб, які його вчинили»;

п. 1.14.2 – «Установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу) полягає у застосуванні технічних засобів для отримання від мережевої інфраструктури або мобільного кінцевого (термінального) обладнання відомостей про місцезнаходження мобільного кінцевого (термінального) обладнання (точки його підключення до мережі), а в мережі фіксованого зв'язку – даних про фізичну адресу кінцевого пункту мережі, без розкриття змісту повідомлень, що передаються, якщо в результаті проведення такої негласної слідчої (розшукової) дії можливо встановити обставини, які мають значення для кримінального провадження. Не потребує дозволу слідчого судді установлення місцезнаходження радіообладнання (радіоелектронного засобу) за заявою його власника»;

п. 1.14.1 – «Зняття інформації з електронних інформаційних систем або її частини, доступ до яких не обмежується її власником, володільцем або утримувачем чи не пов'язаний з подоланням системи логічного захисту (ч. 2 ст. 264 КПК України), не потребує дозволу слідчого судді та полягає в одержанні інформації із електронних інформаційних систем, що містять відповідну інформацію, у тому числі із застосуванням технічного обладнання»;

п. 3.5 – «Негласна слідча (розшукова) дія - зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж доручається лише відповідним підрозділам органів Національної поліції, Національного антикорупційного бюро України, Державного бюро розслідувань та органів безпеки».

Доповнити Інструкцію п. 1.11.12 такого змісту: «Моніторинг банківських рахунків (ст. 269-1 КПК України) полягає у доведенні інформації про операції, що здійснюються на банківських рахунках, до відома Національного антикорупційного бюро України, Бюро економічної безпеки України до виконання відповідної операції, а у разі неможливості – негайно після її виконання. Вказаний моніторинг проводиться на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням прокурора у кримінальних провадженнях, віднесених до підслідності Національного антикорупційного бюро України, Бюро економічної безпеки України, за наявності обґрунтованої підозри, що особа здійснює злочинні дії з використанням банківського рахунку, або з метою розшуку чи ідентифікації майна, що підлягає конфіскації або спеціальній конфіскації».

У п. 1.2 Інструкції слова «(затверджений наказом Служби безпеки України від 12.08.2005 № 440 і зареєстрований в Міністерстві юстиції України 17.08.2005 за № 902/11182)» замінити на «(затверджений наказом Центрального управління Служби безпеки України від 23.12.2020 № 383 і зареєстрований в Міністерстві юстиції України 14.01.2021 за № 52/35674)».

У пп. 1.11.5, 1.11.5.1, 3.5 Інструкції слова «транспортних



телекомунікаційних мереж” замінити словами “електронних комунікаційних мереж».

У п. 1.15 Інструкції слова «радіоелектронного засобу» замінити словами «радіообладнання (радіоелектронного засобу)».

У п. 2.11.1 Інструкції цифри «1.17» замінити на «2.1».

### СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ

1. Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012, № 4651-VI. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17/ed20210114> (дата звернення 01.04.2024).

2. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України у зв'язку з прийняттям Закону України «Про Національну поліцію» : Закон України від 23 грудня 2015 року № 901-VIII. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/901-19#Text> (дата звернення 15.04.2024).

3. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо вдосконалення окремих положень кримінального процесуального законодавства : Закон України від 04.10.2019 № 187-IX. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/187-20#Text> (дата звернення 10.04.2024).

4. Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо забезпечення діяльності Національного антикорупційного бюро України та Національного агентства з питань запобігання корупції : Закон України від 12.02.2015 № 198-VIII. *Відомості Верховної Ради України*. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/198-19#Text> (дата звернення 10.04.2024).

5. Про затвердження Зводу відомостей, що становлять державну таємницю : Наказ Центрального управління Служби безпеки України від 23.12.2020 № 383. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/z0052-21> (дата звернення 10.04.2024).

6. Про затвердження Інструкції про організацію проведення НСРД та використання їх результатів у кримінальному провадженні : Наказ Генеральної прокуратури України, Міністерства внутрішніх справ України, Служби безпеки України, Адміністрації державної прикордонної служби України, Міністерства фінансів України, Міністерства юстиції України від 16.11.2012 № 114/1042/516/1199/936/1687/5.

URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/v0114900-12> (дата звернення 02.04.2024).

Стаття надійшла до редакції 05.09.2024

**Artem A. KOHUT**

(Yaroslav Mudryi National Law University, Kharkiv, Ukraine)

## **REGARDING THE NEED TO AMEND THE INSTRUCTION ON THE ORGANIZATION OF COVERT INVESTIGATIVE (SEARCH) ACTIONS AND THE USE OF THEIR RESULTS IN CRIMINAL PROCEEDINGS**

The article provides a detailed examination of the Instruction on the organization of covert investigative (search) actions and the use of their results in criminal proceedings, analyzing its inconsistencies with current Ukrainian legislation, particularly the Criminal Procedure Code of Ukraine. Discrepancies were identified regarding the entities authorized to conduct such actions, the current names of specific actions, their forms of implementation, as well as procedural requirements for their organization. A number of changes to the Instruction were proposed, including updating terminology and clarifying the procedure for conducting certain investigative actions in accordance with new legislative requirements. The proposed changes aim to align the Instruction with the Criminal Procedure Code of Ukraine and ensure the effective conduct of covert investigative actions.

**Keywords:** *Instruction, covert investigative (search) actions, Criminal Procedure Code of Ukraine, electronic communication networks, location tracking of radio equipment (radio electronic device).*