



Аліна Валентинівна ПІДДУБНА,
кандидат юридичних наук, доцент
(Харківський національний університет
внутрішніх справ, м. Харків)

ПОРЯДОК ПЕРЕДАЧІ ПРЕДСТАВНИКАМИ ЗБРОЙНИХ СИЛ УКРАЇНИ ПОТЕНЦІЙНИХ ДОКАЗІВ ВОЄННИХ ЗЛОЧИНІВ ОРГАНАМ ДОСУДОВОГО РОЗСЛІДУВАННЯ

Процес документування воєнних злочинів є одним із пріоритетних напрямів взаємодії слідчих з іншими органами та підрозділами, тому що документування є способом збереження доказів воєнних злочинів, що з плином часу можуть бути приховані або знищені. В умовах активних бойових дій, документування таких правопорушень неможливе без залучення представників Збройних Сил України, тому що, як правило, саме вони володіють значним обсягом відомостей про фактичні дані, що можуть бути визнані доказами у кримінальному провадженні. Адже саме військовослужбовці, які здійснюють різного роду військові операції на окупованих територіях, першими прибувають у звільнені райони, а органи досудового розслідування не можуть негайно прибути або не мають об'єктивної можливості доступу до місця вчинення воєнних злочинів.

З метою своєчасного та належного повідомлення правоохоронні органи про вчинення воєнних злочинів, повного збирання, збереження та передачі потенційних доказів органам досудового розслідування, на підставі аналізу судової практики, положень кримінального процесуального законодавства, практичних порадників та рекомендацій, автором статті розроблено пропозиції щодо порядку залучення представників Збройних сил України на початку досудового розслідування воєнних злочинів, передачі ними речей та документів, виявлених на полі бою чи деокупованих територіях, що можуть бути визнані речовими доказами та мати доказове значення у кримінальних провадженнях щодо воєнних злочинів.

Ключові слова: воєнні злочини, документування, військовослужбовці,

місце події, встановлення, фіксування, збирання, збереження, передача, органи досудового розслідування.

Постановка проблеми. З моменту повномасштабного вторгнення РФ на територію України, з метою належного документування воєнних злочинів функціонує потужна система органів досудового розслідування, діє налагоджена взаємодія між ними та іншими залученими учасниками досудового розслідування воєнних злочинів. Так, з метою доказування воєнних злочинів, створені та діють спеціальні слідчі групи для збору доказової бази з подальшим переданням її до Міжнародного кримінального суду (далі – МКС), польовий Офіс прокурора МКС в Україні, Міжнародний центр з розслідування вторгнення Росії в Україну, до складу якого входять прокурори з України, ЄС, США та Міжнародного кримінального суду. Крім того, з метою пошуку доказів воєнних злочинів під час польових місій на деокупованих територіях, з подальшим переданням відшуканих доказів органам досудового розслідування, створено та функціонує низка правозахисних організацій України, а саме: Українська Гельсінська спілка з прав людини, Ukrainian Legal Advisory Group, Регіональний центр прав людини, Медійна ініціатива за права людини, фундація DEJURE), тощо¹.

Однак, коли це стосується учасників кримінального провадження, що залучаються до документування воєнних злочинів, яке, повинно здійснюватися відповідно до міжнародних стандартів для забезпечення в майбутньому притягнення винних осіб до кримінальної відповідальності як на національному, так і міжнародному рівнях, виникають труднощі, пов'язані з відсутністю належної кримінальної процесуальної регламентації вказаної процедури. Так, здійснюючи наступальні, штурмові або звільняючі військові операції на окупованих територіях, представники ЗСУ першими стають свідками вбивств, катувань цивільних осіб та військовополонених, натрапляють на місця масових поховань, виявляють потенційні докази воєнних злочинів. Важливою складовою процесу доказування в таких кримінальних провадженнях є своєчасне та належне повідомлення органи досудового розслідування про воєнні злочини, а також збирання, збереження та передача їм потенційних доказів. Однак, чіткого порядку або алгоритму дій військовослужбовців у випадку виявлення ними доказів воєнних злочинів не визначено. Подібні та дотичні до викладеної проблеми порушувались в дослідженнях таких науковців як Г.І. Глобенко, О. М. Дufenюк, А. А. Когут, О. О. Кравчук, Є. О. Крапивін, О. В. Пчеліна, М. І. Пашковський, В. В. Романюк, Т. Г. Фоміна, В. В. Яворська та ін.

Метою статті є розроблення порядку дій представників ЗСУ під час встановлення, фіксування, збирання, збереження та передачі органам досудового розслідування потенційних доказів, виявлених на полі бою чи деокупованих територіях, що можуть бути визнані речовими доказами та

¹ Воєнні злочини РФ в Україні: громадські організації, що документують їх та збирають свідчення для трибуналу. *Суспільне. Новини*. URL: <https://suspilne.media/523271-voenni-zlocini-rf-v-ukraini-gromadski-organizacii-so-dokumentuut-ih-ta-zbiraut-svidcenna-dla-tribunalu/>

мати доказове значення у кримінальних провадженнях щодо воєнних злочинів.

Виклад основного матеріалу. Досудове розслідування воєнних злочинів розпочинається в порядку та з підстав, визначених ст. ст. 214, 615 КПК України¹ та пов'язане з виявленням ознак кримінального правопорушення, надходженням заяви чи повідомлення про вчинення правопорушення, а також вжиттям заходів щодо встановлення самої події та особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, а також повним документуванням отриманих відомостей, тощо. Суб'єктами доказування під час досудового розслідування воєнних злочинів є професійні слідчі, однак, у разі виявлення фактичних даних про вчинення воєнного злочину, представники ЗСУ повинні передати відповідні відомості органам досудового розслідування. Звісно, що представники ЗСУ не є суб'єктами здійснення досудового розслідування, однак, підхід до оцінки доказів в суді змінився та полягає в тому, що вирішальне значення мають факти порушення основоположних прав та свобод особи. Зокрема, колегія суддів Апеляційної палати Вищого антикорупційного суду своєю ухвалою вказала на критерії визнання доказів недопустимими, що обумовлюють диференційований порядок вирішення питання щодо їх недопустимості². Тому, у разі виявлення потенційних доказів воєнних злочинів, крім чіткого здійснення дій щодо передачі їх органу досудового розслідування, військовослужбовцям потрібно знати про необхідність дотримання прав, свобод та законних інтересів інших осіб.

Враховуючи позицію авторів видань «Роль військовослужбовця у реагуванні на воєнні злочини»³ та «Взаємодія Збройних Сил України з органами досудового розслідування під час фіксації обставин вчинення злочинів, пов'язаних зі збройною агресією проти України»⁴, а також проведене нами дослідження, необхідно зауважити, що порядок передачі представниками ЗСУ речей та документів, виявлених на полі бою чи деокупованих територіях, що можуть бути визнані речовими доказами та мати доказове значення у кримінальних провадженнях щодо воєнних злочинів залежить від ситуацій та умов, які можуть відбутись на місці вчиненні воєнного злочину.

У разі встановлення представниками ЗСУ місця вчинення воєнного злочину, отримання ними інформації про таке місце або

¹ Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>.

² Ухвала колегії суддів Апеляційної палати Вищого антикорупційного суду від 10.03.2023. Справа № 757/38626/17-к. URL: <http://iplex.com.ua/doc.php?regnum=109591871&red=100003e9e91c6246251b467dd1c3e063320b2f&d=5>

³ Гражвідас Ясутіс, Ребекка Мікова, Джоді Прескотт, Вільям Шабас. Роль військовослужбовця у реагуванні на воєнні злочини. Женева: Женевський центр з управління сектором безпеки, 2023. 34 с. URL: https://www.dcaf.ch/sites/default/files/publications/documents/War_crimes_Evidence-UKR.pdf

⁴ Взаємодія Збройних Сил України з органами досудового розслідування під час фіксації обставин вчинення злочинів, пов'язаних зі збройною агресією проти України : практич. порадник / А. А. Когут [та ін.]; СБУ, Ін-т підгот. юрид. кадрів для СБУ НЮУ ім. Ярослава Мудрого. - Харків : ІПЮК для СБ України, 2023. 56 с. URL: https://dspace.nlu.edu.ua/bitstream/123456789/19711/1/Vzaiemodiia_ZSU.pdf.

виявлення доказів вчинення такого злочину, їм необхідно невідкладно повідомити про це безпосереднього командира, який, своєю чергою, доповідає вищому командуванню або повідомляє орган досудового розслідування (в залежності від комунікації). Так, для належного документування воєнних злочинів, уніфікації порядку та форми повідомлень щодо виявлених порушень міжнародного гуманітарного права, авторами Рекомендацій ¹ розроблено шаблон повідомлення про воєнний злочин, що підлягає реєстрації; Офісом Генерального прокурора спільно з національними та міжнародними партнерами створено онлайн-ресурс, за допомогою якого кожна особа, зареєструвавшись, може надати інформацію про виявлені відповідні правопорушення, свідків, потерпілих, зафіксувати докази, надіславши фото або відео тощо², а також ряд цифрових платформ, порталів, чат-ботів та застосунків, за допомогою яких є можливість повідомлення про вчинення воєнних злочинів рф³.

Саме повідомлення про вчинення воєнних злочинів від представників ЗСУ, за можливості, повинно бути складене та подане в письмовій формі у вигляді рапорту або доповідної записки з викладенням всіх обставин події (час, адреса, координати, умови, інформація про постраждалих, свідків або порушників, тип зброї або військової техніки рф, відомості про особу, яка встановила або розпізнала місце події або встановила потенційні докази воєнного злочину, тощо) з подальшою реєстрацією відповідно до ч. 4 ст. 214 КПК України ⁴.

Окрім повідомлення, військовослужбовець, у разі встановлення місця вчинення воєнного злочину має здійснити заходи, спрямовані на збереження цілісності місця події (недопущення пошкодження або знищення слідів, встановлення постраждалих, свідків, очевидців, тощо) та, до проведення огляду місця події слідчими, представники ЗСУ повинні дотримуватися обов'язку щодо мінімального втручання (після перевірки на наявність вибухонебезпечних предметів). Під час огляду місця події представники ЗСУ залучаються до проведення такої слідчої (розшукової) дії в якості спеціалістів.

Разом з цим, **якщо працівники органу досудового розслідування не можуть негайно прибути або не мають об'єктивної можливості доступу до місця вчинення воєнного злочину для проведення огляду місця події** чи коли місце події це лінія бойового зіткнення тощо, представникам ЗСУ необхідно здійснити заходи щодо фіксації, збирання та збереження речей та документів, що можуть мати доказове значення, для їх

¹ Гражвідас Ясутіс, Ребекка Мікова, Джоді Прескотт, Вільям Шабас. Роль військовослужбовця у реагуванні на воєнні злочини. Женева: Женевський центр з управління сектором безпеки, 2023. 34 с. С. 21. URL: https://www.dcaf.ch/sites/default/files/publications/documents/War_crimes_Evidence-UKR.pdf

² Якщо ви стали потерпілим або свідком воєнних злочинів Росії – фіксуйте та надсилайте докази! Документуємо воєнні злочини Російської Федерації в Україні. Офіс Генерального прокурора. URL: <https://warcrimes.gov.ua/>

³ Воєнні злочини та їх документування. Безоплатна правнича допомога. URL: <https://legalaids.gov.ua/publikatsiyi/voeyenni-zlochynu-ta-yih-dokumentu-vanny>

⁴ Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>.

передачі слідчим для подальшого огляду та залучення до матеріалів кримінального провадження.

У вказані ситуації, у разі виявлення потенційних доказів воєнних злочинів, військовослужбовцям потрібно знати, що **фіксація** місця вчинення воєнного злочину, а також речей та документів, що можуть бути визнані речовими доказами та мати доказове значення, полягає у: фотографуванні або відео зйомці місць скоєння воєнних злочинів, огляду речей, предметів, документів; описі інформації або предметів, знайдених на цих місцях; складанні схем або схематичних зображень місця події, тощо. Достатність фіксації полягає саме у точному та ретельному документуванні всіх об'єктів, що мають відношення до події. Для достовірної та достатньої фіксації будь-якої інформації, що може стати доказом воєнного злочину, відомості повинні бути повними та чіткими.

Збирання потенційних доказів воєнних злочинів, полягає в їх вилученні та пакуванні в такий спосіб, щоб вони були максимально збережені для передачі їх до органу досудового розслідування, під територіальною юрисдикцією якого знаходиться місце події. Представникам ЗСУ (командирам) необхідно приймати рішення щодо збирання потенційних доказів воєнних злочинів у виняткових випадках, зокрема, у разі відсутності можливості прибуття на місце виявлення об'єктів для проведення огляду місця події працівників органу досудового розслідування, а зволікання зі збиранням доказів призведе до їх втрати або знищення тощо. Під час збирання речей, предметів та документів військовослужбовці повинні дотримуватись наступного алгоритму дій: 1) помістити їх у відповідне пакування (пакет, конверт, мішок, контейнер, коробка, ящик та ін.) для збереження їхніх індивідуальних ознак (якщо виявлено документи у паперовому вигляді, пакет повинен бути водонепроникний; якщо це озброєння, боєприпаси та ін. – ящики, коробки або мішки відповідних розмірів; один пакет для кожного об'єкту чи один пакет для одного виду предметів, речей або документів (наприклад: виявлені особисті документи російських військових на деокупованій території дислокації певної військової частини або батальйону окупанта повинні бути поміщені в один водонепроникний пакет або декілька, якщо велика кількість документів; якщо такі ж документи будуть виявлені в іншому районі – вони повинні будуть упаковані в інший такий же пакет з описом місця, обставин, умов та часу виявлення); 2) задля збереження цілісності пакету з потенційними доказами та усунення випадків їх втрати при передачі та перевезенні, його необхідно запакувати (заклеїти, зав'язати, закрити, забити цвяхами, опечатати тощо) та описати його вміст; 3) скласти рапорт з чіткою та повною доповіддю про місце, час, умови, обставини виявлення цього об'єкту, з описом вилучених речей та документів; 4) надати повну інформацію командирові, який супровідним листом передає пакет з рапортом військовослужбовця до органу досудового розслідування, під територіальною юрисдикцією якого знаходиться місце події.

За обставин, коли виявлених об'єктів та предметів велика кількість

або вони великих розмірів (габаритів), а фізичної можливості передачі таких об'єктів органу досудового розслідування немає, завданням представників ЗСУ є забезпечення збереження та належне повідомлення органу досудового розслідування про виявлені об'єкти. **Збереження** цілісності місця події має здійснюватися представниками ЗСУ шляхом встановлення меж та охорони такого місця, прилеглої до нього території, недопущення пошкодження або знищення потенційних доказів, встановлення постраждалих, свідків, очевидців або правопорушників. Однак можливість збереження незмінності обстановки вчинення злочину залишається проблемним аспектом, оскільки активні бойові дії стовідсотково змінюють положення предметів, речей, документів та інших деталей, що можуть мати значення в процесі доказування. Тому, для вирішення вказаного завдання представникам ЗСУ необхідно визначитись та обрати безпечне місце для зберігання зібраних потенційних доказів та вести облік зібраних доказів, що перебувають на зберіганні.

Передача представниками ЗСУ потенційних доказів воєнних злочинів до органу досудового розслідування, може здійснюватися різноманітними способами, за погодженням із командуванням, місцевими органами влади та самими органами досудового розслідування. Керівництво військового формування, яке володіє потенційними доказами, зобов'язане повідомити про наявність об'єктів, що можуть бути доказами воєнних злочинів, та, у разі неможливості прибуття слідчих для огляду та вилучення, здійснити вищеперераховані дії та організувати транспортування потенційних доказів з супровідним листом до органу досудового розслідування, під територіальною юрисдикцією якого знаходиться місце події.

Органи досудового розслідування, що отримали в результаті взаємодії з представниками ЗСУ потенційні докази воєнних злочинів, повинні невідкладно здійснити відповідні процесуальні дії для долучення їх в якості доказів до матеріалів кримінального провадження або на підставі отриманих відомостей розпочати досудове розслідування в новому кримінальному провадженні. Однак, необхідно відмітити про наявність дискусійного питання щодо суб'єктів збирання доказів у цьому випадку. Так, збирання доказів відповідно до ч. 1 ст. 93 КПК України здійснюється тільки сторонами кримінального провадження, потерпілим та представником юридичної особи, щодо якої здійснюється провадження. А відповідно до ч. 1 ст. 223 КПК України збирання доказів відбувається шляхом проведення С(Р)Д, однак, як показує судова практика, речові докази можуть подаватися незацікавленою особою. Крім того, згідно положень ч. 2 ст. 93 КПК України збирання доказів стороною обвинувачення здійснюється не тільки в результаті проведення С(Р)Д, а і шляхом отримання від органів державної влади, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ та організацій, службових та фізичних осіб речей, документів, відомостей ¹.

¹ Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>.

Тобто органи досудового розслідування можуть долучати до матеріалів кримінального провадження отримані потенційні докази.

Разом з цим, правова природа доказів, поданих у такій спосіб, відрізняється від доказів, одержаних шляхом проведення С(Р)Д. Позиція колегії суддів Третьої судової палати Касаційного кримінального суду Верховного Суду України з цього питання полягає в тому, що подання зібраних доказів має наслідок у вигляді їх отримання від особи, яка передає їх добровільно. При отриманні потенційних доказів, з метою з'ясування обставин та джерел їх одержання орган досудового розслідування, прокурор або суд повинні допитати особу, яка подала зібрані речі, предмети або документи¹. В подальшому, з метою визнання їх речовими доказами та залучення до матеріалів кримінального провадження, органи досудового розслідування повинні вже самі здійснити відповідні огляди цих об'єктів та процесуально зафіксувати їх отримання відповідно до положень кримінального процесуального законодавства України. Однак, використовуючи вказаний спосіб подання зібраних доказів представниками ЗСУ, виникають труднощі з проведенням їх допиту. Це пов'язано з особливостями несення військової служби в умовах бойових дій, зокрема, це відсутність у військовослужбовця впродовж тривалого часу можливості звернутися до органів досудового розслідування; зникнення або загибель військовослужбовця тощо.

Висновки. Отже, для визнання речей, предметів і документів допустимими доказами в суді, військовослужбовцям необхідно дотримуватись запропонованого порядку дій для залучення органами досудового розслідування потенційних доказів воєнних злочинів до матеріалів кримінального провадження. Крім того, з метою надання організаційної та методичної допомоги щодо належного здійснення вказаних дій представниками ЗСУ, органам досудового розслідування необхідно постійно налагоджувати комунікацію та взаємодію з командуванням військових формувань, що дислокуються в районі, на територію якого розповсюджується юрисдикція відповідного органу досудового розслідування. Взаємодія органів досудового розслідування з військовослужбовцями полягає у спільних діях, спрямованих на належне, допустиме, достовірне та достатнє документування воєнних злочинів під час проведення огляду місця події в якості спеціалістів та у разі об'єктивної неможливості проведення слідчими огляду місця події, для фіксації, збирання та збереження речей та документів, що можуть бути визнані речовими доказами та мати доказове значення, та їх передачі органу досудового розслідування.

Разом з цим, необхідним є врахування низки факторів, що впливають як на сам процес документування воєнних злочинів, так і на рівень взаємодії органів досудового розслідування з представниками ЗСУ під час

¹ Постанова колегії суддів Третьої судової палати Касаційного кримінального суду Верховного Суду від 19.05.2021. Справа № 204/4521/18. Єдиний державний реєстр судових рішень. URL: <https://reyestr.court.gov.ua/Review/97134877>

розслідування воєнних злочинів. Зокрема, це: небезпека для життя та здоров'я, складність доступу до місця вчинення воєнного злочину, руйнування доказів внаслідок бойових дій, постійна бойова готовність військовослужбовців, рівень підготовленості військовослужбовців до фіксування, збирання, збереження та передачі речей і документів, що можуть бути визнані речовими доказами та мати доказове значення, органам досудового розслідування, виконання військовослужбовцями певних першочергових бойових завдань, відсутність належних умов для зберігання потенційних доказів до їх передання органам досудового розслідування тощо.

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ

1. Взаємодія Збройних Сил України з органами досудового розслідування під час фіксації обставин вчинення злочинів, пов'язаних зі збройною агресією проти України : практичний посібник / А. А. Когут [та ін.]; СБУ, Ін-т підгот. юрид. кадрів для СБУ НЮУ ім. Ярослава Мудрого. - Харків : ІПЮК для СБ України, 2023. 56 с. URL: https://dspace.nlu.edu.ua/bitstream/123456789/19711/1/Vzaiemodiia_ZSU.pdf.
2. Воєнні злочини РФ в Україні: громадські організації, що документують їх та збирають свідчення для трибуналу. *Суспільне. Новини*. URL: <https://suspilne.media/523271-voenni-zlocini-rf-v-ukraini-gromadski-organizacii-so-dokumentuut-ih-ta-zbiraut-svidcenna-dla-tribunalu/>
3. Воєнні злочини та їх документування. *Безоплатна правнича допомога*. URL: <https://legalaid.gov.ua/publikatsiyi/voyenni-zlochyny-ta-yih-dokumentu-vannya>
4. Гражвідас Ясутіс, Ребекка Мікова, Джоді Прескотт, Вільям Шабас. Роль військовослужбовця у реагуванні на воєнні злочини. Женева: Женевський центр з управління сектором безпеки, 2023. 34 с. URL: https://www.dcaf.ch/sites/default/files/publications/documents/War_crimes_Evidence-UKR.pdf.
5. Кримінальний процесуальний кодекс України : Закон України від 13.04.2012 № 4651-VI // БД «Законодавство України» / ВР України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>.
6. Постанова колегії суддів Третньої судової палати Касаційного кримінального суду Верховного Суду від 19.05.2021. Справа № 204/4521/18. *Єдиний державний реєстр судових рішень*. URL: <https://reyestr.court.gov.ua/Review/97134877>
7. Ухвала колегії суддів Апеляційної палати Вищого антикорупційного суду від 10.03.2023. Справа № 757/38626/17-к. URL: <http://iplex.com.ua/doc.php?regnum=109591871&red=100003e9e91c6246251b467dd1c3e063320b2f&d=5>
8. Якщо ви стали потерпілим або свідком воєнних злочинів Росії – фіксуйте та надсилайте докази! Документуємо воєнні злочини Російської

Федерації в Україні. Офіс Генерального прокурора. URL:
<https://warcrimes.gov.ua/>

Стаття надійшла до редакції 27.11.2024

Alina V. PIDDUBNA,

Ph.D. in Law, Associate Professor

(Kharkiv National University of Internal Affairs, Kharkiv, Ukraine)

PROCEDURE FOR TRANSFER OF POTENTIAL EVIDENCE OF WAR CRIMES BY REPRESENTATIVES OF THE ARMED FORCES OF UKRAINE TO PRE-JUDICIAL INVESTIGATION BODIES

The process of documenting war crimes is one of the priority areas of interaction between investigators and other bodies and units, because documenting is a way of preserving evidence of war crimes that may be hidden or destroyed over time. In the conditions of active hostilities, documenting such offenses is impossible without the involvement of representatives of the Armed Forces of Ukraine, because, as a rule, it is they who possess a significant amount of information about factual data that can be recognized as evidence in criminal proceedings. After all, it is the military personnel who carry out various military operations in the occupied territories who are the first to arrive in the liberated areas, and the pre-trial investigation bodies cannot arrive immediately or do not have objective access to the place where war crimes were committed.

In order to timely and properly notify law enforcement agencies about the commission of war crimes, complete collection, preservation and transfer of potential evidence to pre-trial investigation bodies, based on the analysis of court practice, provisions of criminal procedural legislation, practical advisors and recommendations, the author of the article developed proposals regarding the procedure for involving representatives of the Armed Forces of Ukraine at the beginning of the pre-trial investigation of war crimes, their transfer of items and documents discovered on the battlefield or de-occupied territories, which can be recognized as physical evidence and have evidentiary value in criminal proceedings regarding war crimes.

Key words: *war crimes, documentation, military personnel, place of occurrence, establishment, fixing, collection, preservation, transfer, bodies of pre-trial investigation.*