Крукевич Оксана Миколаївна, аспірант кафедри пра&shy;восуддя Київського національного університету імені Та&shy;раса Шевченка: &laquo;Здійснення правосуддя у кримінальному провадженні за участю неповнолітніх осіб&raquo; (12.00.09 - кримінальний процес та криміналістика; судова експер&shy;тиза; оперативно-розшукова діяльність). Спецрада Д

у Київському національному університеті імені Тараса Шевченка

Київський національний університет імені Тараса Шевченка

Міністерство освіти і науки України

Кваліфікаційна наукова

праця на правах рукопису

КРУКЕВИЧ ОКСАНА МИКОЛАЇВНА

УДК 343.119.3+ 343.119.6

ДИСЕРТАЦІЯ

ЗДІЙСНЕННЯ ПРАВОСУДДЯ У КРИМІНАЛЬНОМУ ПРОВАДЖЕННІ

ЗА УЧАСТЮ НЕПОВНОЛІТНІХ ОСІБ

12.00.09 – кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза;

оперативно-розшукова діяльність

081 – право

Подається на здобуття наукового ступеня кандидита юридичних наук.

Дисертація містить результати власних досліджень. Використання ідей,

результатів і текстів інших авторів мають посилання на відповідне джерело

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Науковий керівник:

Кучинська Оксана Петрівна,

доктор юридичних наук, професор

Київ – 2017

ЗМІСТ

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ ПОЗНАЧЕНЬ......................................................................13

ВСТУП……………………………………………………...........……………….…...14

РОЗДІЛ 1. ЗАГАЛЬНІ ПОЛОЖЕННЯ КРИМІНАЛЬНОГО СУДОЧИНСТВА

ЗА УЧАСТЮ НЕПОВНОЛІТНІХ ОСІБ................................................................24

1.1. Теоретико-правовий аналіз поняття та задач правосуддя у кримінальному

провадженні за участю неповнолітніх осіб.................................................................24

1.2. Ґенезис та інституційні передумови правосуддя за участю неповнолітніх осіб

(підозрюваний, обвинувачений, потерпілий, свідок) у кримінальному

провадженні...................................................................................................................36

1.3. Міжнародні правові стандарти забезпечення прав неповнолітніх осіб у

кримінальному

провадженні...................................................................................................................51

Висновки до розділу 1 …………………………………………………......................77

РОЗДІЛ 2. СУДОВЕ ПРОВАДЖЕННЯ У ПЕРШІЙ ІНСТАНЦІЇ ЗА

УЧАСТЮ НЕПОВНОЛІТНІХ ОСІБ......................................................................80

2.1. Забезпечення прав та законних інтересів неповнолітнього підозрюваного,

обвинуваченого..............................................................................................................80

2.2. Неповнолітній потерпілий та його представник у кримінальному

провадженні.................................................................................................................100

2.3. Участь неповнолітнього свідка у судовому

провадженні.................................................................................................................122

Висновки до розділу 2 …………………………........................................................143

РОЗДІЛ 3. ОСКАРЖЕННЯ Й ПЕРЕВІРКА СУДОВИХ РІШЕНЬ У

КРИМІНАЛЬНОМУ ПРОВАДЖЕННІ ЗА УЧАСТЮ НЕПОВНОЛІТНІХ

ОСІБ.............................................................................................................................147

3.1. Апеляційне та касаційне оскарження у кримінальному судочинстві України за

участю неповнолітніх осіб…………………………………………………………..147

3.2. Розгляд Європейським судом з прав людини справ щодо неповнолітніх

учасників у кримінальному провадженні.................................................................166

12

Висновки до розділу 3 ……………………………………………............................183

ВИСНОВКИ ………………………………………………………….......................185

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ ……………………………..................192

ДОДАТКИ.………………………..............................................................................223

13

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ ПОЗНАЧЕНЬ

ВССУ – Вищий спеціалізований суд України з розгляду цивільних і кримінальних

справ

ВСУ – Верховний Суд України

ПВСУ – Пленум Верховного Суду України

ПВССУ – Пленум Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і

кримінальних справ

ЄСПЛ – Європейський суд з прав людини

Конституція – Конституція України

КК – Кримінальний кодекс України 2001 року

КК 1960 р. – Кримінальний кодекс України 1960 року

КПК – Кримінальний процесуальний кодекс України

КПК 1960 р. – Кримінально-процесуальний кодекс України 1960 року

КСУ – Конституційний Суд України

ЄС – Європейське Співтовариство

Конвенція – Європейська конвенція про захист прав людини і основоположних

свобод

п. – пункт (пункти)

пп. – підпункт (підпункти)

ст. – стаття (статті)

14

ВСТУП

Актуальність теми. Людина, її життя і здоров'я, честь і гідність,

недоторканність і безпека визнаються в Україні найвищою соціальною цінністю

(ст. 3 Конституції України). Кожна неповнолітня особа, внаслідок її фізичної і

розумової незрілості, потребує спеціальної охорони і піклування, у тому числі

належного правового захисту під час контакту із системою правосуддя у тій чи

іншій формі.

Право будь-якої особи на доступ до правосуддя та на справедливий судовий

розгляд – у всіх його компонентах – необхідне у демократичному суспільстві та в

рівній мірі стосується усіх неповнолітніх осіб. Ключовим завданням здійснення

правосуддя у кримінальному провадженні за участю неповнолітніх осіб є

дотримання прав дітей, серед яких право на інформацію, представництво, участь і

захист, з урахуванням рівня зрілості й розуміння дитини, а також обставин

кримінального провадження.

Кримінальним процесуальним кодексом України на виконання вимог

Конституції України щодо охорони дитинства (ст.51) та рівності дітей у своїх

правах (ст. 52), передбачено право неповнолітніх осіб під час кримінального

провадження користуватись додатковими гарантіями (ст. 10 КПК України). З

огляду на існуючі перешкоди для неповнолітніх осіб під час здійснення

правосуддя, такі як: номінальне, часткове або умовне законне право на доступ до

правосуддя, складність процедур судового провадження, можлива дискримінація

за різними ознаками, відсутність розроблених рекомендації по запобіганню

можливій вторинній віктимізації дітей у судовій системі під час процедур, що

пов’язані або є такими, що зачіпають їх інтереси. Так, необхідним є в процесі

реформування системи кримінальної юстиції розроблення усіх необхідних

заходів, спрямованих на дотримання та захист прав неповнолітніх учасників

кримінального провадження, з метою усунення наявних недоліків у законодавстві

та на практиці.

Аналіз статистичних даних свідчить про збереження тенденції до зростання

кількості кримінальних проваджень за участю неповнолітніх осіб. Так, у 2014 р.

15

учасниками судового розгляду у кримінальному провадженні було 16,3 тис.

неповнолітніх осіб, у 2015 р. – 14,1 тис. та 16,1 тис. у 2016 р. Кількість

засуджених неповнолітніх осіб у 2014 році становила 4,9 тис або 4, 8 % від

загальної кількості усіх засуджених, у 2015 - 4,6 тис, або 4,8 % та у 2016 році

становила 3,5 тис. або 4,6 % від загальної кількості засуджених. Протягом 2014 р.

потерпілими від кримінальних правопорушень було визнано 5 тис. неповнолітніх

осіб, що становить 1,2% від загальної кількості потерпілих, у 2015 р. – 7 тис. або

1,7%, у 2016 р. – 7,2 тис. неповнолітніх осіб або 1,6%. Зважаючи на статистичні

дані та узагальнення судової практики здійснення кримінальних проваджень за

участю неповнолітніх, констатуємо, що законодавча регламентація (зроблений

законодавцем акцент у захисті підозрюваного, обвинуваченого, поза межами

якого залишились неповнолітні потерпілі та свідки) і практика здійснення

правосуддя за участю неповнолітніх осіб в Україні не в повній мірі відповідають

вимогам міжнародних стандартів забезпечення їх прав, а також основним засадам

кримінального провадження.

Науково-теоретичним підґрунтям дисертаційного дослідження є праці

вітчизняних та зарубіжних фахівців з кримінального процесу, кримінального

права, криміналістики та інших галузей права, а саме: С. А. Альперта,

Н. Р. Бобечка, О. О. Венецької, М. Й. Вільгушинського, І. В. Гловюк,

В. Г. Гончаренка, Ю. М. Грошевого, З. З. Зінатулліна, О. П. Кучинської,

О. О. Левендаренка, Л. М. Лобойка, Т.О. Лоскутова, Л.А. Луць, А. М. Мельник,

М. М. Михеєнка, В. Т. Нора, М. А. Погорецького, В. Г. Пожара, В. О. Попелюшка,

Т. І. Присяжнюк, П. М. Рабіновича, Д. Б. Сергєєвої, Н. В. Сибільової,

М. С. Строговича, В. Я. Тація, В. М. Тертишника, Л. Д. Удалової,

І. Я. Фойницького, Р. С. Хісматулліна, В. П. Шибіка, О. Г. Шило, О. Г. Яновської

та інших і, зокрема ті праці, які безпосередньо присвячені питанням участі

неповнолітніх осіб у кримінальному провадженні Є. М. Гідулянової,

І. В. Гречаної, В. Р. Ілейка, О. Ю. Ланя, Е. Б. Мельникової, Г. В. Мудрецької,

Є. С. Назимка, Г. М. Омельяненко, В. В. Романюка, Н. В. Спесівова,

Г. К. Тетерятник, О. В. Цикової та інших.

16

Сформована законодавча невизначеність у питаннях охорони та дотримання

прав усіх неповнолітніх учасників у судовому провадженні в рівній мірі, а також

проблемні питання правозастосовного характеру, відсутність комплексного

дослідження міжнародних стандартів у сфері захисту неповнолітніх учасників

кримінального провадження та потреба в удосконаленні кримінального

процесуального законодавства з урахуванням норм міжнародного права та

практики Європейського суду з прав людини обумовлює необхідність здійснення

комплексного дослідження процедури судового розгляду і можливості реалізації в

її умовах додаткових процесуальних гарантій дотримання прав та законних

інтересів неповнолітніх осіб, що і зумовило вибір теми дисертаційного

дослідження, визначило її об’єкт, предмет та структуру.

Зв'язок роботи з науковими програмами, планами, темами.

Дисертаційне дослідження спрямоване на реалізацію положень Указів Президента

України «Про концепцію реформування кримінальної юстиції України» від

08.04.2008 року № 311/2008, «Про Стратегію реформування судоустрою,

судочинства та суміжних правових інститутів на 2015-2020 роки» від 20 травня

2015 року № 276/2015, «Про затвердження Національної стратегії у сфері прав

людини» від 25 серпня 2015 року № 501/2015 та виконане відповідно до

Пріоритетних напрямів розвитку правової науки на 2011-2015 роки, ухвалених

Національною Академією правових наук України (рішення від 24.09.2010 р. №

14-10), Пріоритетних напрямів розвитку правової науки на 2016-2020 роки,

затверджених постановою Національної Академії правових наук України від

03.03.2016 р. № 14-10, планів науково-дослідних робіт юридичного факультету

Київського національного університету імені Тараса Шевченка за напрямом

досліджень юридичного факультету «Доктрина права в правовій системі України:

теоретичні та практичні аспекти» (номер теми 11БФ042-01, державна реєстрація

01111u008337), а також кафедри правосуддя. Тему дисертації затверджено

Вченою радою юридичного факультету Київського національного університету

імені Тараса Шевченка 22 грудня 2014 року (протокол №4) та уточнено на

17

засіданні Вченої ради юридичного факультету Київського національного

університету імені Тараса Шевченка 31 жовтня 2016 року (протокол №2).

Мета і задачі дослідження. Метою роботи є вирішення наукового

завдання щодо розробки теоретичних, нормативних та практичних рекомендацій,

спрямованих на удосконалення здійснення правосуддя у кримінальному

провадження за участю неповнолітніх осіб.

Досягнення поставленої мети вимагає вирішення таких задач:

- надати визначення поняттю правосуддя у кримінальному провадженні;

- сформулювати поняття правосуддя у кримінальному провадженні та

судового розгляду кримінального провадження за участю неповнолітніх;

- визначити задачі правосуддя у кримінальному провадженні за участю

неповнолітніх осіб;

- окреслити ґенезис правого регулювання правосуддя у кримінальному

провадженні за участю неповнолітніх осіб;

- надати визначення поняття міжнародних правових стандартів

забезпечення прав неповнолітніх осіб у кримінальному провадженні;

- розробити наукову класифікацію міжнародних правових стандартів

забезпечення прав неповнолітніх осіб у кримінальному провадженні;

- надати науково-обґрунтовані рекомендації провадження процесуальних

дій за участю неповнолітніх осіб з використанням технічних засобів їх фіксації;

- запропонувати шляхи вирішення проблемних аспектів у сфері

представництва неповнолітніх потерпілого та свідка у кримінальному

провадженні;

- визначити особливості та надати рекомендації щодо удосконалення

процесуальної регламентації проведення допиту неповнолітнього свідка та

потерпілого у судовому провадженні;

- запропонувати розширити зміст спеціалізації суддів із здійснення

кримінального провадження щодо неповнолітніх;

18

- розробити рекомендації щодо удосконалення процедури обрання слідчим

суддею, судом запобіжного заходу неповнолітнім підозрюваному,

обвинуваченому;

- сформулювати пропозиції щодо удосконалення процедури здійснення

судового провадження за участю неповнолітніх осіб.

Об’єктом дослідження є правовідносини, що виникають у процесі

здійснення правосуддя у кримінальному провадженні за участю неповнолітніх

осіб.

Предметом дослідження є здійснення правосуддя у кримінальному

провадженні за участю неповнолітніх осіб.

Методи дослідження. Для досягнення поставленої мети і вирішення задач з

урахуванням специфіки об’єкта і предмета наукового дослідження, за

методологічну основу взято положення діалектики, як загального способу

пізнання процесів і явищ, а також сукупність загальнонаукових та спеціальних

методів дослідження. Метод діалектичного матеріалізму дозволив розкрити

основні поняття з обраної тематики (розділи 1-3). Метод історизму було

застосовано для визначення ґенезису та інституційних передумов розвитку

регламентації здійснення правосуддя за участю неповнолітніх осіб (підрозділ 1.2);

порівняльно-правовий метод – покладено в основу аналізу й співставлення

національного та іноземного законодавства держав континентальної системи

права (підрозділи 1.2, 1.3, 2.1, 2.2, 2.3, 3.1); системно –структурний метод –

використано для встановлення внутрішньої побудови процедури дотримання прав

неповнолітніх учасників кримінального провадження у суді та розроблення

класифікації міжнародних стандартів забезпечення прав неповнолітніх осіб у

кримінальному провадженні (1.3, 2.1, 2.2, 2.3, 3.3). Статистичний метод надав

можливість дослідити та узагальнити результати практики системи кримінальної

юстиції України та практики ЄСПЛ у контексті здійснення правосуддя за участю

неповнолітніх осіб, дав змогу простежити наявні тенденції, виявити проблеми та

шляхи їх вирішення (розділи 1 - 3). Соціологічні методи (опитування,

анкетування) використано для з’ясування позиції суддів, прокурорів та адвокатів

19

щодо питань здійснення правосуддя за участю неповнолітніх та запропонованих

рекомендацій по удосконаленню чинного кримінального процесуального

законодавства (розділи 2-3); формально-логічний (догматичний) метод – для

уточнення понятійного апарату (підрозділи 1.2., 1.3, 2.1). Метод узагальнення

надав можливість послідовно звести одиничні факти у єдине ціле та

сформулювати обґрунтовані висновки, спрямовані на удосконалення законодавчої

регламентації досліджуваних питань. Наведені методи використовувалися у

роботі у взаємозв’язку і взаємозалежності, що забезпечило всебічність, повноту і

об’єктивність дослідження.

Нормативно-правову основу дослідження становлять положення

Конституції України, міжнародних нормативно-правових актів у сфері

регламентації міжнародних норм та стандартів захисту прав людини і

громадянина та забезпечення прав неповнолітнього у кримінальному судочинстві,

практика Європейського суду з прав людини (далі – ЄСПЛ), українське

кримінальне та кримінальне процесуальне законодавство, кримінальне

процесуальне законодавство Великобританії, Бельгії, Естонії, Франції,

Німеччини, Польщі, Молдови, Ірландії, США, Азербайджану, Казахстану,

Таджикистану, Білорусі та інших держав.

Емпіричну базу дослідження, що забезпечує обґрунтованість і достовірність

викладених у дисертації наукових положень, висновків та рекомендацій, склали

дані офіційної статистики щодо судового розгляду кримінальних проваджень за

участю неповнолітніх осіб (звіти та узагальнення Генеральної прокуратури

України, Апеляційного суду міста Києва, Вищого спеціалізованого суду України з

розгляду цивільних і кримінальних справ, Європейського суду з прав людини) за

період з 2013 по 2016 рр., зведені дані анкетування та опитування 400

респондентів (170 суддів, 130 прокурорів та 100 адвокатів).

Наукова новизна одержаних результатів полягає в тому, що дисертація є

першим в Україні монографічним дослідженням теоретичних, правових та

праксеологічних аспектів здійснення правосуддя у кримінальному провадженні за

участю неповнолітніх у світлі судової реформи, євроінтеграції України,

20

утвердження у кримінальному процесі України вектору на ефективне дотримання

прав людини взагалі, і найбільш вразливої частини суспільства – неповнолітніх,

зокрема. Грунтуючись на загальних положеннях теорії кримінального права та

процесу, криміналістики, результатів вивчення матеріалів практики судового

розгляду кримінальних проваджень за участю неповнолітніх осіб, результатів

узагальнення статистичних даних та проведеного анкетування практичних

працівників, обґрунтовується низка концептуальних і важливих для теорії й

практити понять, положень, висновків та рекомендацій, зокрема:

вперше:

- запропоновано авторське визначення судового розгляду кримінального

провадження за участю неповнолітніх осіб;

- визначено поняття міжнародних правових стандартів забезпечення прав

неповнолітніх осіб у кримінальному провадженні;

- розроблено класифікацію міжнародних правових стандартів забезпечення

прав неповнолітніх осіб у кримінальному провадженні за критерієм їх

спрямованості щодо відповідних учасників кримінального провадження;

- аргументовано необхідність запровадження обов’язкової фіксації

технічними засобами у кримінальному провадженні процесуальних дій за участю

неповнолітніх осіб;

- доведено необхідність розширення змісту спеціалізації суддів із

здійснення кримінального провадження щодо неповнолітніх;

- запропоновано рекомендації по удосконаленню процесуальної

регламентації допиту неповнолітнього свідка та потерпілого у судовому

провадженні, шляхом запровадження обов’язкової присутності законного

представника, педагога чи психолога, а за необхідності – лікаря при допиті усіх

неповнолітніх свідків та потерпілих;

- обґрунтовано необхідність надання головуючим обов’язкового

роз’яснення судового рішення неповнолітнім учасникам кримінального

провадження, їх захисникам, представникам та законним представникам;

21

- доведено, що при обранні слідчим суддею, судом запобіжного заходу

неповнолітньому підозрюваному, обвинуваченому, насамперед варто, розглядати

можливість передання його під нагляд батьків, опікунів чи піклувальників, а до

неповнолітніх, які виховуються у дитячій установі – передання їх під нагляд

адміністрації цієї установи.

удосконалено:

- систему задач правосуддя у кримінальному провадженні за участю

неповнолітніх осіб;

- процесуальну регламентацію функціональної спрямованості діяльності

слідчого, прокурора, слідчого судді і суду у кримінальних провадженнях щодо

неповнолітніх;

- підхід до призначення комплексної психолого-психіатричної експертизи у

судовому провадженні;

- наукові положення щодо потреби встановлення вимог, яким повинна

відповідати особа педагога, психолога або лікаря, залучена під час допиту

неповнолітніх свідків у судовому провадженні, а також розкрито їх зміст;

- перелік випадків, коли суд може прийняти рішення про розгляд

кримінального провадження у закритому засіданні;

набули подальшого розвитку:

- дослідження історичного розвитку здійснення правосуддя у

кримінальному провадженні за участю неповнолітніх осіб;

- наукові положення щодо необхідності запровадження обов’язкового

представництва неповнолітнього потерпілого та свідка;

- аргументація щодо використання спеціальної методики допиту

неповнолітнього свідка у поєднанні з можливістю здійснення дистанційного

судового провадження;

- зміст обов’язків представника неповнолітнього свідка, яким є адвокат;

- рекомендації у сфері застосування практики Європейського суду з прав

людини при винесенні рішень національними судами та удосконаленні чинного

кримінального процесуального законодавства.

22

Практичне значення одержаних результатів. Результати дисертаційного

досідження мають прикладний характер і використовуються за різними

напрямами діяльності, зокрема у:

- нормотворчій діяльності – для удосконалення норм чинного

кримінального процесуального законодавства України, якими регламентовано

здійснення правосуддя у кримінальному провадженні за участю неповнолітніх

осіб (акт впровадження результатів дисертаційного дослідження у законотворчу

роботу Комітету з питань правової політики та правосуддя ВР України № 04-

29/15-4520 від 19.11.2016 р.; акт впровадження результатів дисертаційного

дослідження у законотворчу роботу Комітету з питань законодавчого

забезпечення правоохоронної діяльності ВР України № 04-18/12-2682 від

20.11.2016 р.);

- у правозастосовній діяльності – пропозиції і рекомендації, викладені у

дисертації, впроваджено в практичну діяльність судових органів (акт

впровадження результатів дисертаційного дослідження ВССУ з розгляду

цивільних і кримінальних справ від 29.09. 2016 р.);

- навчальному процесі та науково-дослідному процесі – при викладанні

навчальних дисциплін «Кримінальний процес України», «Актуальні проблеми

кримінального процесу України» та при підготовці підручників, посібників,

методичних матеріалів і рекомендацій (акти впровадження результатів наукового

дослідження у навчальний процес Донецького юридичного інституту МВС

України від 14.09. 2016 р.; у наукову роботу Донецького юридичного інституту

МВС України від 13.09. 2016 р.; Київського національного університету імені

Тараса Шевченка від 18.05. 2017 р.).

Особистий внесок здобувача. Дисертацію виконано самостійно. Викладені

у дисертації положення, які становлять новизну роботи, розроблено автором

особисто. Наукові ідеї та розробки, що належать співавторам опублікованих

праць, у дисертації не використовувалися. Особисті теоретичні розробки

дисертантки у наукових працях, опублікованих у співавторстві, становлять 60%.

23

Апробація результатів дисертації. Основні положення та результати

дослідження оприлюднено у виступах на науково-практичних конференціях і

круглих столах, а саме: «Сутність та значення впливу законодавства на розвиток

суспільних відносин» (м. Одеса, 2015 р.); «Особливості адаптації законодавства

Молдови та України до законодавства Європейського Союзу» (м. Кишинів, 2015

р.); «Малиновські читання» (м. Острог, 2015 р.); «Адвокатура: минуле та

сучасність» (м. Одеса, 2015 р.); «Кримінально-виконавча політика України та

Європейського Союзу: розвиток та інтеграція» (м. Київ, 2015 р.); «Pravna veda a

prax: vyzvy modernych europskych integracnych procesov» (Bratislava, 2015);

«Теорія та практика сучасної юриспруденції» (м. Харків, 2016 р.); «Procesowokryminalistyczna problematyka udziału pokrzywdzonego w postępowaniu karnym»

(Wrocław, 2016); «Актуальні питання державотворення в Україні» (м. Київ, 2017).

Публікації. Основні положення та висновки дослідження, сформульовані в

дисертаційному дослідженні, опубліковано у 20 наукових публікаціях, з них: 8 – у

фахових виданнях України, у тому числі 1 у співавторстві (60% авторського

тексту), 3 – у фахових виданнях іноземних країн, у тому числі 1 у співавторстві

(60% авторського тексту), 9 – у збірниках тез доповідей на науково-практичних

конференціях і круглих столах (з яких 2 – за кордоном).

Структура та обсяг дисертації. Структура дисертації визначається її

метою, задачами та предметом дослідження, композиційно складається зі вступу,

трьох розділів, що містять вісім підрозділів, висновків, списку використаних

джерел, додатків. Повний обяг роботи становить 272 сторінки, із них основний

текст викладено на 191 сторінці, список використаних джерел (238 найменувань)

становить 20 сторінок та 4 додатки на 52 сторінках

Ширшова Вікторія Михайлівна, не працює: &laquo;Державне ре&shy;гулювання фармацевтичної діяльності в Україні&raquo; (12.00.07 - адміністративне право і процес; фінансове право; інформа&shy;ційне право). Спецрада Д 26.001.04 у Київському національ&shy;ному університеті імені Тараса Шевченка

Київський національний університет імені Тараса Шевченка

Міністерство освіти і науки України

Кваліфікаційна наукова праця

на правах рукопису

ШИРШОВА Вікторія Михайлівна

УДК 351:342.92

ДИСЕРТАЦІЯ

«Державне регулювання фармацевтичної діяльності в Україні»

12.00.07 – адміністративне право і процес;

фінансове право; інформаційне право

Галузь знань : 08. Право

Подається на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук

Дисертація містить результати власних досліджень. Використання ідей,

результатів і текстів інших авторів мають посилання на відповідне джерело.

\_\_\_\_ \_\_\_

( підпис здобувача Ширшової В.М.)

Науковий керівник –

Гриценко Іван Сергійович,

доктор юридичних наук, професор

Київ – 2017

ЗМІСТ

ВСТУП……………………………………………………………………………….. 28

РОЗДІЛ 1. ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА ДЕРЖАВНОГО

РЕГУЛЮВАННЯ ФАРМАЦЕВТИЧНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ…............................... 37

1.1. Стан наукової розробки державного регулювання фармацевтичної

діяльності……………………………………………................................................... 37

1.2. Фармацевтична діяльність як об’єкт державного регулювання та

правового впливу…………………………………….................................................. 59

1.3. Сутність, принципи, структура та адміністративно-правові засади

державного регулювання фармацевтичної діяльності…………………………….. 78

Висновки до Розділу 1…………………………………………………............. 97

Список використаних джерел до Розділу 1…………………………………... 100

РОЗДІЛ 2. МЕХАНІЗМ ДЕРЖАВНОГО РЕГУЛЮВАННЯ

ФАРМАЦЕВТИЧНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ В УКРАЇНІ …………………….............. 109

2.1. Поняття, завдання та функції державного регулювання

28

фармацевтичної діяльності в Україні………………………………………............. 109

2.2. Методи державного регулювання фармацевтичної діяльності…............ 145

2.3. Державний контроль та нагляд за фармацевтичною діяльністю....…..... 171

Висновки до Розділу 2…………………………………………………............. 193

Список використаних джерел до Розділу 2…………………………………... 195

РОЗДІЛ 3. ШЛЯХИ УДОСКОНАЛЕННЯ ДЕРЖАВНОГО

РЕГУЛЮВАННЯ ФАРМАЦЕВТИЧНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ В УКРАЇНІ............. 203

3.1. Європейський досвід державного регулювання фармацевтичної

діяльності та можливості його використання в Україні ........…………………... 203

3.2. Напрями удосконалення адміністративно-правових засад державного

регулювання фармацевтичної діяльності в Україні……………….......................... 222

Висновки до Розділу 3…………………………………………………………. 229

Список використаних джерел до Розділу 3…………………………………... 232

ВИСНОВКИ…………………………………………………………………… 237

ВСТУП

Актуальність теми. Державно-правові реформи, що здійснюються в

Україні, економічні, політичні, соціально-культурні чинники її розвитку як

незалежної держави потребують розробки нових наукових підходів до

державного регулювання фармацевтичної діяльності, вдосконалення положень

чинного законодавства, що сприятиме підвищенню ефективності реалізації та

захисту права на охорону здоров’я, розвитку фармацевтичного сегменту

системи охорони здоров’я України, фармацевтичного ринку, захисту прав

виробників та споживачів лікарських засобів, у т. ч. фармацевтичної продукції.

Актуальність дослідження адміністративно-правових засад державного

регулювання фармацевтичної діяльності в Україні пов’язана насамперед з

євроінтеграційними, глобалізаційними чинниками, що зумовлюють

необхідність вдосконалення державного регулювання фармацевтичної

діяльності в Україні з огляду на забезпечення балансу національно-державних

29

інтересів. Доцільність проведення комплексного дослідження обґрунтовується

також потребами імплементації в національний правопорядок низки директив

та регламентів Європейського Союзу (зокрема Директиви 2001/83/ЄС та

Регламенту 726/2004 Європейського Парламенту, Ради Європейського Союзу),

що впроваджують спільні стандарти фармацевтичної діяльності та

спрямовують розвиток фармацевтичного ринку.

Сучасна вітчизняна практика застосування норм законодавства в

досліджуваній сфері засвідчує значний розвиток системи охорони здоров’я

України, її елементів, завдань та функцій. Проте становлення фармацевтичного

сегменту системи охорони здоров’я уповільнюється низкою негативних

чинників, серед яких – високий рівень інфляції та стрімке зростання цін на

лікарські засоби, підвищення оподаткування виробництва та імпорту

лікарських засобів, імпортозалежності фармацевтичного ринку України,

скасування низки пільг при оподаткуванні національних виробників

фармацевтичної продукції.

Фармацевтичний ринок країн Європейського Союзу характеризується

високим ступенем захищеності прав споживачів фармацевтичної продукції,

фармацевтичних послуг. Допуск на цей ринок здійснюється виключно на

підставі отримання дозволу, ліцензії на виробництво та імпорт, оптову торгівлю

лікарськими засобами, відповідності вимогам контролю й нагляду в означеній

сфері. З метою упровадження європейських правових стандартів Україна має

вдосконалити вироблені підходи до державного регулювання фармацевтичної

діяльності на якісно відмінному від розробленого в радянський період

централізованого державного управління, що суттєво змінить режим

взаємовідносин між суб’єктами фармацевтичної діяльності, сприятиме

збалансованості державного, публічного, приватного інтересу.

Таким чином, необхідність підвищення ефективності реалізації права на

охорону здоров’я, фармацевтичної діяльності як важливої складової її системи,

недостатність розробки цих питань на теоретичному рівні, наявність

законодавчих проблем обумовлюють актуальність комплексного дослідження

30

державного регулювання фармацевтичної діяльності в Україні.

Зв’язок роботи з науковими програмами, планами, темами. Роботу

виконано відповідно до Пріоритетних напрямів розвитку правової науки на

2001–2015 рр., затверджених постановою загальних зборів Національної

академії правових наук України від 24 вересня 2010 р. № 10–14, та наукової

теми юридичного факультету Київського національного університету імені

Тараса Шевченка «Доктрина права в правовій системі України: теоретичний та

практичний аспекти» № 11 БФ042-01 (державний реєстраційний номер

0111U008337), що виконувалася з 1 січня 2011 р. по 31 грудня 2015 р. і «Теорія

та практика адаптації законодавства України до законодавства ЄС» (№ 16 БФ

042-01), яка досліджується на юридичному факультеті Київського

національного університету імені Тараса Шевченка у період 2016–2018 років.

Дисертаційне дослідження спрямоване на реалізацію основних положень

«Концепції розвитку фармацевтичного сектору галузі охорони здоров’я

України на 2011–2020 рр.», затвердженої Наказом Міністерства охорони

здоров’я України від 13 вересня 2010 р. № 769.

Тема дисертації затверджена на засіданні Вченої ради юридичного

факультету Київського національного університету імені Тараса Шевченка від

25 листопада 2013 р., протокол № 3.

Мета і задачі дослідження. Мета дослідження полягає в тому, щоб на

основі аналізу теоретичних засад, правового регулювання, європейської та

вітчизняної практики фармацевтичної діяльності визначити шляхи

вдосконалення правових засад її державного регулювання, правозастосовної

діяльності з урахуванням стандартів належної фармацевтичної практики у

фармацевтичному секторі системи охорони здоров’я України.

Для досягнення мети необхідно вирішити такі задачі:

– з’ясувати сучасний стан наукової розробки державного регулювання

фармацевтичної діяльності;

– охарактеризувати фармацевтичну діяльність як об’єкт державного

регулювання та правового впливу;

31

– розкрити сутність, принципи, структуру та адміністративно-правові

засади державного регулювання фармацевтичної діяльності;

– окреслити завдання та функції державного регулювання фармацевтичної

діяльності в Україні;

– охарактеризувати методи державного регулювання фармацевтичної

діяльності;

– встановити зміст та особливості державного контролю й нагляду за

фармацевтичною діяльністю;

– узагальнити зарубіжний досвід державного регулювання фармацевтичної

діяльності та визначити можливості його використання в Україні;

– сформулювати шляхи вдосконалення адміністративно-правових засад

державного регулювання фармацевтичної діяльності в Україні.

Об’єктом дослідження є суспільні відносини, пов’язані із здійсненням

державного регулювання у системі охорони здоров’я в Україні.

Предметом дослідження є державне регулювання фармацевтичної

діяльності в Україні.

Методи дослідження. Методологічною основою дисертаційного

дослідження є система філософсько-світоглядних, загальнонаукових та

спеціально-наукових методів пізнання. Діалектичний метод використано у

процесі пізнання державного регулювання фармацевтичної діяльності, що дало

змогу розробити авторське визначення поняття «фармацевтична діяльність»

(підрозділ 1.2). Формально-догматичний метод було використано для

опрацювання нормативно-правових актів та формування понять (підрозділи 1.2,

2.1); системний метод – для характеристики системи органів виконавчої влади,

державного регулювання фармацевтичної діяльності, фармацевтичного ринку

(підрозділ 2.1). Історико-правовий метод сприяв дослідженню генезису

законодавства Європейського Союзу та України щодо обігу, виробництва,

реклами, поширення фармацевтичних препаратів (підрозділ 1.1). Формальнологічні методи використовувались при аналізі та тлумаченні відповідних

положень законодавства, а методи аналізу та синтезу – для поглиблення

32

окремих теоретичних положень, особливостей та видів фармацевтичної

діяльності, класифікації суб’єктів фармацевтичної діяльності (підрозділи 1.2,

2.1). Для опрацювання зарубіжного досвіду та зіставлення з вітчизняним

правовим регулюванням було використано порівняльно-правовий метод

(підрозділ 3.1). Статистичний аналіз та методи соціологічного опитування

застосовувалися для оцінювання недоліків державного регулювання в Україні

та захисту прав споживачів фармацевтичної продукції (підрозділи 1.1, 3.2).

Науково-теоретичним підґрунтям дослідження є наукові праці в галузі

загальної теорії права та держави, теорії управління, конституційного,

адміністративного та інших галузевих правових наук, зокрема таких авторів, як:

В.Б. Авер’янов, О.Ф. Андрійко, Н.О. Армаш, А.А. Бабський, В.М. Бевзенко,

Е.Е. Бекірова, А.В. Беліченко, Ю.П. Битяк, А.С. Васильєв, О.М. Вінник,

Д.С. Волох, В.М. Гаращук, Р.Ю. Гревцова, І.С. Гриценко, І.А. Грицяк,

Є.П. Губіна, Р.Ф Гринюк, П.В. Діхтієвський, В.В. Добровольська, Г.С. Ейбен,

О.А. Євтушенко, В.А. Загорія, А.М. Захарченко, Г.Л. Знаменський, О.А. Зуєва,

Ж.А. Іонова, Л.Є. Кисіль, Т.О. Коломоєць, В.К. Колпаков, А.Т. Комзюк,

Д.М. Лукʼянець, Р.А. Майданик, Н.Б. Мєзєнцева, В.К. Мамутов, Д.В. Мандичев,

В.С. Мартем’янов, Р.С. Мельник, Н.Р. Нижник, В.Ф. Опришка, О.П. Орлюк,

Є.В. Петров, М.С. Пономаренко, О.П. Рябченко, А.О. Селіванов, С.Г. Стеценко,

О.Л. Шевченко, Ю.С. Шемшученко, Є.М. Щербина та ін. Проте особливості

державного регулювання фармацевтичної діяльності досі залишаються

дослідженими недостатньо.

Нормативну основу дослідження становлять Конституція України,

міжнародні документи, законодавчі акти України, постанови Верховної Ради

України, акти Президента України, Кабінету Міністрів України, центральних

органів виконавчої влади, які регламентують державне регулювання

фармацевтичної діяльності в Україні. Використано також відповідне

законодавство Європейського Союзу, окремих зарубіжних держав.

Емпіричною базою дослідження є статистичні матеріали й узагальнення

судової практики, рішень Антимонопольного комітету України, зокрема у

33

спорах, пов’язаних з оскарженням суб’єктами фармацевтичної діяльності

рішень контролюючих органів, відшкодуванням шкоди, захистом прав і

законних інтересів споживачів лікарських засобів.

Наукова новизна одержаних результатів полягає в тому, що дисертація є

першим в адміністративно-правовій науці комплексним дослідженням,

присвяченим сучасним проблемам розвитку та вдосконалення державного

регулювання фармацевтичної діяльності в Україні. В результаті проведеного

аналізу сформульовано низку нових наукових положень та висновків,

запропонованих особисто здобувачем, зокрема:

вперше:

– надано авторське визначення поняття «державне регулювання

фармацевтичної діяльності в Україні» як складної динамічної системи,

спрямованої на здійснення в межах повноважень, визначених законом,

цілеспрямованого організаційного впливу на виробництво, реалізацію

лікарських засобів та інші аспекти фармацевтичної діяльності, що об’єднує

комплекс правових, економічних і технічних засобів, спрямованих на

реалізацію державної фармацевтичної політики з метою забезпечення

пріоритетних напрямів та досягнення завдань державної політики в галузі

охорони здоров’я України, всебічне утвердження справедливого балансу

інтересів суб’єктів фармацевтичної діяльності, забезпечення безпеки лікарських

засобів, дотримання вимог законодавства, попередження правопорушень та

захист прав споживачів;

– обґрунтовано, що державне регулювання фармацевтичного ринку в

Україні пов’язано з розв’язанням діаметрально протилежних завдань: з одного

боку, держава має забезпечити цілі охорони здоров’я, гарантування доступу до

безпечних та якісних лікарських засобів, збереження здоров’я нації,

підвищення якості медичного обслуговування, а з іншого – стримувати

державні видатки на лікарські засоби, що унеможливлять досягнення інших

цілей держави. За результатами аналізу державного регулювання

фармацевтичного сектору Європейського Союзу встановлено, що доступність,

34

ефективність та забезпечення потреб пацієнтів треба визнати основними

завданнями державного регулювання фармацевтичної діяльності;

– сформульовано пропозиції щодо вдосконалення адміністративного

законодавства України у сфері державного регулювання фармацевтичної

діяльності шляхом внесення змін до Закону України «Про лікарські засоби»,

Кодексу України про адміністративні правопорушення, Податкового кодексу

України, Положення про Міністерство охорони здоров’я України, а також

запропоновано розробити спеціальний Закон України «Про фармацевтичну

діяльність», забезпечити комплексне врахування стандартів належної

фармацевтичної діяльності в законах та підзаконних актах, що регулюють

порядок здійснення фармацевтичної діяльності, захисту прав споживачів

фармацевтичної продукції;

удосконалено:

– наукові підходи до розуміння сутності фармацевтичної діяльності, її

значення у системі охорони здоров’я України, у тому числі щодо закріплення в

положеннях, що регулюють діяльність Міністерства охорони здоров’я України,

Державної служби України з лікарських засобів та контролю за наркотиками,

Державного підприємства «Державний експертний центр» з метою

взаємоузгодженості та досягнення цілей державного регулювання

фармацевтичної діяльності в Україні;

– визначення видів та особливостей правового статусу суб’єктів

фармацевтичної діяльності в Україні, серед яких названо такі основні групи:

1) державні та міжнародні організації, регіональні об’єднання; 2) державновладні суб’єкти – юридичні особи публічного права; 3) юридичні особи

приватного права; 4) професійні асоціації, об’єднання; 5) фізичні особи; 6)

посередницькі установи; 7) транснаціональні корпорації;

– розуміння методів державного регулювання фармацевтичної діяльності,

зокрема запропоновано низку ефективних економічних методів державного

регулювання, запроваджених у європейській фармацевтичній політиці та актах

європейського законодавства щодо встановлення цін на лікарські засоби,

35

обмеження доходів фармацевтичних корпорацій, стимулювання розвитку

фармацевтичного ринку, підвищення якості фармацевтичної продукції за

умови, що якість лікарських засобів не було знижено;

– зміст стандартів фармацевтичної діяльності з урахуванням європейського

досвіду її державного регулювання, встановлених стандартів належної

фармацевтичної діяльності, їх взаємозв’язку з досягненням цілей та завдань

державного регулювання фармацевтичної діяльності;

набули подальшого розвитку:

– загальні засади державного контролю та нагляду у фармацевтичному

секторі системи охорони здоров’я України (зокрема, щодо застосування заходів

та методів адміністративного і економічного характеру, що у фармацевтичному

секторі проявляються через застосування заходів прямого контролю цін на

лікарські засоби, серед яких: визначення договірних цін, твердого максимуму

ціни, порівняння цін з іншими країнами, зниження або замороження цін; серед

непрямих заходів описано регулювання прибутку, або систему базових цін, що

визначає межі відшкодування витрат);

– узагальнення позитивного досвіду державного регулювання

фармацевтичної діяльності в зарубіжних країнах з метою гармонізації

міжнародних та європейських стандартів і їх закріплення в законодавстві

України (зокрема, встановлено основні підходи до державного регулювання цін

на лікарські засоби у країнах Європейського Союзу: 1) вільне ціноутворення

щодо патентованих лікарських засобів (Великобританія, Німеччина); 2) прямий

контроль цін (країни Європейського Союзу, окрім Великобританії, Данії та

Німеччини); 3) метод порівняння з цінами в інших країнах (країни

Європейського Союзу, крім Великобританії та Німеччини); 4) метод контролю

прибутку (як основний використовується тільки у Великобританії); 5) метод

встановлення базових цін (застосовується у Бельгії, Данії, Іспанії, Італії,

Нідерландах, Німеччині, Португалії та Франції);

– пропозиції щодо вдосконалення правозастосовної практики у сфері

охорони здоров’я, пов’язаної з виробництвом, реалізацією, контролем якості,

36

захистом прав споживачів фармацевтичної продукції (зокрема, щодо

проведення експертиз справ про порушення прав на об’єкт інтелектуальної

власності в галузі фармації; неприпустимості підміни назв оригінального

препарату близькими для споживача фонетичними, візуальними, семантичними

синонімами, що мають великий ступінь подібності (на основі судового рішення

у справі про захист інтересів розробників оригінального препарату «НОШПА»).

Практичне значення одержаних результатів полягає у тому, що вони

становлять як науково-теоретичний, так і практичний інтерес і можуть бути

використані:

– у науково-досліджуваній діяльності – як основа подальших досліджень

державного регулювання фармацевтичної діяльності з урахуванням досягнень

європейської адміністративно-правової доктрини;

– у правозастосовній діяльності – для надання пропозицій щодо

вдосконалення діяльності суб’єктів фармацевтичної діяльності, захисту прав

споживачів фармацевтичної продукції (Довідка ПАТ «ФАРМАК» про

упровадження результатів дисертаційного дослідження від 24 жовтня 2016 р.

№ 01/7650);

– у правотворчій діяльності – з метою запровадження вимог міжнародного

та європейського законодавства в чинному законодавстві України;

– у навчальному процесі – при підготовці підручників та навчальнометодичних матеріалів, а також під час викладання навчальних курсів

«Медичне право», «Правове регулювання охорони громадського здоров’я».

Апробація результатів дисертації. Основні теоретичні положення та

висновки дисертації було оприлюднено на науково-практичних конференціях:

«Правові засоби забезпечення та захисту прав людини: вітчизняний та

зарубіжний досвід» (м. Харків, 2014 р.), «Розвиток медичного права України в

контексті євроінтеграційних та глобалізаційних процесів» (м. Київ, 2014 р.),

«Тенденції та пріоритети реформування законодавства України» (м. Херсон,

2014 р.), «Актуальні питання розвитку адміністративного права та

37

правоохоронної діяльності» (м. Луганськ, 2014 р.), «Розвиток медичного права

в Україні в контексті євроінтеграційних та глобалізаційних процесів» (м. Київ,

2016 р.).

Публікації. Основні результати дослідження викладено в дев’яти

наукових публікаціях, з яких п’ять статей – у фахових виданнях, з них дві

опубліковано в зарубіжних наукових виданнях, а також у чотирьох тезах

доповідей на міжнародних та всеукраїнських науково-практичних

конференціях.

Структура дисертації. Дисертація складається із вступу, трьох розділів,

що об’єднують вісім підрозділів, висновків і списків використаних джерел до

розділів. Загальний обсяг дисертації становить 242 сторінки, з яких основний

текст – 215 сторінок; список використаних джерел містить 153 найменування.

Висновкидорозділу