**МІНІСТЕРСТВО ВНУТРІШНІХ СПРАВ УКРАЇНИ**

**ДОНЕЦЬКИЙ ДЕРЖАВНИЙ УНІВЕРСИТЕТ ВНУТРІШНІХ СПРАВ**

Кваліфікаційна наукова

праця на правах рукопису

**ВАРФОЛОМЄЄВ ВІТАЛІЙ ВАЛЕРІЙОВИЧ**

УДК 343.985; 343.5

**ДИСЕРТАЦІЯ**

**КРИМІНАЛІСТИЧНА ХАРАКТЕРИСТИКА ТА МЕТОДИКА РОЗСЛІДУВАННЯ ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ В УКРАЇНІ**

12.00.09 – кримінальний процес та криміналістика;

судова експертиза; оперативно-розшукова діяльність

(081 – 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

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ **В.В. Варфоломєєв**

Науковий керівник – **Вітвіцький Сергій Сергійович,**

доктор юридичних наук, професор,

заслужений юрист України

**Кропивницький – 2023**

**АНОТАЦІЯ**

***Варфоломєєв В.В.* Криміналістична характеристика та методика розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні**. – Кваліфікаційна наукова праця на правах рукопису.

Дисертація на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук за спеціальністю 12.00.09 – кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза; оперативно-розшукова діяльність. – Донецький державний університет внутрішніх справ, Кропивницький, 2023.

Дисертація є одним із перших в Україні комплексним монографічним дослідженням проблем розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом порнографічних предметів, в якому уточнено криміналістичну характеристику, а також запропоновано шляхи вирішення тактичних та методичних проблем розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні із урахуванням сучасного стану кримінального процесуального законодавства та правоохоронної діяльності.

Визначено завдання, які мають бути вирішені під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, до яких необхідно віднести: 1) визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння; 2) визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх вікового та статевого складу (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливостей взаємозв’язку із кримінальним правопорушником; 3) встановлення механізму кримінального правопорушення, а саме – часових взаємозв’язків між етапами реалізації кримінально протиправного умислу; 4) встановлення наявності/відсутності ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів; 5)визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення. Уточнено ознаки предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, якими є: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій.

Визначено, що основними чинниками криміналізації окремих осіб є надмірна лібералізація українського суспільства, обумовлена гуманізацією законодавства, дихотомією інституту родини, ефемерною есенціалізацією міжособистісних стосунків, демократизмом засобів масової інформації та прагненням позбутись рудиментарних моральних орієнтирів. Фактичне відсторонення держави від контролю за правовим та культурним розвитком громадян все частіше призводить до втрати оптимального балансу між силами та засобами (у тому числі – матеріального характеру), спрямованими на удосконалення кримінально-правового захисту суспільних відносин та рівнем кримінально протиправної активності в державі.

Виокремлено специфічні риси суб’єкта, який вчиняє кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України: 1) деградація особистості із руйнуванням сімейних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації. Уточнено доктринальні підходи до визначення способів реалізації кримінально протиправного умислу та диференційовано їх відповідно до форм об’єктивної сторони кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, на такі групи: 1) способи збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 2) способи ввезення порнографічних предметів; 3) способи виготовлення порнографічних предметів.

Визначено особливості обшуку за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, якими є: 1) чітке розмежування тактичних завдань, які мають бути вирішені під час огляду місця події та обшуку з метою уникнення дублювання інформації, яка підлягає встановленню; 2) застосування максимальної кількості технічних засобів, потенційно необхідних для пошуку, виявлення та оцінки доказової інформації; 3) здійснення попереднього аналізу доказових джерел з метою отримання дозволу, достатнього для вичерпного вирішення поставленого завдання; 4) чітке дотримання конституційно передбаченого права громадян на власність (врахування практики ЄСПЛ на предмет законного володіння майном і дотримання процесуального порядку проведення обшуку і вилучення майна, яке є його предметом).

Зазначено, що всі комплекси слідчих дій мають бути спрямовані на вирішення таких завдань: 1) встановлення кореляції між кримінально протиправною подією та певною особою/особами, якщо кримінальне правопорушення вчинено у співучасті; 2) встановлення кореляції між потерпілими особами та кримінально протиправною подією; 3) встановлення кореляції між суб’єктом кримінального правопорушення і потерпілим; 4) визначення об’єктивних умов, в яких було реалізовано суспільно небезпечний умисел; 5) встановлення просторових та часових меж вчинення кримінального правопорушення; 6) визначення взаємозв’язків між фактично підтвердженими іншими видами кримінальних правопорушень; 7) визначення потенційного існування інших суспільно небезпечних діянь, вчинених у сукупності із діянням, передбаченим ст. 301 КК України; 8) виключення факту інсценування кримінального правопорушення.

Вказано, що нормативні приписи, які містить кримінальне процесуальне законодавство наділяють слідчий експеримент рудиментарністю, а тому фактично применшують його значення в процесі доказування. Окремо зауважено на недоцільність вказівки, що такий експеримент проводиться шляхом проведення необхідних дослідів чи випробувань, оскільки з методологічної точки зору випробування є частиною досліду. Законодавчий підхід до визначення участі спеціаліста під час слідчого експерименту як альтернативного варіанту також є необґрунтованим. Слідчий експеримент у більшості випадків потребує використання технічних приладів, що зумовлює необхідність та цінність присутності особи, яка володіє спеціальними знаннями.

Доопрацьовано сукупність організаційних заходів, які мають бути реалізовані на місці проведення слідчого експерименту за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, якими визнано такі: 1) проведення детального огляду місця слідчого експерименту з метою визначення тактики та алгоритму вирішення поставлених перед слідчою (розшуковою) дією завдань; 2) забезпечення захисту місця слідчого експерименту від несанкціонованого доступу сторонніх осіб; 3) забезпечення участі спеціаліста для надання консультативної допомоги, у тому числі – з питань техніко-програмного характеру, а також для фіксації слідчого експерименту; 4) здійснення перевірки відповідності обстановки, в якій проводиться слідчий експеримент, тій, яка була зафіксована під час первинного огляду місця події із урахуванням попередньо вилучених речових доказів (зокрема, розташування техніки та іншого обладнання, особливості інтер’єру та екстер’єру приміщення тощо); 5) забезпечення процесуального порядку проведення слідчого експерименту шляхом інструктажу його учасників.

Визначено сутність системно-параметричного методу, який надає можливість виокремити сутнісні ознаки слідчого експерименту взагалі та в межах кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України зокрема: 1) системний параметр № 1: впорядкована система огляду – встановлення хронології кримінального правопорушення у ретроспективі, встановлення взаємозв’язків між мотивом суспільно небезпечного діяння і отриманими наслідками; невпорядкована система – вплив неконтрольованих зовнішніх факторів, що змінили/уточнили зміст умислу та спосіб його реалізації (наприклад, необхідність долання опору та застосування примусу для участі у створенні порнографічних предметів, що не охоплювалось первинним змістом умислу); 2) системний параметр № 2:опосередковане дослідження обстановки кримінального правопорушення – визначення всіх фігурантів кримінального правопорушення, потерпілих (у випадках примушування до участі у створенні порнографічних предметів), основних способів реалізації протиправного умислу, встановлення взаємовідношень досліджуваних об’єктів у визначених умовах; неопосередковане – визначення нових обставин кримінального правопорушення в ході викриття даних раніше невідомих досудовому розслідуванню, які були продемонстровані учасниками слідчого експерименту поза планом; 3) системний параметр № 4: часткова регенеративність слідчого експерименту як здатність слідчої (розшукової) дії сприяти відтворенню переважної частини інформації щодо обстановки кримінального правопорушення (достеменно встановити обстановку будь–якого кримінального правопорушення, у тому числі – передбаченого ст. 301 КК України неможливо); системний параметр № 5: детермінованість експерименту – застосування якісного моделювання з метою побудови структурних рівнянь та встановлення кореляції між попередніми доказами та інформацією, отриманою в ході слідчого експерименту.

Конкретизовано способи спрощення та об’єктивізації процесу використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні, якими є: 1) удосконалення методики проведення судово-мистецтвознавчих експертиз шляхом визначення чітких критеріїв розмежування об’єктів дослідження на початковій стадії відповідно до їх природи (продукція еротичного та порнографічного характеру); 2) розробка/удосконалення методичних рекомендацій із проведення комплексної комп’ютерно-технічної та мистецтвознавчої судової експертизи, а також комплексної психолого-мистецтвознавчої експертизи; 3) удосконалення рівня знань спеціалістів щодо особливостей пошуку, виявлення і вилучення електронних доказів (цифрових джерел інформації); 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині визначення порядку виявлення та фіксації слідів кримінального правопорушення, вилучених із комп’ютерних мереж.

Доопрацьовано заходи протидії перешкоджанню розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів: 1) забезпечення спільної участі в огляді місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, інспекторів-криміналістів та спеціалістів науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України з метою гарантування об’єктивного та неупередженого огляду та формування належної доказової бази; 2) передбачення обов’язкової фото- та відеофіксації слідчих дій під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 3) за необхідності та наявності обґрунтованих сумнівів в достовірності та об’єктивності висновку судового експерта – призначення та проведення повторної експертизи експертами з інших установ, додаткових досліджень для конкретизації окремих фактів, а також комісійних експертиз; 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині унормування прав та обов’язків прокурора; 5) удосконалення кримінального законодавства Україні щодо особливостей кримінальної відповідальності та покарання за вчинення кримінальних правопорушень проти правосуддя.

За підсумками проведеного дослідження розроблено пропозиції стосовно внесення змін та доповнень до КПК України та Закону України «Про медіа» з питань, що стосуються удосконалення процесу досудового розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом порнографічних предметів в Україні.

***Ключові слова***: порнографічні предмети, ввезення, виготовлення, збут, розповсюдження, розслідування, криміналістична характеристика, методика, тактика, слідчі (розшукові) дії.

**ABSTRACT**

***Varfolomieiev V.V.* Forensic characteristics and methods of investigating the import, manufacture, sale and distribution of pornographic items in Ukraine**. –Qualifying scientific work as a manuscript.

Dissertation for obtaining a scientific degree of candidate of legal sciences on specialty 12.00.09 – criminal procedure and criminalistics; forensic examination; operational search activity. – Donetsk State University of Internal Affairs, Kropyvnytskyi, 2023.

The dissertation is one of the first comprehensive monographic studies in Ukraine on the problems of investigating criminal offenses related to illegal circulation of pornographic objects, in which forensic characteristics are specified, as well as the ways of solving tactical and methodological problems of investigating the import, manufacture, sale and distribution of pornographic objects in Ukraine, in view of the current state of criminal procedural legislation and law enforcement activities.

The author determined the tasks that must be solved in the course of studying the circumstances of the criminal offense provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine, which must include: 1) determination of the spatial-territorial and time limits of the committed socially dangerous act; 2) determination of the circle of victims (if it had not done earlier), as well as their age and gender structure (in particular, this is necessary to exclude cases of creation of objects containing child pornography), peculiarities of the relationship with the criminal offender; 3) establishment of the mechanism of a criminal offense, namely, temporal interrelationships between the stages of the implementation of a criminally illegal intent; 4) establishing the presence/absence of coercion sings of the participants to take part in creation of pornographic objects; 5) determination of methods and entities involved in the sale of pornographic items and concealment of traces of a criminal offense. The signs of the subject of the criminal offense provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine have been specified which are: 1) particular impudence, immorality and vulgarity of the displayed images; 2) insult of a person's honor and dignity through sexual humiliation (which allows us to position this type of a criminal offense as the one that encroaches on social relations in the sphere of morality); 3) orientation to arousal of sexual desire through the open demonstration of sexual intercourse, genitals, and sexual perversions.

It was determined that the main factors in the criminalization of individuals are excessive liberalization of Ukrainian society, due to the humanization of legislation, dichotomy of the family institution, the ephemeral essentialization of interpersonal relations, democratization of mass media, and the desire to get rid of rudimentary moral guidelines. Actual removal of the state from control over the legal and cultural development of its citizens increasingly leads to the loss of the optimal balance between forces and means (including material) aimed at improving criminal-legal protection of social relations and the level of criminally illegal activity in the state.

Specific features of the subject who commits a criminal offense provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine have been highlighted which are: 1) degradation of a personality with destruction of family values; 2) deformation of legal consciousness; 3) transformation of moral principles; 4) predominance of the adaptive mechanism of reproduction of value orientations over the leading one; 5) revaluation of socialization gains. The doctrinal approaches to determining the ways of realizing criminally illegal intent have been specified and differentiated according to the forms of the objective aspect of a criminal offense provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine, into the following groups: 1) ways of sale and distribution of pornographic objects; 2) ways of importing pornographic items; 3) methods of manufacturing pornographic objects.

The specifics of a search based on the fact of committing a criminal offense, provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine, have been determined which are: 1) clear delineation of tactical tasks that must be solved during the inspection of the scene of the incident and the search in order to avoid duplication of information to be established; 2) application of the maximum number of technical means potentially necessary for the search, detection and assessment of evidentiary information; 3) carrying out a preliminary analysis of evidentiary sources in order to obtain a permission suffficient for a comprehensive solution to the task; 4) clear observance of the constitutionally provided right of citizens to property (taking into account the practice of the ECHR in the field of legal ownership of property and compliance with the procedural order of conducting a search and seizure of property, which is its subject).

It is noted that all sets of investigative actions should be aimed at solving the following tasks: 1) establishing a correlation between a criminally illegal event and a certain person/persons, if the criminal offense was committed with complicity; 2) establishing a correlation between the injured persons and the criminally illegal event; 3) establishing a correlation between the subject of the criminal offense and the victim; 4) determination of objective conditions in which a socially dangerous intention was implemented;5) establishment of spatial and temporal boundaries of commission of a criminal offense; 6) determination of interrelationships between other types of criminal offenses actually confirmed; 7) determination of potential existence of other socially dangerous acts committed in combination with the act provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine; 8) exclusion of the fact of staging a criminal offence.

It is indicated that the normative prescriptions contained in the criminal procedural legislation endow the investigative experiment with a rudimentary nature, and therefore actually diminish its importance in the process of proof. The inexpediency of indicating that such an experiment is carried out by conducting the necessary experiments or tests is noted separately, since from a methodological point of view the test is a part of the experiment. The legislative approach to defining the participation of a specialist during an investigative experiment as an alternative option is also unfounded. An investigative experiment in most cases requires the use of technical devices, which determines the necessity of the presence of a person with special knowledge.

A set of organizational measures that must be implemented at the place of the investigative experiment based on the fact of the commission of a criminal offense provided for by Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine has been finalized , which is recognized as the following: 1) conducting a detailed inspection of the place of the investigative experiment in order to determine the tactics and algorithm for solving the tasks set before the investigative (search) action; 2) ensuring the protection of the place of the investigative experiment from unauthorized access by outsiders; 3) ensuring the participation of a specialist to provide advisory assistance, on issues of a technical and software nature including , as well as to record an investigative experiment; 4) verification of the compliance of the situation in which the investigative experiment is conducted with the one that was recorded during the initial inspection of the scene, taking into account the material evidence previously seized (in particular, the location of equipment and other equipment, the features of the interior and exterior of the premises, etc.) ; 5) ensuring the procedural order of conducting an investigative experiment by instructing its participants.

The essence of the system-parametric method, which provides an opportunity to distinguish essential features of the investigative experiment in general and within the limits of the criminal offense provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine has been determined , in particular: 1) system parameter No. 1: an orderly review system – establishing the chronology of a criminal offense in retrospect, establishing relationships between the motive of a socially dangerous act and the resulting consequences; disordered system – the influence of uncontrollable external factors that changed/specified the content of the intention and the method of its implementation (for example, the need to overcome resistance and use coercion to participate in the creation of pornographic objects, which was not covered by the original content of the intention); ); 2) system parameter No. 2: indirect investigation of the situation of the criminal offense – determination of all persons involved in the criminal offense, victims (in cases of coercion to participate in the creation of pornographic objects), the main ways of realizing the illegal intent, establishing the relationships of the investigated objects in the specified conditions; unmediated - determination of new circumstances of a criminal offense during the disclosure of the data previously unknown to the pre-trial investigation, which were demonstrated by the participants of the investigative experiment out of plan; 3) system parameter No. 4: partial regenerativeness of the investigative experiment as the ability of the investigative (search) action to contribute to the reproduction of the major part of information regarding the circumstances of a criminal offense (it is impossible to reliably establish the circumstances of any criminal offense, including the one provided for in Article 301 of the Criminal Code of Ukraine); system parameter No. 5: determinism of the experiment – the use of qualitative modeling in order to build structural equations and establish a correlation between preliminary evidence and the information obtained during the investigative experiment.

Methods of simplifying and objectifying the process of using special knowledge in the investigation of the import, manufacture, sale and distribution of pornographic objects in Ukraine have been specified, which are: 1) improvement of the methodology of conducting forensic art examinations by defining clear criteria for distinguishing the objects of research at the initial stage, according to their nature (production of an erotic and pornographic character ); 2) development/improvement of methodical recommendations for conducting complex computer-technical and art forensic examination, as well as complex psychological and art-scientific examination 3) improvement of the level of specialists’ knowledge regarding the peculiarities of searching, identifying and extracting electronic evidence (digital sources of information); 4) improvement of criminal procedural legislation in terms of determining the procedure for identifying and recording traces of a criminal offense removed from computer networks.

Measures to counteract the obstruction to the investigation of the import, manufacture, sale and distribution of pornographic objects have been finalized: 1) provision of joint participation in the inspection of the scene of a criminal offense commission, provided for in Art. 301 of the Criminal Code of Ukraine, forensic inspectors and specialists of scientific research expert forensic centers of the Ministry of Internal Affairs of Ukraine in order to guarantee an objective and impartial review and the formation of an appropriate evidence base; 2) provision of mandatory photo and video recording of investigative actions during the investigation of the import, manufacture, sale and distribution of pornographic objects; 3) if necessary and if there are reasonable doubts about the reliability and objectivity of the forensic expert's opinion - the appointment and conducting a re-examination by experts from other institutions, additional examinations to specify certain facts, as well as commission examinations 4) improvement of criminal procedural legislation in terms of standardizing the rights and duties of the prosecutor; 5) improvement of the criminal legislation of Ukraine regarding the specifics of criminal liability and punishment for committing criminal offenses against justice.

Based on the results of the research, proposals have been developed regarding the introduction of amendments and additions to the Criminal Code of Ukraine and the Law of Ukraine "On Media" on issues related to the improvement of the process of pre-trial investigation of criminal offenses related to the illegal circulation of pornographic items in Ukraine.

***Keywords***: pornographic items, import, production, sale, distribution, investigation, forensic characteristics, methodology, tactics, investigative (search) actions.

**СПИСОК ПУБЛІКАЦІЙ ЗДОБУВАЧА ЗА ТЕМОЮ ДИСЕРТАЦІЇ**

*у яких опубліковано основні наукові результати дисертації:*

1. Варфоломєєв В.В. Особа кримінального правопорушника, який вчиняє ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Вісник Львівського торговельно-економічного університету. Юридичні науки*. 2022. № 12. С. 29-35.

2. Варфоломєєв В.В. Предмет ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Knowledge, Education, Law, Management.* 2022. № 7 (51). С. 129-134.

3. Варфоломєєв В.В. Щодо протидії досудовому розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів*. Юридичний вісник.* 2022. № 5. С. 327-334.

4. Варфоломєєв В.В. Способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Правовий часопис Донбасу*. 2022. № 4 (81). Ч. 2. С. 155–160.

5. Варфоломєєв В.В. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування незаконного обігу порнографічних предметів в Україні. *Юридичний науковий електронний журнал*. 2022. № 12. С. 547–550. URL: http://www.lsej.org.ua/12\_2022/130.pdf.

*які засвідчують апробацію матеріалів дисертації:*

1. Варфоломєєв В.В. Окремі проблеми використання спеціальних знань при розслідуванні виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Діяльність державних органів в умовах воєнного стану*: збірник матеріалів Міжнародного науково–практичного онлайн-семінару (м. Кривий Ріг, 29 квітня 2022 року). Кривий Ріг, 2022. С. 504–506. (Форма участі – заочна).

2. Варфоломєєв В.В. Особливості організаційно-підготовчого етапу слідчого експерименту для відтворення обставин вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 Кримінального кодексу України. *Приватно-правові та публічно-правові відносини: проблеми теорії та практики в умовах воєнної агресії*: збірник матеріалів ІІ Міжнародної науково-практичної конференції (м. Кропивницький, 07 жовтня 2022 року). Кропивницький, 2022. С. 560–563. (Форма участі – заочна).

**ЗМІСТ**

**ВСТУП…………………………………………………………………………19**

**РОЗДІЛ 1****. КРИМІНАЛІСТИЧНА ХАРАКТЕРИСТИКА ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ В УКРАЇНІ…………………………………………………………31**

1.1 Предмет та обстановка ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів…………………………………………………………31

1.2 Особа кримінального правопорушника та способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні….50

1.3 Типові слідові картини ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів…………………………………………………………72

Висновки до 1 розділу…………………………………………………………90

**РОЗДІЛ 2. ОРГАНІЗАЦІЯ РОЗСЛІДУВАННЯ ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ В УКРАЇНІ…………………………………………………………95**

2.1 Особливості огляду місця події та обшуку за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні….95

2.2 Типові слідчі ситуації, комплекси слідчих дій та інших заходів, необхідних для розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні…………………………………………….115

2.3 Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні...134

Висновки до 2 розділу………………………………………………………..152

**РОЗДІЛ 3. ТАКТИЧНЕ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ РОЗСЛІДУВАННЯ ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ…………………………………………...157**

3.1 Тактичні особливості проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів…………………………………….157

3.2 Використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів……………178

3.3. Протидія перешкоджанню розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів…………………………………...197

**Висновки до 3 розділу………………………………………………………216**

**ВИСНОВКИ…………………………………………………………………220**

**СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ…………………………………227**

**ДОДАТКИ……………………………………………………………………251**

**ВСТУП**

**Обґрунтування вибору теми дослідження.** Соціально-економічні та політичні зміни, зумовлені поступовою євроінтеграцією держави, характеризуються лібералізацією суспільної моралі, що призводить до зміни соціальних пріоритетів та часткової девальвації культурно-ціннісних орієнтирів. Наслідком таких тенденцій стає інтенсифікація криміногенних загроз, трансформація національної злочинності, збільшення її кількісного та зміна якісного показників. Аналіз державної статистики та судової практики дозволяє констатувати, що однією з актуальних для сучасної держави проблем є незаконний обіг продукції, яка має порнографічний характер. Суспільна небезпека ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні полягає у посяганні на суспільні відносини, що забезпечують основні принципи суспільної моралі у сфері статевих стосунків. Вивчення зарубіжних та вітчизняних наукових праць, а також результати емпіричних досліджень надають можливість констатувати наявність кореляції між кількісним показником кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 Кримінального кодексу України (далі – КК України) та негативною динамікою суспільно небезпечних діянь проти статевої свободи та статевої недоторканості, зокрема – малолітніх та неповнолітніх осіб. Водночас, не дивлячись на активний розвиток кримінального та кримінально-процесуального законодавства, незаконний обіг порнографічної продукції в Україні залишається одним із розповсюджених кримінальних правопорушень проти моральності.

Відповідно до офіційної державної звітності, у 2018 році було обліковано 1165 кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України, у 2019 – 1014, у 2020 – 1153, у 2021 – 1493, у 2022 році – 785 діянь. Нестабільна та негативна динаміка свідчить як про наявність суперечностей та прогалин у кримінальному законодавстві, так і про необхідність запровадження дієвих процесуальних механізмів проведення досудового розслідування таких суспільно небезпечних діянь. Проблеми, які виникають на етапі досудового розслідування кримінальних правопорушень взагалі та діяння, передбаченого ст. 301 КК України, можуть мати низку негативних наслідків, одним із яких є прийняття помилкового процесуального рішення.

Проблеми протидії незаконному обігу порнографічних предметів досліджуються представниками різних галузей юридичної науки, що зумовлено складністю цього соціально негативного феномену. Значний внесок у розробку цих питань здійснено й представниками науки криміналістики. Зокрема, криміналістична характеристика, методика і тактика розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні ставали предметом наукових досліджень В.В. Вапнярчука, С.С. Вітвіцького, М.В. Войчишеної, А.Ф. Волобуєва, О. О. Волобуєвої, В.І. Галагана, В.О. Глушкова, Р.А. Калюжного, С.О. Книженко, Б. А. Кормича, Є.Д. Лук’янчикова, О.В. Одерія, О.В. Олійник, В.Л. Ортинського, В. М. Росоловського, Д.Г. Паляничко, М.А. Погорецького, М.В. Салтевського, М. І. Свєнтікової, С.В. Хільченко, В.С. Цимбалюка, С.С. Чернявського, В. В. Шендрика та ін. Разом з тим поза увагою вчених залишились такі теоретико-прикладні питання, як: вирішення окремих проблем проведення слідчих (розшукових) та негласних слідчих (розшукових) дій за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; унормування порядку та підстав використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; створення механізму протидії перешкоджанню розслідуванню таких правопорушень, і ін.

Наведене свідчить про те, що у криміналістичній науці не сформовано цілісного уявлення про особливості розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні, а стан розробки цієї проблеми не в повній мірі відповідає вимогам сьогодення, що зумовлює актуальність обраної для дослідження теми.

**Зв’язок роботи з науковими програмами, планами, темами.** Дисертація виконана з урахуванням завдань, визначених Стратегією національної безпеки України, затвердженою Указом Президента України від 14 вересня 2020 р. № 392; Національною стратегією у сфері прав людини на 2021-2023 роки, затвердженою Указом Президента України від 24 березня 2021 р. № 119/2021; Стратегією кібербезпеки України, затвердженою Указом Президента України від 26 серпня 2021 р. № 447/2021. Тема дисертаційного дослідження узгоджується з тематикою наукових досліджень і науково-технічних (експериментальних) розробок на 2020-2024 роки, затвердженою наказом МВС України від 11 червня 2020 р. № 454.

Дисертаційне дослідження виконано в межах науково-дослідної теми Донецького державного університету внутрішніх справ на 2020-2024 роки «Протидія кримінальним правопорушенням на території проведення ООС (операції Об’єднаних сил)» (012U105580).

**Мета і завдання дослідження.** *Метою*дисертаційного дослідження є уточнення криміналістичної характеристики ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні та розроблення на цій основі системи заходів та засобів удосконалення методики і тактики розслідування цього кримінального правопорушення.

Для досягнення визначеної мети в дисертації поставлено і вирішено такі основні *завдання*:

* проаналізувати предмет та обстановку ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів;
* охарактеризувати особу кримінального правопорушника та способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні;
* дослідити типові слідові картини ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів;
* проаналізувати особливості огляду місця події та обшуку за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні;
* з’ясувати слідчі ситуації, комплекси слідчих дій та інших заходів, необхідних для розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні;
* дослідити обставини, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні;
* охарактеризувати тактичні особливості проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів;
* визначити порядок та підстави використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів;
* сформувати рекомендації щодо протидії перешкоджанню розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів.

*Об’єктом дослідження* є кримінально протиправна діяльність, пов’язана із ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів, а також діяльність правоохоронних органів з її розслідування.

*Предметом* *дослідження* є криміналістична характеристика та методика розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні.

**Методи дослідження** обрано відповідно до мети, завдань, об’єкта і предмета дослідження. За допомогою діалектичного підходу, а також загальнонаукових методів (аналіз, синтез, дедукція, індукція, аналогія, абстрагування) в роботі встановлено та деталізовано зміст складових криміналістичної характеристики, а також методики та тактики розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні (всі розділи).

У дослідженні також застосовувалися спеціальні методи. Зокрема, *формально-логічний* та *логіко-семантичний методи* дали змогу з’ясувати та поглибити методологічні засади побудови понятійно-категоріального апарату (розділ 1, підрозділи 2.1, 2.2, 3.3). Метод *контент-аналізу* надав можливість опрацювати матеріали кримінальних проваджень за окремими кількісно-якісними показниками (розділи 2–3). Метод *експертних оцінок* використано для з’ясування ефективності правозастосовної діяльності (розділ 2–3). *Психологічні* методи сприяли уточненню криміналістичної характеристики осіб, які вчиняють досліджуване кримінальне правопорушення, а також з’ясуванню механізму перешкоджанню досудовому розслідуванню таких правопорушень (розділ 1, підрозділ 3.3). За допомогою методу *структурно-функціонального аналізу* досліджено особливості використання спеціальних знань при розслідуванні досліджуваного кримінального правопорушення (підрозділ 3.2). За допомогою *системно–структурного* методу визначено перспективи удосконалення методологічного забезпечення досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України (розділи 2–3). *Статистичні та математичні методи* використано для аналізу статистичної звітності щодо особливостей проведення досудового розслідування вищевказаних правопорушень (всі розділи). Всі методи були застосовані у взаємозв’язку та взаємозалежності.

*Емпіричну базу дослідження* становлять статистичні та аналітичні дані Міністерства внутрішніх справ України, Національної поліції України, Офісу Генерального прокурора, ЗМІ, матеріали судової практики (досліджено 218 вироків судів України, розміщених в Єдиному державному реєстрі судових рішень), слідча та прокурорська практика.

**Наукова новизна одержаних результатів** полягає в тому, що дисертація є одним із перших в Україні комплексним монографічним дослідженням проблем розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом порнографічних предметів, в якому уточнено криміналістичну характеристику, а також запропоновано шляхи вирішення тактичних та методичних проблем розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні із урахуванням сучасного стану кримінального процесуального законодавства та правоохоронної діяльності. У роботі обґрунтовано низку нових концептуальних положень, висновків і рекомендацій, зокрема:

*вперше:*

* розроблено алгоритм протидії перешкоджанню розслідуванню кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, шляхом вирішення таких завдань як: 1) забезпечення спільної участі в огляді місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, інспекторів-криміналістів та спеціалістів науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України з метою гарантування об’єктивного та неупередженого огляду та формування належної доказової бази; 2) передбачення обов’язкової фото- та відеофіксації слідчих дій під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 3) за необхідності та наявності обґрунтованих сумнівів в достовірності та об’єктивності висновку судового експерта – призначення та проведення повторної експертизи експертами з інших установ, додаткових досліджень для конкретизації окремих фактів, а також комісійних експертиз; 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині унормування прав та обов’язків прокурора; 5) удосконалення кримінального законодавства Україні щодо особливостей кримінальної відповідальності та покарання за вчинення кримінальних правопорушень проти правосуддя;
* запропоновано диференціацію слідчих (розшукових) дій, які проводяться за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів, в залежності від таких ситуацій: 1) між прокурором та підозрюваним чи обвинуваченим було укладено угоду про визнання винуватості (відповідно до ст. 469 Кримінального процесуального кодексу України (далі – КПК України); 2) досудове розслідування проводиться в умовах протидії; 3) досудове розслідування проводиться за фактом інсценованого кримінального правопорушення; 4) досудове розслідування проводиться за фактом вчинення сукупності кримінальних правопорушень;
* на підставі аналізу судової практики запропоновано диференціацію елементів слідчих ситуацій, які можуть виникнути під час досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України, на *типові*: 1) кримінальне правопорушення завуальовано під інше суспільно небезпечне діяння; 2) кримінальне правопорушення завуальовано під законну діяльність; 3) кримінальне правопорушення вчинено у прихованій співучасті; 4) кримінальне правопорушення вчинено у співучасті із іноземцями, які перебувають на території інших держав, та *нетипові*: 1) відсутня реальна кримінально протиправна подія, має місце фальсифікація доказів щодо вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України (інсценування); 2) всі учасники кримінального провадження, а також фігуранти події надають різні показання щодо особливостей кримінального правопорушення, які не співпадають із наявними речовими доказами; 3) має місце багатоепізодне кримінальне правопорушення, розтягнуте у просторі та часі, що ускладнює пошук та об’єднання всіх речових доказів, достатніх для встановлення істини у кримінальному провадженні;
* запропоновано змістовні складові міжнародного співробітництва у галузі судової експертизи із дослідження об’єктів, які мають ознаки порнографії: 1) залучення представників зарубіжних країн для надання консультацій із особливостей оцінки предметів на наявність ознак порнографії; 2) залучення представників зарубіжних країн для спільного проведення судових експертиз; 3) обмін досвідом із експертними установами зарубіжних країн шляхом забезпечення стажування судових експертів для підвищення рівня кваліфікації із судово-мистецтвознавчої, судово-психологічної та комп’ютерно-технічної експертизи; 4) встановлення міжнародних наукових зв’язків з метою приведення у відповідність та до єдиного зразку методик оцінки предметів, які містять ознаки порнографії;
* умотивовано внесення змін та доповнень до кримінально-процесуального законодавства, зокрема ч. 1–3, 5 ст. 240 КПК України щодо особливостей проведення слідчого експерименту, а також до ч. 1 ст. 1 Закону України «Про медіа» в частині визначення дефініції предметів еротичного характеру, порнографічних предметів та дитячої порнографії.

*удосконалено:*

* теоретичні підходи до визначення криміналістично значущих ознак особи кримінального правопорушника, який вчиняє суспільно небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України: чоловік 18-28 років, громадянин України, який має повну або базову загальну середню освіту, є працездатним, але таким, що не навчається та не працює. Вчиняє кримінальне правопорушення не вперше, має судимість. Суспільно-небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України вчинив у складі організованої групи або злочинної організації. Додатково характеризується такими ознаками як: 1) деградація особистості із руйнуванням родинних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації;
* теоретичні підходи до тактичних особливостей проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів, які є такими: 1) необхідність у багатоепізодному відтворенні обстановки та обставин кримінальної події для перевірки правильності та достовірності інформації, наданої підозрюваним під час інших процесуальних дій; 2) доцільність обов’язкового залучення спеціаліста для надання консультаційної та технічної допомоги, що зумовлено специфікою досліджуваного кримінального правопорушення, яке, здебільшого, вчиняється із використанням комп’ютерної техніки, а також фото- та відеоапаратури; 3) побудова алгоритму слідчої (розшукової) дії, який надасть можливість встановити наявність у підозрюваної особи навичок та вмінь, необхідних та достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу з метою встановлення можливого факту вчинення діяння у співучасті та викриття всіх фігурантів; 4) урахування на організаційному етапі можливих спроб захисника або підозрюваного протидіяти досудовому розслідуванню; 5) посилення організаційного етапу слідчого експерименту за умови, якщо слідчий експеримент проводитиметься у житлі чи іншому володінні особи;
* доктринальне бачення об’єктивізації процесу використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні шляхом реалізації таких завдань: 1) удосконалення методики проведення судово-мистецтвознавчих експертиз шляхом визначення чітких критеріїв розмежування об’єктів дослідження на початковій стадії відповідно до їх природи (продукція еротичного та порнографічного характеру); 2) розробка/удосконалення методичних рекомендацій із проведення комплексної комп’ютерно-технічної та мистецтвознавчої судової експертизи, а також комплексної психолого-мистецтвознавчої експертизи; 3) удосконалення рівня знань спеціалістів щодо особливостей пошуку, виявлення і вилучення електронних доказів (цифрових джерел інформації); 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині визначення порядку виявлення та фіксації слідів кримінального правопорушення, вилучених із комп’ютерних мереж;
* теоретичні підходи до оцінки матеріалів, які можуть бути віднесені до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, яка має проводитись відповідно до наявності таких ознак: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій.

*дістали подальшого розвитку*:

* гносеологічний підхід до визначення завдань, які мають бути вирішені під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, до яких необхідно віднести: 1) визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння; 2) визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх вікового та статевого складу (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливостей взаємозв’язку із кримінальним правопорушником; 3) встановлення механізму кримінального правопорушення, а саме – часових взаємозв’язків між етапами реалізації кримінально протиправного умислу; 4) встановлення наявності/відсутності ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів; 5)визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення;
* диференціація слідів ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження кіно- та відеопродукції, комп’ютерних програм порнографічного характеру, на такі: 1) сліди предикативно-організаційної підготовки кримінального правопорушення; 2) ідеальні сліди; 3) сліди посткримінальної фази суспільно небезпечного діяння;
* визначення особливостей тактики огляду місця події за фактом вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України, до яких віднесені такі дії: 1) попередній збір інформації, яка може відноситись до події та обставин кримінального правопорушення та впливати на алгоритм огляду місця події; 2) визначення предмету огляду місця події, кількості та змісту очікуваних речових доказів; 3) огляд всіх приміщень, які використовував кримінальний правопорушник для вчинення діянь, пов’язаних між собою єдиним кримінально протиправним умислом; 4) розмежування завдань огляду місця події від потенційно необхідних інших слідчих (розшукових) дій, таких як, наприклад, обшук та слідчий експеримент; 5) залучення до огляду спеціалістів із комп’ютерно-технічної експертизи для забезпечення можливості правильного вилучення речових доказів; 6) за необхідності – залучення спеціаліста у галузі мистецтвознавства для попереднього відмежування предметів, які мають ознаки порнографії, від схожої продукції за формальними ознаками, з метою спрощення судово-експертної діяльності.

**Практичне значення одержаних результатів** полягає в тому, що вони можуть бути використані в:

– *науково-дослідній діяльності* – для здійснення загальнотеоретичних і галузевих досліджень, спрямованих на подальший розвиток криміналістики та науки кримінального процесу за відповідними напрямами (акт Донецького державного університету внутрішніх справ від 27 березня 2023 року);

– *законотворчій діяльності* – при розробці нових нормативно-правових актів, підготовці змін і доповнень до КПК України щодо проведення окремих слідчих (розшукових) дій, а також до Закону України «Про медіа» в частині удосконалення понятійного апарату;

– *правозастосовній діяльності* – для підготовки організаційних рішень і цільових програм (планів) з питань розслідування кримінальних правопорушень проти громадського порядку та моральності;

– *освітньому процесі* – під час підготовки лекцій, методичних рекомендацій, тестових завдань і дидактичних матеріалів з навчальних дисциплін «Криміналістика», «Кримінальний процес» (акт Донецького державного університету внутрішніх справ від 27 березня 2023 року), а також проведення різних видів занять з відповідних дисциплін у системі підвищення кваліфікації працівників органів досудового розслідування поліції та Експертної служби Міністерства внутрішніх справ України.

**Особистий внесок здобувача.** Основні наукові результати отримані автором самостійно на основі аналізу наукових публікацій, законодавства та кримінально-процесуальної практики.

**Апробація результатів дисертації.** Результати дослідження доповідалися на Міжнародному науково-практичному онлайн-семінарі «Діяльність державних органів в умовах воєнного стану» (м. Кривий Ріг, 2022 р.); II Міжнародній науково-практичній конференції «Приватно-правові та публічно-правові відносини: проблеми теорії та практики в умовах воєнної агресії» (м. Кропивницький, 2022 р.).

**Публікації*.*** Основні положення дисертації опубліковано в 7 наукових працях, серед яких 5 статей у наукових фахових періодичних виданнях (1 – у науковому періодичному виданні іншої держави), 2 тез доповідей, оприлюднених на науково-практичних заходах.

**РОЗДІЛ 1. КРИМІНАЛІСТИЧНА ХАРАКТЕРИСТИКА ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ В УКРАЇНІ**

**1.1. Предмет та обстановка ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів**

На сучасному етапі розбудови української державності встановлення найбільш суспільно небезпечних видів кримінальних правопорушень є одним із першочергових завдань, спрямованих на формування безпекового середовища за всіма напрямами, у тому числі – антикримінальному. Аналіз державної статистики надає можливість констатувати зростання кількісного та негативну зміну якісного показника кримінальних правопорушень проти моральності, особливо це стосується діяння, передбаченого ст. 301 Кримінального кодексу України (ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів). Така ситуація є наслідком недоліків, які виникають в процесі досудового розслідування, зумовлених як тактичними помилками в слідчій діяльності, так і відсутністю єдиного розуміння предмету цього кримінального правопорушення та його відмежування від іншої продукції, яка має зміст сексуального характеру. Враховуючи вказане, актуальним є розгляд поняття та сутності порнографічних предметів в контексті суспільно небезпечного діяння, передбаченого ст. 301 КК України.

У сучасній криміналістичній та кримінально-правовій науці наразі існують різні підходи до розуміння порнографії, що зумовлено як окремими недоліками понятійно-категоріального апарату нормативно-правових актів, так і особливостями методології експертної оцінки таких предметів. Так, наприклад, на думку Д.Г. Паляничко, під порнографією необхідно розуміти твори, зображення і інші предмети сексуального характеру, призначені для збудження патологічної статевої пристрасті [122, с. 227]. О.П. Рябчинська вказує на необхідність мінімізації кількості оціночних понять у дефініції «порнографія» і розуміти під останньою натуралістичне зображення, опис статевих органів персонажів (людей, тварин), зокрема, і в момент вчинення ними або щодо них статевих дій [145, с. 11]. А.В. Ландіна розуміє порнографію як демонстративне візуальне або звукове зображення статевого акту, а також опис фізіології статевих органів персонажів (людей, тварин), зокрема, в момент вчинення ними або щодо них дій сексуального характеру [97, с. 142]. В Законі України від 20 листопада 2003 року № 1296-IV «Про захист суспільної моралі» (*який нині втратив чинність – В.В.*) визначено, що порнографією є вульгарно-натуралістична, цинічна, непристойна фіксація статевих актів, самоцільна, спеціальна демонстрація геніталій, антиетичних сцен статевого акту, сексуальних збочень, зарисовок з натури, які не відповідають моральним критеріям, ображають честь і гідність людини, спонукаючи негідні інстинкти [74]. Отже, аналіз наведених вченими дефініцій надає можливість визначити основні об’єднуючі ознаки, якими є невідповідність моральним критеріям, ображення честі та гідності людини та спонукання негідних інстинктів.

М. Войчишена пропонує більш широкий перелік суттєвих ознак порнографії, які, на думку вченої, полягають у такому: натуралістичність, вульгарність, цинічність та непристойність зображуваного; збудження патологічної статевої пристрасті та статевих інстинктів; зображення статевого акту та статевих органів; зображуване не відповідає моральним критеріям та є образливим для суспільної моральності; ображає честь і гідність людини; відсутність культурної, наукової, художньої та історичної цінності [59]. Отже, фактично зміст викладеної думки дублює законодавче положення. Не в повній мірі можна погодитись із визначенням відсутності культурної, наукової, художньої та історичної цінності як ознаки порнографії, що зумовлено наявністю низки інших предметів та продуктів сексуального та еротичного характеру, які не можуть бути оцінені з точки зору їх цінності, при цьому вони не мають специфіки порнографії, про що також зазначено у вищезгаданому нормативно-правовому акті.

Так, наприклад, відповідно до приписів Закону Україну «Про захист суспільної моралі», який втратив чинність у березні 2023 року під продукцією еротичного характеру необхідно розуміти будь-які матеріальні об'єкти, предмети, друковану, аудіо-, відеопродукцію, в тому числі рекламу, повідомлення та матеріали, продукція засобів масової інформації, електронних засобів масової інформації, що містять інформацію еротичного характеру, має за мету досягнення естетичного ефекту, зорієнтовану на доросле населення і не збуджує в аудиторії нижчі інстинкти, не є образливою; продукцією порнографічного характеру є будь-які матеріальні об'єкти, предмети, друкована, аудіо-, відеопродукція, в тому числі реклама, повідомлення та матеріали, продукція засобів масової інформації, електронних засобів масової інформації, змістом яких є детальне зображення анатомічних чи фізіологічних деталей сексуальних дій чи які містять інформацію порнографічного характеру; продукція сексуального характеру – будь-які матеріальні об'єкти, предмети, друкована, аудіо-, відеопродукція, в тому числі реклама, повідомлення та матеріали, продукція засобів масової інформації, електронних засобів масової інформації, призначені для задоволення сексуальних потреб людини [74]. Виходячи зі змісту нормативно-правового акту можна підсумувати, що критерії відмежування предметів порнографії від продукції еротичного характеру знаходяться в площині оцінки сутності та змісту суспільної моралі в державі. Загальний підхід до цього феномену дозволяє його розуміти як сукупність ціннісних та культурних орієнтирів та норм поведінки встановлених в державі із урахуванням потреб та менталітету його громадян. Із цього логічним висновком є те, що суспільна мораль є динамічним та оціночним поняттям, яке залежить від територіальної ознаки. Є підстава вважати, що юридична оцінка предметів порнографії потребує чітко визначених критеріїв, які нададуть можливість органам досудового розслідування, а також експертним установам, які проводитимуть судово-мистецтвознавчу експертизу розмежовувати продукцію, яка містить сексуальний характер та визначати ступінь суспільної небезпеки діянь, які пов’язані із її обігом. Наразі огляд судової практики надає можливість підсумувати надмірний оціночний суб’єктивізм як на етапі досудового, так і судового розгляду, зумовлений екзістенційністю та амбівалентністю поняття суспільної моралі.

Вказана теза підтверджується також позицією Верховного Суду України. Так, у постанові від 29 жовтня 2021 року (справа №480/85/19; провадження №К/9901/22248/19) вказано, що з аналізу наведених норм права вбачається, що поняття суспільної моралі є оціночним і у кожному випадку порушення (не порушення) суспільної моралі має оцінюватися, виходячи з фактичних обставин. Також варто враховувати, що протягом останніх десятиліть у суспільстві змінювалися традиції, культурні цінності, які формують суспільну мораль [135]. Виходячи із наведеного, можна підсумувати, що увага має акцентуватись на встановленні потенційної суспільної небезпеки, яку може спричинити продукція, яка має сексуальний зміст.

Наприклад, А.В. Ландіна зазначає, що більш небезпечними, ніж саме вчинення зазначених в ст. 301 КК України злочинних діянь з порнографічними предметами, є наслідки, які можуть потягнути такі протиправні дії [97, с. 126], а О.П. Рябчинська стверджує, що суспільна небезпечність вказаного кримінального правопорушення полягає в публічності та не контрольованості розповсюдження порнографічних предметів [145, с. 11]. У Науково-практичному коментарі до Кримінального кодексу України також зазначено, що суспільна небезпечність дій, пов’язаних з розповсюдженням порнографічних предметів, полягає в тому, що вони є доволі серйозною формою порушення принципів статевої моралі, що спричиняє шкоду моральному вихованню людей шляхом створення викривленого уявлення особливо у молоді, про міжстатеві інтимні стосунки і може бути засобом незаконного збагачення [114]. Окрім вказаного, варто зауважити на потенційній небезпеці порнографічних предметів для осіб, які їх переглядають з точки зору деморалізації, а також формування насильницької поведінки. Вивчення наукових праць та судової практики надає можливість констатувати наявність кореляції між переглядом порнографії (яка, серед іншого, вбачає наявність матеріалів, зміст яких полягає у задоволенні акторами статевої пристрасті із застосуванням сили, а також шляхом завдання партнеру легких тілесних ушкоджень, зґвалтування та інших форм сексуального насильства тощо) та наступними кримінальними правопорушеннями проти статевої свободи та статевої недоторканості. Для осіб із несформованою системою уявлень про міжстатеві відносини, а також тих, що мають приховані форми сексуальних перверсій така продукція може стати своєрідним навчальним матеріалом, який стимулюватиме їх діяти відповідним чином.

В цьому контексті на увагу заслуговують праці зарубіжних вчених, зокрема тих, які займаються проблемою створення та розповсюдження дитячої порнографії та запобігання сексуальному насильству, що вчиняється відносно малолітніх та неповнолітніх осіб. Зокрема, науковці (Теган Інсол (Tegan Insoll), Анна Оваська (Anna K. Ovaska), Мікко Аалтонен (Mikko Aaltonen), Юха Нурмі (Juha Nurmi) та Ніна Вааранен-Вальконен (Nina Vaaranen-Valkonen) та ін.) також звертають увагу на наявність стійкого взаємозв’язку між оглядом порнографії та наступним вчиненням насильства сексуального характеру. Під час спілкування з користувачами CSAM (Child sexual abuse materials) в межах кримінального провадження було встановлено, що, здебільшого, такі особи зацікавлені в сексуалізації дітей (у тому числі з точки зору їх залучення у якості акторів відеоматеріалів порнографічного характеру – *додано нами – В.В.*) і регулярному контакті з ними, у зв’язку із чим відеоматеріали такого змісту тільки підсилюють цей інтерес. Таким чином, сталою є думка про те, що особи, які переглядають матеріали, котрі містять ознаки дитячої порнографії знаходяться в групі ризику вчинення контактних кримінальних правопорушень відносно дітей. Водночас, недостатня емпірична база не дозволяє вченим отримати беззаперечні результати. Мета-аналіз, проведений у 2011 році дозволив підсумувати, що 12% осіб, звинувачених у перегляді дитячої порнографії (у т.ч. – з елементами сексуального насильства – *додано нами – В.В.*) мають судимість за вчинення кримінальних правопорушень проти статевої свободи та статевої недоторканності неповнолітніх. 55% таких осіб вказали на те, що сексуальні кримінальні правопорушення відносно підлітків були вчинені з метою самоствердження. Водночас офіційна статистика зарубіжних країн надає можливість констатувати дещо нижчий показник контактних кримінальних правопорушень, що вчиняються користувачами порносайтів відносно неповнолітніх осіб. На думку вчених, це підтверджує твердження, що офіційні записи надають можливість більш консервативно підходити до оцінки фактичних суспільно небезпечних діянь (*переклад з мови-оригіналу джерела – прим. авт. – В.В.*) [2, с. 16]. Частими також є випадки збуту неповнолітнім чи розповсюдження серед них творів, зображень або інших предметів порнографічного характеру, що застосовується з метою розбещення неповнолітніх із наступним вчиненням сексуального насильства.

Прикладом є вирок Козелецького районного суду Чернігівської області від 23 серпня 2012 року (провадження №  1/2508/129/2012р., справа № 2508/5462/2012 р.), відповідно до якого особу обвинувачено у вчиненні кримінальних правопорушень, передбачених ч. 2 ст. 156 та ч. 2 ст. 301 КК України за наступних обставин: *6 травня 2012 року, близько 16 години, перебуваючи у стані алкогольного сп'яніння, знаходячись на пляжі р. Остер, з метою розбещення малолітніх підсудний демонстрував останнім два журнали з назвами «Lео» за лютий 2005 та червень 2006 років, які згідно з мистецтвознавчої експертизи № 358 від 22 травня 2012 року за змістом відносяться до творів порнографічного характеру та містять зображення порнографічного характеру. 6 травня 2012 року, близько 16 години 30 хвилин, підсудний, перебуваючи у стані алкогольного сп'яніння, знаходячись на пляжі р. Остер, з метою розбещення малолітньої, скоїв розпусні дії щодо останньої, які полягали в оголенні її статевих органів, непристойних доторкань до них своїми статевими органами та руками. 6 травня 2012 року, близько 17 години, підсудний, перебуваючи у стані алкогольного сп'яніння, знаходячись на пляжі р. Остер, передав для перегляду малолітньому, два журнали з назвами «Lео» за лютий 2005 та червень 2006 років, які згідно з мистецтвознавчої експертизи № 358 від 22 травня 2012 року за змістом відносяться до творів порнографічного характеру та містять зображення порнографічного характеру, які останній приніс до себе додому і зберігав їх там.*

*В судовому засіданні підсудний пояснив, що 6 травня 2012 року було свято, робити нічого неможна, тому він вирішив поїхати на пляж в с. Жеребецьке Козелецького району Чернігівської області, де протікає р. Остер, з метою поспілкуватися з людьми, які там будуть відпочивати. З собою він у сумці мав два журнали порнографічного змісту, в них були зображення оголених жінок. Ці журнали він знайшов та залишив собі, щоб розглядати вдома самому, наодинці, нікому їх не показуючи. На пляжі р. Остер, куди він приїхав, перебували діти, у зв’язку із чим він вирішив перевірити, наскільки дітям будуть цікаві журнали порнографічного характеру, а також перевірити, чи не виникне в нього під час демонстрації журналів дітям ерекції. Саме після цього він вирішив показати всім вище вказаним дітям два журнали з порнографічним змістом. При цьому пояснив, що дівчинка їх взагалі не дивилася, так як засоромилася. Підсудний стверджував, що зупинився на двох фото оголених жінок, при цьому будь-яких коментарів з приводу цього не надавав.*

*Після демонстрації двох журналів, у нього виник умисел вчинити розпусні дії відносно малолітньої, і він запропонував їй піти з ним, з метою показати їй щось. Це було відразу після того, як він дітям демонстрував два журнали порнографічного характеру. Малолітня погодилась та пішла з підсудним. Зайшовши в обрив біля річки, він легенько пхнув її, і вона впала на землю. Після цього, він задрав їй плаття та приспустив їй спідню білизну, оголивши сідниці. Після цього оголив свій статевий орган та почав ним торкатися до сідниць малолітньої. Це тривало близько 15 секунд. Після цього, він встав та одягнувся, малолітня одягнула свою білизну. Під час дій з дитиною вона мовчала, на думку підсудного, тому що злякалася. Припинив робити розпусні дії підсудний тому що усвідомив, що потерпіла є малолітньою. При цьому наміру вчиняти будь-які жорстокі дії, як-то ґвалтувати, підсудний наміру не мав* [53]*.* Отже, вказане свідчить про те, що збут порнографічних предметів може бути реалізований як з метою задоволення власних сексуальних потреб (здебільшого, забезпечення статевого збудження), так і для формування сексуального інтересу у інших осіб з метою їх розбещення, спонукання до вступу у статевий зв'язок тощо.

Окремої уваги заслуговують також Критерії віднесення продукції до такої, що має порнографічний характер, затверджені Наказом Міністерства культури України від 16.03.2018 № 212, в яких вказано, що критерії визначають ознаки, за наявності яких будь-які матеріальні об'єкти, предмети, друкована, аудіо-, відеопродукція, в тому числі реклама, повідомлення та матеріали, продукція засобів масової інформації, електронних засобів масової інформації (далі – продукція), відносяться до продукції порнографічного характеру. У цих Критеріях термін «продукція порнографічного характеру» вживається у значенні, наведеному в Законі України «Про захист суспільної моралі», який у березні 2023 року втратив чинність. Продукція відноситься до такої, що має порнографічний характер, за умови, якщо вона відповідає таким критеріям: 1) основний зміст продукції або її значну частину становить демонстрація великим планом статевих органів у збудженому стані або деталізований опис чи демонстрація статевого акту; 2) продукція містить натуралістичне зображення, максимально наближене до реальної анатомії і фізіології людини та її статевого акту; 3) продукція створена виключно з метою статевого збудження її споживачів. Ці Критерії не застосовуються до продукції, визначеної частиною другою статті 4 Закону України «Про захист суспільної моралі» [94] (виробництво чи розповсюдження документальних матеріалів, художніх творів літератури, мистецтва та культури, які визнані класичним чи світовим мистецтвом, на обіг наукових, науково-популярних, публіцистичних, освітніх матеріалів з питань статі й сексу та виробів сексуального характеру медичного призначення [74] *– додано нами – В.В.*). Водночас необхідно зауважити, що, не дивлячись на відносну новизну розпорядчого документу, наведені критерії залишають певний простір для міркувань та суб’єктивного фактору оцінки порнографічної продукції. Зокрема, мова йде про третю ознаку, яка передбачає, що така продукція має бути створена виключно з метою статевого збудження її споживачів.

Так, наприклад, відповідно до такого, що втратив чинність Закону Україні «Про захист суспільної моралі» продукція сексуального характеру також призначена для задоволення сексуальних потреб людини [74]. В цьому контексті актуальним та відкритим для дискусій залишається питання визначення сутності та змісту сексуальних потреб та їх ототожнення/відмежування від мети статевого збудження. Необхідність у реалізації фізіологічних потреб (у т.ч. – сексуальних) знаходиться на першому рівні піраміди потреб Маслоу. Це можна пояснити тим, що статевий акт є передумовою продовження роду, у зв’язку із чим сексуальна сфера людського життя має бути розвинута в необхідних та допустимих межах. У зв’язку із цим, логічним висновком є те, що задоволення сексуальних потреб у будь-якому випадку передбачає статеве збудження у певній мірі. Отже, це дає підставу вважати недоцільним відмежування порнографічної продукції за ознакою мети статевого збудження споживачів.

Таким чином, оцінка матеріалів, які можуть бути віднесені до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України має проводитись відповідно до наявності таких ознак як: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій. Вказані ознаки сприятимуть чіткому розумінню порнографічних предметів як таких, що мають суспільну небезпеку та якісно відрізняються від іншої продукції еротичного та сексуального характеру.

Також на сьогоднішній день уточнення потребує поняття суспільної моралі з метою позбавлення його суб’єктивізму (про що викладено у вищевказаній постанові Верховного суду України). Зміна традицій та культурних цінностей жодним чином не повинна впливати на стале розуміння цинізму та аморальності відкритої демонстрації статевого акту. У зв’язку із цим, наразі оцінка порнографічних предметів відноситься до завдань судово-мистецтвознавчої експертизи, яка відповідно до передбачених критеріїв (здебільшого, саме з урахуванням вульгарності, аморального та натуралістичного змісту такої продукції) відмежовує їх від аналогічних предметів, спрямованих на задоволення естетичних потреб.

Особливо важливе місце у криміналістичній характеристиці розглядуваного протиправного діяння займає обстановка його вчинення. Як вірно вказують вчені, обстановці вчинення кримінального правопорушення притаманні всі ознаки самостійного структурного елемента криміналістичної характеристики, оскільки обстановка кримінального правопорушення: 1) є джерелом криміналістично значущої інформації, тобто обстановка скоєння злочину є системою, у якій формується інформація про обставини кримінального правопорушення та залежно від властивостей обстановки зберігається в ній певний проміжок часу; 2) є об’єктивною умовою скоєння суспільно небезпечного діяння, оскільки будь-яке кримінальне правопорушення вчиняється у конкретних просторово-часових межах, у відповідній обстановці; 3) взаємодіє з іншими елементами розглядуваної характеристики і значною мірою визначає та коригує спосіб скоєння цього діяння, пов’язана із наявністю матеріальних та ідеальних слідів, нерідко вказує на окремі важливі риси особи злочинця, які формують таку обстановку, вказує на зв’язок із предметом протиправного посягання; 4) відомості про обстановку кримінального правопорушення практично завжди мають суттєве значення для первісного криміналістичного аналізу сутності події його обставин; 5) така обстановка скоєння суспільно небезпечного діяння не може бути замінена іншим елементом криміналістичної характеристики, хоча перебуває у тісній кореляційній залежності та взаємозв’язку із іншими елементами такої характеристики. У теорії криміналістики наявні різні підходи до визначення обстановки кримінального правопорушення як структурного елемента криміналістичної характеристики [125]. На думку В.Ю. Шепітька, обстановку суспільно небезпечного діяння слід розглядати як частину матеріального середовища, що охоплює, крім ділянки території, сукупність різних речей та предметів, поведінку учасників певної події, психологічні взаємини та стосунки між ними [90, c. 532]. Обстановка кримінального правопорушення надає узагальнену характеристику тих умов, в яких було реалізовано умисел на вчинення суспільно небезпечного діяння, зокрема, особливості суб’єктивної сторони кримінального правопорушника. Отримана інформація слугує вихідною точкою для розгалуження системи слідчих версій, які будуватимуться в ході досудового розслідування.

Крім того, як він зазначає, необхідно окремо виділяти місце, час і обстановку скоєного злочину. Місце дає змогу відповісти на запитання, де його вчинено. Обстановка – це частина матеріального середовища, що разом з ділянкою території включає сукупність різних предметів, поведінку учасників події, психологічні стосунки і взаємини між ними. Що стосується часу, то його врахування дає змогу: а) визначити час події злочину; б) встановити часові зв’язки між фактами; в) з’ясувати черговість подій, дій або фактів; г) обчислити тривалість різних подій та ін. [90, c. 480]. В.В. Тіщенко, визначаючи структуру обстановки скоєння злочину, пропонує включити такі елементи: а) часову характеристику розвитку події злочину; б) просторову характеристику на всіх її етапах; в) матеріальну обстановку місця підготовки, вчинення і приховування злочину; г) погодні та інші природно-кліматичні умови; ґ) поведінку учасників злочинної події; д) соціально-побутові і психологічні відносини; е) умови загального характеру, на фоні яких відбувалася злочинна подія; є) обставини, що сприяють чи перешкоджають підготовці, здійсненню і приховуванню злочину [172, c. 69]. Запропонована вченим структура є максимально вичерпною та надає можливість визначити необхідну кількість інформації щодо механізму кримінального правопорушення.

На думку А.М. Поляха, у криміналістичному розумінні обстановка злочину – це система різного роду взаємодіючих до й у момент скоєння злочину об’єктів, явищ і процесів, що характеризують місце, час, речові, природно-кліматичні, виробничі, побутові й інші умови навколишнього середовища, особливості учасників протиправної події, психологічні зв’язки між ними й інші чинники об’єктивної реальності, що визначають можливість, умови й інші обставини скоєння злочину. Обстановка є родовим визначенням стосовно поняття умов, місця та часу скоєння злочину [133, c. 54]. Отже, теоретично правильним є розуміння обстановки кримінального правопорушення як умов, в яких відбувається кримінально протиправна подія із урахуванням всіх другорядних аспектів, які мають до неї відношення, а також тих, що дозволяють визначити зміст суб’єктивної сторони учасників, їх інтеракцію, можливу участь у провокації діяння жертви тощо. Необхідно також враховувати те, що суспільно небезпечне діяння може мати необережну форму вини, що надає специфіки вивченню обстановки кримінального правопорушення.

Обстановку кримінального правопорушення можна також умовно поділити на етапи, які фактично співпадають із етапами реалізації умислу (якщо це умисне діяння) або здійсненням дій, які призвели до необережних суспільно небезпечних наслідків. Водночас, також необхідно враховувати випадки, коли до обстановки кримінального правопорушення необхідно відносити передкримінальну та посткримінальну поведінку особи (наприклад, приховування слідів діяння тощо).

З іншого боку, включення до структури обстановки скоєння злочину опису елементів, які не мають криміналістичного значення, жодним чином не пов’язані зі злочином та не мають впливу на його властивості, сприяє перевантаженню криміналістичної характеристики злочину, що призводить до погіршення виконання нею свого функціонального призначення як інструменту слідчого під час формування слідчих версій. У цьому контексті слід погодитися з думкою В.М. Шевчука, який зазначає, що їх криміналістичне значення як системи взаємопов’язаних та взаємозумовлених елементів тією чи іншою мірою залежить від різновиду злочину, оскільки для одних істотне значення мають кліматичні умови, для інших – виробничі чинники, географічне розташування місця скоєння злочину [193, c. 90]. Є підстава вважати, що визначення вичерпного переліку факторів, які входять в структуру обстановки кримінального правопорушення може мати наслідком втрату певної інформації, яка не буде класифікована органом досудового розслідування та апріорі вважатиметься другорядною. Водночас, це також залежить від виду вчиненого кримінального правопорушення, особливостей його суб’єктивної сторони тощо.

На основі аналізу викладених у криміналістичній літературі точок зору можна констатувати факт відсутності єдиного підходу до розуміння змісту структури криміналістичної характеристики злочину, який дає підстави для припущення, що в науці досі триває процес її творчого осмислення. Однак слід відмітити, що існують окремі елементи, які зустрічаються найчастіше і являють собою базис структури криміналістичної характеристики. Тому правильніше було б зосередити увагу на особливостях цих структурних елементів. Серед таких елементів значне місце посідає обстановка злочину, оскільки інформація, носієм якої вона виступає, є стрижневою в криміналістичній характеристиці, тому що взаємозв’язана з даними про інші її елементи, інколи зумовлює їхній зміст, виступає як своєрідний системний початок в рамках даної характеристики. У загальновживаному сенсі слово «обстановка» позначає щось зовнішнє по відношенню до явища, події, вчинку, що складається не з однієї обставини, а з їх сукупності і здатне впливати на відповідне явище, подію або вчинок. На основі опрацьованої наукової літератури можна зробити висновок, що в криміналістичній науці існує два підходи до розуміння обстановки злочину. У вузькому сенсі – це обстановка місця події (злочину), що виступає як сукупність об'єктів матеріального світу, яка відображає інформацію відносно скоєного злочину. Але слід відмітити, що такий підхід звужує можливості вивчення досліджуваного питання, оскільки приймає за вихідну величину тільки відображені в об'єктивній реальності матеріальні складові події вчинення злочину і лишає поза увагою значимі елементи, які є невід'ємною частиною структури обстановки вчинення злочину. У широкому – обстановка злочину розглядається як більш масштабна категорія, оскільки аналізується на більш глибинному рівні і завдяки цьому, проникає в саму суть досліджуваного поняття [83]. Отже, враховуючи вказані особливості, можна підсумувати, що *під обстановкою кримінального правопорушення у криміналістиці необхідно розуміти сукупність даних про обʼєктивні (зовнішні) умови, в яких відбулась кримінально протиправна подія, а також про факультативні чинники та фактори, які цьому сприяли.*

Механізм злочинної діяльності, пов’язаної з порнографією являє собою сукупність дій суб’єкта з підготовки, здійснення та приховування злочинів, пов’язаних із такими предметами, у їх територіально-часовій послідовності та зв’язку з об’єктом посягання, мотивами та цілями, обстановкою та результатами наслідками таких дій. Перший етап механізму злочинної діяльності, пов’язаний із порнографією, складається з дій особи, яка зацікавлена у вчиненні злочину. Ці дії спрямовані на визначення складних завдань, пов’язаних зі здійсненням злочину, детальною та тривалою підготовкою до здійснення злочинів цієї категорії, основа якої полягає в інформаційно-пошуковій діяльності злочинців, що здійснюється переважно шляхом особистих спостережень, опитувань, консультацій, аналізу та вивчень особливостей обстановки в межах територіального простору, де планується здійснення злочину. Вибір та вивчення характеристики жертви злочину, а також у разі здійснення злочину не однією особою можливий підбір співучасників у злочинну групу збирання та оцінювання відомостей, на підставі яких злочинці прогнозують можливість вчинення злочину в умовах, які склалися. Встановлюють форми та методи громадського та державного контролю за недопущенням створення, виготовлення та поширення предметів порнографії. Якщо наявний контроль із боку громадськості, то визначити, які особи здійснюють цей контроль, які форми та методи контролю, якою була відповідальність і міра покарання. Вивчають економічні умови на конкретній території, оцінюють наявність попиту та пропозиції на продукцію. Прогнозують механізм стимулювання майбутніх працівників, тобто намагаються їх зацікавити у виконанні роботи, підбирають жертв злочину [124]. Якщо правоохоронним органам вдалось встановити всіх причетних до кримінального правопорушення суб’єктів, а також потерпілих осіб (за наявності таких), *першим завданням, яке має бути вирішено на цьому етапі є визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння.* Як правило, досліджуване кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є складним з точки зору потенційної територіальної розгалуженості реалізації кримінального умислу. Зокрема, це можуть бути різні приміщення, низка з яких застосовувалась у якості порностудії, інші – як серверні або були пристосовані під збереження порнографічних предметів, інвентарю тощо. Первинний огляд місця події надасть можливість органам досудового розслідування встановити потенційну наявність інших місць, де можуть бути виявлені сліди такого кримінального правопорушення.

У зв’язку із цим, на цьому етапі має велике значення вивчення рівня роботи правоохоронних органів та прокуратури (кількість зареєстрованих кримінальних проваджень та рішення судів за ними). Важливим є вивчення документів, що мають відношення до контролю за створенням, виготовленням та поширенням предметів порнографії та еротичних виробів, законів та підзаконних нормативних актів, які регламентують таку діяльність. Інколи злочинці звертаються за консультацією до фахівців, зокрема до правознавців, щодо визначення меж між порнографічними та еротичними виробами, тлумачення окремих положень ст. 301 КК України [124, с. 15] тощо. Така консультація може стосуватися не лише правових питань, а й безпосередньо процесу виготовлення предметів дитячої порнографії (упаковка, вид та якість носіїв інформації, на яких планують поширювати порнографічні зображення або тексти тощо). Авторське створення передбачає фото-, відеозйомку, створення замальовок, малюнків, творів, що носять порнографічний характер. Виробники ж порно здебільшого агітують своїх майбутніх жертв не в підворіттях, а через Інтернет. Цікаве спілкування в мережі продовжується особистим знайомством. Зазвичай потерпілих запрошують до квартири, де продовжується їхня «дружба» [124, с. 15]. Отже, *другим завданням під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України є визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх вікового та статевого складу (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливостей інтеракції з кримінальним правопорушником.* Особлива увага має приділятись випадкам, коли жертва та суб’єкт протиправного діяння були знайомі заздалегідь до вчинення кримінального правопорушення або мають місце факти вчинення інших, супутніх суспільно небезпечних діянь (наприклад, втягнення особи у зайняття проституцією, утримання заручників, торгівля людьми тощо). На такі факти можуть вказувати знайдені матеріали, в яких міститься інформації щодо клієнтської бази, грошових переведень тощо. Актуальним також є встановлення випадків втягнення у таку діяльність жертвами кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України, що може вчинюватись через примус кримінальних правопорушників.

Так, починається другий етап злочинного механізму – безпосереднє створення предметів порнографії. Під приводом «просто попустувати» або після вживання алкоголю чи наркотиків осіб фотографують оголеними, вступають у статеві зносини, примушують вчиняти окремі дії сексуального характеру тощо (*у тому числі із неповнолітніми особами – додано нами – В.В.*). Із цього моменту на зміну «дружбі» приходить банальний шантаж. Погрожуючи показати відверті фото, фільми оточуючому середовищу, потерпілих осіб ловлять на гачок. Страх та сором зізнатися у вчиненому та звернутися за допомогою затягують їх далі в злочинну діяльність. Чимало зловмисників знаходять своїх жертв через модельні агентства, приманюють обіцянками, а потім шантажують. Наявні випадки викрадення людей для зйомок порнографічної продукції. Як правило, мотивом участі в такого роду зйомках є отримання прибутку. Проте після декількох таких відео-проєктів у них просто немає іншого вибору, як продовжувати брати участь у скоєнні кримінального правопорушення. Безпосереднє проведення порнографічних зйомок планують у місцях недосяжних для сторонніх осіб, що можуть заважати доведенню протиправного умислу до кінця [124]. На цьому етапі необхідно *встановити механізм кримінального правопорушення, а точніше – часові взаємозв’язки між етапами реалізації кримінально протиправного умислу*, зокрема, які полягають у пошуку «акторів», обранні приміщення, підготовки сценарію, безпосереднього створення/збуту тощо порнографічних предметів, обрання способів їх транспортування, осіб, які це здійснюватимуть тощо.

Прийоми та способи здійснення безпосередніх статевих зносин різноманітні, основна мета виробника забезпечити задоволення особою статевої пристрасті або на збудження в іншої особи статевого інстинкту. Переважно виробники працюють на попит, якщо злочинець знімає для себе, то відповідно до своїх збочених сексуальних уподобань. Інколи дії жертви носять добровільний характер, інколи ж навпаки. Так, в останньому випадку особу змусять виконувати ті чи інші дії всупереч її волі, при цьому будуть застосовуватись різноманітні способи та методи примусу. Обов’язковою ознакою примусу є застосування психологічного або фізичного насильства. Також нерідко застосовують метод «кнута та пряника» для заохочення та покарання. Після фіксації статевих зносин злочинець має перший екземпляр порнографічного предмету, так званий оригінал. Далі він може виготовити його копії, розмножити в потрібній кількості за допомогою спеціального обладнання та допоміжних ресурсів, а також виготовити упаковку для порнографічних предметів, підібрати її вид та якість носіїв інформації, на яких планується поширювати порнографічні зображення чи відео дітей тощо, та перейти до третього етапу вчинення злочинів, пов’язаних із дитячою порнографією. Третій етап характеризується іншими складовими діями об’єктивної сторони складу злочину, передбаченого ст. 301 КК України, зокрема поширенням предметів дитячої порнографії з метою збуту чи розповсюдження [124]. Отже, на цих етапах має бути *встановлено наявність/відсутність ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів.* На факти примусової участі можуть вказувати сліди насильства (які мають бути відмежовані від тих, які утворились при специфічних статевих актах під час створення порнографічних предметів, наприклад, у садистських формах тощо), сліди примусового утримання потерпілих осіб, їх незадовільний фізичний та психічний стан під час попереднього контакту (у наступному взаємозв’язок між фізичними пошкодженнями та незадовільним психічним станом із кримінально протиправною подією має бути підтвердженим відповідними висновками судово-медичної експертизи). Ще одним завданням *є визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення.*

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що оцінка матеріалів, які можуть бути віднесені до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України має проводитись відповідно до наявності таких ознак як: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій. Вказані ознаки сприятимуть чіткому розумінню порнографічних предметів як таких, що мають суспільну небезпеку та якісно відрізняються від іншої продукції еротичного та сексуального характеру. Уточнення потребує поняття суспільної моралі з метою позбавлення його суб’єктивізму (про що викладено у вищевказаній постанові Верховного суду України). Зміна традицій та культурних цінностей жодним чином не повинна впливати на стале розуміння цинізму та аморальності відкритої демонстрації статевого акту. У зв’язку із цим, наразі оцінка порнографічних предметів відноситься до завдань судово-мистецтвознавчої експертизи, яка відповідно до передбачених критеріїв (здебільшого, саме з урахуванням вульгарності, аморального та натуралістичного змісту такої продукції) відмежовує їх від аналогічних предметів, спрямованих на задоволення естетичних потреб.

Під обстановкою кримінального правопорушення у криміналістиці необхідно розуміти сукупність даних про обʼєктивні (зовнішні) умови, в яких відбулась кримінально протиправна подія, а також про факультативні чинники та фактори, які цьому сприяли. До завдань, які мають бути вирішені під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України необхідно віднести: 1) визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння; 2) визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх віковий та статевий склад (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливості інтеракції з кримінальним правопорушником; 3) встановлення механізму кримінального правопорушення, а точніше – часових взаємозв’язків між етапами реалізації кримінально протиправного умислу; 4) встановлення наявності/відсутності ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів; 5)визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення.

**1.2. Особа кримінального правопорушника та способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні**

Кримінальні правопорушення проти моральності на сьогоднішній день є достатньо розповсюдженим явищем, про що свідчить державна статистика, викладена на сайті Офісу Генерального прокурора. Так, відповідно до останньої, у 2017 році було вчинено 7890 кримінальних правопорушень проти громадського порядку та моральності, у 2018 – 8263 діянь, у 2019 – 6576, у 2020 – 5756, у 2021 – 5985, станом на жовтень 2022 року було вчинено 3717 таких суспільно небезпечних діянь. Отже, кримінологічна ситуація в цій частині характеризується мінливою ескалацією кримінально-правових конфліктів, є достатньо нестабільною та напруженою.

Вищезазначене обумовлено низкою чинників, провідним із яких є недосконалість механізму досудового розслідування такого роду діянь. Одним із серйозних кримінальних правопорушень проти громадського порядку та моральності є ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів, яке складає значний відсоток від загальної кількості правопорушень, передбачених ХІІ розділом Кримінального кодексу України: у 2017 році – 19,5 %, у 2018 – 20,1 %, у 2019 – 15,4 %, у 2020 – 20 %, у 2021 – 24,9 %, станом на жовтень 2022 року – 19,5 % [164]. Вказане свідчить про актуальність наукових пошуків в цій царині. Одним із цікавих напрямів є розгляд особи та способів вчинення ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні.

Відтак, вивчення особи (особистості) кримінального правопорушника частіше зустрічається у кримінологічних дослідженнях, що обумовлено особливостями науки кримінології. Однак ми не можемо применшувати значення цієї проблеми і для криміналістики, оскільки встановлення особливостей суб’єкта протиправного діяння надасть можливість удосконалити тактику розслідування. Вчені вказують, що криміналістичну структуру особистості злочинця можна уявити як таку, яка складається з певних елементів, а саме: 1) що містять такі соціально-демографічні ознаки, як соціальне походження й стан, сімейний стан і посада, національна й професійна належність, рівень матеріальної забезпеченості; 2) які визначають рівень розумного розвитку, освітньо-культурний рівень, знання, навички, вміння; 3) до яких входять моральні якості, ціннісні орієнтації й прагнення особистості, її соціальні позиції та зв’язки, інтереси, потреби, схильності, звички; 4) що формують психічні процеси, властивості та стани особистості; 5) що складаються із соціального змісту й прояву таких біофізіологічних ознак, як стать, вік, стан здоров’я, особливості фізичної конституції тощо [106, с. 101]. На наш погляд, запропонована структура є максимально універсальною та придатною для застосування її в межах криміналістичної характеристики будь-якого кримінального правопорушення, оскільки саме вказані особливості відтворюють характер людини як такої, що схильна до вчинення делікту.

Вбачається доцільним погодитися з думкою В.В. Тіщенка, який вказує, що дані про суб’єкта (суб’єктів) злочину місять у собі різні відомості, що характеризують типову особистість злочинця, який вчиняє злочин певної спрямованості, і сприяють побудові версій щодо нього, його пошуку та встановленню. Криміналістично значущі властивості особистості злочинця можна поділити на три групи: 1) біологічні, що включають статеві, вікові, фізичні ознаки; 2) психічні, що свідчать про інтелект, емоційну й вольову сферу індивіда; 3) соціальні, що характеризують його суспільний статус, професійну належність, родинний стан, місце проживання, рід занять, взаємини з іншими людьми тощо [172, с. 62]. Криміналістичну науку цікавлять в узагальненому вигляді лише ті об’єкти, які беруть участь в акті відображення злочину та його учасників, а також результати цього відображення в навколишньому середовищі, що містять у собі інформацію про всі істотні обставини аналогічних подій, тобто лише те, що утворює інформаційну основу для розкриття, розслідування й запобігання злочину [8, с. 169]. Таким чином, враховуючи вказане, пропонуємо зупинитись більш детально на вивченні особи злочинця, який вчиняє кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України.

***Соціально-демографічні ознаки.*** Ці ознаки дають базове уявлення про кримінального правопорушника (вік, стать, освіта, національність тощо). Проведене дослідження дозволило нам підсумувати, що, здебільшого, досліджуване кримінальне правопорушення вчиняється особами у віці 18-28 років: у 2018 році – 54 %; у 2019 році – 35,7 %; у 2020 році – 33 %; у 2021 році – 52,1 %; станом на жовтень 2022 – 27,2 %. Наступним, за кількістю вчинених діянь, віком є 29-39 років: у 2018 році – 25,8 % у 2019 році – 31,6 %; у 2020 році – 27,8 %; у 2021 році – 25,6 %; станом на жовтень 2022 – 39,3 %. Останньою віковою категорією є 40-54 роки: у 2018 році – 14,9 %; у 2019 році – 25,5 %; у 2020 році – 28,6 %; у 2021 році – 14,5 %; станом на жовтень 2022 – 24,2 %. Випадки вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України громадянами іншого віку є поодинокими [164]. Отже, ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів в Україні є достатньо «молодим» кримінальним правопорушенням, що можна пояснити особливостями механізму його вчинення та змістом самого діяння. Необхідність використання інформаційних технологій вимагає від суб’єктів наявності певних знань та навичок, які дозволяють реалізовувати протиправний умисел та забезпечувати латентність своїх діянь.

Цікавим аспектом також є те, що **за національністю** більша частина суб’єктів є громадянами України: у 2018 році – 100 %; у 2019 році – 95,9 %; у 2020 році – 99 %; у 2021 році – 99 %; станом на жовтень 2022 – 100 %. Іноземні громадяни таке кримінальне правопорушення вчиняли більш епізодично: у 2019 році – 4 %; у 2020 році – 0,86 %; у 2021 році – 0,86 %. В інші роки ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів вчинялось виключно українцями [164]. Варто звернути увагу на те, що іноземці часто є співучасниками досліджуваного кримінального правопорушення, що обумовлено їх транскордонним кримінально протиправним співробітництвом. Однак оскільки виготовлення порнографічних матеріалів має враховувати менталітет та інтереси споживачів, частіше таке діяння вчиняють громадяни країни.

Що стосується **статі**, можна підсумувати, що кримінальне правопорушення є більш чоловічим. Відповідно до статистичних даних, процент жінок, які вчинили кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є наступним: у 2018 році – 25,2 %; у 2019 році – 30,6 %; у 2020 році – 23,4 %; у 2021 році – 41,8 %; станом на жовтень 2022 – 42,4 % [164]. Вказане можна пояснити особливостями формування морально-етичних цінностей у жінок та чоловіків, а також їх різними поглядами на статеві відносини.

**За освітою** більша частина суб’єктів кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України мали:повну загальну середню та базову загальну середню: у 2018 році – 43,1 %; у 2019 році – 45,9 %; у 2020 році – 56,5 %; у 2021 році – 55,5 %; станом на жовтень 2022 – 54,5 %; професійно технічну: у 2018 році – 30,6 %; у 2019 році – 31,6 %; у 2020 році – 24,3 %; у 2021 році – 20,5 %; станом на жовтень 2022 – 15,1 %; повну вищу і базову вищу освіту: у 2018 році – 24,4 %; у 2019 році – 22,4 % у 2020 році – 18,2 %; у 2021 році – 23,9 %; станом на жовтень 2022 – 30,3 % [164]. Відсутність вищої освіти має наслідком низький рівень юридичної та соціальної відповідальності, а також несформований комплекс базових понять про цінність суспільної моралі. Незадовільний рівень освіти також безпосередньо пов'язаний із відсутністю можливості працевлаштуватись, що обумовлює те, що більшість осіб, які вчинили ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів в Україні булипрацездатними, але такими, що не навчаються і не працюють: у 2018 році – 60,9 %; у 2019 році – 72,4 %; у 2020 році – 56,5 %; у 2021 році – 70,9 %; станом на жовтень 2022 – 69,6 %. Окремі особи були безробітними: у 2018 році – 5,11 %; у 2019 році – 5 %; у 2020 році – 6,9 %; у 2021 році – 6,8 %; станом на жовтень 2022 – 3 % [164]. Таким чином, ми можемо говорити про те, що в основі більшої частини розглядуваних суспільно небезпечних діянь закладений корисливий мотив.

***Кримінально-правові ознаки***. Кримінально-правові ознаки характеризують і розкривають для нас особу з точки зору ставлення її до вчиненого нею злочину зокрема і злочинної поведінки взагалі, а також визначають той стан в якому особа в переважній більшості реалізує свій злочин. До них відносять: кваліфікацію характерного злочинного прояву особи відповідно до КК України; чи діє вона в складі групи чи самостійно; чи вчинює злочини під впливом алкогольних (наркотичних) речовин; чи вчиняла раніше злочини тощо [184]. Вивчення державної статистичної інформації дозволило підсумувати, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України дуже рідко вчиняється особами у стані алкогольного або наркотичного сп’яніння (з 2018 року по жовтень 2022 рр. тільки два суб’єкти були у стані алкогольного сп’яніння). Зі всіх правопорушників раніше вчиняли кримінальні правопорушення: у 2018 році – 92 %; у 2019 – 60 %; у 2020 – 100 %; у 2021 – 50 %; станом на жовтень 2022 року – 4,5 %. Мали судимість: у 2018 році – 30,4 %; у 2019 – 15 %; у 2020 – 33,3 %; у 2021 – 31,8 %; станом на жовтень 2022 року – 4,5 %. Вчинили кримінальне правопорушення у складі організованої групи або злочинної організації: у 2018 році – 52 %; у 2019 – 45 %; у 2020 – 26,6 %; у 2021 – 31,8 %; станом на жовтень 2022 року – 4,5 % [164].

Особливості кримінально-правових ознак суб’єктів розглядуваного діяння можна пояснити з точку зору того, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є триваючим, що полягає у зберіганні визначених у кримінальному законодавстві порнографічних предметів. Фактично, ознаки суб’єкта кримінального правопорушення не впливають та не можуть впливати на тривалість діяння. Хоча, ми не можемо заперечувати те, що факт зберігання вказаних предметів надає сутнісну характеристику умислу правопорушника, як, очевидно, і факультативні ознаки суб’єктивної сторони, якими є мотив та мета. Однак триваючий характер діяння, передбаченого ст. 301 КК України, здебільшого, відображається через об’єктивні ознаки діяння, ніж через суб’єктивні.

***Морально-ціннісні ознаки.*** Ці ознаки в структурі особистості кримінального правопорушника, який вчиняє діяння, передбачене ст. 301 КК України є конститутивними, оскільки саме відсутність комплексу ціннісних орієнтирів та статеве розбещення обумовлює мотив досліджуваного суспільно небезпечного діяння.

С.Ф. Денисов справедливо вказує, що засадами для формування механізму детермінації злочинності в Україні (*відредаговано нами – В.В.*) є: негативний вплив на свідомість і поведінку молоді через засоби масової інформації зразків масової культури, що сприяють виникненню надмірних споживацьких амбіцій, героїзації насильства, утвердженню культу необмеженого самозростання, легкого й бездумного способу життя в девіантно-криміногенних розвагах (гемблінг, проституція, дромоманія, алкоголізація й наркотизація побуту тощо); розхитування через негативний вплив засобів масової інформації ідеологічних засад суспільної моралі, зниження авторитету нормативно-правової регуляції, морально-правова й криміногенна девіалізація свідомості та поведінки молоді… [66, с. 17]. Отже, вчений справедливо звертає увагу на те, що ґенеза статевого та морального розбещення бере свій початок ще на етапі становлення особистості, тобто – з дитинства. Детермінуючим фактором кримінальних правопорушень проти моральності взагалі і розглядуваного нами діяння зокрема є ексцес дорослішання. Коли дитина зазнає перешкод на етапі адаптації до оточуючого середовища, вона не здатна в повній мірі пройти стадію індивідуалізації та інтеграції у суспільство як повноцінного громадянина. У зв’язку із цим формується неправильне уявлення про рольову функцію в макро- та мікросередовищі.

В цьому контексті цікавою є концепція, запропонована американським психологом Лоуренсом Колбергом, який разом зі своїми колегами вивчав проблему рівня морального розвитку людини. Автор концепції стверджував, що люди рухаються послідовно від одного ступеня до іншого, хоча кожен може зупинитись у своєму розвитку на будь-якому із них. Дитина керується першим (страх перед правом сили), підліток – другим (страх бути ошуканим та недоотримати благ). У ранній юності більшість переходить на третій (сором перед товаришами, близькими людьми), а потім – на четвертий ступінь (сором громадського осуду, негативної оцінки великих соціальних груп). Перехід на п’ятий ступінь (бажання відповідати власним моральним принципам) відбувається вже в юнацькому віці (якщо відбувається взагалі). Мало хто, за твердженням Л. Колберга, досягає шостого рівня (бажання відповідати власній системі моральних цінностей). Ніхто не може перестрибнути той чи інший ступінь, а досягнувши його, – ніколи не спуститься нижче. Разом з тим, розвиток може припинитись на будь-якому ступені. Люди здатні зрозуміти моральні аргументи власного ступеня і тих, хто перебуває нижче їхнього, інколи й аргументи ступеня, що перевищують їх власний на один, чи й на два. Як правило, люди віддають перевагу найвищому ступеню, який вони можуть зрозуміти [192]. Отже, посягання на моральність у сфері статевих стосунків характеризується низьким рівнем соціальної відповідальності, обумовленим відсутністю належного виховання. Врахування цього фактору є важливим з точки зору криміналістичної тактики допиту суб’єктів кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

До засад для формування механізму детермінації молодіжної злочинності в Україні С.Ф. Денисов також відносить криміналізацію державної влади через поширення корупційних практик і наслідування негативних зразків аномальної поведінки з боку представників політичної еліти певної частини молоді; знецінення нормативно-регулятивних засад кримінального правопорядку через втрату авторитету кримінального закону через його вибіркове застосування щодо кола осіб представниками корумпованої політичної еліти та її найближчого оточення – спричинення ланцюгової реакції кримінальних правопорушень із боку молоді; детермінована ідеологічною й економічною кризою криза системи освіти, що спричиняє недосоціалізованість і дефіцит освітнього капіталу у великих контингентах молодих людей, наслідком чого є знищення рівня правосвідомості та нарощування соціальної дезадаптації, що стає безпосередньою причиною кількісного зростання правопорушень (як адміністративних, так і кримінальних). Заключною ланкою цього механізму акумулювання чинників стає кількісно-якісне зростання злочинності кримінально активної частини молоді та, відповідно, виникнення необхідності запобігання їй» [66, с. 18]. Таким чином, можна підсумувати, що *суб’єкт, який вчиняє кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України, здебільшого, характеризується такими ознаками як*: 1) деградація особистості із руйнуванням сімейних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації.

Основними чинниками криміналізації окремих осіб є надмірна лібералізація українського суспільства, обумовлена гуманізацією законодавства, дихотомією інституту родини, ефемерною есенціалізацією міжособистісних стосунків, демократизмом засобів масової інформації та прагненням позбутись рудиментарних моральних орієнтирів. Фактичне відсторонення держави від контролю за правовим та культурним розвитком громадян все частіше призводить до втрати оптимального балансу між силами та засобами (у тому числі – матеріального характеру), спрямованими на удосконалення кримінально-правового захисту суспільних відносин та рівнем кримінально протиправної активності в державі.

***Соціально-психологічні ознаки.*** Моральні норми закладені в самій природі людини і проявляються у тій чи іншій життєвій ситуації. Мораль – система цінностей і норм поведінки людей у ставленні одне до одного та до суспільства. Вона виникає й розвивається у зв’язку з потребою суспільства регулювати поведінку людей у різних сферах їхнього життя і вважається одним із найдоступніших способів осмислення складних процесів суспільного буття. Корінною проблемою моралі є регулювання взаємин та інтересів особистості й суспільства. Відповідати народним сподіванням може лише той державний устрій, у якому і право, і мораль перебувають у найтіснішій взаємодії. Звичайно, це ідеальна модель держави; реально вона практично нездійсненна. Справа в тому, що скільки існує людина, скільки існує держава, стільки ж існує і протиріччя між належним і чинним як у моралі, так і в праві. Однак, право й мораль мають спільні ознаки. Головна полягає в тому, що вони є складовими культури суспільства, ціннісними формами свідомості, мають нормативний зміст і слугують регуляторами поведінки людей [191]. Мораль тісно пов’язана як із соціальною позицією громадянина, так і з правом.

Вчені вірно вказують, що право й мораль мають спільне соціальне, економічне, політичне підґрунтя суспільства, служать спільній меті – узгодженню інтересів особистості й суспільства, захисту громадського порядку. Спільність права і моралі доповнюється спільністю їх функціонального значення. Право і мораль формують еталони й стандарти ціннісно-нормативних орієнтацій суспільства. Приписи права та моралі з’являються в процесі людської діяльності, створюючи єдиний ряд спілкування, здобуваючи у результаті багаторазової повторюваності нормативний характер і виступаючи регуляторами поведінки людей. Норма є соціальною характеристикою поведінки особистості. Норми тісно пов’язані з цінностями. Здебільшого вони навіть ототожнюються (коли йдеться про соціальні норми). У такому випадку норма розглядається як різновид цінності (соціологи, класифікуючи цінності, виокремлюють цінності-норми [177, с. 23]. Таким чином, через мораль формується правосвідомість, яка визначає місце людини в соціумі та його наступні кореляції із оточуючим середовищем.

Аналізуючи морально-психологічні ознаки особи, що вчиняє злочини проти моралі, необхідно наголосити на тому, що такій особі притаманні риси які вступають протиріччя з загальноприйнятими нормами моралі. Все те, що суспільство визнає як певний перелік неписаних правил та канонів, що регламентують відношення між членами суспільства, а також між людиною та суспільством. Загальним для цієї категорії злочинців є зневага й цинічне ставлення до норм суспільної моралі та існування корисливого мотиву. Злочини проти моральності можуть реалізовуватись і завдяки існування інших мотивів, а саме – хуліганських; сексуальних; національної, расової, релігійної ненависті чи ворожнечі тощо. Аналізуючи ціннісні орієнтації даної категорії осіб необхідно відмітити той факт, що для них характерне зневажливе ставлення до таких людських цінностей, як нормальний фізіологічний і моральний розвиток дитини й загальноприйняті правила поведінки. Сімейні ідеали у таких осіб або занижені, або взагалі не присутні. Цим особам притаманні такі якості, як агресивність, жорстокість, цинізм та культ насильства [191].Отже, мораль, психологія та правосвідомість у сукупності роблять людину або соціально адаптивною, або – навпаки. Якщо особа має певні відхилення у психіці, десоціалізована тощо, то вона вчиняє такого роду суспільно небезпечні діяння без урахування їх сутності та аморального змісту.

Окрему увагу в межах нашого дослідження доцільно звернути і на способи вчинення розглядуваного діяння. В ч.1 ст. 301 КК України вказано, що забороненим є ввезення в Україну творів, зображень або інших предметів порнографічного характеру з метою збуту чи розповсюдження або їх виготовлення, зберігання, перевезення чи інше переміщення з тією самою метою, або їх збут чи розповсюдження, а також примушування до участі в їх створенні [191]. Таким чином, в нормі законодавець чітко окреслює перелік основних способів вчинення суспільно небезпечного діяння: 1) ввезення; 2) виготовлення, зберігання, перевезення чи інше переміщення з метою збуту чи розповсюдження; 3) їх збут чи розповсюдження; 4) примушування до участі в їх створенні.

Варто звернути увагу на те, що відповідно до ст. 2 Закону України від 20 листопада 2003 року № 1296-IV «Про захист суспільної моралі», який втратив чинністьвиробництво та обіг у будь-якій формі продукції порнографічного характеру в Україні забороняються. Критерії віднесення продукції до такої, що має порнографічний характер, встановлюються центральним органом виконавчої влади, що забезпечує формування державної політики у сфері культури. Виробництво та обіг у будь-якій формі продукції еротичного характеру та продукції, що містить елементи насильства та жорстокості, дозволяються виключно за умови дотримання обмежень, встановлених законодавством. Обігом продукції сексуального характеру є виготовлення (виробництво), зберігання, реклама, розповсюдження такої продукції у будь-якій формі, вчинення щодо неї будь-якого правочину, ввезення, вивезення та транзит через територію України, поштова пересилка продукції сексуального характеру [74].

Відповідно до п. 4 ст. 4 Митного кодексу України, під ввезенням товарів на митну територію України необхідно розуміти сукупність дій, пов’язаних із переміщенням товарів, транспортних засобів через митний кордон України у будь-який спосіб у відповідному напрямку [109]. Таким чином, у цьому контексті можна зазначити, що ***способами ввезення такого роду продукції можуть бути***: 1) переміщення продукції через митний кордон, який реалізується громадянами (третіми особами на їх прохання) шляхом застосування власного автомобільного транспорту, ручної поклажі без документального оформлення; 2) переміщення через митний кордон України, яке реалізується через міжнародні поштові відправлення (у тому числі – експрес-відправлення), оформлені належним чином; 3) переміщення через митний кордон України у вантажних відправленнях.

Вчені вказують, що виготовлення порнографічних предметів найчастіше має місце з використанням відеозаписуючих пристроїв та комп’ютерних технологій – 41%, фотоапаратури – 23%, типографського, поліграфічного та інших способів друку і видання творів чи (і) зображень – 18%, різних матеріалів для створення статуеток, сувенірних виробів, побутових предметів, що мають порнографічний характер – 13 %, з використанням інших способів – 5%. В науковій літературі також визначаються такі способи виготовлення порнографічної продукції як: а) написання порнографічних текстів; б) поліграфічний друк; в) малювання; г) фотографування; д) відеозйомка; е) звукозапис; є) анімація; ж) 3D-графіка; з) ігрові програми; и) розмноження (аудіо-й відеозаписів, фотографій); і) ксерокопіювання; ї) тиражування; й) монтаж; к) створення різного роду матеріалів, виробів, знарядь, сувенірів та побутових предметів; л) створення комбінованих порнографічних виробів [152].

На сьогоднішній день діджиталізація сфер діяльності все частіше призводить до спрощення процесу отримання будь-якої інформації, у тому числі – такої, що носить порнографічний характер. Більша частина останньої створюється за допомоги комп’ютерної техніки та цим самим шляхом потрапляє до Інтернету. Умовно кажучи, ***виготовлення порнографічної інформації може вчинятись за допомоги****:* 1) сучасних інформаційних технологій – шляхом створення продукції, яка містить еротичний та порнографічний зміст за допомоги обробки/створення візуального та слухового контенту, комп’ютерних програм (у тому числі – відеоігор, симулянтів реальності тощо); 2) засобів масової інформації – шляхом вкладення еротичного/порнографічного контексту у зміст кінопродукції, звуко- та відеозаписів, рекламної продукції, книг тощо; 3) мистецтва – шляхом створення картин, сувенірів, архітектури тощо; 4) засобів телекомунікації – шляхом використання електромагнітних сигналів для передання інформації із наступним її записом та відтворенням.

Вчені також зазначають, що виготовлену порнографічну продукцію злочинці найчастіше зберігають: а) в заздалегідь підготовлених місцях (складські приміщення; підвали; квартири родичів, друзів, членів злочинної групи тощо); б) в нічних клубах, масажних салонах, саунах, готелях та інших місцях, де можуть надаватись інтимні послуги; в) безпосередньо в місцях готування порнографічних предметів (там, де здійснюється відеозйомка, фотографування акторів-натурників) [152]. Досліджуючи способи перевезення та переміщення порнографічних предметів у межах України, В.В. Шендрик та С.О. Сафронов виділили такі: 1) перевезення предметів порнографічного характеру на транспортних засобах юридичних осіб разом з іншою легальною продукцією; 2) перевезення всередині у спеціально обладнаних схованках транспортних засобів; 3) перевезення порнографічної продукції з розміщенням її у середині побутової техніки; 4) перевезення замаскованої порнографічної продукції, що здійснюється шляхом розміщення порнографічних предметів або цифрових інформаційних носіїв порнографії у харчових або лікарських упаковках тощо [195, с. 47-48].

Ми маємо дещо інший підхід до розглядуваного питання та пропонуємо наступні ***способи перевезення та переміщення порнографічних предметів***: 1) перевезення предметів порнографічного характеру громадянами як за допомоги пасажирського транспорту, так і у власному транспорті; 2) перевезення юридичними особами предметів порнографічного характеру як в межах сфери своєї діяльності, так і поза нею; 3) перевезення предметів, які не мають зовнішніх ознак порнографічного характеру, але є такими за своєю сутністю (дитячі мультфільми, які мають алегорично викладений сексуальний підтекст, жіночі романи, які передають порнографічний зміст тощо); 4) перевезення замаскованої порнографічної продукції (у будь-яких інших предметах); 5) перевезення порнографічної продукції нанесеної на елементи одягу, у т.ч. – у вигляді зображень, текстової інформації, ідеограм тощо.

Збут чи (і) розповсюдження порнографічних предметів в переважній кількості випадків (59%) відбувається в мережі Інтернет. Шляхом безпосереднього продажу зацікавленим особам збуваються 34% порнографічних предметів, шляхом дарування, обміну тощо – 7%. Слід відзначити, що при введенні фрази «дивитись порно» «Google.com» – 16 млн. 100 тис. сторінок, з яких 390 тис. – на сайтах України. Причому характерно те, що доступ до цих сайтів безперешкодний [63, с. 246]. Саме тому науковці-криміналісти найбільшу увагу приділяють вивченню способів розповсюдження порнографії в мережі Інтернет, до яких відносяться: 1) пірингові мережі; 2) групи новин (відкриті і закриті, які використовують власні мережі (Usenet) та IRC (Internet Related Chat)); 3) електронна пошта та сервери миттєвих текстових повідомлень і передачі голосу (Skype, Windows Messenger, Google Talk, ICQ та ін.); 4) рекламні веб-сайти, основною метою яких є залучення клієнтів глобальної мережі до платних порносайтів; 5) соціально-орієнтовані мережі (Social Networking) та соціальні сайти (flirt.com.ua, loveplanet.ua, infostor.org, AOL.com та ін.) [151, с. 98-100]; 6) «комп’ютерні дошки оголошень BBS» [75, с. 105]. У сучасних умовах найбільш простим способом розповсюдження такого роду інформації є використання комп’ютерної та мобільної техніки. При цьому варто враховувати також і інші способи, такі як телебачення, поліграфія тощо. Цікавим аспектом є те, що збут порнографічної продукції може закласти підґрунтя для розвитку шахрайства. Наприклад, автори часто обмежують доступ до окремих відеофайлів на порносайтах або дають можливість переглянути демоверсію, справедливо розраховуючи на те, що споживачу буде цікаво продовжити перегляд. Для цього творці сайтів пропонують зареєструватись шляхом введення номеру телефону, на який має прийти повідомлення з кодом реєстрації.

В подальшому схеми розв’язання вищевказаної ситуації можуть бути такими: 1) код має прийти тільки після переказу грошової суми, чого може не статись; 2) користувач отримає доступ до сайту, а правопорушники – номер його мобільного телефону, який буде використовуватись, наприклад, під час «банкових» шахрайств, коли абоненту телефонує нібито представник банку, якому необхідна інформація з банківських карток; 3) сайт вимагатиме інформацію банківської карти, у т.ч. – CVV-код, таким чином буде отримано доступ до рахунку; 4) сайт буде фішинговим: такі сайти також можуть мати шкідливий код (комп’ютерний вірус), який отримує доступ до комп’ютерних даних (наприклад, блокує комп’ютер та вимагає ввести код-пароль), що також використовуватимуть шахраї з метою вимагання матеріальної винагороди. Отже, розглядуване кримінальне правопорушення є достатньо «платформним».

В цьому контексті цікавим є підхід С.О. Книженко, яка розглянула особливості створення та поширення контенту з вмістом дитячої порнографії з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій. Вчена зазначила, що створення та поширення контенту зі вмістом дитячої порнографії з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій має комплексний характер кримінальної протиправної діяльності. Результати проведеного дослідження дозволили виділити дві групи дій кримінальної технології:1) дії, що пов’язані з насильством щодо дитини (зґвалтування (ст. 152 КК України); вчинення дій сексуального характеру з особою, яка не досягла шістнадцятирічного віку (ст. 155 КК України); сексуальне насильство (ст. 153 КК України); розбещення неповнолітніх (ст. 156 КК України); торгівля людьми (ст. 149 КК України); 2) дії, що пов’язані зі створенням та поширенням порнографічного контенту з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій (одержання доступу до дитячої порнографії, її придбання, зберігання, ввезення, перевезення чи інше переміщення, виготовлення, збут і розповсюдження (ст. 301-1 КК України) [84]. Аналогічною може бути і ситуація з дорослою особою, однак в такому випадку комплекс дій може бути наступним: 1) дії, що пов’язані з насильством щодо людини (зґвалтування (ст. 152 КК України); сексуальне насильство (ст. 153 КК України); примушування до вступу в статевий зв’язок (ст. 154 КК України); торгівля людьми (ст. 149 КК України); 2) дії, що пов’язані зі створенням та поширенням порнографічних предметів (ввезення в Україну творів, зображень або інших предметів порнографічного характеру з метою збуту чи розповсюдження або їх виготовлення, зберігання, перевезення чи інше переміщення з тією самою метою, або їх збут чи розповсюдження, а також примушування до участі в їх створенні (ст. 301 КК України)).

Досліджувані кримінальні правопорушення характеризуються наявністю стадій підготовки, вчинення та приховання. Підготовка включає в себе вибір конкретних видів кримінальної протиправної діяльності; підбір співучасників; вибір жертви, місця, способу та часу вчинення кримінального правопорушення; вивчення попиту на контент дитячої порнографії тощо. Наприклад, у випадку створення дитячої порнографії у формі фотографій, де сексуальне насильство обмежується лише спогляданням оголених дітей, місцем найчастіше обираються приміщення в містах, у тому числі й центральних районах. У ситуаціях, коли насильство щодо дитини включає інші форми, обираються приміщення на окраїнах населених пунктів. В підготовку також входить інсталяція програмного забезпечення («uТоrrеnt», «BitComet», «Emule», «МеdiaGet», «qBittorrent»), створення хмарних середовищ, які дозволяють завантажувати та зберігати файли. При виборі жертви враховується такий фактор як емоційне зваблення, в ході якого дитину за допомогою різних маніпулятивних дій схиляють до дій сексуального характеру. У випадках поза сімейного сексуального насильства спочатку налагоджують стосунки з дитиною. Також в стадію підготовки входить «інструктаж» дітей щодо необхідності виконання усіх вимог оператора. Вигoтoвлeння пpeдмeтiв дитячoï пopнoгpaфiï найчастіше здiйcнюєтьcя зa дoпoмoгoю вiдeoзaпиcy, фoтoзйoмки, a тaкoж мoжливa пpямa тpaнcляцiя чepeз вeб-кaмepy в peжимi oн-лaйн. Пicля тexнiчнoï фiкcaцiï ceкcyaльного насильства з нeпoвнoлiтньoю ocoбoю, opигiнaл пopнoгpaфiчнoгo пpeдмeтy в подальшому може піддаватися монтажу [84]. Варто звернути увагу на те, що підготовчий етап у випадку роботи з неповнолітніми особами та дорослими дещо відрізняється. Такий стан справ можна пояснити тим, що дитина не завжди в повній мірі розуміє сутність та зміст дій, які вчиняють у її відношенні. Отже, ***в підготовчий етап із добровільною участю дорослої особи може входити***: 1) відшукування особи, яка візуально відповідає змісту запланованого порнографічного матеріалу; 2) підготовка сценарію; 3) підбір приміщення (території) для створення матеріалів, які містять порнографічний характер; 4) обговорення матеріальної винагороди за участь у створенні порно. ***В підготовчий етап із примушуванням дорослої особи до участі у створенні порно може входити***: 1) відшукування особи, яка візуально відповідає змісту запланованого порнографічного матеріалу; 2) предикативне психічне та/або фізичне насильство з метою примусу в участі (варто звернути увагу на те, що непоодинокими є випадки, коли таку особу приводять у стан, в якому вона не розуміє сутність своїх дій через алкогольне/наркотичне/психотропне/медичне сп’яніння або через несвідомий стан. В такому випадку можна вести мову про приведення людини у заздалегідь некерований стан. Також потенційною може бути спроба звабити/розбестити жертву та таким способом примусити до участі); 3) підготовка сценарію із роз’ясненням жертві його ролі; 4) обговорення умов для звільнення жертви після участі у створенні порно (це може бути, наприклад, обіцянка допомогти у розповсюдженні матеріалів, приховуванні слідів, повторної добровільної участі тощо).

Вказані кримінальні правопорушення мають тривалий характер, від кількох місяців до кількох років. Bиpoбники порнографії здeбiльшoгo вербують cвoïx мaйбyтнix жepтв чepeз Iнтepнeт. Розповсюдження дитячої порнографії здійснюється через Інтернет з використанням мобільних телефонів, планшетів, стаціонарних комп’ютерів через сайти знайомств, мобільні застосунки (телеграм та інші). Так, одним із організованих злочинних угрупувань було створено більш як 300 сайтів, куди завантажували відео та фото порнографічного характеру за участю дітей [34]. Поширюють контент за гроші, в тому числі й крипто валюту, яку в подальшому конвертують у гривню. Дoxoди вiд peaлiзoвaнoï пpoдyкцiï дитячoï пopнoгpaфiï пicля «вiдмивaння» чacткoвo пpивлacнюють, a iншy чacтинy вкладають y лeгaльний бiзнec i в пoдaльшe фiнaнcyвaння кримінальної дiяльнocтi. З метою приховання злочинної діяльності та уникнення відповідальності правопорушники найчастіше використовують погрози щодо дітей. Кримінологи відмічають, що діти схильні брати провину на себе, а тому виникає синдром нормалізації насильства [108, с. 58]. Що стосується дорослих учасників розглядуваного кримінального правопорушення, то в такому випадку особи, яких примусили до участі у створенні порно визнають себе жертвами та у повному обсязі розуміють сутність та зміст діяння, яке було вчинено у їх відношенні.

Предметом злочинного посягання є порнографічна продукція за участю дітей [84]. На відміну від предметів еротичного характеру, вона за своїм змістом в натуралістичній, цинічній формі відображає статеві органи або натуралістичне чи протиприродне детальне зображення сексуальних відносин, учасниками яких є діти. Найчастіше дитяча порнографія з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій представлена у вигляді фотографій, відеозаписів, фільмів. Набуває поширення й такий вид як не фіксована on-line порнографія. За даними кримінологів вона складає близько 18% [108, с. 58]. Найчастіше зустрічаються зображення дівчат (90%), віком від 6 до 9 років. Розподіл дітей за расами, можливо, вказує на призначеність контенту для європейського споживача. Зокрема, 95% дітей можна віднести до європеоїдної раси. Діти інших рас зустрічаються дуже рідко. При аналізі змісту та ступеня жорсткості сцен встановлено, що типовими є сцени статевих актів дітей з дорослими (77%). Також поширеними є сцени відвертого позування дітей (15%). Особливістю обстановки створення та поширення контенту зі вмістом дитячої порнографії з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій є те, що місце вчинення сексуального насильства (тобто створення контенту зі вмістом дитячої порнографії) має конкретну (фізичну) адресу, а поширення такого контенту вчиняється з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій [101, с. 183]. Що стосується on-line порнографії, зауважимо, що такий спосіб її розповсюдження та збуту є відносно новим, а його реалізація є достатньо ускладненою у випадку, коли «актором» є людина, яку примусили брати участь в такому заході. Здебільшого, під час on-line трансляції особи, яких примусили до участі менш активно проявляють свої здібності, ведуть себе достатньо стримано, соромляться тощо.

Питання щодо наявності в таких діяннях ознак кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України також є достатньо спірним. Однак, у постанові ВС/ККС по справі № 711/7900/17 від 18.06.2020 року було визначено, що оскільки зображення через веб-камеру одного комп’ютера транслюється на монітор іншого комп’ютера в системі загальної для них мережі, за час проходження через останню має місце запізнення сигналу з тимчасовим збереженням зображення на серверах та у пам’яті електронних пристроїв для здійснення безперервного потоку інформації шляхом буферизації та створення тимчасових файлів, то фактично має місце форма його матеріальної фіксації в комп’ютерний мережі, в якій відбувається трансляція, хоча і на дуже незначний час, онлайн трансляція порно є виготовленням з метою збуту та збутом відеопродукції порнографічного характеру [134].

Інтернет умовно можна розділити на три рівні: 1. Видима мережа (індексована мережа, індексований веб) – частина мережі на поверхні: сайти можна знайти на запит у пошуковій системі, вони відкриті для всіх людей і мають прості зрозумілі адреси. 2. Глибока мережа (Deep Web, Глибокий інтернет, Невидима мережа) – частина інтернет-ресурсів, прихованих від пошукових машин. Власники таких сайтів відмовляються від індексації пошуковими системами, запаролюють доступ до сайту або не пов’язують гіперпосиланнями сторінки. 3. Даркнет (Dark Net, Темна мережа, Прихована мережа) – частина прихованого Інтернету, яка не видно пошукових машин та звичайних користувачів. Мережа створена анонімною для відсутності цензури та заборони. Найчастіше злочинцями використовується Даркнет [84]. Це ж стосується і розглядуваного нами кримінального правопорушення. Більша частина такого роду продукції збувається через приховані сайти Інтернету, що сприяє частковій латенізації таких суспільно небезпечних діянь, у зв’язку із ускладненням процесу пошуку та виявлення файлів.

С.О. Сафронов та Є.В. Жилін до типових способів дій, що стосуються збуту порнографії також віднесли наступні: 1) «бартерні угоди» – збут цілої партії виготовлених предметів порнографічного характеру, який переважно відбувається у якості обміну на інші порнографічні предмети з метою створення різноманіття продукції порнографічного характеру для споживчого ринку. Як правило такі форми збуту здійснюються між ОЗГ, які належать кримінальним угрупуванням з різних територій, зокрема і з інших держав; 2) продаж порнографічних предметів виготовлених на замовлення закордонних споживачів; 3) продаж «ексклюзивної» порнографічної продукції конкретному замовнику, який як правило діє через посередників і залишається невідомим; 4) продаж порнографічних предметів через довірених реалізаторів у місцях розпусти і звідництва, у місцях розваг з еротичними виставами, у готелях, дискотеках, ресторанах та барах, закладах по наданню послуг сексуально-еротичного характеру, інтернет-клубах, у гральних закладах, у магазинах продукції сексуального або еротичного характеру; 5) збут шляхом дистанційного продажу, тобто через мережу Інтернету або шляхом надіслання продукції порнографічного характеру на певну адресу споживача [195, с. 45]. Таким чином, аналіз наукової літератури та матеріалів слідчої і судової практики дозволяє виділити наступні типові способи збуту порнографічних предметів:1) безпосередній продаж виготовленої продукції; 2) розповсюдження раніше виготовленої чи трансляція в режимі он-лайн порнографічної продукції в мережі Інтернет; 3) оплатна демонстрація порнографії у притонах, місцях розпути, у vip-номерах готелів, ресторанів, нічних клубів, на корпоративних вечірках, в ігрових залах, розважальних клубах з обмеженим доступом тощо [152]. Ми погоджуємось із вказаним та зі свого боку додамо, що на сьогоднішній день збут та розповсюдження порнографічної продукції облегшується за рахунок розвитку мережі Інтернет, а також інших інформаційно-телекомунікаційних мереж, які спрощують доступ до порнографічної продукції та частково ускладнюють процес розслідування таких кримінальних правопорушень.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є розповсюдженим, що можна пояснити можливістю швидкого збагачення, без загрози своєчасного викриття. ***Типовий портрет особи кримінального правопорушника, який вчиняє суспільно небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України є наступним***: чоловік 18-28 років, громадянин України, який має повну загальну середню/базову загальну середню освіту, є працездатним, але таким, що не навчається та не працює. Вчиняє кримінальне правопорушення не вперше, має судимість. Суспільно-небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України вчинив у складі організованої групи або злочинної організації. Додатково характеризується такими ознаками як: 1) деградація особистості із руйнуванням родинних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації.

***Способами ввезення порнографічних предметів можуть бути***: 1) переміщення продукції через митний кордон, який реалізується громадянами (третіми особами на їх прохання) шляхом застосування власного автомобільного транспорту, ручної поклажі без документального оформлення; 2) переміщення через митний кордон України, яке реалізується через міжнародні поштові відправлення (у тому числі – експрес-відправлення), оформлені належним чином; 3) переміщення через митний кордон України у вантажних відправленнях.

***Виготовлення порнографічних предметів може вчинятись за допомоги****:* 1) сучасних інформаційних технологій – шляхом створення продукції, яка містить еротичний та порнографічний зміст за допомоги обробки/створення візуального та слухового контенту, комп’ютерних програм (у тому числі – відеоігор, симулянтів реальності тощо); 2) засобів масової інформації – шляхом вкладення еротичного/порнографічного контексту у зміст кінопродукції, звуко- та відеозаписів, рекламної продукції, книг тощо; 3) мистецтва – шляхом створення картин, сувенірів, архітектури тощо; 4) засобів телекомунікації – шляхом використання електромагнітних сигналів для передання інформації із наступним її записом та відтворенням.

***Способи перевезення та переміщення порнографічних предметів є наступними***: 1) перевезення предметів порнографічного характеру громадянами як за допомоги пасажирського транспорту, так і у власному транспорті; 2) перевезення юридичними особами предметів порнографічного характеру як в межах сфери своєї діяльності, так і поза нею; 3) перевезення предметів, які не мають зовнішніх ознак порнографічного характеру, але є такими за своєю сутністю (дитячі мультфільми, які мають алегорично викладений сексуальний підтекст, жіночі романи, які передають порнографічний зміст тощо); 4) перевезення замаскованої порнографічної продукції (у будь-яких інших предметах); 5) перевезення порнографічної продукції нанесеної на елементи одягу, у т.ч. – у вигляді зображень, текстової інформації, ідеограм тощо.

**1.3. Типові слідові картини ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів**

Важливим елементом криміналістичної характеристики кримінального правопорушення є його слідова картина. Слідова картина надає можливість встановити механізм та особливості суспільно небезпечного діяння, частково охарактеризувати способи його вчинення та особу кримінального правопорушника. В контексті досліджуваного кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, в якій встановлено кримінальну відповідальність за ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів встановлення типових слідових картин (ще на етапі огляду місця події) може закласти платформу для подальшого процесу пізнання та створення доказової бази. Отже, враховуючи вказане, пропонуємо зупинитись на цьому питанні більш детально.

Відтак, характеризуючи зв’язок слідів кримінальних правопорушень з обстановкою їх учинення, слід зазначити, що подія кримінального правопорушення та підготовка до нього (в усіх його фазах) відбуваються у певній обстановці, елементи якої залишають власні сліди зовні, що можуть бути виявленими й дослідженими під час розслідування кримінального правопорушення. Знання механізму утворення слідів, їх класифікації дозволяє судити про спосіб вчинення окремих дій, результатом яких є певні сліди, і про особливості об’єктів, що утворюють ці сліди. На підставі узагальнення правоохоронної практики можна зробити висновок, що неможливо учинити кримінальне правопорушення, не залишивши при цьому тих або інших слідів. Незалежно від рівня досвідченості особи злочинця, він не в змозі повністю знищити сліди кримінального діяння [89]. Саме наявність окремих слідів кримінального правопорушення вказує на способи його вчинення, особливо це стосується розглядуваного нами суспільно небезпечного діяння. Особа кримінального правопорушника розкривається через навички та вміння, механізм кримінально протиправної поведінки (наприклад, особлива жорстокість, зухвалість тощо). Ми абсолютно погоджуємось із тими вченими, які вважають, що не існує жодного кримінального правопорушення, під час вчинення якого не залишилося б хоча б незначних слідів, скільки б зусиль не прикладав правопорушник для їх приховування. Отже, слідова картина – це константа суспільно небезпечного діяння.

На думку С.В. Головкіна [65], щоб вилучити зі слідів криміналістично значиму інформацію, треба знати їх характеристику, механізм утворення, встановити локалізацію, форму існування у часі та просторі. Завдяки сліду здійснюється встановлення того факту, що у минулому причетним до взаємодії з іншими об’єктами був той самий об’єкт, що досліджується зараз [17, с. 240]… Це визначає їх безумовне найвагоміше значення у пошуку винного та встановленні об’єктивних даних щодо кримінально протиправної події. На підставі узагальнення думок учених, можна дійти висновку, що під слідовою картиною слід розуміти сукупність матеріальних змін, які є наслідками кримінально протиправної події; зміну обстановки, пов’язану із появою або зникненням предмета; зміну стану предмета (сюди увійшли як поява на предметах слідів-відображень, так і руйнування предметів; частини яких-небудь предметів (твердих, рідких, сипких); запахи людей, тварин, речовин та ін. [89]. Ми підтримуємо таку позицію та зі свого боку зазначимо, що вивчення слідової картини, здебільшого, потребує залучення осіб, які володіють спеціальними знаннями (спеціалістів та експертів). На сьогоднішній день криміналістика потребує у створенні нових, більш актуальних, методик розслідування кримінальних правопорушень, особливо, враховуючи той факт, що із кожним роком зростає професійність правопорушників, у зв’язку із чим з’являються нові форми та способи вчинення суспільно небезпечних діянь. Цьому сприяє, в першу чергу, інформатизація суспільства, котра спрощує реалізацію окремих протиправних умислів.

Розглядаючи зазначений елемент у складі криміналістичної характеристики кримінального правопорушення, вчені пропонують широке та вузьке розуміння слідів. У вузькому розумінні під слідами розуміють так звані залишкові явища, які являють собою матеріально фіксовані відображення зовнішніх ознак одного об’єкта на іншому. До слідів кримінального правопорушення в широкому розумінні О.Н. Колєсніченко включав зміни у речовій обстановці місця події; сліди-відображення; предмети-речові докази; документи, письмові докази; осіб, що можуть бути допитані в якості свідків [162, с. 39]. На думку В.О. Коновалової, «слідова картина» кримінального правопорушення є новим елементом криміналістичної характеристики і є комплексом слідів, що відображає картину події кримінального правопорушення [87, с. 25]. А.Ф. Волобуєв сліди у складі криміналістичної характеристики кримінальних правопорушень окремого виду окреслює як різноманітні зміни, що вносяться ними в навколишню обстановку [91, с. 374]. Ми не можемо погодитись із думкою В.О. Коновалової щодо того, що слідова картина є новим елементом криміналістичної характеристики. Ми можемо допустити, що відношення до досліджуваного елементу змінювалось протягом років, оскільки саме вчення про сліди кримінального правопорушення має тривалу історію трансформації уявлень вчених про механізм утворення слідів та їх цінність для процесу розслідування. На сьогоднішній день слідова картина займає центральне місце в процесі доказування, фактично будучи доказами у кримінальному провадженні.

Продовження цих поглядів можна знайти і у інших авторів, зокрема, А.П. Шеремет зазначає, що в криміналістичній характеристиці слідова картина охоплює: зміни в речовій обстановці місця події кримінального правопорушення. Ці зміни, відображаючи дії злочинця, потерпілого та інших осіб, дії знарядь, засобів і механізмів, полягають у порушенні початкового стану, місцезнаходження, структури різних об’єктів, що складають речове середовище, в якому вчинено кримінальне правопорушення; сліди відображення (сліди рук, ніг, інструментів тощо); предмети – речові докази, в тому числі документи, речі і мікрочастини [200, с. 344]. Можна погодитися з В.Г. Гончаренко, на думку якого, виявлення та фіксація слідів кримінального правопорушення є однією із основоположних операцій слідчої діяльності, яка значною мірою визначає позитивний чи негативний результат досудового розслідування. Для утворення та виявлення слідів кримінального правопорушення характерними є певні закономірності, врахування і використання яких дозволяє вести цілеспрямоване виявлення, збирання та фіксацію доказової інформації. Найбільш важлива роль серед них належить закономірностям, які виявляються в утворенні слідів взаємодії і взаємовідображення об’єктів, що пов’язані з подією кримінального правопорушення. Керуючись ними, слідчий шукає і використовує сліди перебування певної особи на місці кримінально протиправної події, сліди застосування певних знарядь кримінального правопорушення, сліди дій конкретним способом тощо [11, с. 5]. Отже, слідча та експертна діяльність безпосередньо пов’язана із пошуком, фіксацією та вилученням слідової інформації, із наступним її збереженням та дослідженням.

Узагальнюючи наукові погляди вчених стосовно проблемних питань криміналістичної характеристики окремих видів кримінальних правопорушень, можна дійти висновків, що більшість з них наголошують на необхідності вживання замість терміну «слідова картина кримінального правопорушення» – поняття «слідова обстановка кримінального правопорушення», аргументуючи це тим, що останній включає в себе та об’єднує у собі час, місце, обставини та обстановку учинення кримінального правопорушення. На думку Г. М. Буканова, для кожного виду кримінального правопорушення можна вирізнити групи характерних (типових) слідів як системи змін, що настають у результаті подій відповідного роду, виду. На думку вченого, типові сліди – це збірна категорія, що включає будь-які сліди, що можуть мати місце при учиненні певного виду кримінального правопорушення. У кожному ж конкретному випадку обстановка місця події може містити лише деякі сліди кримінального правопорушення з такого переліку типових. У той же час, злочинець може утворити сліди, які не є типовими, що мають незвичайний вид. Відзначені розходження дозволяють простежити співвідношення: частковий збіг понять «типові сліди події» («слідова картина кримінального правопорушення») і «обстановка місця події» (зокрема, її зміни, викликані подією, що відбулась) [31, c. 128-129]. Інші вчені вважають, що такий підхід є повною мірою необґрунтованим і не відповідає сучасним потребам правоохоронної практики, тому що, під час досудового розслідування (*уточнено нами – В.В.*) слідчого цікавить не термінологічне значення досліджуваних об’єктів, а їх змістове наповнення, котре повинно мати сукупність слідів (матеріальних та ідеальних), що були залишені під час вчинення кримінального правопорушення [89]. Слід погодитись із тим, що для суспільно-небезпечного діяння, передбаченого ст. 301 КК України є характерні сліди, які характеризують особливості його вчинення. Здебільшого це стосується фото- відеотехніки, комп’ютерів, наявності окремих матеріальних носіїв порнографічної інформації тощо.

Суб’єкт кримінального правопорушення, реалізуючи власні кримінально протиправні цілі, не може втілити наміри без взаємодії з об’єктами і предметами оточуючого середовища. У цей процес він втягує окремі елементи середовища, що його оточує, які потім свідомо і цілеспрямовано перетворюються та використовуються ним для досягнення кримінально протиправного результату. Крім матеріальних, можуть залишитись й ідеальні сліди. Приміром, свідки могли бачити, як ймовірний злочинець прибув до місця розташування ЗМІ, як він сідав у автомобіль, здійснював інші підготовчі дії. В.О. Коновалова підкреслює, що обставини розслідування кримінальних правопорушень, учинених в умовах неочевидності, переконують у тому, що не спосіб, відсутній на момент виявлення того чи іншого кримінального правопорушення, а комплекс слідів чи навіть один слід дають ключ до розслідування [87, с. 26]. В.Ю. Шепітько справедливо зазначає, що виявлення слідів і встановлення причинних зв’язків між ними дає змогу побудувати картину події, вірогідні або дійсні моделі кримінального правопорушення, механізм його вчинення. Дослідження цих слідів або речових доказів має вказати на особу злочинця, особу потерпілого та обставини події, виявити інші негативні обставини і сліди приховування кримінального правопорушення [196, с. 238]. Дійсно, на сьогоднішній день ідеальні сліди достатньо рідко досліджуються вченими, але займають гідне місце у практичній діяльності. В контексті досліджуваного нами кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України показання свідків/організаторів/виконавців тощо дозволяють встановити додаткові характеристики обстановки діяння.

Серед перелічених груп типових слідів необхідно звернути увагу на ідеальні сліди, які являють собою «сліди в пам’яті людини» [170, с. 279], а саме показання потерпілого, правопорушника, свідків та очевидців кримінального правопорушення [10 с. 151]. Розглядаючи типові сліди крізь призму кримінальних правопорушень за фактами обігу порнографічних предметів, слід звернути увагу, що науковцями не досліджено типові сліди, залишені в результаті поширення порнографічної продукції через мережу Інтернет або ж трансляцію порнографічних матеріалів за допомогою веб камери в режимі «онлайн», що на сьогодні все більше поширюється серед правопорушників. До таких слідів можна віднести ІР-адреси, акаунти у соціальних мережах, поштові скриньки, з яких здійснювались передання інформації порнографічного характеру або трансляція в режимі «онлайн» через мережу Інтернет, а також транзакції про перерахування грошових коштів за отриману продукцію [60]. Зі свого боку хочемо зупинитись більш детально на особливостях слідової картини незаконного обігу порнографічних матеріалів за допомогою веб камери в режимі «онлайн». На сьогоднішній день серед вчених немає одностайної позиції щодо того чи доцільно та чи юридично правильно відносити такі дії до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України. Суть цієї проблеми, на нашу думку, полягає, здебільшого, у некоректному формулюванні диспозиції норми. Хоча, ми вже неодноразово звертали увагу на те, що наразі вже існує Постанова Верховного Суду Другої судової палати Касаційного кримінального суду, в якій вказано, що системний аналіз законодавчого визначення «продукція порнографічного характеру» дозволяє дійти висновку, що у ньому розкрито перш за все перелік видів продукції порнографічного характеру, а не форм її матеріального закріплення. Одним із видів продукції порнографічного характеру, відповідно до закону, є відеопродукція, змістом якої є детальне зображення анатомічних чи фізіологічних деталей сексуальних дій чи які містять інформацію порнографічного характеру, котра є предметом кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 301 КК [134]. Таким чином, можна стверджувати, що на сьогоднішній день онлайн трансляція порнографічних матеріалів є одним із способів, вчинення суспільно небезпечного діяння, передбаченого ст. 301 КК України. При цьому варто звернути увагу на те, що специфіка встановлення факту незаконного обігу онлайн порнографії полягає в тому, що така продукція виготовляється та розповсюджується одночасно.

На екран монітора споживача порнографічної послуги виводиться саме зображення, то, без будь-якого сумніву, фактично має місце форма його матеріальної фіксації в комп’ютерній мережі, в якій відбувається трансляція, хоча і на дуже незначний час. Втім, чинне законодавство не висуває вимог щодо обов’язкового проміжку часу збереження зображення, в т. ч. порнографічного характеру, на певному матеріальному носієві. Тобто, не є принципово важливим, скільки зберігається малюнок, зарисовка з натури, натуралістична фотографія, кіно- або відеопродукція на магнітній плівці чи магнітному диску, компакт-диску, переносному електронному накопичувачеві тощо. Достатньо лише встановлення факту того, що зображення дійсно потрапило на цей матеріальний носій. Те ж саме стосується і зображення, яке через веб-камеру одного комп’ютера транслюється на монітор іншого комп’ютера в системі загальної для них мережі. За час проходження через останню має місце запізнення сигналу, що обумовлюється не тільки законами фізики щодо швидкості його розповсюдження, а й тимчасовим збереженням зображення на серверах та у пам’яті електронних пристроїв для здійснення безперервного потоку інформації шляхом буферизації та створення тимчасових файлів [134]. Отже, *до слідів кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, яке вчиняється шляхом онлайн демонстрації можна віднести*: 1) *сліди предикативно-організаційної підготовки кримінального правопорушення*: листування та Інтернет-переписка з моделями, оплата та отримання коштів організаторами та виконавцями, наявність порностудії; наявність відео-чату із відвертими сценами сексуального характеру; наявність веб-сайту, призначеного для онлайн трансляції порнографічного відео із розміщеними анкетами моделей тощо; 2) *ідеальні сліди*: показання свідків (у тому числі – споживачів такої онлайн порнографічної продукції); 3) *сліди посткримінальної фази суспільно небезпечного діяння*: відео- фотофіксація онлайн трансляції на матеріальних носіях.

Останнім часом вчені частіше стали акцентувати увагу на випадках вчинення розглядуваного кримінального правопорушення у мережі Інтернет, що дещо ускладнює встановлення слідової картини, оскільки не завжди для реалізації кримінально протиправного умислу кримінальні правопорушники використовують значну кількість техніки.

Елементи оперативно-розшукової характеристики досліджуваних суспільно небезпечних діянь зумовлені специфікою завдань та особливостями здійснення оперативно-розшукової діяльності, до яких належать відомості про: ознаки кримінальних правопорушень, пов’язаних з розповсюдженням порнографічних предметів у мережі «Інтернет» з позиції вирішення завдань оперативно-розшукової діяльності як об’єктів пошуку і фіксації з використанням сил, методів та засобів оперативно-розшукової діяльності; пошукові ознаки елементів складу кримінальних правопорушень, пов’язаних з розповсюдженням порнографічних предметів у мережі «Інтернет»; типові джерела отримання інформації про кримінальні правопорушення, пов’язані з розповсюдженням порнографічних предметів у мережі «Інтернет»; особливості фіксації фактичних даних про ці кримінальні правопорушення за допомогою сил, методів та засобів оперативно-розшукової діяльності [169]. Отже, всі перелічені ознаки фактично і відображають сутність та зміст слідової картини кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Для ефективної протидії кримінальним правопорушенням оперативні працівники повинні знати ті аспекти протиправної діяльності, інформація про які необхідна для визначення науково обґрунтованих і ефективних заходів організації, тактики застосування оперативно-розшукових сил, засобів і заходів в процесі здійснення оперативно-розшукової профілактики суспільно небезпечних діянь у сфері розповсюдження порнографічних предметів через Інтернет. Зазначені аспекти визначає оперативно-розшукова характеристика і вона є важливою сполучною ланкою між теорією оперативно-розшукової діяльності і практичною діяльністю оперативних підрозділів, створює передумови їх ефективної діяльності по оперативно-розшукової профілактики кримінальних правопорушень. Будучи організаторами протиправних діянь, особи активно залучають до їх вчинення осіб, які мають спеціальні знання в галузі інформаційних технологій (наприклад, для створення вебсайтів, блогів, підтримки їх функціонування тощо): молодь з числа осіб, які мають високий рівень матеріального забезпечення і зацікавлені в спробах активно урізноманітнити своє життя і «спробувати все», в тому числі і вчинення злочинів (для спілкування в Інтернеті з покупцями, для зняття з карткових рахунків перерахованих ними коштів і передачі їх організаторам), а також осіб, раніше судимих за вчинення злочинів [169]. В контексті цієї думки особливої уваги потребує встановлення всіх співучасників кримінального правопорушення, а також огляд приміщень, в яких були організовані порно студії, що надасть можливість встановити кількість вчинених діянь та особливості реалізації кримінально протиправного умислу.

У механізмі придбання і збуту порнографії за допомогою мережі «Інтернет» знаходять відображення певні закономірності, зумовлені такими обставинами: 1) злочинці безпосередньо не знайомі один з одним і можуть проживати в різних населених пунктах або країнах. Крім того, легалізація здобутих порнографічних предметів може проводитися не в місці перебування збувальників, а в іншому місці (місцях); 2) злочинці спілкуються за допомогою різних комп’ютерно-технічних засобів зв’язку, використовують спеціальні програми або сервіси (в тому числі електронну пошту, миттєву передачу повідомлень в режимі онлайн через програми типу, які здійснюють інтернет-листування в режимі онлайн в форумах (чатах) певних сайтів тощо); 3) збувальник і покупець не зустрічаються для передачі порнографічних предметів «з рук в руки», використовуючи електронні перекази, інші види безготівкових розрахунків; 4) до традиційних слідів скоєння цих видів злочинів додаються так звані «віртуальні» (або «цифрові» або «комп’ютерні») сліди. Останніми роками дуже зросли масштаби незаконного обігу порнографічних предметів, що стало серйозною загрозою добробуту людей і набуло транснаціонального характеру. Особлива небезпека полягає в тому, що організовані групи в процесі функціонування контролюють осіб, що самостійно здійснювали злочини, пов’язані з порнографічними предметами, і встановлюють міцні організаційні зв’язки між собою, а також монополізують обіг зазначених засобів і речовин на значних територіях [169]. Технологічний розвиток спрощує вчинення низки кримінальних правопорушень, одним із яких є діяння, передбачене ст. 301 КК України. Здебільшого, організаційна підготовка передбачає використання комп’ютерної техніки, у т.ч. – для спілкування зі співучасниками, переказу коштів тощо.

Вчені звертають увагу на необхідність перевірки електронної пошти, яка є методом обміну цифровими повідомленнями між одним автором та одним або більше отримувачем. Сьогодні системи електронної пошти спираються на модель проміжного накопичення і передачі, а сервери електронної пошти приймають, передають, доставляють і зберігають повідомлення. Ані користувачі, ані їх комп’ютери, не повинні перебувати в режимі онлайн одночасно – їм потрібно лише ненадовго з’єднатися з поштовим сервером на час, потрібний для відправлення або прийому повідомлень. Користуватися послугами електронної пошти можна як через Інтернет-браузер, так і за допомогою спеціальних поштових клієнтів. Повідомлення електронної пошти складається з двох частин: 1) тіло повідомлення, яке може містити текстову інформацію та інші дані, наприклад, графічні (фото/відео, аудіо (звукові)) та бінарні (програми/додатки) файли. Також цілком можна включити гіперпосилання на інші джерела, такі як веб-сайти, групи новин та ftp-сайти. 2) заголовок повідомлення, який містить службову інформацію, у тому числі адресу електронної пошти відправника та одну або більше адрес одержувачів [57, с. 65]. Такі дані можуть відноситись до натуральних слідів, відображаючи зміст умислу особи на збір інформаційних відомостей та укладення домовленостей з метою вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Огляд електронної пошти дозволяє дослідити технічні деталі, наприклад, хто надіслав повідомлення, за допомогою якої програми його було складено, а також через які поштові сервери пройшло повідомлення на шляху до одержувача. Доступ до технічних заголовків електронного листа, здійснюється через меню поштового клієнта, який використовується. У заголовку міститься важлива інформація, яка може допомогти встановити відправника листа та його місцезнаходження. Слід пам’ятати, що у заголовку можуть міститися декілька проміжних ІР-адрес, через які передавався лист. При цьому ІР-адреса відправника, як правило, буде найнижчою. Якщо відправник повідомлення для його створення та відправки використовував веб-інтерфейс поштового серверу, то в цьому випадку заголовок міститиме ІР-адресу поштового серверу як відправну (кінцеву). У випадку ж застосування поштових клієнтів ймовірність того, що в заголовку міститиметься ІР-адреса терміналу, з якого відправлено листа, набагато збільшується. Слід мати на увазі, що контактна особа може використовувати для відправлення електронних листів анонімні ремейлери – транзитні сервери електронної пошти. Ця обставина ускладнює встановлення місця знаходження контактної особи [57, с. 65]. Отже, дослідження електронної пошти спрощує процес отримання повної слідової картини розглядуваного суспільно небезпечного діяння. Уваги потребує також те, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України може корелюватись із торгівлею людьми, сутенерством та втягненням осіб у зайняття проституцією, а також іншими діяннями, метою вчинення яких є отримання прибутку шляхом посягання на честь, волю та гідність, а також моральність населення.

Рівень сучасних технологій дозволяє швидко передавати значний обсяг медіа-контенту, тому досить популярними є програмні засоби медіа-спілкування. Одними із таких засобів є Instant Messengers – це програми, які дозволяють обмінюватися текстовими повідомленнями між комп’ютерами у реальному масштабі часу. На теперішній час найбільш часто застосовуваними для спілкування інтернет-пейджерами є Google Talk, Pidgin, AIM, Trillian, Windows Live Messenger, Yahoo Messenger. Для спілкування також можуть використовуватись так звані «чати». Цей термін переважно застосовується для опису будь-якої форми синхронного конференц-зв’язку, а іноді навіть асинхронного конференц-зв’язку. Отже цей термін може означати будь-яку технологію, від онлайнових чатів у реальному часі до онлайнової взаємодії з незнайомцями, обміну миттєвими повідомленнями та онлайнових форумів до повного занурення у графічне соціальне середовище. Чати – це один з інструментів, який використовується, щоб принадити потенційних жертв торгівлі людьми. За допомогою простого чату член організованого злочинного угруповання може відповісти практично на будь-яке запитання принадженої особи [57, с. 65]. В таких чатах правопорушники можуть вирішувати організаційні питання, передавати фрагменти відеозаписів, а також інші дані, які свідчать про наявність в діяннях ознак кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

У роботі працівника правоохоронних органів щодо попередження та розслідування випадків торгівлі людьми (*що є актуальним і для кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України – додано нами – В.В.*), які здійснюються із використанням наведених засобів медіа-спілкування, корисним може бути застосування сервісу Simkl (simkl.org), який дозволяє використовувати проміжний сервер для відповідних підключень та фіксувати відповідні дані в онлайн-сховищі. Для окремих сервісів передбачено запис звуку. Слід зазначити, що останнім часом злочинці користуються більш складними засобами спілкування, зокрема створеними на базі поширеного протоколу передачі даних VoIP. VoIP-протокол (протокол передачі голосу по Інтернету) та відео телефонія є наступним кроком розвитку Інтернет-технологій, а тому за своєю суттю більше використовується молоддю, особливо якщо цю технологію вбудовано у певні соціальні медіа і вони присутні на планшетах чи смартфонах. Саме через це злочинні групи користуються цією технологією для спілкування з потенційними жертвами злочину, вдають із себе молодих людей, щоб вербувати і спокушати жертв. Злочинці користуються цими формами медіа спілкування у дуже хитрий спосіб, створюючи фальшиві сайти, на яких вони спілкуються з потенційними жертвами і поглиблюють процес ґрумінгу під час розмов наодинці, обмінюючись фотографіями та застосовуючи інші техніки товаришування, доки врешті не організують зустріч зі своїми жертвами [57, с. 65]. VoIP-протокол є одним із сучасних способів кодування інформації, що може зробити більш складним процес отримання доказової інформації та слідової картини. Мовний поток може бути відновлений із застосуванням протоколу реального часу, однак така маніпуляція потребує певного часу.

Після визначення фізичної адреси підозрюваної особи (осіб) наступна слідча дія буде полягати у проведенні обшуку та (у разі необхідності) виїмці знарядь скоєння злочину у вигляді електронних носіїв інформації, які необхідні для подальшого розслідування справи. Під час вилучення комп’ютера, машинних носіїв та інформації з них виникає ряд загальних проблем, пов’язаних зі специфікою технічних засобів, що вилучаються. Так, необхідно брати до уваги засоби безпеки, які застосовуються злочинцями з метою знищення речових доказів. Вони, наприклад, можуть використати спеціальне обладнання, яке в критичних випадках утворює сильне магнітне поле, що стирає магнітні записи. Власники комп’ютерів встановлюють інколи приховані команди, що знищують чи виконують архівацію з паролем важливої інформації. Розглянемо таке поняття як доказова електронна інформація. У загальному вигляді доказова електронна інформація – це сукупність інформації, яка зберігається в електронному вигляді на будь-яких типах електронних носіїв та в електронних засобах і має значення для об’єктивного розкриття всіх обставин справи. Особливість цих доказів полягає в тому, що вони не можуть сприйматися безпосередньо, а мають бути інтерпретовані певним чином та проаналізовані за допомогою спеціальних технічних засобів та програмного забезпечення. Правоохоронні органи в різних країнах утворюють усе більше спеціалізованих підрозділів для збирання та аналізу електронних доказів. Також цю функцію виконують численні лабораторії судової експертизи – як державні, так і приватні [4]. З огляду на вказане, можна зробити висновок, що до слідової картини вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України можуть відноситись і сліди знищення доказової інформації, особливо – спроби видалення інформації з цифрових носіїв. У зв’язку із цим ретельного огляду потребує комп’ютерна техніка.

Протягом обшуку всі електронні докази, які знаходяться у комп’ютері чи комп’ютерній системі, мають бути зібрані в такий спосіб, щоб вони потім були визнані судом. Світова практика свідчить, що досить часто під тиском представників захисту в суді електронні докази не беруться до уваги. Для того щоб гарантувати їх визнання в якості доказів, необхідно суворо дотримуватися вимог кримінального процесуального законодавства, а також стандартизованих прийомів та методик їх вилучення. Розслідування кримінальних правопорушень, що вчиняються за допомогою комп’ютерних технологій, вимагає спеціальних знань. Тому існує велика потреба у спеціалізованих підрозділах або у кваліфікованих фахівцях. Комп’ютери, що входять до складу інформаційної системи – це складне обладнання, яке потребує обережного поводження з ним під час роботи на місці події. Слід пам’ятати, що комп’ютери можуть містити в собі велику кількість даних, які належать сторонній особі або організації (наприклад, можуть бути об’єктом інтелектуальної власності). Тому обережність при поводженні з комп’ютером необхідна як з точки зору збереження важливої доказової інформації, так і з точки зору відвернення матеріальних збитків та збереження власності. Саме тому необхідно, щоб з комп’ютером на місці події мала справу дійсно кваліфікована особа [4].

Доцільно також зробити оглядові та детальні фотографії місця події, при можливості провести аудіо- та відеозапис. Треба враховувати, що окремі компоненти системи можуть знаходитися в інших приміщеннях і, навіть, будівлях або бути добре прихованими. Схованки можуть бути обладнані в стінах будівлі, стелях, на горищах тощо. Не можна допускати, щоб будь-які особи або непідготовлений персонал вмикали та користувалися вилученим обладнанням. Якщо це можливо, всі дослідження необхідно проводити з участю фахівців спеціальних підрозділів або в судових лабораторіях. Це запобігає випадковим помилкам та забезпечує цілісність вилученої доказової інформації. Всі операції, які здійснюються з системою, мають ретельно фіксуватися. Перевезення й зберігання комп’ютерної техніки має здійснюватися в умовах, що виключають її пошкодження, в тому числі внаслідок дії магнітних полів, що використовуються для перевірки багажа в аеропортах. При вилученні й перевезенні комп’ютерів не можна ставити їх один на один, розміщувати на них будь-які інші предмети. Також слід дотримуватися чітких правил поводження з комп’ютерним обладнанням (саме тоді у повній мірі перевіряється ступінь підготовленості співробітників правоохоронних органів) [49, с. 56]. Огляд приміщення може сприяти пошуку інформації про наявні схованки, місце їх розташування, а також факти маскування інформації, що містить порнографічний характер.

С.В. Хільченко, дослідивши модель злочинної діяльності у сфері поширення порнографічних предметів, залежно від фази злочинної діяльності виділяє такі «натуральні основи слідів»: 1) записи, що ведуться особою, яка збирає інформаційні відомості (відображається в особистих документах: записниках, щоденниках, кореспонденції тощо); 2) зустрічі осіб певного кола; 3) особисті записи, документи; 4) угоди купівлі-продажу, перевезення, постачання та ін.; 5) документи, що свідчать про замовлення на підприємствах упакування та поліграфічної продукції; 6) велика кількість звуко- та відеозаписувального обладнання, витратних матеріалів (чистих касет, компакт-дисків, футлярів тощо); 7) примірники, футляри, буклети порнографічних предметів; 8) бухгалтерсько- касова документація; 9) чорнові записи про продаж, прибутки та витрати; 10) наявні значні грошові суми на банківських рахунках [61]. Хоча Д. Г. Паляничко і не виділяє типові сліди як окремий елемент криміналістичної характеристики, проте вона розглянула це питання в межах даних про наслідки злочинних дій, пов’язаних із дитячою порнографією. На думку автора, «до наслідків злочинів, пов’язаних із дитячою порнографією, належать сліди, що доводять факт створення, виготовлення й поширення предметів дитячої порнографії, зокрема: 1) сліди та предмети, що доводять факт створення предметів дитячої порнографії; 2) сліди та предмети, що доводять факт виготовлення предметів дитячої порнографії; 3) сліди та предмети, що доводять факт поширення продукції дитячої порнографії» [123, с. 94]. Підхід Д.Г. Паляничко є занадто узагальненим та не в повній мірі визначає особливості слідової картини кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Проведення слідчого огляду у кримінальних правопорушеннях, пов'язаних із дитячою порнографією, має як загальні риси тактики його проведення, так і специфічні, зумовлені способом злочинних дій, об'єктом посягання та обстановкою, в якій вчинюються ці злочини. Об'єктом огляду при розслідуванні злочинів, пов'язаних із дитячою порнографією, є місця створення, виготовлення, зберігання та поширення предметів дитячої порнографії, а також продукція порнографічного характеру. Обґрунтовано, що проведення огляду місць створення продукції дитячої порнографії має важливе значення, оскільки у даних місцях безпосередньо здійснюється сексуальне насилля над дітьми як із примусовим утриманням жертви, так і добровільно. Ці дії здійснюються на орендованих квартирах, у спеціально відведених для зйомок приміщеннях, на складах, у школах тощо. Важливим при проведенні огляду є виявлення аудіо- та відеотехніки, а також накопичувачів інформації, на які могли записати порнографічні зображення потерпілої особи з метою надсилання можливим «клієнтам», зокрема, через Інтернет [123, с. 94]. Слідова картина кримінальних правопорушень, пов’язаних із дитячою порнографією майже не відрізняється від ситуацій, в яких такі дії вчиняються відносно дорослих осіб. Єдиним моментом, який потребує уваги є потенційні сліди насильства з метою примушування дитини до участі у виготовленні порно.

Вчені небезпідставно вказують, що метою пошуку слідів кримінального правопорушення, пов’язаного із створенням дитячого порно повинні оглядатися: кімнати чи приміщення, де утримувалася потерпіла дитина, провадилися зйомки порнографічних матеріалів; відеокамери, фотоапарати та інші технічні засоби, які могли використовуватися для фіксації дій порнографічного характеру, що здійснювались відносно потерпілого та можуть свідчити про спосіб вчинення злочину; пишучі прилади, копіювальна техніка, комп'ютерне обладнання та ін., за допомогою яких було виготовлено продукцію дитячої порнографії, а також інші предмети, документи, що свідчать про факт поширення продукції дитячої порнографії або виконання інших поточних злочинних дій, які супроводжують основні дії. Комп'ютери, відеотехніку та інше технічне обладнання слід оглядати з обов'язковою участю спеціалістів-техніків, щоб не пошкодити або не знищити носії інформації [123, с. 94]. Отже, встановлення слідової картини кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України у будь-якому випадку потребує залучення осіб, які володіють спеціальними знаннями.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що під час встановлення слідової картини кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України уваги потребує: 1) *наявність технічного обладнання якість та кількість якого дозволяє виготовляти та розповсюджувати порнографічні предмети* – має також враховуватись наявність спеціальних каналів зв’язку, у т.ч. – електронної пошти, чатів, переписок у соціальних мережах тощо, які призначені та використовуються з метою спрощення процесу реалізації кримінально протиправного умислу; 2) *наявність правового статусу фізичної особи-підприємця із фактичною відсутністю процесу здійснення діяльності, передбаченої для певного виду економічної діяльності для фізичних осіб – підприємців конкретної групи єдиного податку* – факт невідповідності доходів потенційно можливим та адекватним для обраної діяльності; опосередковані ознаки легалізації майна, одержаного злочинним шляхом тощо; 3) *наявність специфічного дизайну житлового приміщення, що полягає в оформленні кімнат в еротичній стилістиці* – невідповідність екстер’єру та інтер’єру приміщення; меблювання відповідно до порнографічного напрямку та сексуальних переваг (металеві конструкції, кольорова гама тощо); відсутність вікон або їх щільне затемнення тощо.

**Висновки до 1 розділу**

1. Оцінка матеріалів, які можуть бути віднесені до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України має проводитись відповідно до наявності таких ознак як: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій. Вказані ознаки сприятимуть чіткому розумінню порнографічних предметів як таких, що мають суспільну небезпеку та якісно відрізняються від іншої продукції еротичного та сексуального характеру. Уточнення потребує поняття суспільної моралі з метою позбавлення його суб’єктивізму (про що викладено у вищевказаній постанові Верховного суду України). Зміна традицій та культурних цінностей жодним чином не повинна впливати на стале розуміння цинізму та аморальності відкритої демонстрації статевого акту. У зв’язку із цим, наразі оцінка порнографічних предметів відноситься до завдань судово-мистецтвознавчої експертизи, яка відповідно до передбачених критеріїв (здебільшого, саме з урахуванням вульгарності, аморального та натуралістичного змісту такої продукції) відмежовує їх від аналогічних предметів, спрямованих на задоволення естетичних потреб.

Під обстановкою кримінального правопорушення у криміналістиці необхідно розуміти сукупність даних про обʼєктивні (зовнішні) умови, в яких відбулась кримінально протиправна подія, а також про факультативні чинники та фактори, які цьому сприяли. До завдань, які мають бути вирішені під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України необхідно віднести: 1) визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння; 2) визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх віковий та статевий склад (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливості інтеракції з кримінальним правопорушником; 3) встановлення механізму кримінального правопорушення, а точніше – часових взаємозв’язків між етапами реалізації кримінально протиправного умислу; 4) встановлення наявності/відсутності ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів; 5)визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення.

2. Кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є розповсюдженим, що можна пояснити можливістю швидкого збагачення, без загрози своєчасного викриття. Типовий портрет особистості кримінального правопорушника, який вчиняє суспільно небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України є наступним: чоловік 18-28 років, громадянин України, який має повну загальну середню/базову загальну середню освіту, є працездатним, але таким, що не навчається та не працює. Вчиняє кримінальне правопорушення не вперше, має судимість. Суспільно-небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України вчинив у складі організованої групи або злочинної організації. Додатково характеризується такими ознаками як: 1) деградація особистості із руйнуванням родинних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації.

Способами ввезення порнографічних предметів можуть бути: 1) переміщення продукції через митний кордон, який реалізується громадянами (третіми особами на їх прохання) шляхом застосування власного автомобільного транспорту, ручної поклажі без документального оформлення; 2) переміщення через митний кордон України, яке реалізується через міжнародні поштові відправлення (у тому числі – експрес-відправлення), оформлені належним чином; 3) переміщення через митний кордон України у вантажних відправленнях.

Виготовлення порнографічних предметів може вчинятись за допомоги:1) сучасних інформаційних технологій – шляхом створення продукції, яка містить еротичний та порнографічний зміст за допомоги обробки/створення візуального та слухового контенту, комп’ютерних програм (у тому числі – відеоігор, симулянтів реальності тощо); 2) засобів масової інформації – шляхом вкладення еротичного/порнографічного контексту у зміст кінопродукції, звуко- та відеозаписів, рекламної продукції, книг тощо; 3) мистецтва – шляхом створення картин, сувенірів, архітектури тощо; 4) засобів телекомунікації – шляхом використання електромагнітних сигналів для передання інформації із наступним її записом та відтворенням.

Способи перевезення та переміщення порнографічних предметів є такими: 1) перевезення предметів порнографічного характеру громадянами як за допомоги пасажирського транспорту, так і у власному транспорті; 2) перевезення юридичними особами предметів порнографічного характеру як в межах сфери своєї діяльності, так і поза нею; 3) перевезення предметів, які не мають зовнішніх ознак порнографічного характеру, але є такими за своєю сутністю (дитячі мультфільми, які мають алегорично викладений сексуальний підтекст, жіночі романи, які передають порнографічний зміст тощо); 4) перевезення замаскованої порнографічної продукції (у будь-яких інших предметах); 5) перевезення порнографічної продукції нанесеної на елементи одягу, у т.ч. – у вигляді зображень, текстової інформації, ідеограм тощо.

3. Під час встановлення слідової картини кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України уваги потребує: 1) *наявність технічного обладнання якість та кількість якого дозволяє виготовляти та розповсюджувати порнографічні предмети* – має також враховуватись наявність спеціальних каналів зв’язку, у т.ч. – електронної пошти, чатів, переписок у соціальних мережах тощо, які призначені та використовуються з метою спрощення процесу реалізації кримінально протиправного умислу; 2) *наявність правового статусу фізичної особи-підприємця із фактичною відсутністю процесу здійснення діяльності, передбаченої для певного виду економічної діяльності для фізичних осіб – підприємців конкретної групи єдиного податку* – факт невідповідності доходів потенційно можливим та адекватним для обраної діяльності; опосередковані ознаки легалізації майна, одержаного злочинним шляхом тощо; 3) *наявність специфічного дизайну житлового приміщення, що полягає в оформленні кімнат в еротичній стилістиці* – невідповідність екстер’єру та інтер’єру приміщення; меблювання відповідно до порнографічного напрямку та сексуальних переваг (металеві конструкції, кольорова гама тощо); відсутність вікон або їх щільне затемнення тощо.

**РОЗДІЛ 2. ОРГАНІЗАЦІЯ РОЗСЛІДУВАННЯ ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ В УКРАЇНІ**

**2.1. Особливості огляду місця події та обшуку за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні**

Огляд місця події – первинна слідча (розшукова) дія, яка часто є найбільш інформативною, оскільки слідчо-оперативна група має змогу знайти та вилучити речові докази, які не були змінені під впливом об’єктивних зовнішніх умов та людського фактору. Якість огляду та отриманої інформації напряму залежить від учасників, які беруть в ньому участь, а також алгоритму здійснення такого роду слідчої дії. На сьогоднішній день в українській криміналістичній практиці, здебільшого, застосовуються методи та способи огляду місця події, які перевірені протягом тривалого часового проміжку та демонструють придатність та актуальність. Водночас, технічний прогрес, зміна форм кримінально протиправної діяльності свідчить про необхідність пошуку нових методик проведення огляду місця події за фактами вчинення окремих суспільно небезпечних діянь. Одним із таких кримінальних правопорушень є діяння, передбачене ст. 301 КК України, яке полягає у ввезенні, виготовленні, збуті і розповсюдженні порнографічних предметів.

У криміналістичній теорії тактика ОМП дотепер залишається не досить розробленою, а тактичні прийоми ОМП підмінюються стадіями, методами або способами організації і підготовки до нього [95, с. 199-200; 12, с. 139; 80; 197]. Залежно від характеру відображення на місці події (МП) вчинення злочину вчені-криміналісти пропонують поділяти слідчі ситуації на такі, що мають дійсне відображення, не мають повного відображення, не знаходять явного відображення, мають фальшиве відображення [197, с. 206]. Кожній із них притаманна найдоцільніша система тактичних прийомів, що має досить загальний характер. А подальша деталізація відповідних тактичних прийомів зумовлюється типовими ознаками злочину (індивідуальними особливостями), їх видами, способами вчинення та приховування, що, відповідно, й впливає на специфіку ОМП [7]. Специфіка огляду місця події також визначається через наявність інформації щодо можливої протидії розслідуванню, яка здійснюється учасниками кримінального провадження, що зумовлює необхідність в обранні інших методів здійснення слідчої дії з урахуванням потенційної можливості імітації факту наявності/відсутності події кримінального правопорушення.

Більшість учених-криміналістів визначають два етапи підготовки до огляду місця події: 1) здійснюється до виїзду на місце події й включає комплекс заходів організаційно-розпорядчого й забезпечувального характеру; 2) здійснюється після прибуття на місце події й передбачає заходи тактичного характеру [9; 147; 95; 12]. До першої групи підготовчих заходів належать такі загальні заходи: організація чергувань слідчих, визначення принципів комплектування оперативних груп, сповіщення про подію й організацію виїзду, визначення форм обліку чергувань і виїздів (відповідні журнали), методи залучення понятих та інші питання попередньої підготовки проведення огляду місця події (починаючи від зручності та придатності одягу, взуття слідчого чи іншого учасника огляду й закінчуючи рекомендаціями одержати заздалегідь прогноз погоди) [80, с. 139]. Крім того, перед оглядом рекомендується встановити, хто й звідки повідомив про злочин, одержати інформацію про характер події, дати розпорядження про охорону місця події, повідомити про подію відповідні інстанції, підготувати необхідні науково-технічні засоби [7]. Що стосується першого етапу, необхідно відмітити, що планування огляду місця події є важливим елементом його ефективного здійснення з точки зору необхідності обрання обладнання достатнього для пошуку, фіксації та вилучення необхідних речових доказів (та загального підтвердження факту вчинення певного кримінального правопорушення). Також на цьому етапі слідчий має визначити основні фактори на які має бути звернута особлива увага (це також можна зробити із урахуванням інформації, яка була надана заявником та перевірена на достовірність). Другий етап огляду місця події спрямований, здебільшого, на безпосередню реалізацію алгоритму визначеного на стадії підготовки.

Важливим також є питання визначення кола учасників огляду місця події (*що повинно вирішуватись на першому етапі та має значення для другого – додано нами – В.В.*), оскільки проведення огляду в цій категорії проваджень часто вимагає застосування спеціальних знань, що стосуються умов реалізації умислу на створення порнографічних предметів (*виправлено нами – В.В.*). Залучення до огляду місця події, пов’язаного із вчиненням кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України особи, яка виявила злочин, сприятиме однозначності висновків про виявлені особливості, особливо якщо ця особа, наприклад, є володарем приміщення, в якому відбувалась кримінально протиправна подія (*виправлено нами – В.В.*). Також (крім звичайних учасників цієї слідчої дії) під час проведення оглядів такої категорії необхідно залучати інших спеціалістів у галузі мистецтвознавства, комп’ютерних технологій тощо. Залучення таких спеціалістів в окремих випадках може стати основною умовою для початку огляду місця події. На розсуд слідчого, залежно від конкретних обставин, до огляду також можуть залучатися спеціалісти з інших галузей знань (*виправлено нами – В.В.*). До прибуття на місце події варто також з’ясувати питання необхідності присутності понятих під час проведення огляду. Так, присутність понятих під час проведення огляду місця події відповідно до абз. 2 ч. 7 ст. 223 КПК обов’язкова лише в тому разі, коли об’єкт, що оглядається, є володінням особи, тобто перебуває в приватній власності [197]. Варто звернути увагу на те, що досліджуване кримінальне правопорушення може вчинятись у декількох формах, які безпосередньо визначені в диспозиції ст. 301 КК України. Такими формами є: ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів. Для кожної з цих форм характерний окремий спосіб реалізації кримінально протиправного умислу, а отже відрізняється і просторова характеристика. Наприклад, якщо наявний факт виготовлення порнографії, місцем огляду може бути будь–яке приміщення, в якому було здійснено окремі дії, пов’язані із суспільно небезпечною подією. Такими приміщеннями можуть бути порностудії, гримерні, костюмерні, серверні, фотостудії, відкриті ділянки місцевості тощо. Такі місця можуть використовуватись із метою збуту та розповсюдження, для збереження техніки, за допомоги якої здійснюються такі дії. Більш складним є випадок ввезення порнографічних предметів з точки зору необхідності точного визначення місця, яке може вважатись місцем кримінально протиправної події. Вказане свідчить про те, що участь понятих під час огляду місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України частіше за все є обов’язковою.

Згідно зі ст. 237 КПК України огляд проводить безпосередньо слідчий чи прокурор. Але на практиці прокурор бере участь у проведенні огляду місця події здебільшого в разі вчинення резонансних особливо тяжких злочинів і, як правило, разом зі слідчим. Коли розслідуються злочини, підслідні Національній поліції, на місце події виїжджає слідчо-оперативна група у складі слідчого, працівника оперативного підрозділу та інспектора-криміналіста [93]. Останній володіє спеціальними знаннями в галузі криміналістики та під час огляду місця події виступає як процесуальна фігура спеціаліста (ст. 71 КПК України). Під час розслідування кримінальних правопорушень, підслідних іншим органам досудового розслідування, як спеціалістів-криміналістів можна залучати будь-яких осіб, які відповідають вимогам ст. 71 КПК України. Працівники оперативних підрозділів установлюють свідків, очевидців злочину, отримують від них інформацію, що може бути використана для затримання злочинців по гарячих слідах, провадять інші пошукові заходи. При цьому безпосередньо на місці жодних дій не виконують. Основний обсяг робіт з виявлення, фіксації, вилучення та дослідження матеріальних об’єктів, які несуть на собі слідову інформацію вчиненого правопорушення, як свідчить аналіз практики розслідування кримінальних правопорушень і доводять результати наукових досліджень, провадить в основному спеціаліст. Слідчий лише складає протокол, фіксуючи обстановку на місці події [93]. Як правило, під час огляду місця події за фактами вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України прокурор не приймає участь, а основним суб’єктом огляду стає слідчий. Це свідчить про те, що саме від слідчого залежить якість та повнота інформації та речових доказів, які будуть отримані під час здійснення цієї слідчої (розшукової) дії.

Безумовно, це стосується складних випадків огляду місця події, що передбачають значний обсяг роботи та використання спеціальних знань, науково-технічних засобів і відповідних спеціалістів. Спеціаліст-криміналіст, який бере участь в огляді місця події, має виконувати величезний обсяг роботи: він здійснює фото- та відеофіксацію місця події; виявляє та вилучає матеріальні об’єкти, які несуть на собі слідову інформацію вчиненого правопорушення, упаковує їх; за потреби проводить експрес-аналіз вилучених об’єктів; допомагає слідчому з описом об’єктів у протоколі; на основі отриманої інформації моделює механізм вчинення кримінального правопорушення тощо. Зважаючи на різноманітність слідів злочину (трасологічних, біологічних, запахових тощо) і багатоплановий характер роботи, спеціаліст-криміналіст не в змозі виконати всі ці завдання. Беручи до уваги процес диференціації знань у різних галузях науки і техніки, а також висновки наших попередніх досліджень щодо неможливості існування як наукової категорії криміналістичних знань і класу криміналістичних експертиз [128], до огляду місця події має залучатися не лише спеціаліст-криміналіст, а група спеціалістів у різних вузькопрофільних галузях знань згідно з їх диференціацією [128]. Під час огляду місця події особливу увагу необхідно також приділяти випадкам об’єднання декількох форм вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, що є достатньо розповсюдженим явищем. У такому випадку огляд місця події може надати інформацію щодо наявності/відсутності інших приміщень, територій, транспорту, призначеного для реалізації протиправного умислу.

Позитивним убачається досвід проведення огляду місця події поліцією США. Детектив працює з групою спеціалістів, у складі якої: фотограф, що здійснює фото-, відеозйомку; спеціалісти з вилучення доказів залежно від їх виду (трасологічних, біологічних, балістичних тощо); аналітик; спеціаліст із реконструкції місця події. Кожний проходить сертифікацію за своїм напрямом діяльності у спеціалізованих установах, що мають право підготовки таких спеціалістів. Наприклад, спеціаліст-фотограф отримує сертифікат від Evidence Photographers International Council, Inc., спеціаліст-дактилоскопіст від International Association for Identification [1]. Зазначені спеціалісти не є працівниками поліції, їх залучають до проведення огляду місця події за домовленістю. Інший аргумент на користь проведення огляду місця події групою спеціалістів – необхідність застосування сучасних засобів криміналістичної техніки, які слідчий самостійно не в змозі опанувати. Крім того, доволі складно поєднувати їх використання зі складанням протоколу огляду місця події. І зрештою, для успішного застосування сучасної криміналістичної техніки потрібні не лише спеціальні знання, а й певні навички робо-ти з такою технікою. Наприклад, для фіксації місця події послуговуються відеокамерою, яка також працює в режимі безперервної відеозйомки кругової панорами місця події на різних рівнях [127, с. 31], щоб охопити всі ймовірні матеріальні об’єкти, які несуть на собі слідову інформацію вчиненого правопорушення, а за допомогою програмного забезпечення визначити відстані між ними. Використовуючи таку відеозйомку, у перспективі взагалі можна відмовитися від складання протоколу огляду місця події. Фіксацію обстановки значного за розміром місця події на відкритій місцевості (наприклад, місця пожежі чи аварії) можна здійснити за допомогою мультикоптерів (квадрокоптерів), оснащених відеокамерами з відповідним програмним забезпеченням [127, с. 32]. На сьогоднішній день в Україні також поступово стає вищим рівень техніко-криміналістичного забезпечення, що підтверджується широким використанням для фото- та відеофіксації мультикоптерів. Водночас, розглядуване нами кримінальне правопорушення, як правило, не передбачає використання масштабних територій, що виключає необхідність у використанні такої апаратури. Втім, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів передбачає наявність відповідного технічного та програмного обладнання, дослідження якого є достатньо складним процесом. З огляду на це, до складу слідчо-оперативних груп, які виїжджають на місце події окрім інспекторів-криміналістів, які є співробітниками слідчих підрозділів Національної поліції часто залучаються спеціалісти Науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України.

Пошук фактичних даних про конкретну протиправну діяльність має свої особливості. Об’єкти оперативного пошуку певного злочину визначають залежно від обставин, характерних для його вчинення. Пошук фактичних даних про ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів є активною пошуковою діяльністю уповноважених суб’єктів, що спрямована на встановлення: осіб, які планують увезення, виготовлення, збут або розповсюдження порнографічних предметів із метою вивчення можливості недопущення вчинення злочину; осіб, які готуються до ввезення, виготовлення, збуту або розповсюдження порнографічних предметів; осіб, які безпосередньо ввозили, виготовляли, збували або розповсюджували порнографічні предмети або осіб, причетних до такої діяльності, у тому числі моделей, задіяних до виготовлення порнографічних предметів; порнографічних предметів; свідків та очевидців увезення, виготовлення, збуту й розповсюдження порнографічних предметів; осіб, до яких потрапили порнографічні предмети, у тому числі з використанням мережі Інтернет; грошей та цінностей, що були витрачені на протиправну діяльність, пов’язану з увезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів, джерел їх надходження, а також документальне підтвердження розрахунків (документи про грошові перекази, про оплату праці моделей або інших осіб, документи про розрахунками за допомогою мережі Інтернет); грошей і цінностей, що були отримані протиправним шляхом завдяки збуту й розповсюдженню порнографічних предметів; знаряддя та засобів, які використовували для втілення злочинного наміру (фото-, відеотехніка, носії електронної інформації з порнографічними предметами, технічне обладнання, що використовувалось для їх копіювання та розповсюдження тощо); предметів і документів, що мають оперативно-розшукове та доказове значення (договори, укладені учасниками виготовлення порнографічних предметів, що засвідчують певні обставини, наприклад про оренду приміщень для виготовлення порнографічних предметів, а також інші документи, наприклад медичні довідки про обстеження на венеричні хвороби, чеки про закупку обладнання тощо); обставин та умов, що сприяють увезенню, виготовленню, збуту або розповсюдженню порнографічних предметів; конкретних фактів увезення, виготовлення, збуту або розповсюдження порнографічних предметів [68]. Огляд місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України має свою специфіку, яка, в першу чергу, зумовлена особливостями інформації, яку необхідно встановити. Це передбачає необхідність здійснення відповідних дій, спрямованих на отримання даних ще до початку огляду. Окремої уваги також заслуговує предмет огляду та ті сліди, які необхідно розшукати, зафіксувати та вилучити для формування належної доказової бази досудового розслідування.

Вчені також вказують, що проведення огляду місця події в кримінальних провадженнях, відкритих за фактами поширення порнографічних предметів, має як загальні, так і специфічні ознаки. Тактику проведення огляду обирають залежно від особливостей злочинної діяльності у сфері поширення порнографічних предметів. У кримінальних провадженнях, відкритих за фактами поширення порнографічних предметів, огляду, за можливості, має передувати комплекс заходів з метою встановлення місця зберігання порнографічних предметів, способів його конспірації, режиму роботи складських приміщень для зберігання такої продукції, відвідувачів, приблизного обсягу партій продукції, що збувається, інших значущих обставин. Крім того, попередньо має сенс отримати план приміщення, яке необхідно оглянути, у бюро технічної інвентаризації чи інших органах, які можуть надати таку інформацію, з метою встановлення під час візуального огляду можливих схованок. Важливо також з'ясувати питання щодо наявності складських приміщень. Об'єктом огляду зазвичай є місця виготовлення, зберігання, збуту та розповсюдження порнографічних предметів [120, с. 87]. Водночас необхідним для врахування також є те, що таких приміщень може бути декілька і всі вони можуть бути призначені для реалізації різних дій, які охоплюються складом кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України. Також актуальною проблемою залишається огляд транспортних засобів, які також можуть виконувати роль як тимчасових сховищ, так і використовуватись з метою ввезення порнографічних предметів.

Відповідно до вироку Дзержинського районного суду м. Харкова від 08.04.2021 року (справа № 638/17031/18, провадження № 1-кп/638/389/21) особу було обвинувачено за вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ч. 3 ст. 301 КК України за наступних обставин: *з червня 2017 року обвинувачений, діючи умисно, із корисливих спонукань, переслідуючи мету наживи, розробив злочинний план незаконного збагачення, згідно якого моделі жіночої статі повинні за матеріальну винагороду надавати користувачам мережі Інтернет послуги порнографічного характеру, які полягають у вульгарно натуралістичній, непристойній демонстрації генеталій, антиетичних сцен, які не відповідають моральним критеріям, порочать честь та гідність людини, викликаючи низинні інстинкти. В подальшому обвинувачений відповідно до свого злочинного наміру з використанням персонального комп`ютера, підключеного до мережі Інтернет здійснив вихід на сайт https://chaturbate.com. (чатурбєт.ком), зареєстрував на своє ім`я студійний аккаунт, що дозволяло йому зареєструвати заздалегідь підібраних ним осіб жіночої статі в якості моделей на вказаному сайті, шляхом створення анкет з їх логінами та паролями доступу до них. Вказані налаштування дозволяли обвинуваченому особисто здійснювати функції адміністратора студійного аккаунту, та спостерігати в режимі реального часу з комп`ютера за виготовленням та розповсюдженням зображень порнографічного характеру моделями в режимі реального часу в мережі інтернет, контролювати хід їх виконання та надавати їм відповідні вказівки, пов`язані із характером вчинюваних дій, які необхідно виконувати під час виготовлення порнографічних зображень, отримувати інформацію про фактичне надходження електронних платіжних одиниць, які сплачувались клієнтами за споживання розповсюджених їм зображень порнографічного характеру та отримувати грошові кошти за виготовлені та розповсюджені порнографічні зображення.*

*Усвідомлюючи, що для реалізації свого злочинного наміру та незаконного збагачення йому необхідна спеціальна комп`ютерна техніка підключена до всесвітньої мережі інтернет, обвинувачений придбав все необхідне та обладнав кімнати орендованої квартири, тим самим створив місце розпусти (притон), тобто приміщення, підготовлене для вчинення розпусних дій фізичного та інтелектуального характеру з їх подальшою трансляцією в режимі реального часу на сайтах всесвітньої мережі Інтернет за грошову винагороду. В подальшому для забезпечення систематичної, безперервної злочинної діяльності, з метою незаконного збагачення для підшукування та підбору осіб жіночої статі, які повинні забезпечити функціонування місця розпусти, обвинувачений займався пошуком вказаних осіб серед своїх знайомих. За таких обставин, «прийнято на роботу» моделлю з якою вступив в злочинну змову, направлену на виготовлення та розповсюдження порнографічних зображень за матеріальну винагороду, в режимі реального часу, в мережі інтернет, зареєструвавши вказану особу під певним нік-неймом (готті кетті) на сайті чатурбєт.ком. За вчинення зазначеною особою розпусних дій від клієнтів та адміністрації сайту обвинувачений отримував винагороду за одну хвилину перебування зареєстрованої моделі на сайті, частину з яких сплачував в якості заробітної плати моделі, яка виготовляла та розповсюджувала порнографічні зображення, та отримував постійний дохід від здійснення злочинної діяльності.*

*Таким чином обвинувачений з метою протиправної наживи створив місце розпусти в квартирі, фактично її утримував виконуючи ряд активних дій, які полягали у тому що він здійснював підбір кандидаток для роботи в порностудії; реєстрацію підібраних моделей на сайтах; здійснював спеціальні налаштування комп`ютерної техніки в кімнатах-студіях необхідних для забезпечення відеотрансляцій; здійснював підрахування коштів зароблених моделями на сайтах, вручав особисто заробітну платню моделям; сплачували платню за оренду квартири, послуги Інтернет, а також комунальні послуги. За викладених вище обставин обвинувачений забезпечив утримання створеного у квартирі місця розпусти, функціонування якого забезпечувалось у виготовленні та розповсюдженні моделями зображень порнографічного характеру за матеріальну винагороду* [51]*.* Отже, наведений приклад надає можливість підсумувати, що *складність огляду місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України полягає в такому*: 1) кримінально протиправна подія може бути пов’язана із іншими кримінальними правопорушеннями, необхідними для реалізації суспільно небезпечного умислу (сутенерство та втягнення осіб у зайняття проституцією, створення або утримання місць розпусти і звідництво, катування, торгівля людьми тощо). За таких умов огляд місця події повинен бути спрямований на вирішення системи завдань, які полягають у встановленні слідової картини по кожному окремому суспільно небезпечному діянню та встановлення первинного мотиву та мети, які переслідувались суб’єктом діяння; 2) складно диференційована просторова та часова характеристики можуть мати потенційним наслідком втрату частини доказової інформації та ускладнити ретроспективу досудового розслідування; 3) огляд місця події часто передбачає необхідність проведення слідчої (розшукової) дії у декількох приміщеннях (або змішаним способом шляхом огляду приміщень та певних відкритих територій), що ускладнює процес встановлення взаємозв’язку між доказами розшуканими та вилученими у різних приміщеннях або часткову їх втрату; 4) слідча (розшукова) дія потребує залучення низки спеціалістів-фахівців із різних галузей знань (криміналісти, мистецтвознавці, техніки тощо).

Водночас, також необхідно враховувати те, що найбільш часто (про що свідчить і наведений приклад судової практики) кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України межує із діянням, передбаченим ст. 302 національного кримінального законодавства. Вчені звертають увагу на те, що під час слідчого огляду при розслідуванні кримінальних правопорушень, пов’язаних зі створенням або утриманням місць розпусти і звідництвом, необхідно виявляти і вилучати записи з камер спостереження у приміщенні, де надавалися інтимні послуги, а також записи відеозйомки прилеглої території (паркувальне місце неподалік від сауни або нічного клубу). Необхідно знімати записи і з камер спостереження, що розміщенні на інших об’єктах (відділення банку, аптека, заправочна станція). На цих записах може бути зафіксований клієнт, який прибув до місця розпусти, або автомобіль, на якому водій із сутенером привіз повій та ін. Все це дозволить довести причетність конкретної особи (сутенера, повії, водія, клієнта) до злочину. Під час проведення певної СРД слідчим повинні вживатися заходи для встановлення можливих свідків. Для цього потрібно застосовувати поквартирні обходи. У ході пошуку свідків можуть бути виявлені особи, які періодично в той же самий час доби перебувають у певному місці (прямують на роботу або повертаються додому, вигулюють собак, роблять пробіжки тощо.) [69, с. 55]. Огляд місця події повинен вестися методично, за чітко визначеною системою, щоб не випустити з уваги будь-які важливі вузли і деталі. Існують такі три основні методи пересування, які застосовуються «в чистому вигляді» або в різних комбінаціях: – ексцентричний, коли рух здійснюється по спіралі від центру до периферії; – концентричний, коли огляд ведеться по спіралі від периферії до центру; – фронтальний (лінійний), коли доцільно вивчати місце події, рухаючись лінією від одного краю території або приміщення до іншого, досліджуючи послідовно кожен сектор (ділянка, квадрат) і переходячи від однієї смуги руху на наступну, паралельну попередньої або сусідню з нею [5, с. 120]. Вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 та ст. 302 КК України одночасно є достатньо розповсюдженою практикою, зумовленою тим, що умисел на створення місць розпусти може бути підгоовчим етапом для створення порнографічних предметів. Особи, залучені у якості акторів також можуть виконувати й інші, супутні дії, які включають розповсюдження порнографічних предметів, а також їх збут, ввезення тощо. Огляд місця події (за умови збереження його первинних характеристик) надає можливість отримати таку інформацію за характерними слідами участі декількох осіб, про що можуть свідчити предмети одягу, фото та відеоматеріали тощо.

При описі обстановки слідчий при розслідуванні кримінальних правопорушень, пов’язаних зі створенням або утриманням місць розпусти і звідництвом, завжди повинен виходити з того, що в подальшому може виникнути необхідність у реконструкції обстановки місця події і що це стане можливим лише тоді, якщо якісно буде складено протокол. Неприпустимо вживати в протоколі невизначені слова і вирази на кшталт «поблизу», «поруч», «близько» або робити в ньому якісь припущення. Можна лише фіксувати заяви потерпілих, матеріально-відповідальних осіб, свідків-очевидців, які беруть участь в огляді. При описі місця розташування об’єктів необхідно зазначати дві координати щодо нерухомих предметів. У заключній частині протоколу слідчий наводить вилучені об’єкти і зазначає спосіб їх упаковки. Якщо застосовувалося фотографування, наводяться сфотографовані об’єкти, зазначаються умови зйомки і кількість зроблених знімків. Після виготовлення фотознімків вони оформляються у вигляді фототаблиці і долучаються до протоколу. До протоколу долучаються також схеми і плани місця події [69, с. 35]. Будь-яка інформація, яка вноситься до протоколу огляду місця події має надавати вичерпні характеристики, яких буде достатньо для розуміння сутності та змісту кримінального правопорушення, послідовності реалізації суб’єктом протиправного умислу та потенційні інші суспільно небезпечні діяння, які можуть бути невідомі органам досудового розслідування, але на які можуть вказувати окремі докази, виявлені в ході проведення слідчої (розшукової) дії.

При огляді виробничих приміщень установлюється можливість виготовлення й тиражування в них продукції, що є порнографічними предметами. Слідчий під час проведення огляду повинен звертати особливу увагу на предмети й обставини, що свідчать про спосіб учинення злочину, а саме: наявність великої кількості копіювальної техніки, апаратури, що дає можливість тиражувати продукцію, специфічних витратних матеріалів (касети, диски, упаковка до них тощо). Під час обшуку потрібно вилучати: – порнографічні предмети (готовий продукт до розповсюдження (твори, зображення, інші предмети порнографічного характеру), а також їх носії (відеокасети, компакт-диски, флеш-картки тощо), напівфабрикати (об’єкти, виготовлення яких не закінчене) та упаковки до них; – обладнання, за допомогою якого здійснювалося виготовлення порнографічних предметів, а саме засоби друку (принтери, сканери, поліграфічне обладнання), витратні матеріали й засоби для виготовлення (друкарські форми, картриджі, туби з тонером, поліграфічна плівка, пензлики, тампони, пульверизатори тощо), пристосування для подальшого оброблення напівфабрикатів (біндери, швидкозшивачі, сушки для паперу, інше); – предмети зі слідами, що утворилися в процесі виготовлення порнографічних предметів (аркуші паперу з пробними відбитками, ганчірка для витирання рук, забруднена друкарською фарбою, посудини з-під фарби, туби від тонера, використані картриджі та інше; – література та записи, які містять відомості про кримінальне правопорушення; – документацію, що стосується такої продукції (касові чеки, контрольні касові стрічки, накладні, рахунки, бланки, товарні та касові звіти, журнали обліку клієнтів, чорнові записи та інше); – одяг та інші аксесуари, які могли використовуватися під час виготовлення порнографічної продукції. Перелік вилучених предметів та їх опис відображаються в протоколі. У кримінальних провадженнях, відкритих за фактами поширення порнографічних предметів, доцільно залучати компетентних осіб (спеціалістів) з метою встановлення пристроїв, які можуть бути використані для відтворення та тиражування певних порнографічних предметів та можуть допомогти слідчому зробити правильний і змістовний огляд комп'ютерів, які використовувались зі злочинною метою [120, с. 87]. При цьому також необхідно зауважити, що будь–які дії, а також всі вилучені предмети та інші речові докази мають бути в обов’язковому порядку відображені в протоколі огляду місця події, що у майбутньому може мати значення під час вчинення інших слідчих (розшукових) дій та проведенні судово-експертних досліджень.

Проведення слідчого огляду у злочинах, пов'язаних із дитячою порнографією, має як загальні риси тактики його проведення, так і специфічні, зумовлені способом злочинних дій, об'єктом посягання та обстановкою, в якій вчинюються ці злочини. Об'єктом огляду при розслідуванні злочинів, пов'язаних із дитячою порнографією, є місця створення, виготовлення, зберігання та поширення предметів дитячої порнографії, а також продукція порнографічного характеру. Обґрунтовано, що проведення огляду місць створення продукції дитячої порнографії має важливе значення, оскільки у даних місцях безпосередньо здійснюється сексуальне насилля над дітьми як із примусовим утриманням жертви, так і добровільно. Ці дії здійснюються на орендованих квартирах, у спеціально відведених для зйомок приміщеннях, на складах, у школах тощо. Важливим при проведенні огляду є виявлення аудіо- та відеотехніки, а також накопичувачів інформації, на які могли записати порнографічні зображення потерпілої особи з метою надсилання можливим «клієнтам», зокрема, через Інтернет. З метою пошуку слідів злочину повинні оглядатися: кімнати чи приміщення, де утримувалася потерпіла дитина, провадилися зйомки порнографічних матеріалів; відеокамери, фотоапарати та інші технічні засоби, які могли використовуватися для фіксації дій порнографічного характеру, що здійснювались відносно потерпілого та можуть свідчити про спосіб вчинення злочину; пишучі прилади, копіювальна техніка, комп'ютерне обладнання та ін., за допомогою яких було виготовлено продукцію дитячої порнографії, а також інші предмети, документи, що свідчать про факт поширення продукції дитячої порнографії або виконання інших поточних злочинних дій, які супроводжують основні дії. Усе це має бути оглянуто слідчим і зафіксовано в протоколі. Комп'ютери, відеотехніку та інше технічне обладнання слід оглядати з обов'язковою участю спеціалістів-техніків, щоб не пошкодити або не знищити носії інформації [120, с. 87]. Отже, *до особливостей тактики огляду місця події за фактом вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України необхідно віднести таке*: 1) попередній збір інформації, яка може відноситись до події та обставин кримінального правопорушення та впливати на алгоритм огляду місця події; 2) визначення предмету огляду місця події, кількості та змісту очікуваних речових доказів; 3) огляд всіх приміщень, які використовував кримінальний правопорушник для вчинення діянь, пов’язаних між собою єдиним кримінально протиправним умислом; 4) розмежування завдань огляду місця події від потенційно необхідних інших слідчих (розшукових) дій, таких як, наприклад, обшук та слідчий експеримент; 5) залучення до огляду спеціалістів із комп’ютерно-технічної експертизи для забезпечення можливості правильного вилучення речових доказів; 6) за необхідності – залучення спеціаліста у галузі мистецтвознавства для попереднього відмежування предметів, які мають ознаки порнографії від схожої продукції за формальними ознаками, з метою розвантаження судових експертів, які в наступному будуть проводити дослідження речових доказів.

Найважливішою умовою ефективності обшуку в категорії проваджень, відкритих за фактами поширення порнографічних предметів, є вміло проведена підготовка до нього, що полягає в отриманні якомога більш повних відомостей про місце, де буде провадитися обшук, наприклад, про розташування й меблювання квартири, про її мешканців, підсобні приміщення, наявність гаража тощо. Тактика обшуку при розслідуванні розповсюдження порнографічних предметів має свою специфіку. Для виготовлення порнографічних предметів потрібні певні технічні навички, уміння фотографувати, користуватися комп’ютерною технікою, відеотехнікою, а також певна винахідливість. Ці здібності виявляються не лише при виготовленні порнографічних предметів, а й при облаштуванні схованок для збереження приладдя, яке використовує виробник таких предметів. Деякі злочинці зберігають всі ці предмети не за місцем проживання, а на роботі, вважаючи, що їх там не шукатимуть [120, с. 87]. У зв’язку із цим алгоритм та сценарій обшуку мають бути опрацьовані заздалегідь з метою уникнення втрати необхідної інформації.

Предмети, що можуть викривати злочинців, які займаються розповсюдженням порнографічних предметів, поділяються на дві групи: що доводять факт виготовлення: порнографічні предмети, що були використані як оригінали; прилади, за допомогою яких здійснювалося виготовлення; матеріали, використані для виготовлення; уже виготовлені порнографічні предмети (кінцевий продукт, готовий для збуту), а також напівфабрикати (об'єкти, виготовлення яких не доведено до кінця); предмети зі слідами, що утворились у процесі виготовлення; література та записи, які містять дані, що потрібні для виготовлення, чи іншим чином стосуються розслідуваного злочину. які доводять факт розповсюдження (збут, демонстрування, а інколи й увезення). До участі в проведенні обшуку в кримінальних провадженнях, відкритих за фактами розповсюдження порнографічних предметів, рекомендується залучати спеціалістів, зокрема осіб, які мають навички в проведенні експертиз порнографічних предметів, або ж фахівців окремих галузей (експертів-криміналістів, системних програмістів (фахівців з експлуатації програмних засобів), програмістів (фахівців зі створення програм для ПЕОМ), особливо у випадку, якщо розповсюдження порнографічних предметів здійснювалося з використанням сучасної комп'ютерної техніки. Під час проведення обшуку в кримінальних провадженнях з розповсюдження порнографічних предметів, можуть бути отримані такі докази, як: документи, що свідчать про придбання поліграфії, витратних матеріалів, технічних засобів; письмові та цифрові дані про продукцію, а також різноманітні записи, зокрема так звана, чорна бухгалтерія; телефонні номери й адреси осіб, які брали участь у вчиненні злочину, а також покупців; чорнові записи, що мають значення для кримінального провадження [120, с. 88].

Будь-яке втручання державного органу у право на мирне володіння майном повинно забезпечити «справедливий баланс» між загальним інтересом суспільства та вимогами щодо захисту основоположних прав конкретної особи. Про необхідність досягнення такого балансу йдеться у ст. 1 Першого протоколу. Баланс не буде забезпечений, якщо на особу буде покладено індивідуальний та надмірний тягар (рішення у справі «Спорронг та Льонрот проти Швеції»). Інакше кажучи, має існувати обґрунтоване пропорційне співвідношення між засобами, які застосовуються, та метою, якої прагнуть досягти (рішення у справі «Джеймс та інші проти Сполученого Королівства»). Такий статус зумовлює необхідність повернення майна особі, у якої воно було вилучено за: постановою прокурора, якщо він визнає таке вилучення майна безпідставним; ухвалою слідчого судді чи суду в разі відмови в задоволенні клопотання прокурора про арешт цього майна; у випадках, якщо пізніше наступного робочого дня після вилучення майна не було подано клопотання слідчого, прокурора про арешт тимчасово вилученого майна, або слідчий суддя, суд протягом сімдесяти двох годин із дня находження до суду клопотання не постановив ухвалу про арешт тимчасово вилученого майна. Аналогічний порядок стосується й вилучення речей та документів, які не входять до переліку, щодо якого прямо надано дозвіл на проведення обшуку, та не належать до предметів, які вилучені законом з обігу [120, с. 88]. Тимчасово вилученим може бути майно у вигляді речей, документів, грошей тощо, щодо яких є достатні підстави вважати, що вони: 1) підшукані, виготовлені, пристосовані чи використані як засоби чи знаряддя вчинення кримінального правопорушення та (або) зберегли на собі його сліди; 2) надані особі з метою схилити її до вчинення кримінального правопорушення, фінансування та (або) матеріального забезпечення кримінального правопорушення чи як винагорода за його вчинення; 3) є предметом кримінального правопорушення, пов’язаного з їх незаконним обігом; 4) набуті в результаті вчинення кримінального правопорушення, доходи від них, або на які було спрямоване кримінальне правопорушення (ч. 2 ст. 167 КПК України) [120, с. 88]. *До особливостей обшуку за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України необхідно віднести*: 1) чітке тактичне розмежування завдань, які мають бути вирішені під час огляду місця події та обшуку з метою уникнення дублювання інформації, яка підлягає встановленню; 2) залучення максимальної кількості потенційно необхідних для пошуку, виявлення та оцінки доказової інформації; 3) попередній аналіз потенційно необхідних для вилучення під час обшуку доказових джерел з метою отримання дозволу, достатнього для вичерпного вирішення поставленого завдання; 4) чітке дотримання конституційно передбаченого права громадян на власність (врахування практики ЄСПЛ на предмет законного володіння майном і дотримання процесуального порядку проведення обшуку і вилучення майна, яке є його предметом).

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що *до основних тактичних особливостей здійснення огляду місця події та обшуку за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України необхідно віднести*: 1) дотримання вимог нормативно-правових актів (Кримінального процесуального кодексу України, Інструкції про порядок залучення працівників органів досудового розслідування поліції та Експертної служби Міністерства внутрішніх справ України як спеціалістів для участі в проведенні огляду місця події, затверджений Наказом Міністерства внутрішніх справ України 03.11.2015  № 1339, Інструкції з організації взаємодії органів досудового розслідування з іншими органами та підрозділами національної поліції України в запобіганні кримінальним правопорушенням, їх виявленні та розслідуванні, затвердженої Наказом Міністерства внутрішніх справ України 07.07.2017 № 575 тощо); 2) створення алгоритму, достатнього для визначення первинної мети та мотиву кримінального правопорушення та встановлення послідовності здійснення дій, спрямованих на реалізацію протиправного умислу; 3) безперервна фото- та відеофіксації слідчих (розшукових) дій; 4) відмежування джерел доказів (у т.ч. предметів та техніки) від вторинних факторів, які можуть лише побічно вказувати на потенційне відношення до події кримінального правопорушення; 5) встановлення під час слідчих (розшукових) дій всіх потенційних свідків кримінального правопорушення; 6) інтеграція мультидисциплінарного підходу до проведення слідчих (розшукових) дій, необхідного для комплектування доказової бази та підготовки платформи для наступних процесуальних дій.

**2.2. Типові слідчі ситуації, комплекси слідчих дій та інших заходів, необхідних для розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні**

Типові слідчі ситуації, а також якісне формулювання слідчим завдань, які мають бути вирішені шляхом здійснення певних слідчих (розшукових) дій є важливим аспектом досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України. Водночас, також необхідно зауважити дотичність алгоритму розслідування цього суспільно небезпечного діяння кримінальному правопорушенню, передбаченому ст. 300 КК України, а також діянням, пов’язаним із створенням та розповсюдженням дитячої порнографії. Сучасне кримінальне процесуальне законодавство не завжди здатне в повній мірі забезпечити можливість правоохоронних органів на належному рівні вирішувати поставлені перед досудовим розслідуванням завдання, що зумовлено відсутністю належного інструментарію, який би відповідав менталітету та потребам сучасного суспільства. Не в повній мірі виваженими є методики розслідування такого роду кримінальних правопорушень, що призводить до помилок та прийняття неправильних процесуальних рішень. Отже, враховуючи вказане, доцільним є більш детальний розгляд типових слідчих ситуацій, комплексів слідчих дій та інших заходів, необхідних для розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні.

Слідча ситуація – це системне, досить складне, багатокомпонентне утворення, зміст якого складають різні умови, обставини, чинники, що визначають обстановку процесу розслідування на певному його етапі і мають значення для обрання і реалізації оптимальних прийомів, методів і засобів. На підтвердження висловленого свідчить той факт, що переважна більшість науковців, досліджуючи поняття тактичних засобів, розглядають ситуаційну обумовленість як одну із важливих ознак цієї криміналістичної категорії. У зв’язку з цим В. Ю. Шепітько слушно відносить до засобів криміналістичної тактики: а) тактичний прийом як спосіб здійснення процесуальної дії, спрямований на досягнення її мети; б) тактичну рекомендацію – науково обґрунтовану та перевірену практикою пораду щодо обрання і застосування засобів, прийомів та форм поведінки; в) систему тактичних прийомів – упорядковану сукупність взаємопов’язаних та взаємозумовлених прийомів, що мають цільову спрямованість у процесі її реалізації (іноді систему тактичних прийомів іменують тактичною комбінацією); г) тактику слідчої (судової, оперативно-розшукової) дії, що охоплює весь типовий тактичний комплекс її можливого здійснення, реалізації; д) систему слідчих або інших дій (тактичну операцію), спрямовану на виконання завдання розслідування у відповідній слідчій ситуації [199, с. 10]. Система слідчих дій є важливим елементом криміналістичної характеристики, в першу чергу, з урахуванням можливості сформулювати загальний алгоритм дій слідчого, спрямованих на вирішення завдання, поставленого перед досудовим розслідуванням. Опрацювання потенційно можливих слідчих ситуацій має на меті забезпечення невідкладного реагування на можливі перепони, які можуть виникати в межах здійснення органами досудового розслідування своїх повноважень, у тому числі, це також може стосуватись спроб протидії нормальному перебігу досудового розслідування.

Тому дослідження поняття слідчої ситуації, її структури, видів та їх впливу на вибір та застосування тактичних засобів, спрямованих на оптимізацію розкриття, розслідування та профілактики злочинів, виступає одним із перспективних напрямків криміналістичних досліджень. Вирізнення типових слідчих ситуацій наступного етапу розслідування можливе, якщо за основу типізації береться ставлення підозрюваного до повідомлення про підозру. З урахуванням зазначеного на цьому етапі можна вирізнити такі типові слідчі ситуації: а) підозрюваний погоджується у повному обсязі з положеннями повідомлення про підозру у вчиненні злочину; б) підозрюваний погоджується у частині до викладених у повідомленні положень; в) підозрюваний не погоджується з положеннями повідомлення про підозру і не визнає свою причетність до вчиненого кримінального правопорушення. Варто зазначити, що залежно від ситуацій розслідування деякі з тактичних операцій можуть мати наскрізний характер і вирішуватися як на початковому, так і на наступному етапі розслідування. Це залежить від вирішення (або не вирішення) тактичних завдань на певному етапі розслідування, тобто неможливо чітко прив’язувати ту чи іншу тактичну операцію до етапу розслідування злочину, оскільки здійснення такої операції передусім зумовлено відповідною слідчою ситуацією й певним проміжком часу процесу розслідування, в ході якого вирішується проміжне тактичне завдання [194]. Кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України є достатньо складним з точки зору тактики його розслідування, у зв’язку із чим, теоретично, в процесі пошуку істини органи досудового розслідування можуть стикатись зі спробами введення в оману фігурантами кримінального правопорушення, їх захисниками, а також іншими учасниками кримінального провадження, котрі можуть мати власну зацікавленість у конкретному результаті досудового розслідування.

Так, у випадках, коли злочинця не встановлено, або встановлено, але ще не затримано, слідчі ситуації початкового переходять і на наступний етап розслідування. Це стосується і тактичних операцій, які можуть бути спрямовані на виявлення злочинця, розшук викраденого, забезпечення відшкодування матеріальної шкоди, профілактику злочину та ін. Таким чином, для оптимізації процесу розслідування особливого значення набуває ситуаційний підхід, який надає можливість використовувати в слідчій діяльності інформацію узагальненого характеру, найадекватнішу для вибору й адаптації типових тактичних рішень, що забезпечують оптимальне провадження по кримінальній справі (провадженні). При цьому слідча ситуація постійно здійснює певний управлінський вплив на тактичні засоби у кримінальному проваджені. Пізнання і врахування цієї обставини дають змогу підвищити ефективність розроблюваних тактичних засобів. Тому у процедурі підготовки і прийняття рішення про застосування тих чи інших тактичних засобів оцінка ситуації, що склалася, посідає одне із центральних місць. Правильне оцінювання слідчих ситуацій та обрання на цій основі тактики розслідування є важливими умовами цілеспрямованості слідства, прийняття науково обґрунтованих і оптимальних рішень тактичного, методичного та техніко-криміналістичного характеру. Дійсно, саме за рахунок визначення слідчих ситуацій, здійснення їх типізації, формулювання щодо них тактичних завдань і оптимальних засобів їх вирішення можливо істотно підняти рівень наукових розробок у теорії криміналістики. При цьому слідчі ситуації розглядаються як вирішальні детермінуючі чинники вибору та формування тактичних засобів, які безпосередньо впливають на їх практику застосування [194]. Отже, можна говорити про те, що опрацювання слідчих ситуацій є основою тактики розслідування кримінальних правопорушень. Необхідно також відмітити, що попереднє опрацювання алгоритму досудового розслідування дозволяє уникнути типових слідчих помилок, а отже і неправильної кваліфікації суспільно небезпечного діяння та винесення помилкового процесуального рішення.

Зміст кожної слідчої ситуації відображається через різнопланову інформацію – доказову, орієнтовну або їх поєднання. Тому характер слідчої ситуації визначається саме через інформаційну сутність певного комплексу взаємопов’язаних між собою матеріальних та ідеальних відображень, які причино обумовлені конкретними діями певних осіб, що є учасниками чи очевидцями певної події злочину. Ми можемо стверджувати, що не існує ситуації без відображення і відповідно – без інформації про причини та шляхи її виникнення. При визначенні поняття слідчої ситуації слід виходити із сутності характеристик предмета, який розглядається. Під слідчою ситуацією слід розглядати стан, який склався в певний момент розслідування, та діяльність, направлену на пізнання події, шляхом збору та аналізу всієї інформації, що є в розпорядженні слідчого чи іншої особи, яка проводить розслідування. І головне, чим можна охарактеризувати даний процес в будь-якій стадії його розвитку, – наявність інформації про досліджувану подію та можливості її отримання. Слідча ситуація має динамічний характер, вона з часом трансформується залежно від характеристики умов, в яких проходить процес розслідування, та сукупності обставин, які входять до складу слідчої ситуації та відображають її характер, формуючись під впливом об’єктивних і суб’єктивних факторів. Тому їх конкретизація стосовно до досудового слідства буде сприяти підвищенню його ефективності та якості. Слідча ситуація характеризується наявністю тих чи інших доказів, різноманітного інформаційного матеріалу, в яких визначаються умови здійснення процесу розслідування, тобто наявністю так званих об’єктивних обставин, та не залежить від волі чи поведінки учасників процесу розслідування [100, с. 279]. Таким чином, слідчі ситуації мають безпосередній зв'язок із процесом доказування у кримінальному провадженні, а отже можуть вважатись елементом пізнання події кримінального правопорушення.

Кожній слідчій ситуації притаманна значна кількість складових елементів, можливі модифікації яких роблять ситуацію несприятливою в практичному сенсі. Саме тому виникає необхідність у визначенні й обґрунтуванні сукупності елементів, які найчастіше визначають характер діяльності органів досудового слідства. Ці елементи і є приватними робочими ситуаціями, їх відносять до суб’єктивних факторів формування слідчої ситуації. Окремі елементи або їх сукупність утворюють ряд приватних ситуацій, які визначають структуру слідчої ситуації загального плану. Так, наприклад, відмова потерпілого від написання заяви про вчинений злочин, повідомлення свідком неправдивих відомостей, приховання доказів чи засобів, які можуть сприяти розкриттю злочину, є елементами приватної ситуації, яка характеризує потерпілого чи свідка і його відношення до розслідуємого злочину та особи, яка його вчинила. Разом із тим, аналіз тільки цих даних сприяє конкретизації іншого елементу, що входить до структури суб’єктивних факторів формування слідчої ситуації, тобто даних, що відносяться до характеристики суб’єкту злочину. Саме поєднання всіх цих факторів і обумовлює динамічність та неповторність слідчої ситуації під час розслідування злочину. Складність та дискусійність питання щодо визначення поняття слідчої ситуації не викликає сумнівів та є актуальним. Незважаючи на розбіжності в думках різних вчених, більшість з них приходить до висновку, який вчені сформулювали таким чином: слідча ситуація – це сукупність обставин, що сформувалась на певному етапі розслідування на підставі фактичних даних про подію злочину, яка обумовлює можливість органів досудового слідства реалізувати свої можливості щодо розкриття, розслідування та попередження злочину [100, с. 280]. Перегляд слідчих ситуацій, які можуть виникнути в процесі як досудового розслідування, так і мати певні наслідки на етапі судового розгляду дозволяє також упередити спроби обвинувачених осіб невиправдано змінити межі кримінальної відповідальності та покарання, а також іншим чином вплинути на розвиток та результати кримінального провадження.

Так, наприклад, відповідно до ухвали Автозаводського районного суду м. Кременчука від 22.04.2019 (справа № 524/8654/14-к, провадження 1-о/524/6/19) *18 квітня 2019 року відповідно до ухвали колегії суддів судової палати з розгляду кримінальних справ Полтавського апеляційного суду від 01.04.2019 року до Автозаводського районного суду м. Кременчука надійшла заява засудженого вироком Автозаводського районного суду м. Кременчука від 19.01.2015 року за ч.2 ст.*[*156*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_813/ed_2019_02_26/pravo1/T012341.html?pravo=1#813)*, ч.4 ст.*[*301*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2019_02_26/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601)*, ч.5ст.*[*301*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2019_02_26/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601)[*КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2019_02_26/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601)*ОСОБА\_2 про перегляд цього вироку за нововиявленими обставинами.*

*В заяві просить Автозаводський районний суд м. Кременчука переглянути вирок Автозаводського районного суду м. Кременчука за нововиявленими обставинами, а саме з тих причин, що висновок експерта про визнання відеозйомки порнографією, є перекрученим та не відповідає дійсності, про що ні він, ні суд не міг знати на момент винесення вироку. Зловживання слідчого та прокурора доказами в результаті чого відео зйомка була направлена для проведення експертизи не в відповідну структуру, в зв`язку з чим просив призначити проведення сексолого-мистецтвознавчої експертизи наявної відео зйомки на предмет наявності чи відсутності порнографії ( з поділом по дням) в м. Полтава.*

*Не вдаючись до аналізу змісту обставин, які заявник вважає нововиявленими і не даючи їм оцінку та не вирішуючи питання про можливість задоволення заяви, перевіряючи заяву на її відповідність змісту* [*ст. 462 КПК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3361/ed_2019_01_11/pravo1/T124651.html?pravo=1#3361)*, при вирішенні питання про відкриття кримінального провадження виходжу з наступного. Вказана заява не відповідає вимогам п. 4, п. 5 ч. 2*[*ст. 462 КПК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3361/ed_2019_01_11/pravo1/T124651.html?pravo=1#3361)*, а саме: відсутнє обґрунтування з посиланням на обставини, що підтверджують наявність нововиявлених обставин, оскільки висновок експерта про який вказує заявник – був предметом розгляду як в суді першої інстанції, так і суду апеляційної інстанції, а також Вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ. В той час, як провадження у кримінальних справах за нововиявленими обставинами здійснюється в зв`язку з виявленням таких обставин, які або виникли вже після судового розгляду, або існували на момент цього розгляду, однак не були відомі суду.*

*При цьому, жодна зі сторін не повинна вимагати перегляду остаточного і обов`язкового судового рішення лише з метою повторного слухання та ухвалення нового рішення у справі. Відхилення від цього принципу можна виправдати лише наявністю обставин суттєвого і непереборного характеру. Європейський Суд з прав людини допускає можливість судового перегляду судових рішень за нововиявленими обставинами, але лише в межах, що не порушують принципу юридичної визначеності. У п.40 рішення ЄСПЛ «Пономарьов проти України» від 3 квітня 2008 року зазначено, що одним із фундаментальних аспектів верховенства права є принцип юридичної визначеності, який передбачає повагу до принципу остаточності рішень суду. Цей принцип наголошує, що жодна зі сторін не має права вимагати перегляду остаточного та обов`язкового рішення суду просто тому, що вона має на меті добитися нового слухання справи та нового її вирішення. Повноваження вищих судових органів стосовно перегляду мають реалізовуватись для виправлення судових помилок та недоліків судочинства, але не для здійснення нового судового розгляду. Перегляд не повинен фактично підміняти собою апеляцію, а сама можливість існування двох точок зору на один предмет не є підставою для нового розгляду. Винятки із цього принципу можуть мати місце лише за наявності підстав, обумовлених обставинами важливого та вимушеного характеру* [179]. Отже, наведене свідчить про актуальність та важливість розгляду типових слідчих ситуацій, які можуть виникнути в процесі розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України.

В своєму дисертаційному дослідженні, присвяченому дитячій порнографії, Д.Г. Паляничко розробила типізацію слідчих ситуацій у провадженнях про кримінальні правопорушення, пов'язані з дитячою порнографією, на підставі трьох типів зв'язків і відносин між виділеними елементами, в основу якої покладено найбільш інформаційний на момент реєстрації кримінального провадження елемент – подію суспільно небезпечного діяння. Це дозволить виділити й охарактеризувати ситуації за схемою відносин: «подія - особа злочинця», «подія - особа потерпілого», «подія - предмет кримінального правопорушення». Автором встановлено необхідність виділення типових слідчих ситуацій найбільш загального характеру на підставі взаємозв'язку вищеназваних елементів, а потім аналізу більш детальної їх класифікації за видами, способами, місцем вчинення даної категорії кримінальних правопорушень. Розглянуто можливості використання діяльності слідчого з висунення версій у ході вирішення проблемних слідчих ситуацій. Так, якщо вихідна інформація містить ознаки кримінального правопорушення, пов'язаного з дитячою порнографією, висуваються наступні типові загальні версії: мало місце кримінальне правопорушення, пов'язане із дитячою порнографією; подія, що досліджується, містить ознаки кримінального правопорушення, пов'язаного з дитячою порнографією, а також має ознаки інших суспільно небезпечних діянь; подія, що досліджується, не містить ознак суспільно небезпечного діяння, пов'язаного з дитячою порнографією, проте має ознаки інших кримінальних правопорушень; подія не містить складу жодного кримінального правопорушення [121, с. 89]. Більшість кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України мають схожі до запропонованих вченою версій, що зумовлено фактично однотипним механізмом реалізації кримінально протиправного умислу, який відрізняється окремими особливостями, повʼязаними із неповнолітньою жертвою суспільно небезпечного діяння і потенційно ускладненим алгоритмом, який має здійснити кримінальний правопорушник для досягнення мети.

Вчена також зауважила, що подальша розробка окремих типових версій і програм розслідування ґрунтується на вирішенні тактичних завдань, які випливають із типових слідчих ситуацій. При виявленні та розслідуванні кримінальних правопорушень, пов'язаних із дитячою порнографією, слідчий має спрямовувати зусилля на вирішення низки основних завдань: 1) виявлення документальних і речових джерел доказової інформації, їх вилучення та приєднання до кримінального провадження; 2) вирішення питання про необхідність і доцільність застосування спеціальних знань, призначення відповідних експертиз; 3) встановлення осіб, які підозрюються у вчиненні суспільно небезпечних діянь, пов'язаних із дитячою порнографією; 4) встановлення свідків та неповнолітніх осіб, які брали участь у створенні, виготовленні та поширенні продукції дитячої порнографії. Загальні засоби вирішення поставлених тактичних завдань включають як розумові операції слідчого (розробка версій, планування, аналіз інформації тощо), так і практичну частину слідства: підготовка та проведення негласних та гласних слідчих дій, найбільш типовими з яких є контрольована та оперативна закупка, візуальне спостереження, огляди, обшуки, допити, проведення експертиз та ін. [121, с. 89]. Водночас, більшість із запропонованих завдань є універсальними та можуть відноситись майже до будь-якого кримінального правопорушення. Це має наслідком відсутність автентичності, яка б виділила кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України з-поміж інших видів протиправної діяльності. Не дивлячись на достатньо тривалу історію становлення та розвитку кримінального законодавства в цій частині, низку позитивний та негативних висловлювань вчених щодо доцільності криміналізації такого діяння, воно залишається актуальним та має правову природу, притаманну виключно йому, яка має бути врахована під час обрання способів та методів досудового розслідування.

Особливості розслідування. Особливості порушення кримінального провадження: направити твір на мистецтвознавче дослідження; з’ясувати документальне підтвердження того, чи була мета збуту і розповсюдження; з’ясувати факт іноземного походження твору; чи були у діях підозрюваного ознаки до примушування в участі; отримати інформацію щодо розповсюдження творів неповнолітнім. Найважливішими завданнями кримінального судочинства є повне та швидке розкриття кожного кримінального правопорушення, своєчасне притягнення до відповідальності осіб, винних у його вчиненні. Для вирішення цих завдань слідчі органів внутрішніх справ повинні постійно підвищувати рівень своєї кваліфікації, досконало опанувати методи розслідування злочинів. Центральною фігурою в діяльності з розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних з ввезенням, виготовленням або розповсюдженням творів, що пропагують культ насильства і жорстокості, расову, національну чи релігійну нетерпимість та дискримінацію, є слідчий. Щоб швидко та повно виявити необхідну доказову інформацію, слідчий має чітко знати: про що потрібна інформація; в якій формі та в якому обсязі; де й коли її шукати, з яких джерел її можна отримати; що потрібно здійснити для того, щоб отримати інформацію, які технічні методи та засоби, що є в його розпорядженні, застосувати; яким способом якнайповніше зафіксувати отриману інформацію, зробити її доступною для майбутнього сприйняття іншими, надати їй значення доказової інформації. Саме на нього закон покладає обов’язок і надає право порушити кримінальну справу й організувати її розслідування [121, с. 89]. Аналогічним має бути і підхід під час розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів в Україні. Особливої уваги також потребують випадки залучення до реалізації об’єктивної сторони кримінального правопорушення представників іноземних країн, що може значно ускладнити процес досудового розслідування.

Ключовими діями в ході розслідування кримінальної події є: вилучення і фіксація різноманітних носіїв інформації, а саме: творів у вигляді книжок, кіно- та відеопродукції, що пропагують культ насильства і жорстокості; допит усіх осіб, причетних до скоєння кримінального правопорушення; допит осіб, які мають інформацію про факти ввезення, виготовлення або розповсюдження творів, що пропагують культ насильства та жорстокості; проведення мистецтвознавчих досліджень (експертиз) вилученого матеріалу; інші слідчі дії. У ході досудового слідства важливим для слідчого є визначення першочергових слідчих дій. Своєчасне їх проведення може суттєво вплинути на хід розслідування. Найбільш типовими є: огляд місця події; огляди як місць виготовлення, збуту, розповсюдження, так і складських та житлових приміщень, огляд предметів і документів, обшуки й виїмки в місцях зберігання творів, допити свідків, проведення експертиз. Відтак слід давати органам дізнання обов’язкові для них доручення і вказівки зі здійснення розшукових заходів, проведення попередніх досліджень спеціалістів-криміналістів. У кожному конкретному випадку, залежно від обставин справи, а також інформації, якою володіє слідчий, перелік і порядок проведення слідчих дій може змінюватись. Наступний етап розслідування полягає у проведенні таких дій: пред’явлення осіб, предметів, документів для впізнання, проведення очних ставок, здійснення обшуків та виїмок, повторні огляди місця події, відтворення обстановки та обставин події, призначати різні експертизи, висунення обвинувачення [188]. Кожен із наведених етапів має бути чітко опрацьований слідчим та мати план реалізації завдань, покладених на досудове розслідування.

Заключний етап розслідування: а) проведення додаткових та повторних слідчих дій; б) ознайомлення обвинуваченого з матеріалами кримінального провадження; в) складання обвинувального висновку; г) якщо кримінальне правопорушення не розкрито – прийняття рішення про зупинення розслідування, вжиття усіх необхідних процесуальних заходів щодо завершення розслідування. Розслідування кримінальних проваджень, пов’язаних із ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням предметів, що пропагують культ насильства і жорстокості, расову, національну чи релігійну нетерпимість та дискримінацію, має свої особливості. Основною з них є та, що такі справи є багатоепізодними та вчиняються у сфері розгалужених злочинних зв’язків, тому успіх їх розслідування залежить від тісної співпраці слідчих та оперативних працівників. Основні завдання такої взаємодії: забезпечення невідкладних слідчих дій і оперативно-розшукових заходів при розслідуванні злочинів; усебічне й об’єктивне розслідування злочинів, своєчасне виявлення та притягнення до відповідальності осіб, які їх вчинили, а також розшук злочинців, що переховуються від покарання; здійснення заходів, спрямованих на відшкодування матеріальних збитків, спричинених громадянам і організаціям [188]. Вище вже вказувалось на те, що як і кримінальне правопорушення, передбачене ст. 300 КК України, так і досліджуване нами діяння, передбачене ст. 301 кримінального законодавства ускладнене потенційно ймовірною багатоепізодністю, розгалуженою системою кримінально протиправних зв’язків, протяжністю у просторі та часі тощо. Саме тому, на заключному етапі досудового розслідування слідчий має бути впевнений у встановленні всіх фактів та фігурантів кримінального правопорушення, достатніх для правильної кваліфікації діяння та притягнення винних осіб до кримінальної відповідальності.

Типові слідчі ситуації і слідчі версії. Варіанти типової сприятливої слідчої ситуації: особа злочинця затримана. Зібрані у справі докази підтверджують вину особи (осіб). Особа з’явилася до правоохоронних органів із повинною, зізналася у вчиненні злочину, вказала на способи вчинення. Варіанти типової несприятливої слідчої ситуації: надійшли заяви від громадян про те, що невідома особа розповсюджувала відповідні твори, але вказати зовнішні ознаки злочинця не можуть; затримано особу, яка є співучасником злочину, однак вона бере на себе усю вину, і таким чином особа співучасника є невідомою; зібрані у справі докази не створюють можливості для ідентифікації та притягнення до кримінальної відповідальності інших осіб злочинців. Варіанти типової конфліктної слідчої ситуації: в орган внутрішніх справ надійшло повідомлення про вчинення протиправного діяння, але особа заперечує свою вину та дає неправдиві покази. Варіанти типової неконфліктної слідчої ситуації: встановлено та затримано особу (співучасників), яка вчинила злочин. Вона та співучасники не заперечують ввезення, виготовлення або розповсюдженням творів. Запропоновані типові ситуації передбачають висунення і перевірку слідчих версій. Основою для цього можуть бути такі типові версії: вчинено конкретне кримінальне правопорушення; вчинено інше кримінальне правопорушення; надійшла неправдива заява і злочинного діяння взагалі не було; кримінальне правопорушення вчинено з корисливих мотивів; кримінальне правопорушення вчинено групою осіб; кримінальне правопорушення вчинено особою з психічними захворюваннями [150]. Типові слідчі ситуації, пов’язані із ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів в Україні мають враховувати всі можливі варіанти розвитку процесу досудового розслідування для кожного окремого реалізації кримінально протиправного умислу (якщо мало місце ввезення, якщо мав місце збут, якщо мало місце розповсюдження, якщо мало місце виготовлення). Окрему увагу також треба приділяти ситуаціям, коли одночасно суб’єкт вчинив декілька дій, наприклад, виготовив и розповсюдив порнографічні предмети.

Зазначені завдання розслідування виконують шляхом проведення такого комплексу слідчих (розшукових) дій та інших заходів: 1) допит заявника як свідка про виявлене ним кримінальне правопорушення; 2) здійснення контролю за скоєнням злочину у формі оперативної закупки порнопродукції (тим самим було окремо зафіксовано в реальному часі факт учинення збуту та поширення продукції порнографічного характеру кожною особою, що виконувала в групі роль виконавця); 3) призначення та проведення мистецтвознавчої експертизи матеріалів, що містяться на поданих на дослідження CD-R дисках; 4) доручення підрозділам Департаменту кіберполіції НП України в порядку ст. 40 України з метою встановлення фактичного місця організації порностудії та проведення оперативно-розшукових заходів; 5) проведення обшуків за місцем розташування порностудії та мешкання злочинців; 6) відбирання пояснень осіб, які виконували роль «моделей»; 7) слідчий огляд вилученого майна та його арешт; 8) огляд соціальних сторінок конкретних осіб, виконавців злочину; 9) доручення оперативним підрозділам у порядку ст. 40 КПК України отримати та проаналізувати інформацію від провайдерів, операторів зв’язку і телекомунікацій щодо конкретного абонента й точки доступу; 10) зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж (електронних інформаційних систем); 11) обшук за місцем мешкання організатора; 12) затримання організатора та його допит як підозрюваного; 13) проведення організаційних заходів з метою встановлення шляхів розподілу між членами групи прибутку від збуту продукції порнографічного характеру (у межах виконання вимог ст. 93 КПК України); 14) тимчасовий доступу до речей і документів для отримання: а) інформації, що зберігається на серверах провайдерів, які забезпечували телекомунікаційний зв’язок за адресами порностудії; б) інформації в операторів зв’язку про телефонні дзвінки за сім-картами співучасників, розташування базових станцій, типи з’єднань, ідентифікаційні ознаки кінцевого обладнання, сеанси зв’язку; в) інформації в банківських установах про конкретних власників карток і рух коштів на рахунках; 15) призначення комплексу експертиз: комп’ютерно-технічної програмних продуктів, судової портретної, мистецтвознавчої [150]. Слідчі (розшукові) дії мають проводитись відповідно до мети, поставленої для вирішення перед досудовим розслідуванням. Водночас, слідчі ситуації також мають розглядатись з точки зору переліку необхідних слідчих дій та інформації, яку хоче отримати чи підтвердити слідчий. Що стосується кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, необхідно відмітити, що слідчі ситуації в контексті цих діянь мають свою специфіку, зумовлену особливостями реалізації кримінально протиправного умислу.

Усі дії після проведення обшуку зумовлені змістом версій, які висвітлюють: особу організатора; злочинні зв’язки між членами групи, діяльність яких була задокументована шляхом проведення контролю за скоєнням злочину; обрані механізми конспірації злочинної діяльності. З матеріалів провадження видається, що до моменту персоналізації кожного учасника групи та документування мотиву його діяльності в кіберпросторі не було оголошено підозру жодному учаснику групи. Співорганізаторам і організатору оголошено підозру першими, одночасно обрано запобіжні заходи. 2. Кримінальне провадження розпочинається у зв’язку з рапортом співробітника оперативного підрозділу про виявлення ним під час виконання доручення в іншому кримінальному провадженні організованої групи, що багаторазово вчиняє заволодіння грошовими коштами користувачів кіберпростору шляхом незаконних операцій з використанням електронно-обчислювальної техніки. На момент внесення інформації до Єдиного реєстру досудових розслідувань наявні відомості про потерпілих, їх допитано, відомий механізм скоєння злочину, однак через методи конспірації майже немає інформації про членів організованої групи, їх кількість, кількість епізодів злочинної діяльності. Слідчий, об’єднуючи кілька кримінальних проваджень в одне, отримує широкий спектр основних завдань розслідування. На початковому етапі розслідування перед слідчим типово постають такі основні тактичні завдання: встановлення всіх осіб, які входять до злочинної групи; з’ясування фактів скоєння інших злочинів, не пов’язаних із відомим механізмом злочинної діяльності; виявлення суб’єктного складу щодо кожного з епізодів злочинної діяльності; встановлення осіб у складі групи, які не були обізнані щодо скоєння злочину (виконували дії, які не заборонені законодавством України, наприклад, адміністративні або технічні функції, розроблення сайту, надання послуг з його розміщення тощо); виявлення зв’язків між учасниками групи; визначення ролей кожного учасника групи щодо кожного окремого епізоду злочину; подолання методів конспірації злочинної діяльності групи; встановлення механізмів легалізації незаконно отриманих доходів; здійснення документування злочинної діяльності [150]. *Всі комплекси слідчих дій мають бути спрямовані на вирішення таких завдань*: 1) встановлення кореляції між кримінально протиправною подією та певною особою або особами, якщо кримінальне правопорушення вчинено у співучасті; 2) встановлення кореляції між потерпілими особами та кримінально протиправною подією; 3) встановлення кореляції між суб’єктом кримінального правопорушення і потерпілим; 4) визначення об’єктивних умов, в яких було реалізовано суспільно небезпечний умисел; 5) встановлення просторових та часових меж вчинення кримінального правопорушення; 6) визначення взаємозв’язків між фактично підтвердженими іншими видами кримінальних правопорушень; 7) визначення потенційного існування інших суспільно небезпечних діянь, вчинених у сукупності із діянням, передбаченим ст. 301 КК України; 8) виключення факту інсценування кримінального правопорушення.

Комплекси слідчих дій повинні мати безпосереднє відношення до слідчої ситуації та висунення типових слідчих версій. Зокрема, варіювання слідчих (розшукових) дій можуть мати місце у випадках: 1) *між прокурором та підозрюваним чи обвинуваченим було укладено угоду про визнання винуватості (відповідно до ст. 469 КПК України)*. Аналіз судової практики, зокрема, вироків, винесених за ст. 301 КПК України свідчить про те, що у більшості випадків, якщо була укладена така угода, низка слідчих (розшукових) дій (наприклад, слідчий експеримент) не проводиться, що спрощує та скорочує процес досудового розслідування; 2) *досудове розслідування проводиться в умовах протидії*. В такому випадку вина підозрюваного/підозрюваних має доводитись шляхом проведення максимальної кількості слідчих (розшукових) дій; 3) *досудове розслідування проводиться за фактом інсценованого кримінального правопорушення*. В такому випадку слідчі (розшукові) дії мають бути спрямовані на визначення мотивів інсценування, у тому числі – на виключення факту приховування іншого, більш тяжкого кримінального правопорушення; 4) *досудове розслідування проводиться за фактом вчинення сукупності кримінальних правопорушень*. Це зумовлює необхідність у встановленні первинного умислу та кінцевого мотиву та мети.

Зазначені завдання було реалізовано шляхом проведення такого комплексу слідчих (розшукових) дій та інших заходів: 1) допити потерпілих; 2) слідчий огляд веб-сторінки; 3) тимчасовий доступ до речей і документів для отримання відеозаписів камер спостереження та електронних копій інформації: а) щодо банківських послуг конкретній підприємницькій структурі (від ДФС України); б) щодо аспектів адміністрування шахрайських сайтів інтернет-магазинів (від провайдерів, що забезпечували послугу хостингу); в) щодо власників сім-карток, розташування їх базових станцій, типи їх з’єднань, ідентифікаційні ознаки їх кінцевого обладнання, сеанси зв’язку; записів сеансів зв’язку (від операторів ІP-телефонії); г) щодо власників та інших персоналізованих даних стосовно фірм, які використовували в механізмі злочинної діяльності (від державного реєстратора); ґ) щодо матеріалів про відкриття банківських рахунків і рух коштів на них (конкретні банківські установи); 3) доручення підрозділам Департаменту кіберполіції НП України в порядку ст. 40 КПК України провести слідчий огляд отриманих у межах тимчасового доступу до речей і документів матеріалів з метою конкретизації інформації для встановлення злочинця; 4) слідчий огляд паперових та електронних носіїв інформації; 5) аудіо-, відеоконтроль встановлених осіб; 6) контроль за скоєнням злочину у формі оперативної закупки (зафіксований у реальному часі факт зняття виконавцем злочину грошових коштів через банкомат з рахунку фіктивної фірми або особистого рахунку); 8) призначення комп’ютерно-технічних і почеркознавчих експертиз; 9) затримання виконавців злочину та відбирання пояснень від них; 10) груповий обшук за адресами орендованих для забезпечення злочинної діяльності квартир і місць мешкання затриманих; 11) оголошення підозри всім затриманим особам (організаторові, виконавцям і спеціалістові) [150]. До слідчих ситуацій, які можуть виникнути під час досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України необхідно віднести:

типові: 1) *кримінальне правопорушення завуальоване під інше суспільно небезпечне діяння*. Прикладом можуть бути низка кримінальних правопорушень проти моральності, передбачені ст.ст. 300 КК України (ввезення, виготовлення або розповсюдження творів, що пропагують культ насильства і жорстокості, расову, національну чи релігійну нетерпимість та дискримінацію); 302 (створення або утримання місць розпусти і звідництво), 303 (сутенерство або втягнення особи в заняття проституцією) КК України. Варто також враховувати, що всі ці кримінальні правопорушення можуть бути вчинені у сукупності; 2) *кримінальне правопорушення завуальоване під законну діяльність* (зокрема, під виглядом кіно- та фотостудій, виготовлення незаборонених законодавством еротичних фото та відео тощо); 3) *кримінальне правопорушення, вчинене у прихованій співучасті*. В такому випадку необхідно звертати увагу на показання учасників кримінального провадження, а також безпосередніх фігурантів кримінальної події з метою встановлення розбіжностей, які можуть побічно вказувати на неможливість реалізації всіх завдань однією особою; 4) *кримінальне правопорушення, вчинене у співучасті із іноземцями, які перебувають на території інших держав*;

нетипові: 1) *відсутня реальна кримінально протиправна подія, має місце фальсифікація доказів щодо вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України (інсценування)*. Така ситуація може виникнути через неправдиве повідомлення сторонніх осіб про вчинення досліджуваного суспільно небезпечного діяння. Обтяжуючим фактором є фальсифікація доказів, які можуть сприйматись органами досудового розслідування як реальні; 2) *всі учасники кримінального провадження, а також фігуранти події надають різні показання щодо особливостей кримінального правопорушення, які не співпадають із наявними речовими доказами.* Це може як свідчити про проби ввести слідство в оману та таким способом протидіяти розслідуванню, так і про специфіку механізму реалізації кримінально протиправного умислу, зокрема, наприклад, окремі особи могли не усвідомлювати сутність своїх дій через відсутність необхідної кількості інформації, вік, психічні особливості тощо; 3) має місце багатоепізодне кримінальне правопорушення, розтягнуте у просторі та часі, що ускладнює пошук та об’єднання всіх речових доказів, достатніх для встановлення істини у кримінальному провадженні.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України ускладнено особливостями його вчинення, що зумовлює необхідність попереднього створення алгоритму досудового розслідування із урахуванням типових слідчих ситуацій, які можуть виникнути. В залежності від слідчих ситуацій має бути підібраний і комплекс слідчих дій, необхідних та достатніх для доведення вини та встановлення істини у кримінальному провадженні.

**2.3. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні**

Обставини, що підлягають встановленню під час досудового розслідування є ключовим аспектом в межах криміналістичної характеристики, оскільки, фактично, вони визначають зміст всього процесу доказування. У певному сенсі можна також говорити про те, що обставини, що підлягають встановленню є складовою процесу пізнання у кримінальному провадженні та надають можливість диференціювати кримінальні правопорушення за їх специфічними ознаками. Про це свідчать і результати аналізу судових вироків, в кожному із яких викладено алгоритм досудового розслідування та встановлені особливості кримінально протиправної події. Необхідно звернути увагу на те, що кримінальне правопорушення, передбачене ст. 301 КК України також є достатньо специфічним, у зв’язку із чим потребує більш зосередженого підходу, який би надав можливість не тільки підтвердити або спростувати вину конкретних суб’єктів, а і правильно кваліфікувати саме діяння.

Відтак, в криміналістичній науці, не дивлячись на кримінальне процесуальне закріплення обставин, що підлягають встановленню під час розслідування, існує декілька підходів до визначення сутності та змісту цього феномену. Так, що стосується обставин, що підлягають встановленню, то вчені-криміналісти досліджуючи цю категорію, називали таку обставинами, що підлягають доказуванню, з’ясуванню тощо. З метою розмежування вказаних понять варто звернутися до тлумачного словника сучасної української мови, який визначає термін «встановлювати»: «як відкривати або стверджу-вати що-небудь, повідавши, обґрунтувавши» [46, с. 208]. Водночас «з’ясовувати» ‒ у значенні досліджувати, робити зрозумілим що-небудь; визначати, встановлювати що-небудь на підставі певних відомостей, ознак та інше [46, с. 485]. Вчені вважають, що поняття встановлення більше співпадає із сутністю пошуково-пізнавальної діяльності під час досудового розслідування кримінальних правопорушень і тому оперують саме поняттям обставин, що підлягають встановленню, включаючи в дане поняття не лише обставини, що підлягають доказуванню, а й інші, які прямо не визначені в кримінально-процесуальному законі, проте мають бути досліджені під час розслідування конкретної категорії кримінальних проваджень, залежно від слідчих ситуацій, які виникають, для забезпечення вирішення завдань кримінального провадження, визначених у ст. 2 КПК України. Проте дискусійним у наукових колах є питання визначення місця та ролі обставин, що підлягають встановленню, серед складових криміналістичної методики, зокрема їх співвідношення із криміналістичною характеристикою. Більшість науковців підтримує точку зору, що відмежування обставин, що підлягають встановленню у кримінальному провадженні від криміналістичної характеристики, є необхідним [163, с. 14-15; 64, с. 3, 5, с. 26]. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування необхідно розглядати в межах криміналістичної методики, зокрема, через те, що вони є відтворенням практичної складової процесу розслідування. Так, наприклад, якщо такі компоненти як особа кримінального правопорушника, обстановка, предмет кримінального правопорушення тощо є наскрізними та майже спільними як для криміналістики, так і для наук кримінально-правового циклу, то все, що стосується безпосередньо процесу доказування має розумітись як методика досудового розслідування. Водночас, необхідно також зауважити, що розуміння обставин, що підлягають встановленню виключно як кримінально-процесуальну категорію та обмежувати їх приписами кримінального процесуального законодавства також є неправильним.

О.В. Пчеліна вказує, що для того, щоб вирішення справи було законним, справедливим кримінально-процесуальним законодавством визначається коло обставин, які належить встановити у кримінальній справі. В науці кримінального процесу таку сукупність обставин називають предметом доказування, а в науці криміналістиці – обставинами, що підлягають встановленню. Тобто вчення про предмет доказування у кримінальних справах є спільним для наук кримінального процесу і криміналістики. Його формулювання і розвиток як міжпредметної галузі впливає на підвищення ефективності досудового розслідування злочинів, оскільки орієнтує слідчого на встановлення конкретних обставин, з якими пов’язується існування складу злочину певного виду» [138]. Слушною також є думка В.А. Журавля, згідно з якою обставини, що підлягають з’ясуванню, наповнюючись змістом конкретної кримінально-правової норми, трансформують їх у структуру, яка й утворює систему правових цілей і стратегічних завдань розслідування [71, с. 13]. Вони є результатом синтезу кримінально-процесуальних приписів щодо визначення предмета доказування у кримінальній справі, передбачених чинним законодавством, а також кримінально-правових ознак злочину певного різновиду [71, с. 13]. Важливе значення обставин, що підлягають з’ясуванню, для процесу розслідування злочинів є очевидним і беззаперечним. Оскільки визначення таких обставин надає розслідуванню злочинів цілеспрямованості, вказує на кінцеві цілі розслідування, правильну кримінально-правову кваліфікацію, визначення ознак, які пом’якшують і обтяжують кримінальну відповідальність або виключають її, що дозволяє забезпечити реалізацію завдання повного, всебічного й об’єктивного дослідження обставин вчинення кримінальних правопорушень [82, с. 11]. Отже, наведені підходи у повній мірі демонструють тісний взаємозв’язок між криміналістикою та кримінальним процесом, визначаючи кореляцію між предметом пошуку та способами досягнення цієї мети. Доказування факту вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України передбачає залучення всіх існуючих способів встановлення істини у кримінальному провадженні.

Прикладом може бути доказова база, зібрана по справі № 645/2874/18, провадження № 1-кп/645/216/19, викладена у вироку Фрунзенського районного суду м. Харкова від 5 листопада 2019 року по обвинуваченню особи у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч.ч. 1, 3 ст. 301 КК України. Так, у вироку вказано, що *у зв`язку із частковим визнанням обвинуваченою своєї вини, суд визнав доцільним дослідження доказів, стосовно тих фактичних обставин провадження, які оспорюються обвинуваченою, і судом були досліджені докази, на які прокурор послався в обґрунтування наявності в діях обвинуваченої інкримінуємого складу кримінального правопорушення. Незважаючи на часткове заперечення вини з боку обвинуваченої, її вина у скоєнні інкримінованих кримінальних правопорушень, за обставин встановлених судом, доведена повністю і підтверджується сукупністю належних та допустимих доказів, які відповідають вимогам передбаченим ст.85-87 КПК України, перевірених та оцінених у їх сукупності судом безпосередньо в судовому засіданні, а саме: висновком експертизи, показаннями свідків, даними протоколів процесуальних дій та додатками до них, та наступними письмовими доказами, що містяться в матеріалах кримінального провадження: витяг з кримінального провадження №12018220460000196 від 25.01.2018 року; висновок судово мистецтвознавчої експертизи №2224/18 від 06.02.2018 року, відповідно якого в наданому на дослідженні DVD диск «Verbatim» з заводським серійним номером: №MFР5256520REВ16942, на якому містяться порнографічні зображення, присутня інформація порнографічного характеру; протокол тимчасового доступу до речей і документів від 11.04.2018 року, в ході якого в приміщенні Харківського ГРУ ПАТ КБ «ПриватБанк» було вилучено СD-R диск, на якому міститься інформація про рух коштів по картковому рахунку; роздруківки надані свідком; протоколи обшуку від 07.05.2018 року, проведеного в квартирі, в ході якого виявлено та вилучено: фотоапарат «SONY» рожевого кольору, фотоапарат «Сanon», три банківські картки ПриватБанку, грошові кошти у розмірі 600 грн. (номіналом по 200 грн.), мобільні телефони «Samsung DUOS» червоного кольору, «Huawei» сіро-золотого кольору, «LG» білого кольору, «НОКІА С5» білого кольору, пакет із серветками та використаним презервативом, блок персонального комп`ютера «BRAVO»; протокол огляду від 07.05.2018 року, в ході якого оглянуто грошові кошти у розмірі 600 грн. (номіналом по 200 грн.), мобільний телефони «Huawei» сіро-золотого кольору, пакет із серветками та використаним презервативом, блок персонального комп`ютера «BRAVO»; протоколи огляду від 7 травня 2018 року, в ході якого оглянуто персональний комп`ютер, вилучений під час проведення обшуку, зокрема, файли, які містяться у ньому; протоколи огляду від 7 травня 2018 року, в ході якого оглянуто банківську картку «ПриватБанк», expires end 10/20; скриншоти листування. Окрім того, вина з боку обвинуваченої, у скоєнні інкримінованих їй кримінальних правопорушень, підтверджується наступними показами свідків, допитаних у ході судового розгляду* [55]. Таким чином, відсутність визнання вини особою, яку підозрюють у вчиненні кримінального правопорушення не може бути дестабілізуючим досудове розслідування фактором, в першу чергу, за рахунок створення доказової бази, достатньої для позитивного завершення кримінального провадження. В першу чергу це реалізується за рахунок правильно побудованого процесу доказування.

В.О. Малярова з цього приводу вдало зазначає, що функціонально, методологічно і методично обставини, які підлягають з’ясуванню (встановленню), не можуть бути структурними компонентами криміналістичних характеристик, адже вони є необхідними елементами доказування; для їх визначення не підходить загальна методологія побудови криміналістичної характеристики; вони виступають як пов’язуючий компонент між криміналістичними характеристиками (інформаційно-статистичними моделями) та діяльністю із розслідування злочину (у широкому розумінні) [104, с. 89; 105, с. 174]. Отже, обставини, які підлягають з’ясуванню, обов’язково повинні відобразитися у структурі окремої криміналістичної методики. Водночас вважається, що вказані обставини не повинні виокремлюватися. Вони повинні висвітлюватися поряд із типовими криміналістичними ситуаціями, тактичними завданнями, версіями, особливостями планування тощо в тій частині методики розслідування злочинів окремих видів (груп), де йдеться про особливості здійснення досудового розслідування на етапі збирання та перевірки інформації про злочин, початковому та наступному етапах [139, с. 286]. Тому пропонується в методиці розслідування злочинів окремого виду (групи) визначати обставини, що підлягають з’ясуванню, на кожному з етапів їх розслідування [139, с. 286]. Наведений підхід не позбавлений певних недоліків. Зокрема, визначення обставин, які підлягають встановленню на кожному конкретному етапі досудового розслідування можуть значно перевантажувати процес планування. Необхідно також зауважити, що саме такі обставини формують алгоритм розслідування, а тому останнє залежить від них, а не навпаки. У зв’язку із цим більш логічним є побудова етапів досудового розслідування в залежності від тієї інформації, яка на них має бути встановлена.

Відтак, в ст. 91 КПК України, вказано, що у кримінальному провадженні підлягають доказуванню: 1) подія кримінального правопорушення (час, місце, спосіб та інші обставини вчинення кримінального правопорушення); 2) винуватість обвинуваченого у вчиненні кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета вчинення кримінального правопорушення; 3) вид і розмір шкоди, завданої кримінальним правопорушенням, а також розмір процесуальних витрат; 4) обставини, які впливають на ступінь тяжкості вчиненого кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого, обтяжують чи пом’якшують покарання, які виключають кримінальну відповідальність або є підставою закриття кримінального провадження; 5) обставини, що є підставою для звільнення від кримінальної відповідальності або покарання; 6) обставини, які підтверджують, що гроші, цінності та інше майно, які підлягають спеціальній конфіскації, одержані внаслідок вчинення кримінального правопорушення та/або є доходами від такого майна, або призначалися (використовувалися) для схиляння особи до вчинення кримінального правопорушення, фінансування та/або матеріального забезпечення кримінального правопорушення чи винагороди за його вчинення, або є предметом кримінального правопорушення, у тому числі пов’язаного з їх незаконним обігом, або підшукані, виготовлені, пристосовані або використані як засоби чи знаряддя вчинення кримінального правопорушення; 7) обставини, що є підставою для застосування до юридичних осіб заходів кримінально-правового характеру. 2. Доказування полягає у збиранні, перевірці та оцінці доказів з метою встановлення обставин, що мають значення для кримінального провадження [93]. Отже, наведені у кримінальному процесуальному законодавстві обставини є узагальненими та можуть бути застосовані для всіх без виключення кримінальних правопорушень. Однак, з теоретичної точки зору, для кожного окремого виду кримінальних правопорушень, перелік обставин може змінюватись як у зв’язку зі специфікою суспільно небезпечного діяння, так і через інформацію, яка може підтверджувати або спростовувати особливості події кримінального правопорушення.

Враховуючи це можна дійти висновку про доцільність диференційованого розгляду обставин, що підлягають встановленню, й тактичних завдань розслідування як складових частин методики розслідування службової недбалості. Зокрема, перелік обставин, що підлягають встановленню, є відносно сталим і може бути визначений як загальний орієнтир для обрання загальних організаційних і тактичних засад розслідування цього виду кримінального правопорушення. Водночас тактичні завдання можуть бути виділені щодо типових слідчих ситуацій на початковому і подальшому етапі розслідування. Засобами їх вирішення є відповідні алгоритми дій слідчого або окремі тактичні операції [45]. Загальний перелік обставин, які підлягають встановленню під час розслідування службової недбалості, наведений у праці З.М. Топорецької, яка визначила його шляхом деталізації елементів предмета доказування, встановленого у ст. 91 КПК України. У результаті відповідні складові виділені щодо події кримінального правопорушення, винуватості обвинуваченого в його вчинені, форми вини, мотиву, мети, виду і розміру заподіяної шкоди, обставин, що впливають на ступінь тяжкості кримінального правопорушення, характеризують особу обвинуваченого тощо [173, с. 117]. Таким чином, можна підсумувати, що обставинами, які підлягають встановленню під час розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України необхідно віднести перелічені у ст. 91 КПК України. Водночас, необхідно враховувати їх потенційну трансформацію, зумовлену особою кримінального правопорушника та подією суспільно небезпечного діяння.

Відтак, вчені вказують, що обставини, що підлягають установленню в кримінальному провадженні, відкритому за ознаками злочину, передбаченого ст. 301 КК України. У кримінальних провадженнях, викритих за фактом ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів, у якості типових обставин, що підлягають установленню, можна визначити: 1) обставини, пов’язані з подією злочину: наявність події злочину, пов’язаної з порнографічними предметами. Розслідування даних злочинів починається після виявлення ознак, що вказують на наявність події конкретного злочину, які містяться в заявах громадян, посадових осіб підприємств, установ, організацій, рапортах та інших документах працівників правоохоронних органів. Такі ознаки можуть підтверджуватися і певними фактами, а саме: виявленням порнографічних предметів або місць їх створення; виявлення осіб, які поширюють чи виготовляють зазначену продукцію тощо. Незважаючи на ознаки злочину, пов’язаного з ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів, сама подія може бути відсутня у зв’язку з помилкою заявника, інсценуванням злочину, невірним тлумаченням, розумінням того, що сталося, фактичної або юридичної помилки слідства [120, с. 98]. Отже, фактично, перша обставина співпадає із моментом початку досудового розслідування та полягає у визначенні органом досудового розслідування факту наявності ознак кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України. Необхідно також зауважити на тому, що особа, яка займається розслідуванням кримінального провадження має на початку досудового розслідування, виходячи із початкової інформації про вчинення суспільно небезпечного діяння попередньо відмежувати його від інших суміжних кримінальних правопорушень задля правильного встановлення предмету досудового розслідування і можливих характеристик особи кримінального правопорушника.

Спосіб учинення злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами. Точне встановлення характеру та змісту дій щодо вчинення злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, у багатьох моментах характеризує особу злочинця, їх кількість, а також відіграє важливу роль для правильної кваліфікації скоєного злочину тощо. Створення порнографічних предметів – це створення таких творів заново, як у випадку їх авторського створення, за допомогою проведення сексуальних дій різного характеру та фіксації цих порнографічних сцен на матеріальні носії, а саме фото-, відеозйомку, створення зарисовок, малюнків, творів, а також online трансляція за допомогою мережі Інтернет тощо. Виготовлення порнографічних предметів – це технічне створенням таких предметів шляхом їх розмноження, тиражування, монтажу тощо. Поширення порнографічних предметів здійснюється шляхом ввезення в Україну та має місце в разі фактичного їх переміщення через державний або митний кордон України. Перевезення або інше переміщення зазначених предметів означає їх відправлення з одного місця в інше в межах України з використанням будь-якого виду транспорту. Інше переміщення таких предметів здійснюється шляхом пересилання поштою, передачі в певне місце через знайомих тощо. Збут (реалізація) виготовленої порнографічної продукції передбачає платне чи безоплатне їх відчуження (продаж, обмін, дарування), за своїм змістом є різновидом розповсюдження. Розповсюдження порнографічних предметів – це демонстрація їх змісту чи фізична передача для використання, перегляду, тиражування, в результаті чого такі предмети стають доступними іншим особам. Одним із способів вчинення злочинів даної категорії є зберігання, зокрема володіння такими творами або предметами, знаходження їх у винного, у його помешканні, автомобілі, схованці чи в інших вибраних місцях, з подальшим їх збутом чи розповсюдженням [120, с. 98]. Для даного виду кримінальних правопорушень встановлення способу його вчинення є достатньо складним завданням, зумовленим частотою ситуацій, коли має місце комплекс дій, оскільки суб’єкти такого діяння нерідко створюють порнографічні предмети з метою їх подальшого розповсюдження та збуту. Для реалізації такого кримінально протиправного умислу застосовуються різні допоміжні технічні засоби, а також низка приміщень, які використовуються із різною метою.

Час, місце та інші умови вчинення злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами. Кожний етап злочину, від його підготовки до приховування, має певний проміжок часу. Особливо ретельно з’ясовуються рік, місяць, число, день тижня, час доби (навіть хвилини) створення, виготовлення та поширення порнографічних предметів. Наступним елементом події злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, є встановлення місця вчинення кожного епізоду злочинних дій, під яким розуміється частина простору, у межах якої вчинено дії, що утворюють об’єктивну сторону злочину. У разі встановлення місць поширення порнографічних предметів у стійких злочинних каналах підлягає встановленню весь маршрут руху таких предметів, який включає в себе місця створення, виготовлення, напрямок переміщення та місця їх розповсюдження. До інших обставин злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, що підлягають з’ясуванню, слід віднести: умови видимості і чутності на місці злочину; присутність осіб, які не брали безпосередньої участі в розслідуваній події (пасивна група свідків-очевидців); участь осіб, присутніх на місці злочину, у захисті потерпілого, у затриманні злочинців, ін. (активна група свідків-очевидців); поведінка потерпілого (вчинення опору, інше); умови, що сприяли і перешкоджали досягненню злочинної мети [120, с. 98]. Просторова та часова невизначеність та тривалий характер окремих дій можуть призводити до ускладнення процесу досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України. Визначення факультативних ознак об’єктивної сторони кримінального правопорушення потребує встановлення всіх епізодів, а також фігурантів суспільно небезпечної події.

2) Обставини, пов’язані з об’єктом злочинів пов’язаних з ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів, складається з комплексного предмету злочинного посягання, оскільки він поєднує в собі статеву недоторканність осіб, у тому числі дітей, а також безпосередньо предмети порнографічного характеру. Предметом злочину, передбаченого ст. 301 КК України, є порнографічні тексти, фотографічні вироби, зображення, вироби, знаряддя, сувеніри та побутові предмети, кіно-, відеопродукція, звукозаписи та порнографічні комбіновані вироби і збірки матеріалів. В обов’язковому порядку підлягає встановленню найменування даної продукції, упакування, кількість, призначення, стан (готова продукція, напівфабрикат, нова, така, що використовується, тощо), ціна інше. У процесі розслідування злочинів, пов’язаних з дитячою порнографією, виникає необхідність не лише встановити обставини створення даних предметів, їх виготовлення, розповсюдження, але й з’ясувати питання щодо належності цих предметів до продукції порнографічного характеру, зокрема до дитячої порнографії. Матеріали та предмети з порнографічними зображеннями неповнолітніх виступають як необхідна ознака злочину, будучи одночасно однією з головних обставин, що підлягає доказуванню. Суттєво також установити факт того, що знайдені об'єкти є порнографічними і на них завідомо зображено неповнолітніх, тобто осіб, які не досягли 18-річного віку. Кваліфікуючою ознакою даного злочину є зображення на порнографічних предметах осіб, які не досягли 14-річного віку [120, с. 98]. Що стосується особливостей пошуку, виявлення та вилучення порнографічних предметів, раніше вже зверталась увага на те, що під час огляду місця події, обшуку та інших слідчих (розшукових) дій слідчий має звертати увагу на особливості взаємного розташування предметів, які можуть бути доказами, їх вигляд, а також функціональне призначення. Така інформація може вказувати на наявність особливостей реалізації кримінально протиправного умислу, кількість учасників, потерпілих, особливості потерпілих тощо. Відмежування у самостійну категорію потерпілих неповнолітніх осіб надає можливість правильно кваліфікувати таке кримінальне правопорушення та обрати відповідний, необхідний алгоритм досудового розслідування.

3) Обставини, пов’язані з особою підозрюваного переважно характеризують особистість злочинців. До них відносять як біологічно-психологічні якості особи (стать, вік, фізичні та психічні властивості), так і соціальні зв’язки (місце народження, проживання, роботи, родинні, дружні та інші зв'язки і т. д.). Крім зазначених вище даних, необхідно також установити відомості, що характеризують соціальний статус особи злочинця: освіта, професія, сфера діяльності, місце роботи (якщо є, а в разі відсутності роботи з’ясувати причини і протягом якого часу не працює); джерело доходів; сімейний стан, наявність і вік дітей, працездатних і непрацездатних батьків; місце роботи батьків підозрюваного; проживає з родичами чи окремо, у яких стосунках перебуває тощо. Учинення злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, може відбуватися тільки з прямим умислом, тобто повинно бути встановлено, що винний, здійснюючи дії із створення, виготовлення та поширення, усвідомлював фактичну сторону, а звідси – і суспільну небезпеку свого діяння. Про мету збуту та розповсюдження порнографічних предметів можуть свідчити наявність відповідної домовленості з набувачами (споживачами), інші обставини справи, а саме: створення, виготовлення, зберігання матеріалів та предметів порнографічного характеру особою, яка ними не користується та не цікавиться, значна їх кількість, зручне для поширення упакування таких товарів з елементами маскування; неодноразові операції з порнографічними предметами; стійкі зв’язки з дрібними розповсюджувачами; джерела доходів винного та інші обставини, які завжди повинні оцінюватися в їх сукупності [120, с. 99]. Ця інформація також може бути встановлена в ході проведення слідчих (розшукових) дій, а також, виходячи із результатів судових експертиз. Зокрема, отримуючи результат судової мистецтвознавчої експертизи, а також оцінюючи зміст порнографічних предметів, можна встановити певні характеристики кримінального правопорушника, а також наявність інших кримінальних правопорушень, в яких він міг брати участь.

Абсолютна більшість злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, учиняється з корисливим мотивом, а саме збут чи розповсюдження даної продукції передбачає прагнення отримати матеріальну вигоду для себе чи інших осіб або позбавитися матеріальних витрат. Обставини, що належать до злочинів, пов’язаних з ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів, учинених групою осіб. Учинення злочинів, пов’язаних з порнографічними предметами, потребує стійкого механізму їх організації, тому має місце такий вид співучасті, як організована група, яка за кількістю і ступенем організованості може поділятися на види: злочинна організація; організована злочинна група; окремі групи злочинців, діяльність яких пов’язана з дитячою порнографією. Незалежно від форми співучасті необхідно встановити всіх осіб, причетних до вчинення злочинів, пов’язаних з ввезенням, виготовленням, збутом і розповсюдженням порнографічних предметів; форму співучасті; роль кожного з учасників організованої групи при підготовці та приховуванні злочину. Установленню підлягають кількість і персональний склад злочинного угруповання з моменту його створення та до викриття; особи, які очолюють організовану групу в цілому і при вчиненні окремих злочинів; кількість учинених злочинів, окремих епізодів злочинної діяльності; структура злочинного угруповання, функції його учасників; хто з членів організованої групи брав участь у кожному з епізодів злочинної діяльності і в якій ролі. Участь кожного з учасників в окремо взятих епізодах злочинної діяльності і роль кожного мають важливе значення для розкриття даного виду злочинів [120, с. 99]. Отже, *до обставин, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні необхідно віднести*:

1) встановлення особливостей події кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, а саме: визначення його часово-просторових характеристик, зокрема: наявність факту багатоепізодного суспільно небезпечного діяння, тривалий характер реалізації кримінально протиправного умислу, який передбачав значну кількість дій; кількість місць, які використовувались для реалізації кримінально протиправного умислу, за наявності декількох приміщень необхідним є встановлення факту їх взаємозв’язку із фактом вчинення конкретного суспільно небезпечного діяння; встановлення способу реалізації кримінально протиправного умислу, зокрема: залучення сторонніх осіб без факту співучасті (якщо такі особи не були обізнані у тому, що сприяють вчиненню кримінального правопорушення, наприклад, орендодавці приміщень, особи, які надавали в оренду техніку, а також надавали іншу технічну та матеріальну допомогу без ознайомлення із характером дій суб’єкта); наявність сукупності кримінальних правопорушень проти моральності, суміжних із діянням, передбаченим ст. 301 КК України (діяння, передбачені ст.ст. 300, 302 КК України тощо), а також інші обставини, які мають значення для кримінального провадження;

2) визначення ступеню вини кримінального правопорушника, визначення особливостей суб’єктивної сторони кримінального правопорушення, а також форми реалізації кримінально протиправного умислу. Встановлення кінцевої мети кримінального правопорушення, виключення випадків вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України з мотивів, притаманних іншим правопорушенням, зокрема, наприклад, торгівлі людьми;

3) встановлення наявності обставин, які обтяжують кримінальне правопорушення, зокрема: залучення у якості потерпілих до створення порнографічних предметів малолітніх та неповнолітніх осіб, вагітних жінок, вчинення особливо зухвалих та розпусних дій, пов’язаних із особливою жорстокістю, сексуальним насильством тощо;

Відповідно до вироку Придніпровського районного суду м. Черкаси  від 10.04.2017 року (справа № 711/1741/17-к), особу обвинувачено у вчиненні кримінальних правопорушень, передбачених ч.2 ст.[155](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_808/ed_2017_03_23/pravo1/T012341.html?pravo=1#808); ч.2 ст.[156](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_813/ed_2017_03_23/pravo1/T012341.html?pravo=1#813); ч.4 ст.[301](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2017_03_23/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601); ч.5 301[КК України](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2017_03_23/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601) за таких обставин: *обвинувачений, перебуваючи за місцем свого проживання, в період з січня по травень 2008 року неодноразово та систематично вчиняв розпусні дії відносно своєї малолітньої доньки, що виразилось в оголенні перед нею своїх статевих органів та пропонування їй їх торкатися, що вона і здійснювала. Також, в період з травня 2008 року по листопад 2012 року, ним продовжувалось неодноразове та систематичне вчинення розпусних дії відносно своєї малолітньої доньки, що виразилось в оголенні своїх статевих органів перед нею та пропонування їй їх торкатися, що вона і здійснювала, роздягання останньої, вчинення непристойних дотиків її тіла та статевих органів, схиляння її до здійснення статевих актів. Він же, з використанням належного йому фотоапарата «Кодак» виготовив продукцію, що містить ознаки дитячої порнографії за наступних обставин. Так він, достовірно знаючи, що його донька являється неповнолітньою (10 років), зловживаючи своїм батьківським впливом, а саме шляхом шантажування, яке виразилось в забороні дозвілля, користування комп`ютерною технікою, мобільним зв`язком, переглядом дитячих телепрограм, спілкуванні з однолітками, упередженого ставлення під час прибирання квартири, 22.08.2007, перебуваючи за місцем їхнього спільного проживання, примусив останню до створення продукції – дитячої порнографії, шляхом вступу з ним в статеві зносини, демонструючи статеві органи та натуралістичні сексуальні відносини, фіксуючи зазначені вище дії на фотоапарат «Кодак». В подальшому, обвинувачений створив відеофайл під назвою – 100\_0495.MOV 11:31:12 та перемістив вказану порнографічну продукцію на жорсткий диск «Samsung» SP08112N S/n: SOOMJ10X318054 власного комп`ютера, який 23.09.2016 року збув через магазин ремонту та продажу комп`ютерної техніки. Даний відеофайл відповідно до висновку судової мистецтвознавчої експертизи № 3/91 від 17.10.2016 відноситься до продукції порнографічного характеру, так як її головної метою є крупноплановий, самоцільний та вульгарно-натуралістичний, публічний показ статевих актів, жіночих та чоловічих геніталій, демонстрація чоловічого статевого органу в ерегованому стані, здійснення вульгарних маніпуляцій із статевими органами та містить ознаки дитячої порнографії* [54]. Таким чином, наведений приклад свідчить про те, що умисел на вчинення кримінального правопорушення передбачав і залучення малолітньої потерпілої, а також вчинення відносно неї статевого кримінального правопорушення, що також має бути встановлено в ході досудового росзілдування.

4) встановлення особливостей особистості кримінального правопорушника, а також його здатності розуміти суспільно небезпечних характер своїх дій. Визначення стану осудності.

Відповідно до вироку Кельменецького районного суду Чернівецької області від 07.06.2019 року (справа № 717/1790/18) особу обвинувачено у вчиненні кримінального правопорушення, передбаченого ч. 2 ст. 301 КК України за таких обставин:  *02 жовтня 2018 року, обвинувачений на території недіючого цукрового заводу в с. Нелипівці Кельменецького району Чернівецької області, за допомогою відеокамери планшету „Nomi C070030 Corsa3 LTE здійснив, тобто незаконно виготовив відеозапис свого статевого акту з іншою особою, після чого незаконно переніс цей відеозапис до будинку, у якому він проживав і переглянув створений ним відеозапис. Після цього, обвинувачений переніс планшет „Nomi C070030 Corsa3 LTE із створеним ним відеозаписом порнографічного характеру до будинку у якому проживала інша особа. Обвинувачений використовуючи персональний комп`ютер, порушуючи суспільну мораль, діючи умисно, з метою розповсюдження відеопродукції порнографічного характеру, розмістив на сайті www.pornhub.com у вільному доступі, відеозапис свого статевого акту (назва файлу: 480Р\_600К\_185724071), в якому згідно із висновком мистецтвознавчої експертизи №15.1-0024:18 від 23.11.2018 року містяться ознаки порнографії та який належить до продукції порнографічного характеру. Таким чином обвинувачений вчинив злочин передбачений ч.2*[*ст. 301 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2019_06_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601)*, а саме виготовлення, переміщення та розповсюдження відеопродукції порнографічного характеру. При призначенні покарання суд згідно вимог*[*ст. 65 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_267/ed_2019_06_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#267)*враховує ступінь тяжкості вчиненого злочину, особу винного та обставини, що пом`якшують покарання. Суд на підставі*[*ст. 66 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_275/ed_2019_06_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#275)*, визнає обставиною, що пом`якшує покарання щире каяття обвинуваченого та активне сприяння розкриттю злочину.*

*Суд також враховує, що обвинувачений страждає параноїдною шизофренією, безперервним типом перебігу, змішаним дефектом, внаслідок чого не може в повній мірі усвідомлювати значення своїх дій та не може повною мірою керувати ними. Обвинувачений під час вчинення злочину не міг в повній мірі усвідомлювати свої дії та не повною мірою міг керувати ними. Обвинувачений не потребує застосування щодо нього примусових заходів медичного характеру.*

*Згідно до ч.1*[*ст. 20 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_77/ed_2019_06_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#77)*підлягає кримінальній відповідальності особа, визнана судом обмежено осудною, тобто така, яка під час вчинення злочину, через наявний у неї психічний розлад, не була здатна повною мірою усвідомлювати свої дії (бездіяльність) та (або) керувати ними. Враховуючи вказані вище обставин, суд вважає, що обвинуваченому слід призначити покарання за ч.2*[*ст. 301 КК України*](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1601/ed_2019_06_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#1601)*у виді 1700 гривень штрафу [52].* Отже, виходячи із наведеного прикладу можна підсумувати розповсюдженість випадків вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України неосудними або обмежено осудними особами, у зв’язку із чим встановлення такої обставини надає можливість визначити особливості суб’єктивної сторони кримінального правопорушення.

5) встановлення техніко-програмного забезпечення, а також переліку інших предметів (речей, цінностей тощо), які підлягають спеціальній конфіскації, або ті, що відповідно до ст. 91 КПК України були одержані внаслідок вчинення кримінального правопорушення та/або є доходами від такого майна, або призначалися (використовувалися) для схиляння особи до вчинення кримінального правопорушення, фінансування та/або матеріального забезпечення кримінального правопорушення чи винагороди за його вчинення, або є предметом кримінального правопорушення, у тому числі пов’язаного з їх незаконним обігом, або підшукані, виготовлені, пристосовані або використані як засоби чи знаряддя вчинення кримінального правопорушення;

6) визначення шкоди, яку було завдано кримінальним правопорушенням, зокрема ту, яку було завдано потерпілим особам, а також розміру процесуальних витрат на кримінальне провадження.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що обставини, які підлягають встановленню під час розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України характеризуються такими особливостями: 1) наявність кримінально протиправного умислу, суміжного із іншими кримінальними правопорушеннями проти моральності ускладнює процес визначення особливостей суб’єктивної сторони суспільно небезпечного діяння та остаточну його кваліфікацію; 2) необхідність використання техніко-програмного забезпечення потребує залучення відповідних спеціалістів, що може призвести до фактичної втрати певного масиву інформації, через тривалу процесуальну процедуру пошуку та залученню фахівців; 3) можливі помилки у встановленні всіх співучасників кримінального правопорушення через надання виявленими особами неправдивої інформації щодо події кримінального правопорушення; 4) потенційно тривалий процес реалізації кримінально протиправного умислу може призводити до невикриття всіх епізодів.

**Висновки до 2 розділу**

1. До основних тактичних особливостей здійснення огляду місця події та обшуку за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України необхідно віднести: 1) дотримання вимог нормативно-правових актів (Кримінального процесуального кодексу України, Інструкції про порядок залучення працівників органів досудового розслідування поліції та Експертної служби Міністерства внутрішніх справ України як спеціалістів для участі в проведенні огляду місця події, затверджений Наказом Міністерства внутрішніх справ України 03.11.2015  № 1339, Інструкції з організації взаємодії органів досудового розслідування з іншими органами та підрозділами національної поліції України в запобіганні кримінальним правопорушенням, їх виявленні та розслідуванні, затвердженої Наказом Міністерства внутрішніх справ України 07.07.2017 № 575 тощо); 2) створення алгоритму, достатнього для визначення первинної мети та мотиву кримінального правопорушення та встановлення послідовності здійснення дій, спрямованих на реалізацію протиправного умислу; 3) безперервна фото- та відеофіксації слідчих (розшукових) дій; 4) відмежування джерел доказів (у т.ч. предметів та техніки) від вторинних факторів, які можуть лише побічно вказувати на потенційне відношення до події кримінального правопорушення; 5) встановлення під час слідчих (розшукових) дій всіх потенційних свідків кримінального правопорушення; 6) інтеграція мультидисциплінарного підходу до проведення слідчих (розшукових) дій, необхідного для комплектування доказової бази та підготовки платформи для наступних процесуальних дій.

2. До слідчих ситуацій, які можуть виникнути під час досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України необхідно віднести:

типові: 1) *кримінальне правопорушення завуальоване під інше суспільно небезпечне діяння*. Прикладом можуть бути низка кримінальних правопорушень проти моральності, передбачені ст.ст. 300 КК України (ввезення, виготовлення або розповсюдження творів, що пропагують культ насильства і жорстокості, расову, національну чи релігійну нетерпимість та дискримінацію); 302 (створення або утримання місць розпусти і звідництво), 303 (сутенерство або втягнення особи в заняття проституцією) КК України. Варто також враховувати, що всі ці кримінальні правопорушення можуть бути вчинені у сукупності; 2) *кримінальне правопорушення завуальоване під законну діяльність* (зокрема, під виглядом кіно- та фотостудій, виготовлення незаборонених законодавством еротичних фото та відео тощо); 3) *кримінальне правопорушення, вчинене у прихованій співучасті*. В такому випадку необхідно звертати увагу на показання учасників кримінального провадження, а також безпосередніх фігурантів кримінальної події з метою встановлення розбіжностей, які можуть побічно вказувати на неможливість реалізації всіх завдань однією особою; 4) *кримінальне правопорушення, вчинене у співучасті із іноземцями, які перебувають на території інших держав*;

нетипові: 1) *відсутня реальна кримінально протиправна подія, має місце фальсифікація доказів щодо вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України (інсценування)*. Така ситуація може виникнути через неправдиве повідомлення сторонніх осіб про вчинення досліджуваного суспільно небезпечного діяння. Обтяжуючим фактором є фальсифікація доказів, які можуть сприйматись органами досудового розслідування як реальні; 2) *всі учасники кримінального провадження, а також фігуранти події надають різні показання щодо особливостей кримінального правопорушення, які не співпадають із наявними речовими доказами.* Це може як свідчити про проби ввести слідство в оману та таким способом протидіяти розслідуванню, так і про специфіку механізму реалізації кримінально протиправного умислу, зокрема, наприклад, окремі особи могли не усвідомлювати сутність своїх дій через відсутність необхідної кількості інформації, вік, психічні особливості тощо; 3) має місце багатоепізодне кримінальне правопорушення, розтягнуте у просторі та часі, що ускладнює пошук та об’єднання всіх речових доказів, достатніх для встановлення істини у кримінальному провадженні.

3. До обставин, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні необхідно віднести:

1) встановлення особливостей події кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, а саме: визначення його часово-просторових характеристик, зокрема: наявність факту багатоепізодного суспільно небезпечного діяння, тривалий характер реалізації кримінально протиправного умислу, який передбачав значну кількість дій; кількість місць, які використовувались для реалізації кримінально протиправного умислу, за наявності декількох приміщень необхідним є встановлення факту їх взаємозв’язку із фактом вчинення конкретного суспільно небезпечного діяння; встановлення способу реалізації кримінально протиправного умислу, зокрема: залучення сторонніх осіб без факту співучасті (якщо такі особи не були обізнані у тому, що сприяють вчиненню кримінального правопорушення, наприклад, орендодавці приміщень, особи, які надавали в оренду техніку, а також надавали іншу технічну та матеріальну допомогу без ознайомлення із характером дій суб’єкта); наявність сукупності кримінальних правопорушень проти моральності, суміжних із діянням, передбаченим ст. 301 КК України (діяння, передбачені ст.ст. 300, 302 КК України тощо), а також інші обставини, які мають значення для кримінального провадження;

2) визначення ступеню вини кримінального правопорушника, визначення особливостей суб’єктивної сторони кримінального правопорушення, а також форми реалізації кримінально протиправного умислу. Встановлення кінцевої мети кримінального правопорушення, виключення випадків вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України з мотивів, притаманних іншим правопорушенням, зокрема, наприклад, торгівлі людьми;

3) встановлення наявності обставин, які обтяжують кримінальне правопорушення, зокрема: залучення у якості потерпілих до створення порнографічних предметів малолітніх та неповнолітніх осіб, вагітних жінок, вчинення особливо зухвалих та розпусних дій, пов’язаних із особливою жорстокістю, сексуальним насильством тощо;

4) встановлення особливостей особи кримінального правопорушника, а також стану його осудності.

5) встановлення техніко-програмного забезпечення, а також переліку інших предметів (речей, цінностей тощо), які підлягають спеціальній конфіскації, або ті, що відповідно до ст. 91 КПК України були одержані внаслідок вчинення кримінального правопорушення та/або є доходами від такого майна, або призначалися (використовувалися) для схиляння особи до вчинення кримінального правопорушення, фінансування та/або матеріального забезпечення кримінального правопорушення чи винагороди за його вчинення, або є предметом кримінального правопорушення, у тому числі пов’язаного з їх незаконним обігом, або підшукані, виготовлені, пристосовані або використані як засоби чи знаряддя вчинення кримінального правопорушення;

6) визначення шкоди, яку було завдано кримінальним правопорушенням, зокрема ту, яку було завдано потерпілим особам, а також розміру процесуальних витрат на кримінальне провадження.

**РОЗДІЛ 3. ТАКТИЧНЕ ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ РОЗСЛІДУВАННЯ ВВЕЗЕННЯ, ВИГОТОВЛЕННЯ, ЗБУТУ І РОЗПОВСЮДЖЕННЯ ПОРНОГРАФІЧНИХ ПРЕДМЕТІВ**

**3.1. Тактичні особливості проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів**

Проведення слідчих (розшукових) дій є основним способом забезпечення досудового розслідування належними доказами, а отже сприяє удосконаленню процесу доказування у всіх без виключення кримінальних провадженнях. Одним із найбільш інформативних СРД є слідчий експеримент, який надає можливість як перевірити шляхом відтворення обстановки кримінального правопорушення наявну інформацію, так і встановити факти, які залишились поза увагою органів досудового розслідування або свідомо були приховані суб’єктом протиправного діяння. Особливої цінності в цьому контексті набуває проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. Досліджуване кримінальне правопорушення часто являє собою складний процес передкримінальних стадій, вивчення особливостей яких може мати ключове значення для прийняття окремих процесуальних рішень. Варто відмітити, що досліджуване кримінальне правопорушення є багатоаспектним та має достатньо складний механізм реалізації кримінально протиправного умислу. Нерідкими також є випадки вчинення суспільно небезпечного діяння, передбаченого ст. 301 КК України у співучасті, що зумовлено необхідністю залучення сторонніх осіб для забезпечення окремих етапів (наприклад, надання технічної допомоги тощо). З огляду на це, слідчий експеримент має бути спрямований, в першу чергу, на встановлення особливостей вчинення кримінального правопорушення, а також спроможності підозрюваної особи реалізувати всі необхідні дії. Вказане свідчить про актуальність встановлення тактичних особливостей проведення такої СРД, з метою удосконалення алгоритму досудового розслідування кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Відтак, перевірка показань підозрюваного (потерпілого, свідка) на місці події пов’язана з оціночною діяльністю слідчого. У разі перевірки показань на місці оціночній діяльності слідчого притаманна своя специфіка, що, на нашу думку, пов'язана насамперед із тим, що такої оцінки зазнає уявна модель події на підставі показань особи, які перевіряються. Така модель є інформаційно-ймовірнісною, тому що за змістом вона представлена даними, які необхідно уточнити та перевірити. За своєю структурою вона складається із взаємозалежних чуттєво-наочних образів уже сприйнятих елементів обстановки й логічних побудов. Якщо слідчий раніше не сприймав обстановки місця події, де проводиться перевірка, то на підставі одних лише показань відтворити модель злочинної події достатньо складно. При проведенні перевірки показань слідчий сприймає реальне місце, предмети, сліди, а також пояснення та дії особи, показання якої перевіряються. При цьому уявна модель доповнюється сприйнятими образами справжньої обстановки, а також поясненнями та діями цієї особи. Відбувається поступовий перехід від моделі інформаційно-ймовірнісної до моделі інформаційно-достовірної. Одночасно слідчий зіставляє отриману інформацію з уявною моделлю події, що перевіряється. У результаті цього остання оцінюється з точки зору відповідності дійсній обстановці на місці події. Протиріччя, неточності й незрозумілості в показаннях усуваються. Таким чином, перевірка уявної моделі полягає в усуненні з неї інформації, яка не відповідає обстановці на місці, й відновленні моделі знову отриманою інформацією [115]. Доктринальні підходи до визначення сутності та змісту слідчого експерименту дещо відрізняються, що зумовлено неоднозначним розумінням тактики його проведення. Будучи слідчою (розшуковою) дією, спрямованою на об’єктивізацію досудового розслідування взагалі та процесу доказування зокрема, його можна оцінити як достатньо суб’єктивний феномен, зумовлений результатами, які є наслідком розумової діяльності слідчого.

На сьогоднішній день особливості слідчого експерименту викладені в ст. 240 КПК України, в якій вказано, що з метою перевірки і уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення, слідчий, прокурор має право провести слідчий експеримент шляхом відтворення дій, обстановки, обставин певної події, проведення необхідних дослідів чи випробувань. За необхідності слідчий експеримент може проводитися за участю спеціаліста. Під час проведення слідчого експерименту можуть проводитися вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складатися плани і схеми, виготовлятися графічні зображення, відбитки та зліпки, які додаються до протоколу. До участі в слідчому експерименті можуть бути залучені підозрюваний, потерпілий, свідок, захисник, представник. Проведення слідчого експерименту допускається за умови, що при цьому не створюється небезпека для життя і здоров’я осіб, які беруть у ньому участь, чи оточуючих, не принижуються їхні честь і гідність, не завдається шкода. Слідчий експеримент, що проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ними володіє, або на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора, яке розглядається в порядку, передбаченому цим Кодексом, для розгляду клопотань про проведення обшуку в житлі чи іншому володінні особи. Про проведення слідчого експерименту слідчий, прокурор складає протокол згідно з вимогами цього Кодексу. Крім того, у протоколі докладно викладаються умови і результати слідчого експерименту [93].

Водночас, нормативні приписи, які містить кримінальне процесуальне законодавство наділяють слідчий експеримент рудиментарністю, а тому фактично применшують його значення в процесі доказування. Так, наприклад, вказівка на мету такої слідчої (розшукової) дії, яка полягає у необхідності перевірки та уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення залишають поза увагою можливість встановити факти, які були раніше не відомі. Окремо також необхідно зауважити про недоцільність вказівки, що такий експеримент проводиться шляхом проведення необхідних дослідів чи випробувань, оскільки з методологічної точки зору випробування є частиною досліду. Законодавчий підхід до визначення участі спеціаліста під час слідчого експерименту як альтернативного варіанту також є необґрунтованим. Слідчий експеримент у більшості випадків потребує використання технічних приладів, що зумовлює необхідність та цінність присутності особи, яка володіє спеціальними знаннями.

Важливість залучення до слідчого експерименту спеціаліста також відзначають окремі вчені. Так, наприклад, В. Негребецький справедливо зауважує, що з метою підвищення ефективності збирання і фіксації доказів доцільно залучати спеціаліста до участі в цій слідчій (розшуковій) дії. Спеціаліст надає слідчому допомогу у виявленні, закріпленні й вилученні доказів, використовуючи свої спеціальні знання. Спеціаліст може звернути увагу слідчого на факти, що мають значення для справи. Зокрема, це передбачено ст. 71 КПК України. Дані, встановлені під час перевірки показань на місці, можуть мати потребу в наступній експертній або експериментальній перевірці. При цьому спеціаліст може зробити попередні висновки щодо таких даних (наприклад, приблизно вказати на час смерті, знаряддя вбивства, можливість нанесення тілесних ушкоджень певним способом). Його висновки не мають доказового значення, але вони виступають орієнтуючою інформацією і мають характер консультацій. Якщо в справі повинна бути призначена експертиза, то експерт у процесі проведення слідчої дії може надати слідчому консультаційно-технічну допомогу, а його дії будуть охоплюватися статусом спеціаліста [115]. Актуальним доповненням є визначення необхідності передбачити можливу участь не тільки представника, а і законного представника, якщо потерпілим є неповнолітня особа (наприклад, якщо було вчинене кримінальне правопорушення, передбачене ч. 2 ст. 301 КК України, в якій передбачено кримінальну відповідальність за збут неповнолітнім чи розповсюдження серед них творів, зображень або інших предметів порнографічного характеру).

Отже, враховуючи вказане, доцільною є така редакція ч. 1–3 ст. 240 КПК України:

**Стаття 240.** Слідчий експеримент

*1. З метою перевірки, уточнення, а також встановлення нових відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення, слідчий, прокурор має право провести слідчий експеримент шляхом відтворення дій, обстановки, обставин певної події, проведення необхідних дослідів.*

*2. Слідчий експеримент проводиться за участю спеціаліста. Під час проведення слідчого експерименту можуть проводитися вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складатися плани і схеми, виготовлятися графічні зображення, відбитки та зліпки, які додаються до протоколу.*

*3. До участі в слідчому експерименті можуть бути залучені підозрюваний, потерпілий, свідок, захисник, представник, законний представник.*

Під час проведення слідчого експерименту можуть бути залучені підозрюваний, потерпілий, свідок, захисник, представник. Разом з тим слід враховувати, що Конституція України (ст. 63) і Кримінальний процесуальний кодекс України надають підозрюваному право не свідчити проти самого себе і своїх близьких родичів. Таким чином, згода на участь у слідчому експерименті, а також надання показань під час нього є правом підозрюваного, а не обов’язком. Одним із чинників, що підвищують результативність слідчого експерименту, є своєчасність його проведення, оскільки невиправдані зволікання можуть призвести до того, що у суб’єкта, який перевіряється, зникне бажання відтворити певні дії, реконструювати обстановку чи обставини розслідуваної події або не зворотно зміниться місце проведення слідчого експерименту. Безумовним є те, що ефективність результатів проведення слідчого експерименту значною мірою залежить від старанності його підготовки. При цьому підготовчі дії, забезпечувані слідчим, можна розділити на два етапи: підготовка до виїзду на місце проведення слідчого експерименту й безпосередньо на місці до здійснення самих слідчих (розшукових) дій [142]. Враховуючи особливості кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, під час розслідування такого роду діянь частіше за все проводяться такі види слідчого експерименту: 1) встановлення механізму вчинення ввезення в Україну творів, зображень або інших предметів порнографічного характеру; 2) щодо факту вчинення кримінального правопорушення у співучасті шляхом встановлення наявності у підозрюваних осіб професійних та інших навичок та вмінь, необхідних та достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу (вміння користуватись технічним та програмним обладнанням, наявність комунікативних та організаторських навичок тощо); 3) встановлення можливості реалізації мети збуту, а також примушування осіб до участі у створенні порнографічних предметів; 4) встановлення факту можливості приховування кримінального правопорушення за певних умов (наприклад, у випадку розміщення порностудії у багатоквартирному будинку).

На підготовчому етапі слідчий повинен з’ясувати у особи, що підлягає проведенню слідчого експерименту чи бажає вона взяти у ньому участь. Так, якщо особа відмовляється від участі у слідчому експерименті, слідчий відбирає у такої особи письмову заяву про небажання її участі у провадженні слідчої (розшукової) дії. Якщо особа виявила бажання у його проведенні, то слідчий перш ніж експериментувати з нею, слідчий повинен допитати її. Допит, проведений в умовах службового приміщення буде мати статусу первинного. Після того, як слідчий змоделював обстановку на місці події, особу, з якою проводиться слідчий експеримент, слід допитати про обставини подій, які їй відомі. Власне такого роду допит особи вважатиметься основним, під час якого слідчий зможе встановити розбіжності у показаннях особи, даних до і на місці вчинення кримінального правопорушення, що може бути суттєвим для встановлення усіх обставин, що мають значення для кримінального провадження. Також перед початком слідчої ( розшукової ) дії, у тому разі, якщо при виконанні огляду обстановку місця події було зафіксовано неповно, слідчому необхідно здійснити повторний або додатковий огляд, під час якого доцільно визначити можливі точки фото-, відеозйомки та перевірити, чи не зазнала обстановка місця події суттєвих змін. У будь-якому випадку слідчому рекомендується попередньо відвідати місце (місцевість), де буде відбуватися слідча дія. Наступним на підготовчому етапі є встановлення кола учасників слідчого експерименту. Так, для проведення слідчого експерименту із підозрюваним досліджуваного нами злочину та отримання бажаного результату, слід запросити обмежене коло осіб з тим, що підозрюваний не «замкнувся» в собі та давав правдиві показання. З цією метою до його проведення окрім підозрюваного та його захисника, необхідно запросити двох незацікавлених осіб – понятих, двох працівників оперативних підрозділів, з метою дотримання умов безпеки слідчої (розшукової) дії, статиста, спеціаліста-криміналіста, спеціаліста у галузі судової медицини, психолога. Саме участь останнього на думку автора є найголовнішою та корисною справою з метою досягнення мети проведення вказаної слідчої (розшукової) дії. Після визначення мети та кола учасників слідчого експерименту необхідно встановити місце і час його проведення, а також приготувати макети, які можуть використовуватися, як знаряддя вчинення злочину [136, с. 89]. Організаційними заходами на місці проведення слідчого експерименту за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України є такі: 1) детальний огляд місця проведення слідчого експерименту з метою визначення тактики та алгоритму вирішення поставлених перед слідчою дією завдань; 2) забезпечення захисту місця слідчого експерименту від несанкціонованого доступу сторонніх осіб; 3) забезпечення участі спеціаліста для надання консультативної допомоги, у тому числі – з питань техніко-програмного характеру, а також для фіксації слідчого експерименту; 4) перевірка відповідності обстановки, в якій проводиться слідчий експеримент тій, яка була зафіксована під час первинного огляду місця події із урахуванням попередньо вилучених речових доказів (зокрема, розташування техніки та іншого обладнання, особливості інтер’єру та екстер’єру приміщення тощо); 5) забезпечення процесуального порядку проведення слідчого експерименту шляхом інструктажу його учасників.

Слід використовувати оригінали чи точні копії знарядь вчинення злочину. Законодавчо встановлено, що проведення слідчого експерименту допускається за умови, якщо при цьому не створюється небезпека для життя та здоров’я осіб, які беруть у ньому участь, чи оточуючих, не принижуються їхня чесність та гідність та не завдається шкода. Не можна використовувати в дослідних діях оригінали зброї (холодної чи вогнепальної), засобів господарського призначення (ножів, сокир, лопат), вибухових і отруйних речовин. У таких випадках використовуються моделі та манекени. Якщо обстановка, де планується провести експериментальні дії, зазнала суттєвих змін, то вдаються до реконструкції. Реконструкції слід піддавати не всю обстановку, а окремі елементи, важливі для дослідів. Слідчий експеримент слід проводити на місці вчинення злочину, приблизно в цей самий час та з додержанням умов освітлення та звукових умов, в час, коли настала кримінальна подія. Якщо необхідно перевірити показання кількох осіб на одному місці, такі перевірки здійснюються окремо з кожною особою. Перевірка показань за одночасною участю двох або більше допитаних осіб є недопустимою [166]. Варто також звернути увагу на те, що особливістю кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, яка має бути врахована під час слідчого експерименту, є його динамічність та той факт, що у випадку зберігання порнографічних предметів, таке суспільно небезпечне діяння має бути визначене як триваюче. У зв’язку із цим доцільним також є проведення декількох однотипних експериментів, які нададуть можливість встановити непослідовність дій його учасників, що може мати підґрунтям прагнення уникнути кримінальної відповідальності, а також ввести в оману суд.

Таким чином, організаційний етап слідчого експерименту для відтворення обставин вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 Кримінального кодексу України відрізняється від інших суспільно небезпечних діянь за такими ознаками: 1) наявність першочергового завдання, яке полягає у необхідності перевірки факту вчинення діяння у співучасті шляхом встановлення наявності у підозрюваного навичок та вмінь достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу; 2) обов’язкове залучення спеціаліста для забезпечення належної та процесуально встановленої фіксації слідчого експерименту, а також надання іншої консультативної допомоги; 3) обов’язкове проведення декількох однотипних експериментів з метою встановлення об’єктивної істини щодо особливостей та обстановки кримінального правопорушення.

Робочий етап. Слідчий експеримент у формі відтворення дій, обстановки та обставин події як правило починається у кабінеті слідчого, де у присутності особи, що підлягає слідчому експерименту та учасників слідчого експерименту, особу запитують про її бажання в участі у слідчому експерименті, зачитують її права та обов’язки та роз’яснюють важливість слідчої (розшукової) дії, а також зміст ст. 63 Конституції України. В подальшому особа у формі вільної розповіді, дає показання з приводу кримінальної події та вказує, куди необхідно направитися учасникам експерименту для відтворення нею дій, обстановки та обставин події, після чого всі учасники починають рух за описаним цією особою маршрутом. Необхідно, щоб особа, що бере участь у експерименті, йшла попереду усіх інших та самостійно вказувала шлях слідування учасникам процесуальної дії, звертаючи при цьому увагу на орієнтири місцевості, а також місця, пов’язані з обставинами події. Після прибуття на місце події, особа вказує його загальні межі, коментує зміни в обстановці. Під час перевірки показань слідчий може ставити особі запитання стосовно окремих аспектів і деталей обстановки на місці, конкретних предметів та їх зв’язку з обставинами розслідуваного злочину. Всі пояснення та дії особи, показання якої перевіряються, заносяться до протоколу. Якщо допитаний вказує на нову ділянку місцевості або приміщення, де можуть бути ті чи інші сліди злочину, про які раніше він не повідомляв, необхідно припинити проведення слідчого експерименту, провести огляд місця події, а згодом поновити перевірку. Також якщо під час проведення експерименту особа бажатиме дати додаткові показання, слідча дія припиняється та слідчим проводиться допит особи, після допиту слідчий експеримент відновлюється [136, с. 86]. В контексті кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України якщо слідчий експеримент має на меті встановлення особливостей виготовлення порнографічних предметів та/або примушування іншої особи до участі у їх створенні доцільно залучати статиста, за участі якого слідчий матиме можливість відслідкувати етапність становлення та реалізації кримінально протиправного умислу. До цього ж це надасть можливість виключити факти замовчування епізодів насильства, яке могло бути застосовано до особи, яка брала примусову участь у створенні порнографії.

Наступними діями є складання детального плану (сценарію) проведення слідчого експерименту із зазначенням конкретних завдань та термінів; визначення необхідності залучення до проведення слідчого експерименту спеціаліста; визначення кількості епізодів експериментального дослідження для врахування кількості понятих. Перед проведення слідчого експерименту слідчий або прокурор обов’язково повинен побувати на місці, ознайомитись з обстановкою, для врахування всіх деталей майбутньої реконструкції. Слідчий експеримент, що проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ним володіє, або на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора, яке розглядається в порядку, передбаченому КПК України [93]. Варто також звернути увагу на те, що вивчення судової практики свідчить про те, що у кримінальних провадженнях, відкритих за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України дуже частими є випадки укладення між прокурором та підозрюваним/обвинуваченим угоди про визнання винуватості. У зв’язку із цим дуже часто більшість слідчих (розшукових) дій, у тому числі – і слідчий експеримент не проводиться через відсутність необхідності доведення вини особи.

У всіх інших випадках слідчі, здебільшого, віддають перевагу досліджуваній СРД. Водночас, слідчий експеримент також має спрощений алгоритм та часто полягає виключно у поміщенні особи в умови, в яких мала місце кримінально протиправна подія з наступним її орієнтуванням щодо приблизного алгоритму реалізації суспільно небезпечного умислу.

Водночас, такий підхід негативно впливає на встановлення ознак кримінального правопорушення та ступеню суспільної небезпеки особи, яка його вчинила. В цьому контексті необхідним кроком є удосконалення процесу складання плану проведення слідчого експерименту. Вчені також вказують на те, що складання такого плану передбачає такі кроки: 1) визначити коло учасників слідчого експерименту з визначенням ролі кожного з них (слідчих, оперативних працівників, помічників слідчого, статистів, спеціалістів (фахівців), понятих та ін.) та забезпечити їх явку. Кримінальний процесуальний закон дає вичерпний перелік випадків залучення понятих, серед таких слідчих дій є проведення слідчого експерименту (ст. 240 КПК); 2) визначити техніко-криміналістичне забезпечення при проведенні слідчого експерименту з урахуванням особливостей кримінального провадження, місцевості (засоби зв’язку, технічні засоби: освітлення, оптичні, вимірювальні, фіксації дослідження, тобто апаратура, пристрої, матеріали і приладдя) та перевірити їх готовність; 3) підготувати запитання, які необхідно поставити особам (підозрюваний, свідок, потерпілий, захисник, представник), з діями яких пов’язаний слідчий експеримент. Визначити коло та послідовність питань, які необхідно з’ясувати; 4) визначити послідовність слідчого експерименту та врахувати, щоб при цьому не створювалася небезпека для життя і здоров’я осіб, які беруть у ньому участь, чи оточуючих, не принижують їхню честь і гідність, не завдається шкода [168, с. 46]. Такий перелік є універсальним та може застосовуватись до слідчих експериментів по більшості кримінальних правопорушень. Водночас досліджуване суспільно небезпечне діяння потребує також врахування специфіки його вчинення, в особливості, якщо мова йде про факти примушування до участі у створенні порнографічних предметів неповнолітніх осіб (що, відповідно до аналізу державної статистики є розповсюдженим явищем). За таких умов слідчий має будувати алгоритм проведення слідчого експерименту таким чином, щоб реконструкція кримінально протиправної події не призвела до негативного психологічного тиску на дитину.

На основному етапі відбувається власне процес проведення слідчого експерименту, в основі якого покладено системно-параметричний метод. Під час проведення такої слідчої дії, як слідчий експеримент, потрібно виявити взаємозв’язок між свідченнями, доказами та виявленням нових доказів та фактів.

Рекомендовано використовувати для фіксації подій при проведенні слідчого експерименту відеозапис, тому що не завжди в слідчого є можливість помітити вираз обличчя, жести, фрази та інші маніпуляції учасників слідчого експерименту, які в подальшому, при перегляді відеозапису можуть мати значення при розслідуванні кримінального провадження. У визначений день на місці проведення такої слідчої (розшукової) дії, як слідчий експеримент, слідчий чи прокурор проводить детальний інструктаж з усіма учасниками слідчого експерименту з роз’ясненням прав та обов’язків присутніх осіб та ролі кожного з них. Потім запитує осіб, чиї показання будуть перевірятися, або підозрюваного, чи згодні вони взяти участь у слідчій дії. Після цього слід роз’яснити їхнє конституційне право не свідчити проти самої себе та своїх близьких родичів (ст.

63 Конституції, ст. 18 КПК). Свідок та потерпілий, які досягли віку кримінальної відповідальності, попереджаються про кримінальну відповідальність за дачу завідомо неправдивих показань, а свідок – також за відмову від дачі показань. Потрібно врахувати, що Конституція (ст. 63) і КПК (ст. 42, 240) надають право підозрюваному не свідчити проти самого себе і своїх близьких родичів [168, с. 46].

Сутність системно-параметричного методу надає можливість виокремити сутнісні ознаки слідчого експерименту взагалі та в межах кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України зокрема: 1) ***системний параметр № 1***: 1.1) впорядкована система огляду – встановлення хронології кримінального правопорушення у ретроспективі, встановлення взаємозв’язків між мотивом суспільно небезпечного діяння і отриманими наслідками; 1.2) невпорядкована система – вплив неконтрольованих зовнішніх факторів, що змінили/уточнили зміст умислу та спосіб його реалізації (наприклад, необхідність долання опору та застосування примусу для участі у створенні порнографічних предметів, що не охоплювалось первинним змістом умислу); 2) ***системний параметр № 2:*** 2.1)опосередковане дослідження обстановки кримінального правопорушення – визначення всіх фігурантів кримінального правопорушення, потерпілих (у випадках примушування до участі у створенні порнографічних предметів), основних способів реалізації протиправного умислу, встановлення взаємовідношень досліджуваних об’єктів у визначених умовах; 2.2) неопосередковане – визначення нових обставин кримінального правопорушення в ході викриття даних раніше невідомих досудовому розслідуванню, які були продемонстровані учасниками слідчого експерименту поза планом; 3) ***системний параметр № 4***: часткова регенеративність слідчого експерименту як здатність слідчої (розшукової) дії сприяти відтворенню переважної частини інформації щодо обстановки кримінального правопорушення (достеменно встановити обстановку будь–якого кримінального правопорушення, у тому числі – передбаченого ст. 301 КК України неможливо); ***системний параметр № 5***: детермінованість експерименту – застосування якісного моделювання з метою побудови структурних рівнянь та встановлення кореляції між попередніми доказами та інформацією, отриманою в ході слідчого експерименту.

Отже, згода на участь у слідчому експерименті є правом підозрюваного, а не обов’язком. Відмова підозрюваного брати участь у проведенні слідчого експерименту, давати будь-які пояснення, пов’язані з проведенням цієї слідчої дії, виключає можливість проведення слідчого експерименту. Захисник зобов’язаний використовувати всі зазначені в законі засоби і способи захисту з метою з’ясування обставин, що виправдовують обвинуваченого або пом’якшують його відповідальність, і надає обвинуваченому необхідну юридичну допомогу (ст. 60 КПК). Спеціаліст (фахівець) за дорученням слідчого чи прокурора має право проводити вимірювання, фотографування, звуко- чи відеозапис, складати плани і схеми, виготовляти графічні зображення місця або окремих речей, знімати відбитки, виготовляти зліпки, оглядати і вилучати речі і документи, які мають значення для кримінального провадження і які не були визначенні при першочерговому огляді місця події. Також спеціаліст має право під час проведення слідчого експерименту робити заяви, що підлягають занесенню до протоколу. Участь спеціаліста обов’язково зазначається в протоколі проведення слідчого експерименту, який підписує він та інші учасники [168, с. 46]. Що стосується визначення згоди на участь у слідчому експерименті як права підозрюваної особи, варто відзначити, що не дивлячись на наявність конституційних положень, а також положення п. 9 ч. 3 ст. 42 КПК України (право підозрюваного брати участь у проведенні процесуальних дій), які надають можливість не свідчити проти себе та не надавати інформації, яка можуть мати наслідком суттєве обмеження прав (навіть зумовлене вчиненням кримінального правопорушення та кримінально–правовим відносинам, які внаслідок цього виникли) такий підхід ускладнює досудове розслідування та може розглядатись як своєрідна протидія процесу доказування. Зокрема, цим часто користуються захисники з метою або штучно продовжити строки розслідування, або приховати певну інформацію. Отже, це є яскравим прикладом протидії досудовому розслідуванню за допомоги процесуального інструментарію.

У криміналістичній літературі зазначається, що розслідування злочинів являє собою специфічний вид пізнання, який має складний, ретроспективний характер і передбачає чітку процедуру використання криміналістичних засобів для отримання інформації [115]. Якщо виходити з можливості застосування в межах однієї слідчої дії (слідчого експерименту – за ст. 240 КПК України) двох різних наукових методів пізнання (експериментального та зіставлення показань із фактичною обстановкою), то необхідно чітко визначити процедуру реалізації кожного з методів під час цієї слідчої дії. Недотримання процедури призведе до безглуздості отриманих результатів і, як наслідок, до втрати доказового значення отриманої інформації. Так, у разі перевірки показань через зіставлення з фактичною обстановкою на місці події відсутність добровільної згоди особи, показання якої перевіряються, на участь у слідчій дії, наявність навідних запитань або дій з боку слідчого та інших учасників тягне за собою недійсність результатів відтворення обстановки й обставин події. До аналогічного наслідку призведе недотримання необхідних умов проведення слідчого експерименту. З нашої точки зору, з метою визначення процедури застосування цих методів доцільно виокремити суттєві ознаки, що характеризують слідчий експеримент та перевірку показань на місці. Через даний комплекс ознак можливо визначити та нормативно закріпити порядок використання криміналістичних засобів отримання інформації [115]. Пізнання утворює платформу для реалізації процесу доказування кримінальних правопорушень, що у свою чергу робить його основним інструментом встановлення істини у кримінальному провадженні шляхом збирання та перевірки на належність доказів. Слідчий експеримент в цьому контексті є елементом інформаційного забезпечення досудового розслідування.

Аналіз криміналістичної літератури дозволяє назвати такі суттєві ознаки слідчого експерименту як процесуального способу перевірки доказів: – проведення дій дослідного характеру; – відтворення (моделювання) умов, за яких відбувалися події або мали місце факти, що перевіряються; – створення умов для спостереження за процесом і результатами проведення дослідів; – неодноразовість проведення дослідних дій, у разі, якщо це можливо; – вираховування умов, що змінилися і не піддаються реконструкції. Суттєвими ознаками перевірки показань на місці є: – наявність безпосереднього зв’язку з допитом, що передує (дана слідча дія не може бути проведена без попереднього допиту, на якому отримується інформація, яка потребує перевірки); – безпосередність прибуття слідчим на місце, пов’язане з обставинами, що перевіряються; – добровільний характер участі особи, показання якої перевіряються, у проведенні цієї слідчої дії; – безпосередність прибуття з цією особою на місце, про яке вона повідомила у своїх показаннях; – застосування специфічного методу дослідження інформації з метою її перевірки – зіставлення показань з матеріальною обстановкою місця події за допомогою розповіді, демонстрації та пояснень особи, показання якої перевіряються. Особливостями процесу пізнання під час слідчого експерименту є спрямованість на перевірку вже зібраних доказів. Алгоритми перевірки доказів у межах слідчого експерименту і його особливого різновиду – перевірки показань на місці – суттєво відрізняються. Тому доцільно передбачити перевірку показань на місці в окремій нормі КПК України. Серед наявних додаткових способів фіксації слідчих дій особливого значення набувають складення планів, схем, здійснення фотозйомки, відеозапису. Тому використання цих способів фіксації під час слідчого експерименту і перевірки показань на місці є необхідним. Таким чином більш повно здійснюється фіксація отриманої доказової інформації, підвищується ефективність проведення слідчої дії, спрощується наступна оцінка результатів слідчої дії та створюються ширші можливості для використання цієї інформації під час кримінального провадження [115].

Окремої уваги також потребують випадки, коли для встановлення обставин вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України є необхідність у проведенні слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи (наприклад, це може бути квартира облаштована під порностудію або окреме приміщення, яке виконує такі функції).

З приводу заявленої проблематики Я. Конюшенко вказує на необхідність звернутися до положень ч. 5 ст. 240 КПК України, де закріплено, що слідчий експеримент, який проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ними володіє, або на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора, яке розглядається в порядку, передбаченому КПК України, для розгляду клопотань про проведення обшуку в житлі чи іншому володінні особи [115]. Отже, аналіз даної норми свідчить про те, що законодавець передбачив два випадки (порядки), за яких можливо провести слідчий експеримент у житлі чи іншому володінні особи: перший – за добровільною згодою особи, яка володіє, житлом чи іншим володінням; другий – на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора. Враховуючи той факт, що найбільш дискусійним та неоднозначним як серед практиків, так і науковців є питання проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи на підставі ухвали слідчого судді, вчені вважають необхідним приділити йому особливу увагу. Насамперед звертається увага, на те що в чинному КПК України не передбачено окремого порядку звернення слідчого, прокурора до слідчого судді з клопотанням про проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи за відсутності згоди особи, яка ними володіє. У даному випадку законодавець відсилає до положень ст. 234 КПК України, тобто порядку розгляду клопотань про проведення обшуку в житлі чи іншому володінні особи. Однак, за своєю процесуальною природою вказані процесуальні дії суттєво різняться між собою. Крім того, в чинному КПК України назва та зміст клопотання, з яким має звернутися слідчий, прокурор у разі необхідності провести слідчий експеримент в житлі чи іншому володінні особи, визначені не чітко [88].

Такий підхід також є недоцільним з точки зору різної мети таких слідчих (розшукових) дій як слідчий експеримент та обшук в житлі та іншому володінні особи. Приписи кримінального процесуального законодавства вказують на те, що метою слідчого експерименту є перевірка і уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення, а обшук проводиться з метою виявлення та фіксації відомостей про обставини вчинення кримінального правопорушення, відшукання знаряддя кримінального правопорушення або майна, яке було здобуте у результаті його вчинення, а також встановлення місцезнаходження розшукуваних осіб. Відповідно до поставленої перед слідчою (розшуковою) дією мети відрізняється і зміст клопотання, що призводить до перерозподілу пріоритетів, а також кінцевої мети слідчого експерименту.

В клопотанні про проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи доцільно аргументувати необхідність порушення недоторканності житла шляхом проведення слідчого експерименту. У судовій практиці може постати питання щодо підстав для відмови слідчим суддею в задоволенні клопотання про проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи. У цьому випадку застосовувати аналогію закону не правильно, адже підстави для відмови у задоволенні клопотання про обшук, визначені у ч. 5 ст. 234 КПК України, не стосуються слідчого експерименту. Відтак, це питання також потребує обов’язкового законодавчого унормування. Вважаємо, що підставами для відмови слідчим суддею у задоволенні вказаного клопотання може бути не доведення прокурором, слідчим підстав вважати, що за встановлених обставин слідчий експеримент є найбільш доцільним та ефективним способом перевірки і уточнення відомостей, які мають значення для встановлення обставин кримінального правопорушення [88]. Отже, враховуючи наведені вченими підходи до визначення проблематики проведення слідчого експерименту в житлі або іншому володінні особи, а також того, що така слідча дія (виходячи із аналізу судової практики) достатньою часто проводиться під час досудового розслідування за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України є підстава стверджувати про необхідність внесення змін до ст. 240 кримінального процесуального законодавства в частині викладення особливостей та порядку проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи за відсутності добровільної згоди особи, яка ними володіє.

У зв’язку із цим доцільним є викласти ч. 5 ст. 240 КПК України в такій редакції:

*…5. Слідчий експеримент, що проводиться в житлі чи іншому володінні особи, здійснюється лише за добровільною згодою особи, яка ними володіє, або на підставі ухвали слідчого судді за клопотанням слідчого, погодженого з прокурором, або прокурора, яке розглядається в порядку, передбаченому цим Кодексом, для розгляду клопотань про проведення обшуку в житлі чи іншому володінні особи.*

*У разі необхідності провести слідчий експеримент в житлі чи іншому володінні особи за відсутності добровільної згоди особи, яка ними володіє слідчий за погодженням з прокурором або прокурор звертається до слідчого судді з відповідним клопотанням, яке повинно містити відомості про:*

*1) найменування кримінального провадження та його реєстраційний номер;*

*2) короткий виклад обставин кримінального правопорушення, у зв’язку з розслідуванням якого подається клопотання;*

*3) правову кваліфікацію кримінального правопорушення з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність;*

*4) підстави для проведення слідчого експерименту;*

*5) житло чи інше володіння особи або частину житла чи іншого володіння особи, де планується проведення слідчого експерименту;*

*6) особу, якій належить житло чи інше володіння, та особу, у фактичному володінні якої воно знаходиться;*

*До клопотання також мають бути додані оригінали або копії документів та інших матеріалів, якими прокурор, слідчий обґрунтовує доводи клопотання, а також витяг з Єдиного реєстру досудових розслідувань щодо кримінального провадження, в рамках якого подається клопотання.* *Клопотання про обшук розглядається у суді в день його надходження за участю слідчого або прокурора.*

*Слідчий суддя відмовляє у задоволенні клопотання про дозвіл на проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи, якщо прокурор, слідчий не доведе наявність достатніх підстав вважати, що:*

*1) було вчинено кримінальне правопорушення;*

*2) проведення слідчого експерименту має значення для досудового розслідування;*

*3) відомості, які будуть отримані в ході проведення слідчого експерименту, можуть бути доказами під час судового розгляду;*

*4) за встановлених обставин слідчий експеримент є найбільш доцільним та ефективним способом отримання інформації, яка має значення для досудового розслідування, а також встановлення місцезнаходження розшукуваних осіб, а також заходом, пропорційним втручанню в особисте і сімейне життя особи.*

*У разі відмови у задоволенні клопотання про дозвіл на слідчий експеримент в житлі чи іншому володінні особи слідчий, прокурор не має права повторно звертатися до слідчого судді з клопотанням про отримання такого дозволу, якщо у клопотанні не зазначені нові обставини, які не розглядалися слідчим суддею.*

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що слідчий експеримент для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів має такі тактичні особливості: 1) необхідність у багатоепізодному відтворенні обстановки та обставин кримінальної події для перевірки правильності та достовірності інформації, наданої підозрюваним під час інших процесуальних дій (наприклад, допиті, який має передувати слідчому експерименту); 2) доцільність обов’язкового залучення спеціаліста для надання консультаційної та технічної допомоги, що зумовлено специфікою досліджуваного кримінального правопорушення, яке здебільшого вчиняється із використанням комп’ютерної техніки, а також фото- та відеоапаратури; 3) побудова алгоритму СРД, який надасть можливість встановити наявність у підозрюваної особи навичок та вмінь необхідних та достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу з метою встановлення можливого факту вчинення діяння у співучасті та викриття всіх фігурантів; 4) врахування на організаційному етапі можливої протидії досудовому розслідуванню захисником або підозрюваним; 5) посилення організаційного етапу слідчого експерименту за умови, якщо слідчий експеримент проводитиметься у житлі чи іншому володінні особи, що є розповсюдженим для ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів.

**3.2. Використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів**

Розслідування кримінальних правопорушень передбачає процес доказування, який полягає у пошуку та накопиченні інформації необхідної та достатньої для вирішення проблеми наявності або відсутності вини конкретної особи. Більша частина належних доказів у кримінальному провадженні забезпечується шляхом залучення особи, яка володіє спеціальними знаннями – спеціаліста та/або експерта, які надають консультативну допомогу під час здійснення певних слідчих (розшукових) дій та досліджують об’єкти під час проведення експертизи. Не є виключенням і цінність використання спеціальних знань при розслідуванні кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України та полягає у ввезенні, виготовленні, збуті і розповсюдженні порнографічних предметів. Вказане діяння має свою специфіку, яка зумовлює фактично обов’язкове залучення спеціаліста та експерта та надання належної оцінки обставин кримінального правопорушення.

У сучасній криміналістичній науці давно сформувався підхід до визначення сутності та змісту спеціальних знань учасників кримінального провадження. Здебільшого, вчені розуміють їх як наявність особливих знань та вмінь, достатній для надання об’єктивної оцінки окремим матеріальним явищам та процесам. Водночас науковці також звертають увагу на те, що вмінням називається елементарний рівень виконання дій, коли ще немає автоматизму і є потреба деякою мірою контролювати свої дії [88]. Під вмінням також розуміють майстерність людини в певному виді діяльності, можливість ефективно діяти в різних умовах відповідно до поставленої мети. Вміння неможливе без використання досвіду і певних знань. Без знання немає вміння, це дві неподільно взаємопов’язані частини будь-якої дії. Сукупність людських знань, навичок та вмінь становить її досвід. Він виступає і як процес певного практичного впливу людини на світ, що нас оточує. Поняття «спеціальні знання» включають у себе такі ознаки: а) знання, які вимагають більш чи менш довготривалої і серйозної підготовки, досвіду, можливо, навичок і талантів; б) знання, які потрібні для вирішення питань, що входять у компетенцію органу досудового розслідування чи суду; в) знання, які дозволяють особі, яка ними володіє, застосовувати суму відомостей, отриманих рекомендацій, досвіду на практиці, а нерідко їхнє застосування неможливе без особливого спорядження, певних пристроїв тощо [186, с. 8]. Відсутність єдиного підходу до встановлення сутності та змісту поняття спеціальних знань зумовлена несформованим нормативно–правовими актами їх розумінням.

Так, наприклад, в ст. 69 КПК України вказано, що експертом у кримінальному провадженні є особа, яка володіє науковими, технічними або іншими спеціальними знаннями, має право відповідно до Закону України «Про судову експертизу» на проведення експертизи і якій доручено провести дослідження об’єктів, явищ і процесів, що містять відомості про обставини вчинення кримінального правопорушення, та дати висновок з питань, які виникають під час кримінального провадження і стосуються сфери її знань. У ч. 1 ст. 71 КПК України зазначено, що спеціалістом у кримінальному провадженні є особа, яка володіє спеціальними знаннями та навичками і може надавати консультації, пояснення, довідки та висновки під час досудового розслідування і судового розгляду з питань, що потребують відповідних спеціальних знань і навичок [93]. Таким чином, основними ознаками спеціальних знань можна вважати: 1) наявність навичок та вмінь достатніх для оцінки події/об’єкта, що має значення для кримінального провадження; 2) обмежена сфера поширення/використання; 3) обмежена сфера професійної діяльності їх носія.

Вчені також вказують, що у кримінальному провадженні особа, котра має спеціальні знання та уміння в роботі з технічними або ж іншими засобами є спеціалістом. Він може надати консультацію у ході досудового розслідування та надати свідчення під час судового розгляду справи з тих питань, котрі вимагають мати відповідні спеціальні знання та навички у певній сфері (ч. 1 ст. 71КПК). Найпоширенішою практикою залучення спеціаліста до розслідування кримінального провадження вважається його діяльність з надання консультацій. В свою чергу це порада надана фахівцем визначеної сфери, що науково обґрунтована. Оперативні співробітники звертаються до фахівця-криміналіста за консультацією щодо використання окремих науково-технічних засобів та способів задля встановлення істини в обставинах справи [103] У юридичній літературі у визначення спеціальних знань обов’язково намагаються включити вказівку на суб’єкта їх застосування. Для однозначного тлумачення спеціальних знань Ю.М. Чорноус та Є.О. Даніч пропонують ч. 1 ст. 71 КПК доповнити приписом «спеціалістом у кримінальному провадженні є особа, яка володіє науковими, технічними або іншими спеціальними знаннями та навичками застосування технічних або інших засобів і може надавати консультації під час досудового розслідування та судового розгляду з питань, що потребують відповідних спеціальних знань і навичок» [190, с. 595]. На сьогоднішній день у національному кримінальному процесуальному законодавстві дещо змінився підхід до регулювання діяльності спеціаліста та судового експерта. Здебільшого, це полягає у визначенні правового статусу висновку спеціаліста та більш чіткої регламентації відповідальності спеціаліста та експерта (зокрема, нещодавно було прийнято Закону України від 3 листопада 2022 року № 2716-IX «Про внесення змін до Закону України «Про судову експертизу» щодо удосконалення організаційно-управлінського забезпечення судово-експертної діяльності», в якому викладено положення щодо відповідальності судового експерта, а також уточнено порядок призначення стягнень).

На думку науковців, вказівка у визначенні спеціаліста на знання, які відносять до спеціальних, – наукові, технічні (у більшості випадків є науковими), суб’єкта їх застосування і мету – надання консультацій є доцільною. З невідомих обставин автори не згадують про надання спеціалістом письмових роз’яснень під час дослідження доказів судом (ст. 360 КПК). За такого підходу до формулювання визначення спеціальних знань може скластися враження, що без суб’єкта їх застосування знання взагалі не можуть існувати. Проте вони є надбанням людства – накопичуються, систематизуються і зберігаються для можливого використання наступними поколіннями. Певними спеціальними знаннями можуть володіти різні учасники кримінального провадження. Проте форми використання таких знань будуть різними. Непоодинокі випадки, коли особа після закінчення навчального закладу набуває спеціальності інженера, економіста тощо. Через деякий час поступає на роботу в правоохоронні органи, отримує юридичну освіту та її призначають слідчим. Ця особа володіє знаннями інженера у відповідній галузі. Постає питання, чи може така особа скори-статися ними під час розслідування, чи можна взагалі заборонити особі використовувати такі знання в процесі розслідування [190, с. 595]. Перевантаження нормативно-правових актів зайвими характеристиками спеціальних знань спеціаліста та експерта є недоцільним з точки зору широкого переліку питань, які ними можуть вирішуватись як в межах криміналістики, так і з інших наук, які можуть мати значення під час кримінального провадження. Зокрема, в межах спеціальних знань доцільно розглядати досвід спеціаліста та судового експерта, його здатність об’єктивно оцінювати обставини кримінального правопорушення та докази шляхом сприйняття та дослідження їх особливостей тощо.

Під спеціальними знаннями також розуміють знання та навички конкретно визначеної особи, що не є загальнодоступними та загальновідомими, необхідні для вирішення конкретних питань, які входять у виключну компетенцію органів досудового розслідування чи суду для встановлення об’єктивної дійсності у кримінальному провадженні, застосування яких здебільшого потребує додаткових пристроїв та засобів [96, с. 8]. Спеціальні знання – це знання, що розроблені наукою і втілені у практичну професійну діяльність осіб, які володіють ними, як правило, під час отримання вищої спеціальної освіти. Йдеться про те, що спеціальні знання використовуються лише особами, які ними володіють, тобто обізнаними особами. На думку В. К. Лисиченка, безпосереднє застосування спеціальних знань слідчим, прокурором, судом є однією з найбільш важливих ознак спеціальних знань у розслідуванні кримінальних правопорушень. Як зазначає Б.В. Романюк, спеціальні знання – це сукупність науково обґрунтованих відомостей окремого (спеціального) виду, якими володіють особи (спеціалісти) у межах будь-якої професії в різних галузях науки, техніки, мистецтва та ремесла [143, с. 8]. Розслідування кримінальних правопорушень – складний та багатокомпонентний процес, який потребує застосування знань із особливостей криміналістичної тактики та методики. Водночас криміналістична техніка передбачає наявність знань із особливостей пошуку, виявлення, вилучення та подальшого дослідження речових доказів, які в наступному інтегруються у процес доказування як специфічний алгоритм пізнання події кримінального правопорушення. Диференціація криміналістичної тактики та криміналістичної техніки і демонструє різницю між специфічними знаннями, якими володіє слідчий та притаманними спеціалісту та експерту.

Існує доволі багато тлумачень поняття «спеціальні знання», все це через те що існують різноманітні підходи до вивчення його змісту. Спеціальні знання, визначає З.М. Соколовський, як комплекс даних вузького профілю, котрі отримані за рахунок спеціальної професійної підготовки, і надають можливість розв'язати спірні питання носію інформації [35, с. 8]. Г.М. Нагорний вважає спеціальними знаннями ті, котрі не мають приналежності до загальновідомих і доступних кожному, та відносяться до професійних наукових, інженерних, технічних, виробничих знань [35, с. 15]. Щодо визначення поняття «спеціальні знання», яке ближче до кримінального процесу, то його надав І. Постика. У своїй праці спеціальні знання він визначає як сукупність знань у певній сфері, що застосовуються при необхідності доказування, котре здійснюється відповідно до законних вимог [98, с. 27]. Заслуговує на увагу також підхід, відповідно до якого спеціальні знання – це сукупні знання у сфері науки чи техніки, що дають можливість спеціалісту застосовувати їх для забезпечення швидкого, повного і неупередженого розслідування злочину. Під час кримінально-процесуальної діяльності спеціальні знання можуть бути застосовані у певних формах. Чіткого розмежування форм застосування спеціальних знань немає, вчені по різному різнять та виділяють їх. Наприклад, М.І. Скригонюк розмежовує спеціальні знання, що застосуються у кримінальній процесуальній діяльності на дві форми. Залучення уповноваженим слідчим спеціальних знань спеціаліста під час проведення слідчих дій при пошуку та фіксації доказів – є першою формою застосування даних знань. Друга форма реалізується під час того, як слідчий призначає проведення експертизи для розслідування кримінального провадження [160, с. 219]. Останній із наведених підходів є найбільш доцільним, оскільки аналіз судової практики дозволив підсумувати, що під час кримінального провадження слідчий у переважній більшості випадків використовує допомогу осіб, які володіють спеціальними знаннями або під час проведення слідчих (розшукових) дій, або під час призначення судової експертизи.

Окремі вчені виділяють процесуальну та не процесуальну форми застосування спеціальних знань у кримінально-процесуальній діяльності. Процесуальна форма передбачає приєднання спеціаліста до розгляду злочину за вимогою закону. Тобто тоді коли потрібно вчасно виявити, вилучити і дослідити доказову базу. Не процесуальна форма залучення фахівців до розслідування прямо не передбачена в нормативно-правових актах. Але це важлива діяльність, котра полягає у консультаціях спеціаліста, спеціальних перевірочних обстеженнях посадовими особами, документальних ревізіях і т.д. [92]. О.А. Марущак наголошує на тому, що специфіка злочинів у податковій сфері виокремлює ряд безпосередніх форм використання спеціальних знань. А саме до них відносяться безпосереднє провадження слідчим слідчих (розшукових) дій, залучення спеціаліста та проведення експертиз. Слідчий є відповідальною особою за розслідування злочину. В силу цього крім основоположних знань він має володіти й спеціальними знаннями у галузях криміналістики, судової медицини, психології. Та для розслідування злочинів у податковій сфері їх не достатньо, адже потрібно мати ґрунтовні знання у сфері фінансів, обліку бухгалтерської документації. Саме в цих випадках застосовується такий напрям використання спеціальних знань як залучення спеціаліста [110, с. 208]. Є підстава вважати, що *під спеціальними знаннями в межах кримінального провадження необхідно розуміти сукупність наукових, науково-технічних, а також інших специфічних професійних навичок, знань та вмінь, достатніх для надання об’єктивної та вичерпної оцінки обставин кримінального правопорушення, необхідних для забезпечення процесу доказування на стадії досудового розслідування та судового розгляду.*

Вважається, що особа може і зобов’язана використовувати набуті знання під час розслідування. Наприклад, знання в галузі економіки та фінансів допоможуть під час обшуку визначити документи, що підлягають вилученню, правильно сформулювати запитання для проведення експертизи, належним чином оцінити інформацію, отриману від допитуваного. Знання у відповідній галузі не втрачають значення спеціальних для осіб, які ними не володіють на достатньому рівні. Насамперед це стосується знань у галузі криміналістики (криміналістичних знань), які, як зазначає В.Ю. Шепітько, є юридичними, оскільки криміналістика – юридична наука. Кожний юрист вивчає криміналістику і має володіти криміналістичними знаннями. Але сьогодні ні у кого не має сумнівів відносно можливості призначення та проведення різних видів криміналістичних експертиз: трасологічної, дактилоскопічної, почеркознавчої, фототехнічної, портретної, зброї та слідів і обставин її використання тощо [198, с. 614–615]. Погоджуючись з думкою В.Ю. Шепітька, слід звернути увагу на таке. По-перше, рівень криміналістичних знань, якими володіє слідчий і експерт, суттєво відрізняється. Для отримання допуску на проведення відповідного виду криміналістичної експертизи особа має пройти спеціальну підготовку та скласти кваліфікаційний іспит. По-друге, навіть якщо слідчий має відповідний допуск (раніше працював експертом), він не може бути експертом у цьому провадженні і підлягає відводу (ст. 77, 79 КПК) [103]. Водночас необхідно звернути увагу, що в межах кримінального провадження спеціальні знання необхідно оцінювати як такі, що притаманні обмеженому колу осіб, визначених кримінальним процесуальним законодавством. Знання сторін та інших (окрім спеціаліста та експерта) учасників кримінального провадження не можуть бути оцінені як спеціальні, оскільки, наприклад, слідчий, прокурор та захисник під час здійснення своїх безпосередніх повноважень користуються правовими знаннями, які не відносяться до сфери спеціальних. При цьому, якщо вести мову про правознавство як спеціальність, необхідно відмітити також, що судова експертиза входить до неї як специфічна підгалузь.

Спеціальні знання, передусім криміналістичні, під час кримінального провадження можуть застосовуватися у різних формах і різними учасниками. Про можливість і доцільність безпосереднього використання спеціальних знань слідчим під час провадження свідчать відомчі інструкції і спеціалізація слідчих на розслідуванні відповідних категорій злочинів (проти особи, крадіжок, вчинених неповнолітніми, тощо). Це не породжує самостійного джерела доказів, але сприяє підвищенню результативності слідчих (розшукових) дій. Bисновок про нормативне закріплення безпосереднього використання спеціальних знань суддею можна зробити з аналізу ст. 18 Закону України «Про судоустрій та статус суддів». Суддею, уповноваженим здійснювати кримінальне провадження щодо неповнолітніх, може бути обрано суддю зі стажем роботи суддею не менше десяти років, досвідом здійснення кримінального провадження в суді і високими морально-діловими та професійними якостями. В процесі тривалої роботи вони набувають відповідних знань, що необхідні під час судового провадження щодо неповнолітніх. Це дозволить урахувати певні психофізіологічні властивості такої категорії осіб для правильного визначення міри покарання за вчинене правопорушення та застосування належних заходів виховного характеру [103]. Історична ретроспектива формування держави дозволяє підсумувати, що із розвитком суспільства розвиваються та видозмінюються і основні форми кримінально протиправної діяльності, що є наслідком технічного прогресу, переходу до нових форм економічних відносин тощо. Одним із сучасних видів кримінальних правопорушень є ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів, кримінальна відповідальність за яке передбачена в ст. 301 КК України. Незаконний обіг порнографічних предметів є багатокомпонентним суспільно небезпечним діянням як з кримінально-правової точки зору, так і з точки зору особливостей його розслідування, у зв’язку із чим для проведення окремих процесуальних дій виникає потреба у наявності спеціальних знань.

Залучення спеціаліста, а також судового експерта є процесуальною гарантією встановлення істини у кримінальному провадженні, що визначено в окремих статтях українського кримінального процесуального законодавства (ст. 2, ч. 2 ст. 9, ст. 91, ст. 94, ст. 485 Кримінального процесуального кодексу України (далі – КПК України)). Об’єктивність та неупередженість спеціаліста гарантується положеннями, викладеними в ст.ст. 71–72 КПК України. В контексті досліджуваного кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України цінність використання спеціальних знань відтворюється через необхідність формування сукупності належних доказів, достатніх для вирішення питання щодо механізму вчинення діяння та причетності до нього окремих осіб.

Аналіз кримінальної процесуальної практики надав можливість диференціювати основні проблеми, які виникають під час використання спеціальних знань при розслідуванні досліджуваного суспільно небезпечного діяння на ті, що пов’язані із нормативно-правовими особливостями залучення спеціаліста для виявлення та фіксації доказової інформації та ті, що зумовлені відсутністю упорядкованої процедури призначення та проведення відповідних видів судових експертиз.

Із урахуванням того, що ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів має, здебільшого, «цифровий» характер, актуальною є проблема визначена Я. Найдьон. Вчена вказує, що копіювання комп’ютерної інформації, як правило, – це операція, що проводиться вручну шляхом послідовного управління цим процесом. Разом із тим обробка інформації в комп’ютерних мережах є швидкоплинним процесом, параметри якого, за винятком остаточних результатів, як правило, вручну фіксувати неможливо. За необхідності контролю й фіксації параметрів процесів переміщення інформації потрібне використання спеціальних програм, призначених для автоматичної реєстрації. Їх використання вимагає спеціальних знань, навичок і програм, робота з якими є компетенцією фахівця, а не слідчого. Однак чинне кримінальне процесуальне законодавство, регламентуючи порядок залучення спеціалістів до участі в слідчих діях, не враховує зазначених особливостей слідів у сфері комп’ютерної інформації, а тому й не регламентує особливий (із застосуванням програмно-апаратних засобів) порядок їх фіксації (копіювання), не визначає особливих умов цього [112, с. 315]. Вивчення вироків, винесених по ст. 301 КК України, доступних до перегляду на Єдиному державному реєстрі судових рішень дозволило підсумувати обов’язковість проведення судової психолого-мистецтвознавчої експертизи носіїв інформації з метою встановлення можливості віднесення їх до категорії порнографічної продукції. Однак відсутність чітких критеріїв оцінки таких предметів (які притаманні іншим видам судово-експертної діяльності, зокрема – криміналістичним видам досліджень) формує певний суб’єктивізм під час проведення експертизи порнографічної продукції, у зв’язку із чим очевидною стає наявність кореляції між морально-ціннісними орієнтирами судового експерта та тим висновком, який він надає на підставі вивчення об’єктів, наданих на дослідження.

З огляду на вказане, неможливо не погодитись із думкою Н. Карпінської, яка вказує, що однією з найпоширеніших є тенденція заміщення об’єктів судової мистецтвознавчої експертизи, що пов’язано з некоректним визначенням функцій суспільної свідомості, що у свою чергу зумовлює помилкове визначення як предмета доказування так і ознак порнографічної продукції при проведенні цього виду експертизи, а також впливає на об’єктивність результатів експертизи. Для прикладу, при суперечці конфліктуючих сторін про верховенство ціннісної системи – естетичної або моральної і в результаті протиріч між прихильниками традиційної системи цінностей і носіями нетрадиційних (толерантних) орієнтирів існує тенденція переміщення конфліктів з однієї сфери в іншу – зі сфери мистецтва або моралі в правову сферу. Досить часто прихильники традиційних поглядів прагнуть вирішувати морально-естетичні суперечки щодо радикальних видів сучасного мистецтва за допомогою моральних санкцій або силовими методами, що, у свою чергу, зумовлює порушення меж між мистецтвом і правом як сферами суспільної свідомості [78, с. 125].

Останніми роками вчені та практичні співробітники експертних установ все частіше звертають увагу на виникнення проблеми фактичної необхідності правового вирішення питань, поставлених перед судовою експертизою, що не відповідає вимогам кримінального процесуального законодавства, в ч. 1 ст. 242 якого наявний припис щодо недопустимості проведення експертизи для вирішення питань права. Водночас часто такі правові питання закладені в основу судово-мистецтвознавчих експертиз, призначених за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Так, відповідно до Науково-методичних рекомендацій з питань підготовки та призначення судових експертиз та експертних досліджень, відповідь на запитання «Чи належить інформація, що міститься на наданих на дослідження носіях, до дитячої порнографії?» відноситься до компетенції експертів-мистецтвознавців [72]. Водночас, ретельний аналіз меж компетенції в цьому випадку дозволяє не погодитися з тим, що відповідь на зазначене запитання є прерогативою мистецтвознавчої експертизи. Світова практика засвідчує, що визначення порнографічного характеру творів у кожної державі здійснюється зовсім різними суб’єктами процесу розслідування, зокрема й експертами різних спеціальностей, якщо взагалі виникає необхідність у залученні такого експерта. Наприклад, у США нормативним є визначення належності твору до порнографії безпосередньо слідчим та судом. На погляд авторів, правильність віднесення запитань щодо встановлення порнографічного характеру наданих матеріалів суто до компетенції експертів-мистецтвознавців зараз набуло особливої актуальності через те, що в Експертній службі МВС була відокремлена нова експертна спеціальність 15.2 «Дослідження у сфері захисту суспільної моралі» [132; 167]. Такий стан справ зумовлений, у тому числі, необхідністю надання комплексної оцінки предметам, передбаченим в ст. 301 КК України через наявність потенційного суб’єктивізму співробітників експертних установ, а отже під час дослідження обставин кримінального правопорушення мають враховуватись всі супутні особливості, які повинні бути підкріплені висновком судово–мистецтвознавчої експертизи. Самостійно таке дослідження не може вважатись основним доказом у кримінальному провадженні, про що також зазначено у кримінальному процесуальному законодавстві.

Заразом, автори вважають, що науково-методичні рекомендації з питань підготовки та призначення судових експертиз та експертних досліджень [113] в частині визначення завдань мистецтвознавчої експертизи містять суттєву помилку встановлення компетенції. Так, серед завдань з атрибуції твору, визначення його художнього рівня, історичного значення, культурної цінності, стану, оціночної та страхової вартості, міститься таке завдання: «визначення відповідності продукції вимогам законодавства про захист суспільної моралі». Але які саме спеціальні знання використовує експерт-мистецтвознавець під час визначення відповідності продукції вимогам законодавства та чи може експерт-мистецтвознавець визначати відповідність будь-чого чинному законодавству? Тобто, відповідно до чинних науково-методичних рекомендацій, експертам-мистецтвознавцям фактично дозволено вирішувати правові питання [72]. Заборона на вирішення під час проведення експертного дослідження питань права зумовлена, у першу чергу, тим, що правові питання не є спеціальними знаннями, а отже знаходяться в межах повноважень слідчого, прокурора тощо. Однак, вивчення судової практики в частині оскарження висновків судових експертиз надає можливість підсумувати, що здебільшого такими питаннями стають оцінка дій сторін, відповідність нормативно–правових актів вимогам закону тощо. Встановлення відповідності продукції вимогам законодавства про захист суспільної моралі в частині застосування спеціальних знань може використовуватись з метою встановлення наявності чи відсутності у предмета, наданого на дослідження, ознакам порнографії, передбаченим законодавством. У цьому випадку експерт оцінює об’єкт, а не правові відносини чи нормативно–правові акти, якими вони регулюються.

Водночас, на підтримку протилежної думки вчені вказують, що п. 2.3. Інструкції з призначення та проведення судових експертиз та експертних досліджень містить пряму норму, яка забороняє експертам вирішувати питання, які виходять за межі їх спеціальних знань, та забороняє з’ясування питань права й надання оцінки законності проведення процедур, регламентованих нормативно-правовими актами. Автори вважають, що мистецтвознавча експертиза має важливе значення під час вирішення того, чи є твір порнографією, коли це стосується автентичного мистецтва. Наприклад, твори, які мають художню чи літературну цінність, не відносяться до порнографії [107, с. 12-13]. Заразом вбачається, що визначення відповідності продукції вимогам законодавства про захист суспільної моралі все ж таки є правовим питанням, тому може вирішуватися слідчим без залучення експерта. Водночас, експертна практика дозволяє дійти висновку, що в Україні існує тенденція залучення експерта «про всяк випадок» – нібито, щоб посилити позицію звинувачення в суді. Можливо констатувати, що правова система України дійсно схильна до формалізму, і висновок експерта часто стає вагомим виключно через відповідну назву, а не через його змістовність. Щодо належності інформації до дитячої порнографії компетентність експертами-мистецтвознавцями постає ще більш сумнівною [72]. Із таким підходом можна не погодитись із урахуванням того, що задля встановлення відповідності предметів до категорії порнографії слідчому необхідно встановити ознаки конкретного речового доказу, що можна зробити тільки шляхом залучення особи, яка володіє спеціальними знаннями та здатна надати кваліфіковану оцінку змісту досліджуваного об’єкту.

Необхідно звернути увагу також на те, що 31.03.2023 року наведений нормативно-правовий акт втратив чинність у зв’язку із набранням чинності Закону України «Про медіа», який спрямований на забезпечення реалізації права на свободу вираження поглядів, права на отримання різнобічної, достовірної та оперативної інформації, на забезпечення плюралізму думок і вільного поширення інформації, на захист національних інтересів України та прав користувачів медіа-сервісів, регулювання діяльності у сфері медіа відповідно до принципів прозорості, справедливості та неупередженості, стимулювання конкурентного середовища, рівноправності і незалежності медіа та визначає правовий статус, порядок формування, діяльності та повноваження Національної ради України з питань телебачення і радіомовлення [73]. Наведений нормативно–правовий акт не передбачає диференціюючих ознак, які надають можливість розмежовувати порнографію від еротики та інших предметів, які містять сексуальний характер, а має лише декілька вказівок на заборону поширення в медіа та на відеоплатформах порнографічних матеріалів, а також матеріалів, що заохочують сексуальну експлуатацію та насильство над дітьми, демонструють статеві відносини дітей, використовують образ дітей (візуальний запис образу дітей) у видовищних заходах сексуального чи еротичного характеру [73]. Отже, враховуючи динамізм національного законодавства, а також регулярно зміну пріоритетів як у їх загальному розумінні, так і з точки зору морально-етичних засад, доцільним є визначення ознак порнографічної продукції у методиках судово-мистецтвознавчої експертизи, що виключить проблему наявності елементів правової оцінки у змісті питань, які виносяться на вирішення експертизи.

Окреме місце серед особливостей удосконалення процесу застосування спеціальних знань при розслідуванні кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України займають проблеми міжнародного співробітництва між судово-експертними установами. На сьогоднішній день співробітництво здебільшого здійснюється у формі обміну інформацією, пов’язаної з розповсюдженням дитячої порнографії [76]. Аналіз правових засад міжнародного співробітництва Експертної служби МВС України при здійсненні судово-експертної діяльності у сфері захисту суспільної моралі свідчить про наявність достатньо ефективної нормативно-правової бази для її забезпечення. Однак практична реалізація можливостей такого співробітництва здійснюється недостатньо. На думку фахівців, це пояснюється, передусім, відмінністю законодавства України та інших держав. Особливо це стосується положень, пов’язаних з тлумаченням таких понять, як «порнографія», «дитяча порнографія», «еротика», «культ жорстокості та насильства». Певна відмінність цих понять суттєво ускладнює їх застосування при проведенні досліджень в рамках міжнародного співробітництва [130]. При цьому основне співробітництво в цьому контексті полягає у створенні та запровадженні у практичну судово–експертну діяльність єдиних засад її реалізації. Зокрема це стосується і оцінки порнографічних предметів. Необхідно відмітити, що вирішення проблеми встановлення у об’єктів дослідження ознак предметів кримінальних правопорушень проти моральності потребує залучення зарубіжних спеціалістів з метою приведення власної нормативно-правової та рекомендаційної бази у відповідність міжнародним та європейським стандартам.

Не сприяє забезпеченню процесу міжнародного співробітництва відсутність в Експертній службі МВС України затвердженої методики дослідження продукції, що пропагує культ насильства та жорстокості. Окремі положення методичних рекомендацій, які застосовуються при проведенні експертиз у сфері захисту суспільної моралі, не завжди відповідають їх зарубіжним аналогам, відтак для відповіді на окремі питання ініціатор проведення експертизи залучає фахівців з інших галузей експертних досліджень, зокрема, комп’ютерно-технічних, психологічних, лінгвістичних, судово-медичних та інших. Стосовно експертизи творів, які містять ознаки дитячої порнографії, то за існуючою методикою вона не вирішує питань щодо встановлення віку людини, оскільки віднесення осіб до певної вікової категорії або встановлення наявності в них фізичних вад здійснюють суто фахівці в галузі судової медицини [130]. На думку авторів, усунення зазначених правових суперечностей, приведення у відповідність до міжнародних вимог методик досліджень, а також акредитація лабораторій за напрямом дослідження творів у сфері захисту суспільної моралі за міжнародним стандартом ISO/IEC 17025, забезпечить у подальшому використання більш ефективних заходів з протидії таким правопорушенням [130]. Із урахуванням наведеного, можна виокремити *змістовні складові міжнародного співробітництва у галузі судової експертизи із дослідження об’єктів, які мають ознаки порнографії*: 1) залучення представників зарубіжних країн для надання консультацій із особливостей оцінки предметів на наявність ознак порнографії; 2) залучення представників зарубіжних країн для спільного проведення судових експертиз; 3) обмін досвідом із експертними установами зарубіжних країн шляхом стажування судових експертів для підвищення рівня кваліфікації із судово-мистецтвознавчої, судово-психологічної та комп’ютерно-технічної експертизи; 4) встановлення міжнародних наукових зв’язків з метою приведення у відповідність та до єдиного зразку методик оцінки предметів, які містять ознаки порнографії.

Особливої уваги, окрім судово-мистецтвознавчої експертизи заслуговує також комп’ютерно-технічна, під час призначення та проведення якої вагомого значення набувають як дослідження комп’ютерної техніки, так і програмних продуктів. Окремо виділені такі важливі для слідства об’єкти, як смартфони, жорсткі диски, ноутбуки тощо. Під час дослідження телекомунікаційних систем (обладнання) і засобів у ході розслідування зазначених кримінальних правопорушень важливим є встановлення факту передачі або отримання інформації в телефоні, комп’ютері, іншому телекомунікаційному засобі, можливість їх використання обладнання для певних цілей, маршрут даних. Для встановлення розміру завданої моральної шкоди необхідно призначати психологічні експертизи. Також слід наголосити на обов’язковому призначенні комплексних експертиз. Підсумовуючи, необхідно зазначити, що експертизи під час розслідування кримінальних правопорушень проти моральності мають важливе значення для доказування вини підозрюваних осіб. Для правильного й оптимального вилучення об’єктів, які необхідно направляти на експертне дослідження, під час проведення окремих СРД доцільно залучати відповідних спеціалістів [130].

З наведеного вище аналізу окремого, детального вивчення потребують засоби комп’ютерної техніки, які є важливим елементом такого явища, як використання інформаційних технологій та мережі Інтернет під час підготовки та вчинення злочинів у сфері суспільної моралі. За своїм функціональним призначенням І.Ф. Хараберюш засоби комп’ютерної техніки поділяє на дві основні групи: апаратні та програмні [85, с. 70]. Отже, під апаратними засобами розуміються технічні, які використовуються для обробки й пересилання даних: механічне, електричне й електронне обладнання, що застосовується з метою обробки й пересилання інформації. До них слід віднести: 1. Персональний комп’ютер, ноутбук тощо – комплекс технічних засобів, призначений для автоматизованої обробки інформації у процесі вирішення обчислювальних та інформаційних завдань. 2. Периферійне обладнання – прилад (прилади), що (який) забезпечує передачу даних і команд між процесором і користувачем щодо визначеного центрального процесора, комплекс зовнішніх приладів комп’ютера, які не знаходяться під безпосереднім керуванням центрального процесора. 3. Фізичні носії магнітної інформації [85, с. 70]. Якісна протидія злочинам у сфері суспільної моралі потребує формування і впровадження методології правового регламентування і використання інформаційно-технічного забезпечення в сучасну оперативно-розшукову та слідчу практику протидії злочинам взагалі та злочинам у сфері суспільної моралі зокрема [85, с. 70]. Із урахуванням природи порнографічних предметів, а також основних способів їх виготовлення, збуту та розповсюдження, відповідно до судової практики, застосування комп’ютерної техніки є одним із способів реалізації кримінально протиправного умислу. Вказане ще раз підтверджує вищенаведену позицію щодо необхідності проведення різних видів експертних досліджень, які у сукупності нададуть можливість об’єктивно оцінити обставини кримінального правопорушення.

Слід зазначити, що для дослідження певних об’єктів з метою віднесення їх до порнографічних чи еротичних поряд з мистецтвознавцями можуть залучатися і інші фахівці. На думку В.В. Лук’яненка, у таких випадках необхідно призначати комплексну експертизу. Як приклад для повного, об’єктивного і всебічного досудового розслідування фактів ввезення, виготовлення комп’ютерних програм порнографічного характеру, відповідальність за що передбачена ч. 2 ст. 301 КК України, при дослідженні програмних продуктів, які використовувались при створенні творів, що пропагують культ насильства і жорстокості, расову, національну чи релігійну нетерпимість та дискримінацію, відповідальність за що передбачена ст. 300 КК України [111, с. 110], необхідно залучати фахівців з комп’ютерно-технічних досліджень. Аналогічно необхідно використовувати фахівців з комп’ютерно-технічних досліджень [111, с. 110]. Отже, вирішення питання визначення змісту предметів та їх відповідності ознакам порнографії є одним із першочергових заходів, необхідних для визначення наявності складу кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України. Водночас, застосування спеціальних знань має відбуватись паралельно із проведення слідчих (розшукових) дій, під час яких слідчий має забезпечити наявність належної доказової бази, достатньої для притягнення особи до кримінальної відповідальності.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що до способів спрощення та об’єктивізації процесу використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні можна віднести: 1) удосконалення методики проведення судово-мистецтвознавчих експертиз шляхом визначення чітких критеріїв розмежування об’єктів дослідження на початковій стадії відповідно до їх природи (продукція еротичного та порнографічного характеру). Окрема увага має бути приділена перегляду змісту питань, які можуть бути поставлені для вирішення експертизою, зокрема сторона кримінального провадження, яка призначає проведення судово-мистецтвознавчої експертизи має розмежовувати загальні та спеціальні питання з метою отримання чіткого уявлення про наявність або відсутність порнографічного змісту наданих на дослідження носіїв інформації; 2) розробку методичних рекомендацій із проведення комплексної комп’ютерно-технічної та мистецтвознавчої судової експертизи, а також комплексної психолого-мистецтвознавчої експертизи; 3) удосконалення рівня знань спеціалістів щодо особливостей пошуку, виявлення і вилучення електронних доказів (цифрових джерел інформації); 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині визначення порядку виявлення та фіксації слідів кримінального правопорушення, вилучених із комп’ютерних мереж.

**3.3. Протидія перешкоджанню** **розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів**

На сучасному етапі розвитку науки криміналістики та кримінального процесу існує низка проблемних питань, які потребують нагального вирішення. Одним із таких питань є створення механізму впливу на випадки протидії досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень, яка полягає у створенні окремими особами (у тому числі – сторонами та іншими учасниками кримінального провадження) штучних перешкод для встановлення об’єктивної істини. Аналіз державної статистики та судової практики дозволив підсумувати зростання кількості таких випадків, а також їх кореляцію із латенізацією окремих видів кримінальних правопорушень та загальною інтенсифікацією криміногенних загроз. Не є виключенням і діяння, передбачене ст. 301 КК України, яке полягає у ввезенні, виготовленні, збуті і розповсюдженні порнографічних предметів. Багатоаспектність правової природи вказаного кримінального правопорушення зумовлює необхідність обрання максимально виваженого алгоритму доказування, необхідного та достатнього для отримання об’єктивних результатів. Досудове розслідування діяння також ускладнюється способами його вчинення через переважне використання комп’ютерної техніки. Наведене свідчить про те, що створення додаткових дестабілізуючих умов (таких як протидія розслідуванню) майже в повній мірі унеможливлює позитивне та вичерпне завершення досудового розслідування, а отже має бути сформоване єдине бачення універсального вирішення такого роду проблеми.

Термін «протидія» набув свого поширення не тільки в  криміналістичній літературі, у  контексті дослідження проблем досудового розслідування, а і в працях, автори яких присвячували свою увагу «боротьбі зі злочинністю». Відсутність однозначного трактування ускладнює розуміння та правильність використання даної наукової категорії. Протидію доцільно розглядати як спрямовані на ускладнення (унеможливлення) діяльності за окремо визначеним провадженням прояви, здійснювані відповідними суб’єктами (протидіючою стороною) та зведення до мінімуму можливості покарання в разі притягнення до відповідальності. Діяльність уповноважених осіб, спрямованих на здолання злочинності як явища, варто розглядати як «боротьбу». Таким чином, ми вважаємо, що допущена вченими підміна способів протидії досудовому розслідуванню на форму ускладнюють можливості її використання як теоретичної категорії у висвітленні протидії досудовому розслідуванню. Це потребує більшої уваги з боку науковців та виваженого застосування наукових категорій у здійснюваних дослідженнях. Особливого значення це набуває в  умовах суттєвих, досить часто не в  кращий бік, змін як у суспільстві, так і в правоохоронних органах т. зв. «кримінального елементу». Сукупність існуючих форм та способів, у яких реалізується протидія, відображує труднощі як наукового пізнання, так і практичної реалізації в подоланні розглядуваних проявів. Інша складова протидії виявляється в  прояві волі відповідного суб’єкта, з  реалізацією як у діяльнісних (активних), так і бездіяльнісних (пасивних) проявах способів дій. Якщо особа приймає активні дії, наприклад, шляхом спотворення фактів, формування алібі, дачі завідомо неправдивих показань, то їх варто розцінювати як активну форму діяльності, а  якщо ж утаювання, замовчування – пасивну [131, с. 321]. Аналіз державної статистики та судової практики дозволив підсумувати, що, здебільшого, формою протидії досудовому розслідуванню є вчинення активних дій, спрямованих на введення органів досудового розслідування та суду в оману. Більша частина таких заходів реалізується зовнішніми суб’єктами та не є процесуально передбаченими (тобто така протидія не зумовлена прогалинами у кримінальному процесуальному законодавстві). Водночас процесуальні прогалини також зустрічаються серед способів впливу на нормальний процес доказування та використовуються, здебільшого, зацікавленими сторонами та іншими учасниками кримінального провадження.

Протягом тривалого часу у світі ведеться кропітка робота над створенням ефективної стратегії протидії кримінально протиправній діяльності шляхом визначення системи детермінант та її усунення [185]. Сучасні науки кримінально-правового циклу популяризують думку про те, що першопричина кримінального правопорушення знаходиться в площині суб’єктивної сторони особи, яка його вчинила, а також об’єктивних обставин, котрі цьому сприяли [185]. Водночас результати практичної діяльності правоохоронних органів дають можливість підсумувати, що певна частина суспільно небезпечних діянь вчиняється, у тому числі – через неспроможність органів досудового розслідування реалізовувати свої завдання як у зв’язку із відсутністю необхідних професійних навичок, так і внаслідок дії зовнішніх факторів.

Необхідно відмітити, що на сьогоднішній день у вчених відсутнє єдине уявлення про причини, сутність та зміст такого феномену як протидія досудовому розслідуванню. Так, наприклад, О.В. Александренко під метою протидії досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень розуміє недопущення виявлення, розкриття та розслідування суспільно небезпечних діянь правоохоронними органами [3, с. 15]. Проте, вказане не відображає сутності відносин між протидіючими суб’єктами – кримінального конфлікту. Останній полягає у взаємовпливі суб’єктів (учасників та інших залучених осіб) кримінального провадження за допомогою процесуальних та непроцесуальних засобів з метою відстояння прав та інтересів вказаних осіб у зв’язку зі вчиненням кримінального правопорушення. Навряд чи потребує додаткового пояснення твердження про те, що кримінальне правопорушення та протиправна поведінка злочинців, а значить, і їх інтереси суперечать інтересам суспільства – юридичних та фізичних осіб. Таким чином, загалом захист інтересів суспільства (кримінальне переслідування) за своєю метою є протилежним захисту інтересів злочинців (протидія кримінальному переслідуванню), оскільки перше спрямоване на притягнення винної особи до відповідальності, а друге – на повне або часткове уникнення останньої [126]. Протидія процесу досудового розслідування може вчинятись як тими особами, які мають безпосереднє відношення до кримінального провадження, так і зовнішніми суб’єктами. Перший випадок є більш суспільно небезпечним у зв’язку із тим, що незаконний вплив на розслідування може бути реалізований шляхом формального створення умов (процесуально передбачених), які ускладнюють, унеможливлюють або затягують встановлення істини у справі.

Вчені також вказують, що метою протидії кримінальному переслідуванню є розв’язання або нейтралізація кримінального конфлікту. Під розв’язанням кримінального конфлікту розуміється повне припинення кримінального переслідування у зв’язку із закриттям кримінального провадження або направленням його до суду з обвинувальним вироком за вчинення кримінального правопорушення меншої тяжкості. Нейтралізація являє собою призупинення кримінального переслідування, яке може виражатися у пасивній діяльності з досудового розслідування, коли кримінальне провадження не закрито, але робота з виявлення слідів кримінального правопорушення, встановлення осіб, що його вчинили, не здійснюється. Мету протидії кримінальному переслідуванню, як і будь-якої іншої діяльності, опосередковують завдання, які змінюються залежно від етапу кримінального переслідування, а також процесу вирішення чи нейтралізації конфлікту. Завдання можна уявити у вигляді різних напрямів (дій) у межах єдиного вектору мети (діяльності) [126].

Л. І. Аркуша та С. М. Климаш акцентують увагу на тому, що відповідно до сучасних тенденцій протидія розслідування злочинів – це умисне протиправне й інше поводження (дія або бездіяльність) злочинця та пов’язаних з ним осіб, спрямоване на перешкоджання розслідуванню і в кінцевому рахунку – встановленню істини у кримінальному провадженні  [6, с. 362]. Як бачимо, в зазначених визначеннях йдеться про систему діянь, які повинні бути направлені на перешкоджання кримінальному судочинству. У той же час виникає сумнів стосовно того, що вказані діяння повинні бути обов’язково умисними. Адже, на нашу думку, можливі й не умисні дії чи бездіяльність, які своїм наслідком будуть мати протидію розслідуванню кримінальних правопорушень. Особливо це стосується якраз досліджуваної категорії: кримінальні правопорушення проти моральності. Так, якщо протидія злочинності – це особливий комплексний, багаторівневий об’єкт соціального управління, який складає різноманітна за формами діяльність відповідних суб’єктів (державних, недержавних органів, установ, громадських формувань та окремих громадян), які взаємодіють у вигляді системи різнорідних заходів, спрямованих на пошук шляхів, засобів та інших можливостей ефективного впливу на злочинність з метою зниження інтенсивності процесів детермінізації злочинності на усіх рівнях, нейтралізації дії її причин та умов для обмеження кількості злочинних проявів до соціально толерантного рівня  [70], то протидія розслідуванню кримінальних правопорушень спрямована на отримання зворотного ефекту. В цьому контексті не в повній мірі можна погодитись із наведеним Л.І. Аркушею та С.М. Климашем підходом, оскільки протидія досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень може здійснюватись не тільки злочинцем та повʼязаними із ним особами, а і сторонами та іншими учасниками кримінального провадження, які можуть мати власну зацікавленість у певному результаті досудового розслідування не пов’язану із прагненням захистити особу, яка вчинила кримінальне правопорушення.

Теорія прийняття рішень може використовуватися уповноваженими особами в  здійсненні розслідування та подолання протидії. Так оцінка особи через її інтелектуальні, розумові здібності, досвід певної діяльності у відповідній сфері, наприклад, юридичної, робота в  правоохоронних органах (слідство, прокуратура, адвокатура, суд тощо), визначатиме й можливість подолання протидії. Достовірна, поточна й  з  прогнозована інформація та аналіз усіх факторів, що впливають на рішення, з  урахуванням передбачення його можливих наслідків – основа, на якій мають прийматися рішення [131, с. 326]. Виграшність ситуації, на нашу думку, є оціночним критерієм та може мати для різних правоохоронців суттєві відмінності. Так для одних уповноважених осіб прийняття рішень в  умовах інформаційної невизначеності, проявів протидії розслідуванню та отримання позитивного результату не складатиме особливих труднощів. Для інших – вимагатиме суттєвих витрат часу, сил та засобів. Значною мірою на отримуваний результат впливають кількість зусиль, які слідчий готовий та може витратити на прийняття рішень. Причому, готовність, на нашу думку, варто розглядати як психологічну налаштованість уповноваженої особи до дій, тобто практичний критерій діяльності. Можливість, своєю чергою, розглядається з позиції доцільності виділення такої кількості часу, що негативно не відобразиться на розслідуванні цього та інших правопорушень, котрі перебувають у провадженні слідчого. Однак, досить часто уповноважена особа перебуває не тільки в інформаційному, а й часовому обмеженнях щодо здійснення виважених «кроків». Часовий критерій, своєю чергою, обумовлений необхідністю, а  досить часто й  обов’язком прийняття процесуальних рішень чи вчинення процесуальних дій, не пізніше граничного строку, визначеного кримінальним процесуальним кодексом України [131, с. 326]. Водночас необхідно враховувати той факт, що протидія розслідуванню може вчинятись не тільки в інтересах особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, а і в інтересах органів досудового розслідування, які, наприклад, з метою пришвидшення закриття кримінального провадження фальсифікують окремі джерела доказів та чим створюють штучне уявлення про відношення окремих осіб до вчинення розслідуваної кримінальної події. Із урахуванням цього основною ознакою, закладеною у зміст поняття протидії досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень має бути не наявність інтересу на дестабілізацію доказування сторонами та учасниками кримінального провадження, а сам факт вчинення дій, спрямованих на порушення процесу отримання об’єктивної істини у кримінальному провадженні. Мета такого порушення не є визначальною.

Р.Л. Степанюк під протидією викриттю і розслідуванню кримінальних правопорушень пропонує розуміти умисні діяння, які вчиняються до виявлення діяння і початку кримінальної процесуальної діяльності (протидія викриттю кримінального правопорушення), а також умисні діяння, котрі вчиняються після початку кримінальної процесуальної діяльності (протидія розслідуванню) [165, с. 111]. Окремі вчені також розділяють протидію розслідуванню за спрямованістю, характером і способом здійснення: 1) виконувана в процесі підготовки і вчинення кримінальних правопорушень, основне завдання якої полягає в усуненні (прихованні) або суттєвому обмеженні слідової інформації про подію суспільно небезпечного діяння та причетних до нього осіб, що може потрапити до рук правосуддя (знищення слідів, «не залишення» свідків вчинення кримінального правопорушення, заходи спрямування слідства помилковим шляхом і т. д.); 2) здійснювана в процесі розслідування вчинюваних діянь (втручання в розслідування кримінального правопорушення з метою примушення працівників органу дізнання, досудового слідства, прокуратури, суду до прийняття рішень і провадження слідчих дій, що не відповідають процесуальним вимогам) [79, с. 163–164; 99, с. 58]. Наведені підходи можуть бути позитивно оцінені з точки зору етапізації процесу протидії досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень, починаючи з передкримінального етапу (підготування до суспільно небезпечного діяння та усунення його слідів) та завершуючи посткримінальним (безпосереднє приховування слідів діяння, створення алгоритму взаємодії з правоохоронними органами після відкриття кримінального провадження тощо).

Схожу думку має Т.І. Савчук, яка вважає, що можна говорити про широке та вузьке розуміння протидії розслідуванню, спрямованої на перешкоджання його виявленню та розслідуванню. Коли мова йде про протидію у широкому розумінні (протидію виявленню та розслідуванню), то можна включати будь які дії спрямовані на приховання кримінального правопорушення та уникнення або зменшення відповідальності за вчинене діяння, які можуть здійснюватися як до початку його виявлення (під час підготовки, безпосереднього вчинення та приховання суспільно небезпечного діяння), так і на будь якій стадії його розслідування. Тобто, широке розуміння охоплює приховання кримінального правопорушення (протидію виявленню) та безпосередню протидію розслідуванню [146].

Є.Д. Лук’янчиков справедливо зауважує, що сучасна злочинність характеризується не тільки кількісними, а й якісними змінами. Протидія розслідуванню з боку осіб, які намагаються уникнути відповідальності, постійно загострюється і набуває нових форм, насамперед у сфері діяльності організованої злочинності. Саме тому правоохоронні органи вже не можуть задовольнитися застарілими методиками, тактичними прийомами й рекомендаціями. Поки науковці обговорюють питання щодо доцільності й правомірності застосування психологічного впливу на учасників кримінального судочинства, допустимості обману в тактичних прийомах і комбінаціях, практичні працівники усе це використовують для вирішення конкретних ситуацій [103]. Отже, актуальною для криміналістики та науки кримінального процесу є проблема розробки сучасної тактики подолання протидії досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень взагалі та діяння, передбаченого ст. 301 КК України зокрема.

Одним із проблемних питань подолання протидії під час виявлення і відкриття кримінального провадження суспільно небезпечних діянь є розпізнання ознак злочинних дій та способів їх учинення службовими особами та їх оточення, під час передачі результатів оперативно-розшукової діяльності до органів досудового розслідування. Визначення змісту поняття такої протидії, необхідне для безпомилкового застосування її результатів на практиці, більш глибокого та цілеспрямованого вивчення криміногенних умов, що спричиняють поширення такої злочинності, розроблення науково обґрунтованих висновків і рекомендацій, спрямованих на удосконалення засобів подолання протидії під час досудового слідства. В структурі окремої методики як певний елемент мають виокремлюватися засоби щодо подолання протидії розслідуванню кримінальних правопорушень. Саме така постановка проблеми є справедливою, оскільки розслідування будь-яких видів суспільно небезпечних діянь передбачає реагування на супротив підозрюваних. Важливим є визначення типових методичних рекомендацій, спрямованих на усунення (або нейтралізацію) такої протидії. Аналіз теоретичних і нормативних джерел досліджуваної проблеми дає підстави розуміти протидію під час розслідування кримінальних правопорушень, як суспільно небезпечні діяння, передбачені кримінальним законом, вчинені з метою уникнення кримінального покарання [119]. Враховуючи вказане, є підстава вважати, що *під протидією нормальному перебігу досудового розслідування кримінальних правопорушень необхідно розуміти сукупність процесуальних та непроцесуальних дій сторін та інших учасників кримінального провадження, а також осіб, зацікавлених у його конкретних результатах, які спрямовані на порушення загальних засад кримінального провадження, дестабілізацію процесуального порядку встановлення істини у кримінальному провадженні шляхом створення штучних умов, які ускладнюють та/або унеможливлюють реалізацію завдань, покладених на кримінальне процесуальне законодавство.*

Запропоноване визначення надає можливість виокремити *низку обов’язкових складових механізму, який зумовлює можливість протидії розслідуванню*: 1) вчинення діяння, яке містить склад певного кримінального правопорушення; 2) внесення відомостей до Єдиного реєстру досудових розслідувань (процесуально визначений початок досудового розслідування); 3) порушення нормального перебігу досудового розслідування шляхом незаконного використання прав сторони/учасника кримінального провадження (протидія розслідуванню процесуальним способом: необ’єктивні процесуальні строки, штучне продовження терміну виконання процесуальних рішень тощо); 4) порушення нормального перебігу досудового розслідування незаконними способами (завідомо неправдиве показання свідка, потерпілого, завідомо неправдивий висновок експерта, спеціаліста та інші способи введення в оману суду або інших уповноважених органів).

Серед інших особливостей протидії розслідуванню кримінальних правопорушень проти моральності слід вказати дії по реалізації злочинної ідеї. Серед них окремі вчені вирізняють легендування особистості, зокрема, виготовлення та використання підробних документів, залучення наглядачів, охоронців тощо. Крім того, автори вказують на можливі способи протидії: тимчасове призупинення злочинної діяльності; надання в місцях позбавлення волі допомоги співучасникам, які несуть відповідальність за вчинений злочин; вчинення протидії використанню доказів, які були залучені у сферу кримінального судочинства; допомога родичам або іншим близьким людям співучасників, які знаходяться у місцях позбавлення волі; перевірку нових кандидатів у члени злочинного формування; аналіз помилок минулої злочинної діяльності тощо [189, с. 141]. Заслуговує на окрему увагу класифікація способів приховування злочинних дій, визначена іншими вченими. До першої групи автори відносять способи, які перешкоджають отриманню органами розслідування інформації про злочин (переміщення, маскування, знищення матеріальних та ідеальних джерел інформації, ухилення від явки, відмова від показань, недонесення). До другої – способи, які перешкоджають одержанню інформації про злочин та видачі замість неї неправдивої інформації (фальсифікація, інсценування, свідомо неправдиве повідомлення та свідомо помилкове показання з метою приховування злочину)  [117, с. 43]. Слід зазначити, що помилкове уявлення може сформуватися у особи під впливом різноманітних чинників, які на неї впливають у процесі розслідування. Деякі з них безпосередньо передбачені законом (необхідність роз’яснення обставин, що пом’якшують відповідальність, нерозголошення даних досудового слідства тощо). Інші чинники обумовлюються міркуваннями тактичного характеру. Вони пов’язані з такими діями, звичайно, в межах закону які дозволяють сформувати у особи помилкове сприйняття того, що відбувається. Такі умови й обставини у більшості випадків створюються штучно, містять у собі елементи невизначеності, але ґрунтуються на об’єктивних процесах і явищах. Наочним прикладом цього може бути побічний допит, сутність якого полягає у з’ясуванні інформації про обставини, прямо не пов’язані з предметом допиту, але такими, що мають значення для встановлення істини [118, с. 76].

В площині кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України протидія розслідуванню, фактично, може бути реалізована ще до початку досудового розслідування шляхом вчинення дій, спрямованих на приховування слідів суспільно небезпечного діяння. Водночас de jure більша частина дестабілізуючих дій здійснюється вже в процесі самого розслідування. Одним із найбільш розповсюджених способів протидії досудовому розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів є вплив на учасників кримінального провадження, який, здебільшого, реалізується за рахунок обіцянки неправомірної вигоди. Таким чином, очевидним є факт існування корупційного ризику. Зокрема це стосується таких учасників кримінального провадження як спеціаліст та експерт.

Зміст кримінального процесуального законодавства передбачає залишення extra jus всі способи доказування, які або не можуть надати можливість об’єктивно оцінити кримінальну подію, або піддаються зовнішньому впливу, потребують суб’єктивної оцінки тощо, у зв’язку із чим у кримінальному процесі виникає корупційний ризик. Втім розвиток держави, суспільства та права призводить до трансформацій суспільних відносин, державних інституцій тощо, що має наслідком проникнення дестабілізаторів у раніше визнані об’єктивними докази. Прикладом є висновок експерта.

Відповідно до ч. 10 ст. 101 Кримінального процесуального кодексу України (далі – КПК України), висновок експерта не є обов’язковим для особи або органу, яка здійснює провадження, але незгода з висновком експерта повинна бути вмотивована у відповідних постанові, ухвалі, вироку [93]. Однак, можна виокремити низку діянь, кваліфікація яких передбачає обов’язкове залучення судового експерта для визначення природи окремих факультативних ознак об’єктивної сторони кримінального правопорушення (зокрема предмета). Одним із таких суспільно небезпечних діянь є ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів, яке передбачає залучення експерта для проведення судово-мистецтвознавчої експертизи, яка надасть відповідь чи відноситься об’єкт до порнографічних предметів, а отже, чи є склад кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України.

Не менш важливим завданням уповноваженої особи є мінімізація можливого впливу з боку сторони тиску на учасників розслідування, а також переконання їх у необхідності дачі правдивих свідчень, що є обов’язковою умовою встановлення всіх обставин кримінального провадження та його судової перспективи. Виявлення неправдивих свідчень здійснюється, у  тому числі, шляхом зіставлення з наданими раніше цією та іншими особами свідчень, їх відповідності наявній сукупності відомостей, що містяться в матеріалах кримінального провадження. Найбільша складність в отриманні правдивих показань полягає у розслідуванні кримінальних правопорушень, вчинених організованими злочинними групами. Застосування учасниками провадження розглядуваного способу протидії повинно бути прогнозованим явищем, з  урахуванням його значного поширення, з одного боку, і труднощів з його подолання, з іншого. Водночас застосування учасниками розслідування повинно бути для уповноваженої особи прогнозованим явищем. Зміну місця звичайного перебування та ухилення від явки до правоохоронних органів найбільш часто використовують правопорушники, що намагаються уникнути відповідальності, піддалися впливу зацікавленої сторони тощо. Останнє є актуальним і для інших учасників розслідування. Переважно, здійснюється виїзд до родичів, знайомих в інші населені пункти. Подібний спосіб можуть застосовувати й свідки, котрі піддалися тиску з боку протидіючої сторони. Чим інтенсивнішим був сприйнятий тиск, тим далі від постійного місця мешкання і на більший строк можуть виїхати відповідні особи [131, с. 321]. Вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України часто вчиняється за попередньою змовою групою осіб, що зумовлено наявністю певних ускладнень, які виникають в процесі реалізації кримінально протиправного умислу. Здебільшого, алгоритм вчинення досліджуваного діяння є багатокомпонентним та передбачає тривале приготування, котре полягає у створенні умов, в яких діяння матиме не тільки бажані суспільно небезпечні наслідки, а і шанси на залишитись поза увагою правоохоронних органів. Реалізація спроб приховування реальної кількості фігурантів може призвести до відсутності можливості визначити всі обставини кримінального правопорушення, а отже і довести його ознаки. У зв’язку із цим особлива роль у нейтралізації протидії розслідуванню має відводитись оперативно-розшуковим заходам.

Окрім завдання нейтралізації протидії розслідуванню оперативно-розшуковим супроводженням можуть вирішуватися й інші завдання. Це пов’язано з тим, що оперативно-розшукове супроводження процесу розслідування має містити в собі комплекс гласних і негласних заходів оперативно-розшукового характеру, які спрямовані на встановлення фактів і обставин, які підлягають доказуванню, джерел інформації про них. Ця діяльність спрямована як на забезпечення органів слідства орієнтуючою інформацією, так і на безпосереднє отримання доказів за допомогою негласних методів в передбачених законом випадках. Тому з урахуванням цієї обставини сумісна робота слідчого і оперативного працівника щодо оперативно-розшукового супроводження повинна будуватися на підставі їх спільних планів. Тому оперативне супроводження тлумачиться як комплекс гласних і негласних заходів, що здійснює оперативний підрозділ (оперуповноважений) із метою вивчення стану оперативної обстановки, одержання відомостей про осіб, які становлять оперативний інтерес, та факти, що мають значення для протидії злочинній діяльності, попередження, розкриття злочинів та які спрямовані на виявлення й усунення причин і умов, що сприяють вчиненню злочинів, своєчасне повідомлення про вчинення злочинів та забезпечення їх розкриття [131, с. 321]. Водночас здійснення оперативно-розшукових заходів та негласних слідчих (розшукових) дій надасть можливість в межах досудового розслідування отримати інформацію до того моменту, коли на неї буде здійснений протиправний вплив, або володіти належними доказами вже під час спроб фігурантів ввести в оману органи досудового розслідування.

Оперативний пошук має включати низку заходів, які фактично є оперативно-розшуковими (оперативно-пошукові заходи із забезпечення оперативної закупівлі та (або) контрольованого постачання товарів, заборонених для відкритого обігу; оперативне впровадження у віртуальні соціальні групи, що мають деструктивні цілі, з метою отримання інформації про їх персональний склад, місця зустрічей, плани та засоби, що використовуються в деструктивній діяльності; оперативно-аналітичні заходи, спрямовані на прогноз розвитку ситуації, розробки заходів з утримання її під контролем, заходи оперативно-технічного характеру) і проводитись він має лише тими правоохоронними органами, до компетенції яких віднесено проведення ОРД та (або) НСРД [131, с. 321]. Вказана позиція напряму випливає з рішення Конституційного суду України від 20.10.2011 № 12рп/2011 по справі № 1-31/2011 за конституційним поданням СБУ щодо офіційного тлумачення ч. 3 ст. 62 Конституції України, яким вирішено, що «в аспекті конституційного подання щодо суб’єктів одержання доказів у кримінальній справі в результаті здійснення оперативно-розшукової діяльності положення першого речення частини третьої статті 62 Конституції України, відповідно до якого обвинувачення не може ґрунтуватися на доказах, одержаних незаконним шляхом, слід розуміти так, що обвинувачення у вчиненні злочину не може ґрунтуватися на фактичних даних, одержаних у результаті оперативно-розшукової діяльності уповноваженою на те особою без дотримання конституційних положень або з порушенням порядку, встановленого законом, а також одержаних шляхом вчинення цілеспрямованих дій щодо їх збирання і фіксації із застосуванням заходів, передбачених Законом України «Про оперативно-розшукову діяльність», особою, не уповноваженою на здійснення такої діяльності» [131, с. 321].

Окремої уваги заслуговує редакція ч. 2 ст. 41 КПК, у якій міститься припис, що оперативні підрозділи не мають права здійснювати процесуальні дії у кримінальному провадженні за власною ініціативою або звертатися з клопотаннями про їх проведення до слідчого судді чи прокурора. Уявляється, що саме цей припис у значному обсязі дестабілізував інститут оперативно-розшукового супроводження кримінального провадження, вніс нерозуміння з боку практичних працівників оперативних підрозділів їхніх завдань у досудовому розслідуванні. В практичній діяльності нерідко виникають питання яким саме способом потрібно діяти працівникам оперативних підрозділів в перехідних ситуаціях, якщо проведення процесуальних дій заборонено? І чи можна проводити непроцесуальні дії, і які саме, і чи не будуть вони потім визнані неправомірними? Доречі, в КПК України не існує нормативного визначення поняття процесуальних дій. За своєю сутністю ч. 2 ст. 41 КПК звузила зміст ст. 10 Закону України «Про оперативно-розшукову діяльність», у якій зазначається, що матеріали ОРД можуть використовуватися: 1) як приводи та підстави для початку досудового розслідування; 2) для отримання фактичних даних, які можуть бути доказами у кримінальному провадженні; 3) для попередження, виявлення, припинення і розслідування злочинів, розвідувально-підривних посягань проти України, розшуку злочинців та осіб, які безвісно зникли; 4) для забезпечення безпеки працівників суду, правоохоронних органів та осіб, які беруть участь у кримінальному судочинстві, членів їх сімей та близьких родичів, а також співробітників розвідувальних органів України та їх близьких родичів, осіб, які конфіденційно співробітничають або співробітничали з розвідувальними органами України, та членів їх сімей; 5) для взаємного інформування підрозділів, уповноважених здійснювати оперативно-розшукову діяльність, та інших правоохоронних органів; 6) для інформування державних органів відповідно до їх компетенції [131, с. 322]. Отже, інститут оперативно-розшукового супроводження кримінального провадження має важливе значення як з точки зору наявності значного, нереалізованого через окремі процесуальні приписи потенціалу зі сприяння розкриттю обставин кримінального провадження, так і як інструментарій, здатний позитивно вплинути на спроби чинити протидію досудовому розслідуванню кримінальних правопорушень.

Згідно ст. 92 КПК України оперативний підрозділ та орган дізнання не визнаються суб’єктом доказування у кримінальному провадженні. Така усунутість оперативних підрозділів від процесу доказування штучно створила умови для байдужого ставлення працівників оперативних підрозділів до діяльності зі збирання доказів, а відтак і до остаточного результату досудового розслідування. В результаті оперуповноважені працівники втрачають мотивацію до оперативного забезпечення процесу досудового розслідування. І в результаті у практичній діяльності проявляється тенденція до припинення оперативно-розшукової діяльності з відкриттям (початком) кримінального провадження - оперуповноважені лише очікують доручень слідчого або прокурора щодо проведення слідчих (розшукових) дій або НСРД. Досить складна ситуація формується і для слідчих та прокурорів, коли кримінальне провадження відкривається за ознаками вчинення злочину (окремих епізодів) невстановленою особою. В умовах інформаційної невизначеності слідчий з прокурором не мають можливості надавати конкретні доручення щодо проведення певних оперативно-розшукових заходів для вирішення завдань, як то: встановлення і розшук особи, яка вчинила злочин; встановлення свідків злочину та отримання від них пояснень. Наслідком є гальмування процесу розслідування і нерозкриті злочини переходять у категорію злочинів минулих років, коли реальною стає перспектива остаточної втрати можливості отримання доказів [131, с. 322].

Таким чином інформаційна невизначеність і відсутність законної можливості її усунення стає перешкодою ефективні взаємодії слідчого з оперативними підрозділами для вирішення спільного завдання встановлення особи, яка вчинила злочин, та свідків, які реально можуть допомогти слідству. Видається, що тут цілком очевидно, що існуюча процесуальна регламентація є такою, коли слідчі (розшукові) дії та негласні слідчі (розшукові) дії можуть проводитися тільки відносно вже відомої особи. В той же час випадає такий напрямок, як отримання оперативної обізнаності про особу, яка вчинила кримінальне правопорушення, або про наявність свідків кримінального правопорушення. На це накладається та обставина, що оперативні підрозділи ні в якій ситуації не мають права проводити процесуальні дії і навіть подавати клопотання про їх здійснення (ч. 2 ст. 41 КПК України) [131, с. 322]. Таким нормативним упущенням можуть в повній мірі користуватись захисники під час створення послідовності захисту своїх клієнтів, а отже, таким способом здійснювати внутрішню, в певній мірі процесуально передбачену протидію діяльності органів досудового розслідування із розкриття до доказування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України. У зв’язку із цим, одним із актуальних способів запобігання протидії розслідуванню незаконного обігу порнографії в Україні є *унормування взаємодії слідчого та оперативних підрозділів, а також розширення сфери повноважень останніх шляхом внесення відповідних змін і доповнень до Кримінального процесуального кодексу України, а також Закону України «Про оперативно-розшукову діяльність».*

Таким чином, *протидія розслідуванню діяння, передбаченого ст. 301 КК України може здійснюватись шляхом*: надання експертом завідомо неправдивого висновку (через свою зацікавленість); відмови експерта без поважних причин від виконання покладених на них обов'язків під час провадження досудового розслідування; невиконання експертом покладених на нього обов’язків через погрозу вбивством, насильством, знищенням майна його чи їх близьких родичів або розголошення відомостей, що їх ганьблять, погрозу вчинити зазначені дії з помсти за раніше дані висновки. Що стосується спеціаліста, можна також виокремити специфічні способи протидії розслідуванню, такі як: 1) зміна слідової картини та типової обстановки кримінального правопорушення під час огляду місця події (знищення або ігнорування знарядь/предметів діяння, умисне їх пошкодження тощо); 2) надання завідомо неправдивого висновку; 3) розголошення відомостей, які безпосередньо стосуються суті кримінального провадження та процесуальних дій з метою перешкоджання реалізації органами досудового розслідування своїх завдань.

Ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів має специфічну природу, у зв’язку із чим доказування по таким кримінальним провадженням потребує наявності спеціальних знань. Враховуючи те, що такими знаннями володіє обмежене коло суб’єктів, сторони кримінального провадження не завжди мають можливість встановити факти фальсифікації доказової бази та своєчасно відреагувати належним чином. Необхідно також враховувати потенційну ймовірність протидії розслідуванню з боку прокурора. Особливо частими є випадки затягування строків кримінального провадження шляхом відмови в узгодженні рішень слідчого, вилучення матеріалів кримінального провадження для проведення перевірок без наявності об’єктивних потреб тощо.

На думку В. Ортинського, до криміналістичних засобів щодо подолання протидії розслідуванню є розроблювані або пристосовані у криміналістиці для потреб розслідування злочинів методи, тактичні операції, прийоми й технічні засоби, що сприяють пізнанню обставин події кримінального правопорушення та пов’язаних з ним конкретних супутніх йому явищ у вигляді негативних обставин, характерних для протидії розслідуванню. Функціонування призначення криміналістичних засобів подолання протидії полягає у забезпеченні: найповнішого пізнання події суспільно небезпечного діяння через сприяння формуванню сприятливої слідчої ситуації для виявлення, фіксації, вилучення і дослід, доказів: пізнання супутніх вчиненню і розслідуванню конкретного кримінального правопорушення явищ протидії розслідуванню, відображення яких у матеріалах кримінального провадження дає можливість розкрити їхній вплив на формування доказів, ступінь суспільної небезпечності осіб, які вчинили кримінальне правопорушення, а також зібрати дані для прийняття рішення про притягнення до відповідальності осіб за протидію розслідуванню за наявності передбачених законодавством підстав [119]. Вказане свідчить про необхідність створення алгоритму унеможливлення протидії розслідуванню кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, що можна зробити шляхом вирішення таких завдань як: 1) забезпечення спільної участі в огляді місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України інспекторів-криміналістів та спеціалістів Науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України, з метою забезпечення об’єктивного та неупередженого огляду з метою формування належної доказової бази; 2) передбачення обов’язкової фото- та відеофіксації слідчих дій під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 3) за необхідності та наявності підстав сумніватися в достовірності та об’єктивності висновку судового експерта призначення проведення повторної експертизи експертами з інших установ, додаткових досліджень для конкретизації окремих фактів, а також комісійних експертиз; 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині прав та обов’язків прокурора; 5) удосконалення кримінального законодавства Україні щодо особливостей кримінальної відповідальності та покарання за вчинення кримінальних правопорушень проти правосуддя.

Таким чином, проведене дослідження дозволило підсумувати, що, здебільшого, протидія розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів за механізмом майже не відрізняється від інших видів суспільно небезпечних діянь. Однією з небагатьох особливостей є необхідність залучення осіб, які володіють спеціальними знаннями для оцінки предметів на наявність підстав для віднесення їх до категорії порнографії. Участь спеціаліста (судового експерта) є одним із потенційних корупційних загроз, які можуть стати дестабілізатором процесу досудового розслідування та прийняття необ’єктивного процесуального рішення. У зв’язку із цим нагальною проблемою є удосконалення процесу доказування за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, у тому числі – шляхом перегляду особливостей залучення спеціаліста та експерта для надання консультативної допомоги, а також відповідних висновків.

**Висновки до 3 розділу**

1.Слідчий експеримент для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів має такі тактичні особливості: 1) необхідність у багатоепізодному відтворенні обстановки та обставин кримінальної події для перевірки правильності та достовірності інформації, наданої підозрюваним під час інших процесуальних дій (наприклад, допиті, який має передувати слідчому експерименту); 2) доцільність обов’язкового залучення спеціаліста для надання консультаційної та технічної допомоги, що зумовлено специфікою досліджуваного кримінального правопорушення, яке здебільшого вчиняється із використанням комп’ютерної техніки, а також фото- та відеоапаратури; 3) побудова алгоритму СРД, який надасть можливість встановити наявність у підозрюваної особи навичок та вмінь необхідних та достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу з метою встановлення можливого факту вчинення діяння у співучасті та викриття всіх фігурантів; 4) врахування на організаційному етапі можливої протидії досудовому розслідуванню захисником або підозрюваним; 5)силення організаційного етапу слідчого експерименту за умови, якщо слідчий експеримент проводитиметься у житлі чи іншому володінні особи, що є розповсюдженим для ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів.

2. До способів спрощення та об’єктивізації процесу використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні можна віднести: 1) удосконалення методики проведення судово-мистецтвознавчих експертиз шляхом визначення чітких критеріїв розмежування об’єктів дослідження на початковій стадії відповідно до їх природи (продукція еротичного та порнографічного характеру). Окрема увага має бути приділена перегляду змісту питань, які можуть бути поставлені для вирішення експертизою, зокрема сторона кримінального провадження, яка призначає проведення судово-мистецтвознавчої експертизи має розмежовувати загальні та спеціальні питання з метою отримання чіткого уявлення про наявність або відсутність порнографічного змісту наданих на дослідження носіїв інформації; 2) розробку методичних рекомендацій із проведення комплексної комп’ютерно-технічної та мистецтвознавчої судової експертизи, а також комплексної психолого-мистецтвознавчої експертизи; 3) удосконалення рівня знань спеціалістів щодо особливостей пошуку, виявлення і вилучення електронних доказів (цифрових джерел інформації); 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині визначення порядку виявлення та фіксації слідів кримінального правопорушення, вилучених із комп’ютерних мереж.

3. Унеможливити протидію розслідуванню кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, можна шляхом вирішення таких завдань як: 1) забезпечення спільної участі в огляді місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України інспекторів-криміналістів та спеціалістів Науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України, з метою забезпечення об’єктивного та неупередженого огляду з метою формування належної доказової бази; 2) передбачення обов’язкової фото- та відеофіксації слідчих дій під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 3) за необхідності та наявності підстав сумніватися в достовірності та об’єктивності висновку судового експерта призначення проведення повторної експертизи експертами з інших установ, додаткових досліджень для конкретизації окремих фактів, а також комісійних експертиз; 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині прав та обов’язків прокурора; 5) удосконалення кримінального законодавства Україні щодо особливостей кримінальної відповідальності та покарання за вчинення кримінальних правопорушень проти правосуддя.

Здебільшого, протидія розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів за механізмом майже не відрізняється від інших видів суспільно небезпечних діянь. Однією з небагатьох особливостей є необхідність залучення осіб, які володіють спеціальними знаннями для оцінки предметів на наявність підстав для віднесення їх до категорії порнографії. Участь спеціаліста (судового експерта) є одним із потенційних корупційних загроз, які можуть стати дестабілізатором процесу досудового розслідування та прийняття необ’єктивного процесуального рішення. У зв’язку із цим нагальною проблемою є удосконалення процесу доказування за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, у тому числі – шляхом перегляду особливостей залучення спеціаліста та експерта для надання консультативної допомоги, а також відповідних висновків.

# ВИСНОВКИ

Проведене дослідження є завершеною науковою працею, в якій вирішено наукове завдання, яке полягає у комплексному криміналістичному дослідженні проблем розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом порнографічних предметів, уточненні криміналістичної характеристики ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдженні порнографічних предметів в Україні та розробленні на цій основі системи заходів та засобів удосконалення методики і тактики розслідування цього кримінального правопорушення. У ході проведеного дослідження отримано такі основні результати:

1. Доопрацьовано теоретичні підходи до визначення предмету та обстановки ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. Визначено, що оцінка матеріалів, які можуть бути віднесені до предмету кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, має проводитись відповідно до наявності таких ознак: 1) особлива зухвалість, аморальність та вульгарність демонстрованих зображень; 2) ображення честі та гідності людини через її сексуальне приниження (що дозволяє позиціонувати такого роду кримінальне правопорушення як таке, що посягає на суспільні відносини у сфері моральності); 3) спрямування на збудження статевого бажання шляхом відкритої демонстрації статевого акту, статевих органів, а також сексуальних перверсій.

Аргументовано, що до завдань, які мають бути вирішені під час вивчення обстановки кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, необхідно віднести: 1) визначення просторово-територіальних та часових меж вчиненого суспільно небезпечного діяння; 2) визначення кола потерпілих осіб (якщо цього не було зроблено раніше), а також їх вікового та статевого складу (зокрема, це необхідно для виключення випадків створення предметів, що містять дитячу порнографію), особливостей взаємозв’язку із кримінальним правопорушником; 3) встановлення механізму кримінального правопорушення, а саме – часових взаємозв’язків між етапами реалізації кримінально протиправного умислу; 4) встановлення наявності/відсутності ознак примусу фігурантів до участі у створенні порнографічних предметів; 5)визначення способів та суб’єктів, причетних до збуту порнографічних предметів та приховування слідів кримінального правопорушення.

2. Конкретизовано криміналістично значущі ознаки особи кримінального правопорушника, який вчиняє суспільно небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України: чоловік 18-28 років, громадянин України, який має повну або базову загальну середню освіту, є працездатним, але таким, що не навчається та не працює. Вчиняє кримінальне правопорушення не вперше, має судимість. Суспільно-небезпечне діяння, передбачене ст. 301 КК України, вчинив у складі організованої групи або злочинної організації. Додатково характеризується такими ознаками як: 1) деградація особистості із руйнуванням родинних цінностей; 2) деформація правової свідомості; 3) трансформація моральних устоїв; 4) превалювання адаптаційного механізму відтворення ціннісних орієнтирів над провідним; 5) переоцінка набутків соціалізації.

Обґрунтовано доцільність диференціації способів реалізації кримінально протиправного умислу відповідно до форм об’єктивної сторони кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, на такі групи: 1) способи збуту і розповсюдження; 2) способи ввезення порнографічних предметів; 3) способи виготовлення порнографічних предметів.

3. Конкретизовано елементи слідової картини ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів, якими є: 1) наявність технічного обладнання, необхідного та достатнього для виготовлення/ розповсюдження порнографічних предметів; наявність спеціальних каналів зв’язку, у т.ч. електронної пошти, чатів, переписок у соціальних мережах тощо, які призначені та використовуються з метою спрощення процесу реалізації кримінально протиправного умислу; 2) наявність правового статусу фізичної особи-підприємця із фактичною відсутністю практики, передбаченої для певного виду економічної діяльності для фізичних осіб-підприємців конкретної групи єдиного податку – факт невідповідності доходів потенційно можливим та адекватним для обраної діяльності; опосередковані ознаки легалізації майна, одержаного злочинним шляхом тощо; 3) наявність специфічного дизайну житлового приміщення, що полягає в оформленні кімнат в еротичній стилістиці, невідповідність екстер’єру та інтер’єру приміщення; меблювання відповідно до порнографічного напряму та сексуальних переваг; відсутність вікон або їх щільне затемнення тощо.

4. Доопрацьовано базові тактичні елементи огляду місця події та обшуку за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, якими є: 1) дотримання вимог нормативно-правових актів, що визначають підстави та порядок проведення огляду місця події та обшуку; 2) створення алгоритму, достатнього для визначення первинної мети та мотиву кримінального правопорушення та встановлення послідовності здійснення дій, спрямованих на реалізацію протиправного умислу; 3) здійснення безперервної фото- та відеофіксації слідчих (розшукових) дій; 4) відмежування джерел доказів (у т.ч. предметів та техніки) від вторинних факторів, які можуть лише побічно відноситись до події кримінального правопорушення; 5) встановлення під час слідчих (розшукових) дій всіх потенційних свідків кримінального правопорушення; 6) забезпечення інтеграції мультидисциплінарного підходу до проведення слідчих (розшукових) дій, необхідного для комплектування доказової бази та підготовки платформи для наступних процесуальних дій.

5. Доопрацьовано диференціацію слідчих ситуацій, які можуть виникнути під час досудового розслідування кримінальних правопорушень, передбачених ст. 301 КК України, на такі групи: *типові*: 1) кримінальне правопорушення завуальовано під інше суспільно небезпечне діяння; 2) кримінальне правопорушення завуальовано під законну діяльність; 3) кримінальне правопорушення вчинено у прихованій співучасті; 4) кримінальне правопорушення вчинено у співучасті із іноземцями, які перебувають на території інших держав, та *нетипові*: 1) відсутня реальна кримінально протиправна подія, має місце фальсифікація доказів щодо вчинення діяння, передбаченого ст. 301 КК України (інсценування); 2) всі учасники кримінального провадження, а також фігуранти події надають різні показання щодо особливостей кримінального правопорушення, які не співпадають із наявними речовими доказами; 3) має місце багатоепізодне кримінальне правопорушення, розтягнуте у просторі та часі, що ускладнює пошук та об’єднання всіх речових доказів, достатніх для встановлення істини у кримінальному провадженні.

6. Уточнено коло обставини, що підлягають встановленню під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні: 1) особливості події кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, а саме: 1.1) визначення його часово-просторових характеристик, зокрема: багатоепізодного характеру суспільно небезпечного діяння, специфіки реалізації кримінально протиправного умислу; кількості приміщень, які використовувались для реалізації кримінально протиправного умислу; 1.2) визначення способу реалізації кримінально протиправного умислу, зокрема: залучення сторонніх осіб без факту співучасті (якщо такі особи не були обізнані у тому, що сприяють вчиненню кримінального правопорушення); наявність сукупності кримінальних правопорушень проти моральності, суміжних із діянням, передбаченим ст. 301 КК України (діяння, передбачені ст.ст. 300, 302 КК України тощо), а також встановлення інших обставин, які мають значення для кримінального провадження; 2) визначення особливостей суб’єктивної сторони кримінального правопорушника, а також форми реалізації кримінально протиправного умислу; 3) кваліфікуючі ознаки кримінального правопорушення, зокрема, – вчинення суспільно небезпечного діяння відносно малолітніх та неповнолітніх осіб, вагітних жінок, вчинення особливо зухвалих та розпусних дій, пов’язаних із особливою жорстокістю, сексуальним насильством тощо; 4) особливості особи кримінального правопорушника, а також визначення стану його осудності; 5)  особливості техніко-програмного забезпечення, а також переліку інших предметів (речей, цінностей тощо), які підлягають спеціальній конфіскації; 6) визначення шкоди, яку було завдано кримінальним правопорушенням, а також розміру процесуальних витрат на кримінальне провадження.

7. Доопрацьовано теоретичні підходи до тактичних особливостей проведення слідчого експерименту для відтворення дій, обстановки, обставин ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів, які є такими: 1) необхідність у багатоепізодному відтворенні обстановки та обставин кримінальної події для перевірки правильності та достовірності інформації, наданої підозрюваним під час інших процесуальних дій; 2) доцільність обов’язкового залучення спеціаліста для надання консультаційної та технічної допомоги, що зумовлено специфікою досліджуваного кримінального правопорушення, яке, здебільшого, вчиняється із використанням комп’ютерної техніки, а також фото- та відеоапаратури; 3) побудова алгоритму слідчої (розшукової) дії, який надасть можливість встановити наявність у підозрюваної особи навичок та вмінь, необхідних та достатніх для реалізації кримінально протиправного умислу з метою встановлення можливого факту вчинення діяння у співучасті та викриття всіх фігурантів; 4) урахування на організаційному етапі можливих спроб захисника або підозрюваного протидіяти досудовому розслідуванню; 5) посилення організаційного етапу слідчого експерименту за умови, якщо слідчий експеримент проводитиметься у житлі чи іншому володінні особи.

8. Конкретизовано способи спрощення та об’єктивізації процесу використання спеціальних знань при розслідуванні ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні, якими є: 1) удосконалення методики проведення судово-мистецтвознавчих експертиз шляхом визначення чітких критеріїв розмежування об’єктів дослідження на початковій стадії відповідно до їх природи (продукція еротичного та порнографічного характеру); 2) розробка/удосконалення методичних рекомендацій із проведення комплексної комп’ютерно-технічної та мистецтвознавчої судової експертизи, а також комплексної психолого-мистецтвознавчої експертизи; 3) удосконалення рівня знань спеціалістів щодо особливостей пошуку, виявлення і вилучення електронних доказів (цифрових джерел інформації); 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині визначення порядку виявлення та фіксації слідів кримінального правопорушення, вилучених із комп’ютерних мереж.

9. Доопрацьовано заходи протидії перешкоджанню розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів: 1) забезпечення спільної участі в огляді місця події за фактом вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 КК України, інспекторів-криміналістів та спеціалістів науково-дослідних експертно-криміналістичних центрів МВС України з метою гарантування об’єктивного та неупередженого огляду та формування належної доказової бази; 2) передбачення обов’язкової фото- та відеофіксації слідчих дій під час розслідування ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів; 3) за необхідності та наявності обґрунтованих сумнівів в достовірності та об’єктивності висновку судового експерта – призначення та проведення повторної експертизи експертами з інших установ, додаткових досліджень для конкретизації окремих фактів, а також комісійних експертиз; 4) удосконалення кримінального процесуального законодавства в частині унормування прав та обов’язків прокурора; 5) удосконалення кримінального законодавства Україні щодо особливостей кримінальної відповідальності та покарання за вчинення кримінальних правопорушень проти правосуддя.

За підсумками проведеного дослідження розроблено пропозиції стосовно внесення змін та доповнень до КПК України та Закону України «Про медіа» з питань, що стосуються удосконалення процесу досудового розслідування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом порнографічних предметів в Україні.

**СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ**

A Simplified Guide to Crime Scene Investigation. National Forensic Science Technology Center. URL: http://www.forensicsciencesimplified.org/csi/how.html.

1. Insoll T., Ovaska A. K., Nurmi J., Aaltonen M., Vaaranen-Valkonen N.Risk Factors for Child Sexual Abuse Material Users Contacting Children Online: Results of an Anonymous Multilingual Survey on the Dark Web. *Journal of Online Trust and Safety*. February. 2022. Р. 1–24
2. Александренко О. В. Криміналістичні проблеми подолання протидії розслідуванню : дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук : спец. 12.00.09 – кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза; оперативно–розшукова діяльність. Київ, 2004. 253 с.

Алєксєєва–Процюк Д.О., Брисковська О.М. Електронні докази в кримінальному судочинстві: поняття, ознаки та проблемні аспекти застосування. URL: http://www.nvppp.in.ua/vip/2018/2/50.pdf

Антонюк О.А. Проведення огляду місця події при розслідуванні кримінальних правопорушень проти громадського порядку: напрями удосконалення. *Юридична наука*. № 9 (111). 2020. С. 119–127

Аркуша Л. І., Климаш С.М. До сутності поняття протидії розслідуванню злочинів. *Правові та інституційні механізми забезпечення розвитку держави та права в умовах євроінтеграції* : матеріали Міжнародної науково-практичної конференції (20 травня 2016 р., м. Одеса) : у 2 т. Т. 2 / відп. ред. М. В. Афанасьєва. Одеса : Юридична література, 2016. С. 361-364.

Балан М. Тактичні прийоми огляду місця події при розслідуванні порушень державного кордону України. URL: http://pgp-journal.kiev.ua/archive/2020/8/51.pdf

Басай В.Д. Основні напрямки та методика сучасних одорологічних досліджень. *Актуальні проблеми сучасної криміналістики* : матер. міжнар. наук.-практ. конф. : у 2 ч. Сімферополь : Доля, 2002. Ч. 2. 196 с.

Бахин В.П. Криминалистика. Проблемы и мнения (1962-2002). Киев, 2002. 268 с.

Бахин В.П., Карпов Н.С. Некоторые аспекты изучения практики борьбы с преступностью (данные исследований за 1980–2002 гг.). Київ: Б.и., 2002. 456 с.

Бахін В., Гончаренко В. Як розкриваються злочини (Криміналістика у питаннях та відповідях): посібник. К.: «Хрещатик», 1996. 199 с.

Бахін В.П, Капітанчук Л.Ю., Літвін Ю.І. Виявлення та розслідування нелегальної міграції : монографія. Хмельницький : Видавництво Національної академії прикордонної служби України імені Б. Хмельницького, 2013. 164 с.

1. Білецький В. О. Інформаційне забезпечення оперативно-розшукової діяльності у прикордонній сфері. *Публічне управління : теорія та практика*. 2013. Вип. 2. С. 176–180.
2. Білоус В. В. Законодавче забезпечення генетичної ідентифікації в Україні : проблеми теорії та практики криміналістики. *Право і суспільство.*2015. № 5.2 (3). С. 216–224.
3. Біляєв В. О. Актуальні питання тактики документування злочинної діяльності підрозділами карного розшуку при проведенні опитування під час оперативного пошуку. *Науковий вісник Дніпропетровського державного університету внутрішніх справ*. 2013. № 2. С. 462–469.
4. Бірюков В. В. Теоретичні основи інформаційно-довідкового забезпечення розслідування злочинів : монографія. Луганськ : ЛДУВС ім. Е. О. Дідоренка, 2009. 664 с.

Бірюков В.В. Об’єкти криміналістичної ідентифікації, їх класифікація, властивості та ознаки. *Вісник Луганського державного університету внутрішніх справ імені Е.О. Дидоренка*. 2011. № 4. С. 238–245.

1. Бісюк О.С. Окрема думка судді в кримінальному судочинстві України: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09. К., 2012. 20 с.
2. Благодир А.А. Застосування примусу під час провадження слідчих дій: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: спец. 12.00.09. Київ: Київський Національний університет внутрішніх справ, 2009. 19 с.
3. Благута Р. І., Мовчан А. В. Новітні технології у розслідування злочинів: сучасний стан і проблеми використання : монографія. Львів : ЛьвДУВС, 2020. 256 с.
4. Благута Р.І. Негласні слідчі (розшукові) дії: проблеми підготовки та проведення. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2013. № 1. С. 147–152.
5. Бойко І. Щодо місця специфічних заходів кримінального процесуального примусу в кримінальному провадженні України: питання екстрадиційного провадження. URL: http://webcache.googleusercontent.com/search?q=cache:0Ej7f9juz0cJ:www.jurnaluljuridic.in.ua/archive/2018/3/part\_1/24.pdf&cd=3&hl=ru&ct=clnk&gl=ua&client=opera
6. Бондар В. С. Інформаційні засади вирішення ситуаційних завдань під час досудового розслідування кримінальних правопорушень. *Вісник Луганського державного університету внутрішніх справ ім. Е.О. Дідоренка*. Сєвєродонецьк : ЛДУВС, 2021. № 2021. №2 (94). С.278–299.
7. Бочковий О. В. Віртуальні сподівання реальних результатів у інформаційно-аналітичному забезпеченні діяльності підрозділів кримінальної поліції України. *Інформаційно-аналітичне забезпечення діяльності підрозділів кримінальної поліції* : зб. наук. ст. за матер. доп. Всеукр. наук.-практ. семінару, Львів, 23 берез. 2018 р. Львів : ЛьвДУВС, 2018. С. 33–40.
8. Бояров В.І. Скорочена процедура судового слідства та угода про визнання вини: проблемні питання нового Кримінального процесуального кодексу України. *Часопис цивільного і кримінального судочинства*. 2012. № 4(7). С. 150-154.
9. Бражнік Ю. Ю. Генезис, поняття, завдання та структура стадії у кримінальному процесі. *Форум права*. 2012. № 3. С. 56–60.
10. Бруско Ю. Защита персональных данных: влияние военного положения на право на частную жизнь. URL: <https://www.pravda.com.ua/rus/columns/2022/05/13/7345966/>
11. Бугера О. І. Використання Інтернет-технологій для запобігання злочинності. *Visegrad Journal on Human Rights*. 2018. № 4 (2). С. 25–29.
12. Бугера О. Цифровізація кримінологічних досліджень: стан та перспективи. URL: <http://yurvisnyk.in.ua/v2_2022/6.pdf>
13. Бузинарський М. Ю. Інформаційне забезпечення розслідувань злочинів вчинених шляхом підпалу. *Правова інформатика*. 2009. № 3 (23). С. 73–78.

Буканов Г. М. Криміналістичний аналіз обстановки місця події. Тиждень науки - 2014. Збірник тез доповідей щорічної науково-практичної конференції серед викладачів, науковців, молодих учених, аспірантів і студентів ЗНТУ, Запоріжжя, 14–18 квітня 2014 р. В 5 томах. Т. 5 / Редкол. : Ю. М. Внуков (відпов. ред.) та ін. Запоріжжя : ЗНТУ, 2014. С. 127-129.

1. Бундестаг прийняв спірний закон про спостереження за месенджерами. Deutsche Welle. URL: https://www.unian.ua/world/1993211-bundestag-priynyav-spirniy-zakon-pro-sposterejennya-za-messendjerami.html
2. Бухонський С. О. Інформаційно-аналітичне забезпечення початкового етапу досудового розслідування : дис. … канд. юрид. наук : 12.00.09 / Класичний приватний університет. Запоріжжя, 2017. 259 с.
3. В Одесі затримали чоловіків, які поширювали дитячу порнографію на 300 сайтах. URL: https:// fakty.com.ua/ua/proisshestvija/20210625-vodesi-zatrymaly-cholovikiv-yaki-poshyryuvalydytyachu-pornografiyu-na-300-sajtah/

Вайнштейн А.П. Участь в кримінальному судочинстві осіб, що володіють спеціальними знаннями. Донецьк : Новітнє видавництво, 1996. 267 с.

1. Валуйська М.Ю. Криміналізація особистості: сучасний стан вивчення та перспективи застосування цифрових технологій. *The Journal of Eastern European Law / Журнал східноєвропейського права*. 2018. № 57. С. 34-39
2. Варфоломеева Т. В., Святоцький О. Д. Історія адвокатури України. Київ : Юрінком Інтер, 2008. 432 с.
3. Варфоломєєв В.В. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування незаконного обігу порнографічних предметів в Україні. *Юридичний науковий електронний журнал*. 2022. № 12. С. 547–550.
4. Варфоломєєв В.В. Окремі проблеми використання спеціальних знань при розслідуванні виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Діяльність державних органів в умовах воєнного стану*: збірник матеріалів Міжнародного науково–практичного онлайн-семінару (м. Кривий Ріг, 29 квітня 2022 року). Кривий Ріг, 2022. С. 504–506.
5. Варфоломєєв В.В. Особа кримінального правопорушника, який вчиняє ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Вісник Львівського торговельно-економічного університету. Юридичні науки*. 2022. № 12. С. 29-35.
6. Варфоломєєв В.В. Особливості організаційно-підготовчого етапу слідчого експерименту для відтворення обставин вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 Кримінального кодексу України. *Приватно-правові та публічно-правові відносини: проблеми теорії та практики в умовах воєнної агресії*: збірник матеріалів ІІ Міжнародної науково-практичної конференції (м. Кропивницький, 07 жовтня 2022 року). Кропивницький, 2022. С. 560–563.
7. Варфоломєєв В.В. Предмет ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Knowledge, Education, Law, Management.* 2022. № 7 (51). С. 129-134.
8. Варфоломєєв В.В. Способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Правовий часопис Донбасу*. 2022. № 4 (81). Ч. 2. С. 155–160.
9. Варфоломєєв В.В. Щодо протидії досудовому розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів*. Юридичний вісник.* 2022. № 5. С. 327-334.
10. Вахрушев О.В. Методика розслідування службової недбалості. URL: https://old.karazin.ua/docs/work/dysertatsii/vahrushev-dysertatsia.pdf

Великий тлумачний словник сучасної української мови / голов. ред. і уклад. В.Т. Бусел. К.: Ірпінь: ВТФ «Перун», 2003. 1440 с.

1. Великий тлумачний словник української мови з додат. та доповн. / уклад. і гол. ред. В.Т. Бусел. Київ; Ірпінь: ВТФ «Петрун», 2009. 1736 с.
2. Верле Г. Принципы международного уголовного права : учебник; пер. с англ. С. В. Саяпина. Одесса : Фенікс, 2011. 910 с.
3. Використання електронних (цифрових) доказів у кримінальних провадженнях: метод. реком. / за заг. ред. О.В. Корнейка. Вид. 2-ге, доп. Київ : Вид-во Нац. акад. внутр. справ, 2020. 104 с.

Використання електронних носіїв інформації з медіа-контентом у якості джерел доказів: методичні рекомендації / Авт. колектив: А.В. Захарко, А.Г. Гаркуша, В.В. Рогальська, І.В. Краснобрижий, О.В. Брягін. Дніпро: Дніпропетровський державний університет внутрішніх справ, 2019. 73 с.

Вирок Дзержинського районного суду м. Харкова від 08.04.2021 року (справа № 638/17031/18, провадження № 1-кп/638/389/21). URL: https://reyestr.court.gov.ua/Review/96187034

Вирок Кельменецького районного суду Чернівецької області від 07.06.2019 року (справа № 717/1790/18). URL: https://reyestr.court.gov.ua/Review/82273084

Вирок Козелецького районного суду Чернігівської області від 23 серпня 2012 року (провадження №  1/2508/129/2012р., справа № 2508/5462/2012 р.). URL: <https://reyestr.court.gov.ua/Review/27996036>

Вирок Придніпровського районного суду м. Черкаси  від 10.04.2017 року (справа № 711/1741/17-к). URL: https://reyestr.court.gov.ua/Review/65975547

Вирок Фрунзенського районного суду м. Харкова (справа № 645/2874/18, провадження № 1-кп/645/216/19) від 5 листопада 2019 року. URL: https://reyestr.court.gov.ua/Review/85405683

1. Висновок на проект Закону України «Про внесення змін до Кримінального процесуального кодексу України щодо запровадження інформаційно-телекомунікаційної системи досудового розслідування» від 14.04.2021. URL: <http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=71407>
2. Виявлення, попередження та розслідування злочинів торгівлі людьми, вчинених із застосуванням інформаційних технологій: навчальний курс / А. Вінаков, В. Гузій, Д. Девіс, В. Дубина, М. Каліжевський, О. Манжай, В. Марков, В. Носов, О. Соловйов. К., 2017. 148 с.
3. Водько П. П. Фундаментальные положения оперативно-розыскной деятельности Украины нуждаются в корректировке. *Оперативно-розшукова діяльність та кримінальний процес: теоретикопраксиологічний дискурс щодо їх співвідношення в умовах реформування органів внутрішніх справ України* : матеріали міжнарод. наук.- практ. конф., м. Одеса, 22-23 квіт. 2015 р. Одеса : ОДУВС, 2015. С. 9–12.

Войчишена М. Порнографія, продукція порнографічного характеру: теоретико-правовий аспект. URL: <https://journals.indexcopernicus.com/api/file/viewByFileId/905494.pdf>

Войчишена М. Спосіб вчинення кримінальних правопорушень за фактами обігу порнографічних предметів. URL: http://www.jurnaluljuridic.in.ua/archive/2019/6/41.pdf

Войчишена М. Типові сліди кримінальних правопорушень за фактами обігу порнографічних предметів. URL: http://conferences.neasmo.org.ua/uploads/conference/file/63/conference\_28-28.2.2019.pdf

1. Волеводз А. С. О некоторых направлениях совершенствования правового регулирования международного сотрудничества на досудебных стадиях уголовного процесса. *Вопросы правоведения :* межвуз. сб. науч. трудов. Ереван, 2001. № 1. С. 29–39.
2. Волкова Н. Л., Сторожко С. В. Сучасна практика боротьби з розповсюдженням дитячої порнографії в мережі Інтернет. *Науковий вісник Дніпропетровського державного університету внутрішніх справ*. 2009. № 3. С. 246.

Галаган В.І. Правові та криміналістичні проблеми вдосконалення кримінально-процесуальної діяльності (на матеріалах органів внутрішніх справ України): автореф. дис. на здобуття наук. ступеня доктора юрид. наук. К., 2003. 39 с.

Головкін С. В. Особливості слідової картини при вчиненні шахрайств. URL: http://corp-lguvd.lg.ua/d120604.html.

Денисов С.Ф. Злочинність кримінально активної частини молоді та її запобігання в Україні: автореф. дис. … докт. юрид. наук: 12.00.08. Запоріжжя, 2011. 36 с.

Денисюк С.Ф. Співвідношення тактики та організації проведення слідчої дії. *Право і Безпека*. 2010. № 4. С. 176-179.

Ємець О.М. Пошук фактичних даних про ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів. URL: http://elar.naiau.kiev.ua/bitstream/123456789/514/1/24.pdf

Єфімов М. М. Розслідування злочинів проти громадського порядку та моральності : навч. посібник. 2-е вид., доп. і перероб. Дніпро : Дніпроп. держ. ун-т внутр. справ, 2018. 188 с.

Єфімов М.М. До питання протидії розслідуванню кримінальних правопорушень проти моральності. URL: http://www.pjv.nuoua.od.ua/2-4\_2018/51.pdf

Журавель В.А. Обставини, що підлягають з’ясуванню, у структурі криміналістичної методики. *Теорія та практика судової експертизи та криміналістики*. Вип. 10. 2010. С. 12–20.

Журавльова М.О., Янов Д. М. Щодо помилок у визначенні основних завдань та запитань судової мистецтвознавчої експертизи. URL: http://ndekc.lviv.ua/pdf/174.pdf

Закон України «Про медіа» від 13.12.2022 № 2849-IX. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2849-20#Text

Закон України від 20 листопада 2003 року № 1296-IV «Про захист суспільної моралі». URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/1296-15#Text>

1. Іващенко В. Проблеми правового регулювання співробітництва держав у боротьбі з розповсюдженням порнографії. *Підприємництво, господарство і право*. 2004. № 4. С. 104-106

Інструкція про порядок використання правоохоронними органами можливостей Національного центрального бюро Інтерполу в Україні у попередженні, розкритті та розслідуванні злочинів, затверджена наказом МВС України, Генеральної прокуратури України, Служби безпеки України, Держкомкордону України, Державної митної служби України, Державної податкової адміністрації України від 09.01.1997 № 3/1/2/5/2/2. URL: [http://mvs.gov.ua/mvs/control/main/uk/publish/article/547806 10](http://mvs.gov.ua/mvs/control/main/uk/publish/article/547806%2010).

Інформаційний лист «Судово-мистецтвознавча експертиза» ДНДЕКЦ МВС України, Київ-2017., супр. лист ДНДЕКЦ від 16.03.2017 19/9-2/3393.

Карпінська Н. Проблемні аспекти судової мистецтвознавчої експертизи. *Історико-правовий часопис*. 2017. №2 (10). С. 124–129

1. Карпов Н. С. Протидія розслідуванню. *Науковий вісник Київського національного університету внутрішніх справ*. 2006. № 3. С. 161–169.

Кашперук С.Г. Методика розслідування злочинів, пов’язаних з порушенням державного кордону України. Основи криміналістики : курс лекцій. Хмельницький : Видавництво НАДПСУ, 2016. 92 с. Шепітько В.Ю. Криміналістична тактика (системно-структурний аналіз) : монографія. Харків : Харків юридичний, 2007. 432 с.

Кашперук С.Г. Методика розслідування злочинів, пов’язаних з порушенням державного кордону України. Основи криміналістики : курс лекцій. Хмельницький : Видавництво НАДПСУ, 2016. 92 с.

Кириленко Н.Ю. Методика розслідування шахрайства у сфері побутових відносин : автореф. дис. … канд. юрид. наук : 12.00.09. Одеса, 2013. 20 с.

Кіцен Н.В. Система загальних умов перевірки вироків, постанов, ухва л суду, які не набрали законної сили: проблеми структурування. URL: http://www.irbis-nbuv.gov.ua/cgi bin/irbis\_nbuv/cgiirbis\_64.exe?C21COM=2&I21DBN=UJRN&P21DBN=UJRN&Z21ID=&IMAGE\_FILE\_DOWNLOAD=1&Image\_file\_name=PDF/apdp\_2011\_60\_34.pdf

1. Книженко С.О. Криміналістична характеристика створення та поширення контенту з вмістом дитячої порнографії з використанням інформаційно-телекомунікаційних систем або технологій. URL: <http://journal-app.uzhnu.edu.ua/article/view/264969/260947>

Ковальова О.В., Пекарський С.П. Виявлення та розслідування кримінальних правопорушень проти моральності: пошукові заходи та експертне забезпечення. *Криміналістичний вісник*. № 2 (36). 2021. С. 69–80

Когутич І.І. Криміналістика: Курс лекцій. Київ: Атіка, 2008. 888 с.

Коновалова В.Е. Убивство: искусство расследования: монография. Харків: Факт, 2001. 311 с.

Конюшенко Я.Ю. Процесуальний порядок проведення слідчого експерименту в житлі чи іншому володінні особи: проблеми теорії та практики. URL: https://www.cuspu.edu.ua/images/nauk\_zapiski/pravo/6\_spec\_2019/167-171.pdf

Коцюба С.А. Криміналістична характеристика слідової картини у справах про незаконне заволодіння військовослужбовцем вогнепальною зброєю. URL: https://er.dduvs.in.ua/bitstream/123456789/2611/1/36.pdf

Криміналістика: підруч. 5-те вид., перероб. і доп. / В.Ю. Шепітько, В.О. Коновалова, В.А. Журавель та ін. / за ред. В.Ю. Шепітька. К.: Ін Юре, 2016. 640 с.

Криміналістика: підручник / Берназ В.Д., Бірюков В.В., Волобуєв А.Ф.; за заг. ред. А.Ф. Волобуєва; МВС України, Харк. нац. ун-т внутр. справ. Х.: ХНУВС, 2011. 666 с.

Кримінальний процесуальний кодекс України : Науково-практичний коментар / За заг. ред. В.Т. Маляренка та В.Г. Гончаренка. Київ : Юрисконсульт, 2017. 938 с.

Кримінальний процесуальний кодекс України. Закон, Кодекс від 13.04.2012 № 4651-VI. URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#Text

Критерії віднесення продукції до такої, що має порнографічний характер, затверджені Наказом Міністерства культури України від 16.03.2018 № 212. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/z0393-18#Text>

Купрієнко Д.А. Концептуальні основи охорони державного кордону в сучасних геополітичних умовах. Охорона державного кордону України в сучасних геополітичних умовах: організаційні та правові проблеми : монографія / О. В. Андрушко, Л. Ю. Капітанчук, А. З. Сорока та ін. Хмельницький : Видавництво НАДПСУ, 2017. 296 с.

Лазебний А. М. Використання спеціальних знань при розслідуванні кримінальних правопорушень проти громадського порядку : автореф. дис. на здоб. наук. ст. канд. юрид. наук. Ірпінь, 2016. 19 с.

1. Ландіна А.В. Охорона моральності за Кримінальним кодексом України : монографія. Київ : Вид-во «Юридична думка», 2013. 204 с.

Лисенко В.В. Проблеми криміналістичного забезпечення розслідування податкових злочинів : автореф. дис. на здобуття наук. ступеня д.ю.н. : спец. 12.00.09 «Кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза». Київ, 2006. 88 с.

1. Лисиченко В. К. Проблеми теорії та практики подолання протидії розслідуванню окремих різновидів злочинів, вчинених організованими групами, злочинними організаціями : монографія. Луганськ : РВВ Луганськ. держ. ун-ту внутр. справ, 2009. 304 с.

Логінова В.В. Поняття та значення слідчих ситуацій в методиці розслідування злочинів. *Форум права*. № 3. 2010. С. 278–283

1. Лубенець І.Г., Приходько О.О. Проблема дитячої порнографії в Інтернеті: стан, тенденції, шляхи подолання. *Юридичний науковий електронний журнал*. 2020. № 5. С. 182–186.

Лук’янчиков Є. Д., Лук’янчиков Б. Є., Петряєв С. Ю. Використання спеціальних знань у кримінальному провадженні. *ВІСНИК НТУУ «КПІ». Політологія. Соціологія. Право*. Випуск 4 (44) 2019. С. 125–130

1. Лукянчиков Є.Д., Лукянчиков Б.Є. Психологічний вплив у досудовуму провадженні. URL: <https://ela.kpi.ua/bitstream/123456789/3258/1/35_luk.pdf>

Малярова В.О. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування злочинів проти моральності у сфері статевих стосунків. *Вісник Харківського національного університету внутрішніх справ*. 2013. № 3 (62). С. 88–97.

Малярова В.О. Розслідування злочинів проти моральності у сфері статевих стосунків: теорія та практика : монографія / за ред. С.М. Гусарова. Харків : Диса плюс, 2013. 422 с.

Мельничок В.М. Криміналістична характеристика соціально-психологічних ознак особистості злочинця. *Юридична Україна*. 2008. № 11. С. 97–102.

Методика судово-експертного мистецтвознавчого дослідження продукції порнографічного характеру: звіт про НДР (заключ.) / МЮ України, ХНДІСЕ; наук. кер. А. О. Долуда; викон.: А. О. Долуда та ін. 01110002334. Харків: ХНДІСЕ, 2011. 58 с.

1. Методичні рекомендації щодо опитування дітей, що стали свідками та/або жертвами насильства, а також вчинили насильство: метод. посіб. К.: ФОП КЛИМЕНКО, 2015. 114 с.
2. Митний кодекс України від 13 березня 2012 року. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4495-17#Text>

Мілевський О.П., Лутікова Т.О. Використання спеціальних знань під час розслідування злочинів в податковій сфері. «*Молодий вчений*». № 12 (88), 2020. С. 206–209

Мосяженко В.Ю. Криміналістичне, судово-експертне забезпечення та оперативно-розшукове супроводження досудового розслідування злочинів у сфері суспільної моралі*. Наше право*. № 2, 2015. С. 109–116

Найдьон Я. Пошук та вилучення віртуальних слідів створення та поширення інформації порнографічного змісту. *Підприємництво, господарство і право*. № 6. 2019. С. 313–316

Науково-методичні рекомендації з питань підготовки та призначення судових експертиз та експертних досліджень, затверджені наказом Міністерства юстиції України від 08.10.1998 року № 53/5 (у чинній редакції). URL: https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/z0705-98#Text

Науково-практичний коментар статей 300, 301 розділу ХІІ «Злочини проти громадського порядку та моральності» Особливої частини Кримінального кодексу України / В.С. Березняк та ін.; рец.: В.П. Ємельянов, В.В. Лень, В.Ф. Примаченко; ДДУВС. [Б.м]: ДДУВС, 2012. Дніпропетровськ : РВВ ДДУВС, 26.09.2012. 46 с.

Негребецький В. Експериментальний метод під час проведення слідчих (розшукових) дій. URL: http://pgp-journal.kiev.ua/archive/2018/5/49.pdf

Негребецький В. Криміналістична реконструкція як тактичний прийом слідчого експерименту. URL: http://pgp-journal.kiev.ua/archive/2019/6/60.pdf

Овечкин В.А. Расследование преступлений, скрытых инсценировками: учебное пособие. Х., 1979. 64 с.

Олександренко О. В. Криміналістичні проблеми подолання протидії розслідуванню: Дис... канд. юрид. наук: 12.00.09. Київ, 2004. 180 с.

1. Ортинський В. Питання протидії досудовому розслідуванню злочинів у сфері службової діяльності на етапі відкриття кримінального провадження. URL: https://science.lpnu.ua/sites/default/files/journal-paper/2019/sep/18292/3.pdf

Особливості виявлення і документування кримінальних правопорушень та розслідування кримінальних проваджень, пов’язаних з торгівлею людьми та злочинами проти моральності: метод. рек. / Пащенко В. М., Стрільців О. М., Бабак Д. М. та ін. К. : ДКР, ГСУ МВС України ; Нац. акад. внутр. справ, 2013. 124 с.

Паляничко Д. Г. Методика розслідування злочинів, пов’язаних із дитячою порнографією : дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.09 / Нац. ун.-т "Одеська юридична академія". Одеса, 2013. 210 с.

1. Паляничко Д.Г. Загальне поняття порнографії, її види та критерії визначення. *Актуальні проблеми держави і права*. 2009. Вип. 50. С. 225–232.

Паляничко Д.Г. Криміналістична характеристика злочинів, пов‘язаних з дитячою порнографією. *Науковий вісник Херсонського державного університету*. 2014. Випуск 6-1. Том 4. С. 91-95

Паляничко Д.Г. Механізм злочинної діяльності, пов’язаної з дитячою порнографією. URL: http://pravoisuspilstvo.org.ua/archive/2015/4\_2015/part\_4/35.pdf

Парфило І. Обстановка скоєння злочину як системоутворюючий елемент криміналістичної характеристики фальсифікації та обігу фальсифікованих лікарських засобів. URL: https://ibn.idsi.md/sites/default/files/imag\_file/204-209\_0.pdf

1. Патрелюк Д. Мета і завдання протидії кримінальному переслідуванню. URL: <http://pgp-journal.kiev.ua/archive/2016/08/38.pdf>

Пиріг І.В. Організація і тактика проведення огляду місця події в сучасних умовах розвитку науки і техніки. *Криміналістичний вісник*. № 2 (32), 2019. С. 30–37

Пиріг, І. В. (2015). Теоретико-прикладні проблеми експертного забезпечення досудового розслідування: монографія. Дніпропетровськ: Дніпропетров. держ. ун-т внутр. справ; Ліра ЛТД. 454 с.

Пиріг І. В. Місце криміналістичної експертизи в загальній класифікації судових експертиз. *Актуальні проблеми правоохоронної діяльності*: матеріали Всеукр. наук.-практ. інтернет-конференції (Сєвєродонецьк, 23 груд. 2016 р.) / упоряд. В. С. Бондар, М. В. Кривонос. Сєверодонецьк: Луган. держ. ун-т внутр. справ ім. Е. О. Дідоренка. С. 246–249.

Пілюков Ю., Петришин І. Сучасний стан міжнародного співробітництва при здійсненні судово-експертної діяльності у сфері захисту суспільної моралі. URL: http://dspace.tnpu.edu.ua/bitstream/123456789/9464/1/49Pilyukov.pdf

Плетенець В. М. Теоретичні та праксеологічні засади подолання протидії досудовому розслідуванню: монографія. Одеса: Видавничий дім «Гельветика», 2020. 424 с.

Положення про Експертно-кваліфікаційну комісію МВС та порядок проведення атестації судових експертів Експертної служби МВС, затверджене наказом МВС України від 21.09.2020 № 675 (у чинній редакції). URL: http://iplex.com.ua/doc.php?code=z002221&red=100003c3f5fe1b601f81a42c51a5fe545427da&d=5&st=0;

Полях А.М. Криміналістична характеристика та основи розслідування контрабанди наркотичних засобів, психотропних речовин, їх аналогів або прекурсорів: монографія / за ред. В.Ю. Шепітька; Нац. юрид. акад. України ім. Ярослава Мудрого. Х.: Право, 2010. 160 с.

1. Постанова Верховного Суду України від 18 червня 2020 року (справа № 711/7900/17, провадження № 51-170км20). URL: <https://zakon.cc/court/document/read/89929158_b5ea305c>

Постанова Верховного Суду України від 29 жовтня 2021 року (справа №480/85/19; провадження №К/9901/22248/19). URL: <https://reyestr.court.gov.ua/Review/100722852>

Проценко О.О. Роль і місце методу верифікації під час слідчого експерименту. *Ûridična psihologìâ*. 2020. № 1 (26). С. 85–95

Пчеліна О.В. Обставини, що підлягають з’ясуванню під час розслідування кримінальних правопорушень, і їхнє місце у структурі окремої криміналістичної методики. URL: http://www.pjv.nuoua.od.ua/v2\_2020/39.pdf

Пчеліна О.В. Особливості предмета доказування у кримінальних справах про економічні злочини та їх вплив на методику розслідування. URL: https://dspace.nlu.edu.ua/bitstream/123456789/13978/1/Pchelina\_2010.pdf

Пчеліна О.В. Теоретичні засади формування та реалізації методики розслідування злочинів у сфері службової діяльності : дис. ... докт. юрид. наук : 12.00.09. Харків, 2017. 568 с.

1. Римарчук Г., Сорока С. Регламентація заходів забезпечення кримінального провадження в системі процесуального права іноземних держав. *Вісник Національного університету “Львівська політехніка”. Серія “Юридичні науки”.* 2017. № 865. С. 483–488;
2. Ровинський В.О. Поняття та види державного примусу. *Держава і право*. Вип. 49. С. 36

Рогатинська Н. Деякі особливості проведення слідчого експерименту у кримінальному провадженні. URL: http://dspace.wunu.edu.ua/bitstream/316497/8605/1/Рогатинська%20Н..pdf

Романюк Б. В. Сучасні теоретичні та правові проблеми використання спеціальних знань на досудовому слідстві : дис. … канд. юрид. наук : 12.00.09 / НАВСУ. Київ, 2002. 222 с.

1. Рудницький І. Л. Особливості виявлення та розслідування контрабанди наркотичних засобів, що вчиняються організованими злочинними групами : дис. … доктора філософії : 081 Право / Нац. ун-т «Львівська політехніка». Львів, 2019. 250 с.
2. Рябчинська О.П. Боротьба з розповсюдженням порнографічних предметів і творів, що пропагують культ насильства і жорстокості : автореф. дис. … к-та юрид. наук : 12.00.08. Київський нац. ун-т ім. Т. Шевченка. Київ, 2002. 21 с.
3. Савчук Т.І. Щодо протидії розслідуванню корупційних злочинів. URL: <https://www.univd.edu.ua/general/publishing/konf/28_11_2019/pdf/52.pdf>

Саінчин А.С., Похіла І.Б., Притула А.М. Методика розкриття незаконного переправлення осіб через державний кордон України (криміналістичні та оперативно-розшукові аспекти) : монографія. Одеса : Фенікс, 2008. 368 с.

1. Саковський А. А. Особливості документування кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконним обігом наркотичних засобів, психотропних речовин, прекурсорів та їх аналогів. *Юридичний часопис Національної академії внутрішніх справ*. 2019. № 2 (18). С. 49–59
2. Салматов О.В. Розмежування огляду від інших слідчих (розшукових) дій, що обмежують недоторканність жітла чи іншого володіння особи. *Науковий вісник Херсонського державного університету*. 2017. Випуск 2. Том 2. С. 141-144.

Самойленко О.А. Значення початкового етапу розслідування злочинів в криміналістичних методиках (за матеріалами практики розслідування злочинів, вчинених у кіберпросторі). URL: http://dspace.onua.edu.ua/bitstream/handle/11300/21540/Самойленко%2CО.%20А.%20Значення%20початкового%20етапу%20розслідування%20злочинів%20в%20криміналістичних%20методиках%20....pdf?sequence=1&isAllowed=y

Свєнтікова М. І. Способи розповсюдження порнографічної продукції через мережу Інтернет. *Проблеми розкриття, розслідування та попередження кіберзлочинів та злочинів, пов’язаних з торгівлею людей* : матеріали науково-практичної конференції. Х : Вид-во ХНУВС, 2011. 112 с.

1. Свєнтікова М.І. Характеристика типових способів незаконного ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. URL:<http://dspace.univd.edu.ua/xmlui/bitstream/handle/123456789/8823/Kharakterystyka%20typovykh%20sposobiv%20nezakonnoho%20vvezennia%2C%20vyhotovlennia%2C%20zbutu_Svientikova_2013.pdf?sequence=1&isAllowed=y>
2. Севрук В. Г. Зарубіжний досвід використання інформаційно-аналітичного забезпечення протидії злочинам, що вчиняються організованими групами і злочинними організаціями, які сформовані на етнічній основі. URL: <http://www.sulj.oduvs.od.ua/archive/2021/1/12.pdf>
3. Севрук В. Г. Правоохоронні органи, які здійснюють протидію злочинам, що вчиняються організованими групами і злочинними організаціями, які сформовані на етнічній основі: український та міжнародний досвід. *Молодий вчений*. 2017. № 11. С. 995–1005.
4. Сергєєва Д.Б., Старенький О.С. Слідчі (розшукові) дії як засоби отримання доказів у кримінальних провадженнях щодо неповнолітніх: до визначення поняття. *Вісник кримінального судочинства*. 2017. № 1. С. 81-89.
5. Симонович Д. В. Проблеми структури та системності у кримінальному процесі: Стадії та окремі провадження. Харків, 2016. 441 с.
6. Система управління інцидентами інформаційної безпеки. Керівництво адміністратора. 2009. 143 с.
7. Сіренко О. В., Короткова Є. О. Досвід упровадження системи електронного кримінального провадження в Україні та ЄС. URL: <http://lsej.org.ua/3_2021/87.pdf>
8. Сіренко О.В. Електронні докази у кримінальному провадженні. *Міжнародний юридичний вісник: актуальні проблеми сучасності (теорія та практика)*. 2019. Вип. 14. С. 208–212.

Скригонюк М.І. Криміналістика : підручник. Київ : Атіка, 2015. 496 с.

1. Слідчі (розшукові) дії: навч. посібник / О.В. Авраменко, Р.І. Благута, Ю.В. Гуцуляк та ін.; за заг. ред. Р. І. Благути та Є. В. Пряхіна. Львів: ЛьвДУВС, 2013. 416 с.

Советская криминалистика. Методика расследования отдельных видов преступлений / В.К. Лисиченко, В.И. Гончаренко, М.В. Салтевский и др.; под ред. В.К. Лисиченко. К.: Выща шк. Головное изд–во, 1988. 405 с.

Старушкевич А.В. Криміналістична характеристика злочинів: навч. посібник. К.: НВК «Правник». НАВСУ, 1997. 42 с.

Статистика. Офіс Генерального прокурора. URL: https://new.gp.gov.ua/ua/posts/statistika

1. Степанюк Р. Л. Методика розслідування злочинів, пов’язаних з порушенням бюджетного законодавства : дис. … канд. юрид. наук : 12.00.09. Харків, 2004. 261 с.

Строк І.А. Особливості проведення слідчого експерименту під час досудового розслідування умисного вбивства. URL:https://dspace.univd.edu.ua/xmlui/bitstream/handle/123456789/15096/Osoblyvosti%20provedennia%20slidchoho%20eksperymentu\_Strok\_2022.pdf?sequence=1#:~:text=Слідчий%20експеримент%20слід%20проводити%20на,здійснюються%20окремо%20з%20кожною%20особою.

Судові мистецтвознавчі експертизи за експертною спеціальністю 15.2 «Дослідження у сфері захисту суспільної моралі». URL: https://www.ndekc.zhitomir.ua/novini/sudovi-mistectvoznavchi-ekspertizi-za-ekspertnoyuspecialnistyu-15-2-doslidzhennya-u-sferi-zakhistu-suspilnoї-morali.html

Тактика проведення слідчого експерименту під час досудового розслідування: метод. рек. / П.Є. Антонюк, А.О. Антощук, В.В. Пясковський, А.В. Самодін, та ін. Київ : Нац. акад. внутр. справ, 2021. 70 с.

1. Телійчук В., Жукоцький В. Отримання інформації з відкритих джерел під час виявлення та документування злочинів, пов’язаних із розповсюдженням порнографічних предметів у мережі «Інтернет». URL: <https://er.dduvs.in.ua/bitstream/123456789/10087/1/43.pdf>

Тимчишин Д.М. Використання науково-технічних засобів у розслідуванні вбивств: автореф. дис. … канд. юрид. наук: 12.00.09. Київ, 2014. 23 с.

1. Тичина Д. М. Національна поліція України в системі суб’єктів запобігання злочинам. *Вісник Кримінологічної асоціації України*. 2016. № 2 (13). С. 154–162.
2. Тіщенко В. В. Теоретичні і практичні основи методики розслідування злочинів: монографія. Одеса : Фенікс, 2007. 260 с.
3. Топорецька З. М. Особливості початку кримінального провадження та обставини, які підлягають встановленню при розслідуванні службової недбалості. *Вісник кримінального судочинства*. № 1. 2018. С. 115-122.
4. Торбас О.О. Форми закінчення досудового розслідування за Кримінальним процесуальним кодексом України: моногр. Одеса: Юридична література, 2015. 168 с.
5. Трофименко В.М. Теоретичні та правові основи диференціації процесуальної форми у кримінальному судочинстві : монографія. Харків : ТОВ “Оберіг”, 2016. 304 с.
6. Туманянц А.Р. Інститут підозри у кримінальному процесі та його значення за новим КПК України. URL: https://dspace.nlu.edu.ua/bitstream/123456789/12169/1/Tumanync\_168- 172.pdf

Тюрина В. А., Научитель Е. Д. Ценностные ориентации. Учебн. пособие. К.: ООО «Международное финансовое агентство», 1998. 30 с.

1. Управління інформаційною безпекою : конспект лекцій : навч. посіб. / КПІ ім. Ігоря Сікорського ; уклад. : С. О. Носок, О. М. Фаль, В. М. Ткач. Київ : КПІ ім. Ігоря Сікорського, 2021. 258 с.

Ухвала Автозаводського районного суду м. Кременчука від 22.04.2019. URL: https://reyestr.court.gov.ua/Review/91599329

1. Фаринник В.І. Заходи забезпечення кримінального провадження у новому кримінальному... процесуальному законодавстві: сутність та класифікація. URL: <https://vkslaw.knu.ua/images/verstka/1_2015_Farinnik.pdf>
2. Фатьянова В. О. Використання інформаційно-довідкових обліків при експертному дослідженні. *Вісник ЛДУВС.* 2007. Спец. вип. № 2. Ч. 3. С. 102–105.
3. Фатьянова В. О. Криміналістичні обліки. *Вісник Харківського національного університету внутрішніх справ*. Харків, 2005. Вип 31. С. 229–234.
4. Фатьянова В. О. Генезис криміналістичної реєстрації: етапи розвитку. *Право і Безпека*. 2005. Т. 4. № 6. С. 169–173.

Фіалка М.І. До проблеми визначення кримінологічного портрета особи, яка вчиняє злочини проти моральності. URL:http://dspace.univd.edu.ua/xmlui/bitstream/handle/123456789/5180/Do%20problemy%20vyznachennia%20kryminolohichnoho%20portretu%20osoby\_Fialka\_2019.pdf?sequence=3&isAllowed=y

Формування кримінологічної політики в умовах поширення гострої респіраторної хвороби COVID-19. URL: http://baltijapublishing.lv/omp/index.php/bp/catalog/download/110/3055/6453-1?inline=1

Цимбал П.В. Використання спеціальних знань під час розслідування злочинів, вчинених проти інкасації грошових коштів шляхом розбою

1. Чаплинська Ю.А. Особа злочинця як елемент криміналістичної характеристики злочинів. URL: http://apnl.dnu.in.ua/6\_2019/42.pdf

Чаплинський К.О. Тактика проведення окремих слідчих дій. URL: https://dduvs.in.ua/wp-content/uploads/files/Structure/library/student/m2tosd.pdf

Чесакова М.С. Форми і способи протидії розслідування злочинів: підходи до їх класифікації. *Право.ua.* № 1, 2015. С. 139–145

Чорноус Ю.М., Даніч Є.О. Особливості залучення спеціальних знань до кримінального провадження. Актуальні питання судової експертології, криміналістики та кримінального процесу. Київ : КНДІСЕ Мінюста України, 2019. С. 593–597.

Шайгородський Ю. Суспільна мораль як система цінностей. URL: https://core.ac.uk/download/pdf/77241839.pdf

Шаповалова І.В. Державотворча функція моралі. URL: https://shron1.chtyvo.org.ua/Shapovalova\_Iryna/Derzhavotvorcha\_funktsiia\_morali.pdf?PHPSESSID=em5efq3mfc60bnkkr979h8cti0

Шевчук В.М. Методика розслідування контрабанди: проблеми теорії та практики: монографія. Х.: Гриф, 2003. 280 с.

Шевчук В.М. Слідчі ситуації та їх вплив на розробку тактичних операцій. URL: http://www.vestnik-pravo.mgu.od.ua/archive/juspradenc6-3-2/33.pdf

1. Шендрик В. В. Боротьба з порнографією: криміналістичні та оперативно-розшукові аспекти : науково-практичний посібник / Шендрик В. В., Сафронов С. О., Крєпаков І. О., Жилін Є. В. Харків : Вид. ХНУВС, 2010. 216 с.

Шепітько В.Ю. Криміналістика. Криміналістична тактика і методика розслідування злочинів: підручн. Харків: Право, 2001. 528 с

Шепітько В.Ю. Криміналістична тактика (системно-структурний аналіз) : монографія. Харків : Харків юридичний, 2007. 432 с.

Шепітько В.Ю. Криміналістичні та спеціальні знання: сутність, співвідношення, тенденції використання. *Актуальні питання судової експертології, криміналістики та кримінального процесу*. Київ : КНДІСЕ Мінюста України, 2019. С. 611–616.

Шепітько В.Ю. Предмет криміналістичної тактики: історія формування, зміст та тенденції. *Теорія та практика судової експертизи і криміналістики*. Випуск 19. С. 8–20

Шеремет А. П. Криміналістика: навч. пос. для студ. вищ. навч. закл. К.: Центр учбової літератури, 2009. 472 с.

**ДОДАТКИ**

**Додаток А**

**СПИСОК ПУБЛІКАЦІЙ ЗДОБУВАЧА ЗА ТЕМОЮ ДИСЕРТАЦІЇ**

**ТА ВІДОМОСТІ ПРО АПРОБАЦІЮ МАТЕРІАЛІВ ДИСЕРТАЦІЇ:**

*у яких опубліковано основні наукові результати дисертації:*

1. Варфоломєєв В.В. Особа кримінального правопорушника, який вчиняє ввезення, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Вісник Львівського торговельно-економічного університету. Юридичні науки*. 2022. № 12. С. 29-35.

2. Варфоломєєв В.В. Предмет ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Knowledge, Education, Law, Management.* 2022. № 7 (51). С. 129-134.

3. Варфоломєєв В.В. Щодо протидії досудовому розслідуванню ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів*. Юридичний вісник.* 2022. № 5. С. 327-334.

4. Варфоломєєв В.В. Способи ввезення, виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів в Україні. *Правовий часопис Донбасу*. 2022. № 4 (81). Ч. 2. С. 155–160.

5. Варфоломєєв В.В. Обставини, що підлягають встановленню під час розслідування незаконного обігу порнографічних предметів в Україні. *Юридичний науковий електронний журнал*. 2022. № 12. С. 547–550. URL: http://www.lsej.org.ua/12\_2022/130.pdf.

*які засвідчують апробацію матеріалів дисертації:*

1. Варфоломєєв В.В. Окремі проблеми використання спеціальних знань при розслідуванні виготовлення, збуту і розповсюдження порнографічних предметів. *Діяльність державних органів в умовах воєнного стану*: збірник матеріалів Міжнародного науково–практичного онлайн-семінару (м. Кривий Ріг, 29 квітня 2022 року). Кривий Ріг, 2022. С. 504–506. (Форма участі – заочна).

2. Варфоломєєв В.В. Особливості організаційно-підготовчого етапу слідчого експерименту для відтворення обставин вчинення кримінального правопорушення, передбаченого ст. 301 Кримінального кодексу України. *Приватно-правові та публічно-правові відносини: проблеми теорії та практики в умовах воєнної агресії*: збірник матеріалів ІІ Міжнародної науково-практичної конференції (м. Кропивницький, 07 жовтня 2022 року). Кропивницький, 2022. С. 560–563. (Форма участі – заочна).

**Додаток Б**

**Акти впроваджень**











