# ПОЯСНЮВАЛЬНА ЗАПИСКА

**до проекту Закону України «Про внесення змін до статті 149 Кримінального кодексу України щодо забезпечення гармонізації кримінального законодавства з положеннями міжнародного права в частині регулювання кримінальної відповідальності за торгівлю людьми»**

**1. Обґрунтування необхідності прийняття законопроекту**

Протидія торгівлі людьми є одним з нагальних питань, що стоїть перед Україною на сьогодні.

Відповідно до відомостей Міністерства соціальної політики України, яке є національним координатором у сфері протидії торгівлі людьми відповідно до Постанови Кабінету Міністрів України від 18.01.2012 № 29, протягом 2020 року Мінсоцполітики встановлено статус особи, яка постраждала від торгівлі людьми, 132 громадянам. Серед осіб, яким встановлено зазначений статус, 33 жінки, 97 чоловіків та 2 дітей (2 хлопчики). Протягом зазначеного періоду 114 осіб постраждало від торгівлі людьми в Україні, 18 осіб – від торгівлі людьми за кордоном. За видами експлуатації: 64 особи використано у збройних конфліктах, 52 осіб постраждало від трудової експлуатації, 9 осіб втягнуто у злочинну діяльність, 5 осіб від сексуальної експлуатації, 3 осіб використано у порнобізнесі, 2 особи залучено до жебракування, жодної дитини не було продано третім особам.

При цьому Україна має досить значні міжнародно-правові зобов’язання у вказаній сфері, зокрема, встановлені Протоколом про попередження і припинення торгівлі людьми, особливо жінками і дітьми, і покарання за неї, що доповнює Конвенцію Організації Об'єднаних Націй проти транснаціональної організованої злочинності, прийнятим резолюцією 55/25 Генеральної Асамблеї ООН від 15 листопада 2000 року та ратифікованим Законом N 1433-IV від 04.02.2004 року; Конвенцією Ради Європи про заходи щодо протидії торгівлі людьми від 16.05.2005 року, ратифікованою Законом N 2530-VI від 21.09.2010 року.

Вказані міжнародно-правові акти передбачають такі визначення торгівлі людьми:

* "торгівля людьми" означає найм, перевезення, передачу, приховування або одержання осіб шляхом погрози або застосування сили чи інших форм примусу, насильницького викрадення, шахрайства, обману, зловживання владою або безпорадним станом або наданням чи отриманням плати чи вигоди для досягнення згоди особи, яка має владу над іншою особою, для експлуатації. Експлуатація включає в себе, принаймні, експлуатацію проституції інших осіб чи інші форми сексуальної експлуатації, примусову працю чи послуги, рабство чи подібну до рабства практику, поневолення або вилучення органів (стаття 4 (а) Конвенції Ради Європи про заходи щодо протидії торгівлі людьми);
* "торгівля людьми" означає здійснювані з метою експлуатації вербування, перевезення, передачу, приховування або одержання людей шляхом загрози силою або її застосування або інших форм примусу, викрадення, шахрайства, обману, зловживання владою або уразливістю положення, або шляхом підкупу, у вигляді платежів або вигод, для одержання згоди особи, яка контролює іншу особу. Експлуатація включає, як мінімум, експлуатацію проституції інших осіб або інші форми сексуальної експлуатації, примусову працю або послуги, рабство або звичаї, подібні з рабством, підневільний стан або вилучення органів (стаття 3 (а) Протоколу про попередження і припинення торгівлі людьми, особливо жінками і дітьми, і покарання за неї, що доповнює Конвенцію Організації Об'єднаних Націй проти транснаціональної організованої злочинності, прийнятим резолюцією 55/25 Генеральної Асамблеї ООН від 15 листопада 2000 року та ратифікованим Законом N 1433-IV від 04.02.2004 року).

Таким чином, міжнародним стандартом є кваліфікація як торгівлі людьми лише тих протиправних діянь, які вчинені з метою експлуатації потерпілого.

Натомість чинне нормативно-правове регулювання порушує принцип правової визначеності, який є невід’ємною складовою принципу верховенства права (стаття 8 Конституції України). Наявне формулювання «Торгівля людиною, а так само вербування, переміщення, переховування, передача або одержання людини, вчинені з метою експлуатації…» залишає відкритим питання того, чи поширюється вимога щодо наявності мети експлуатації на форму діяння «торгівля людиною», та що, власне, слід розуміти під формою діяння «торгівля людиною», оскільки у міжнародно-правових договорах, які є актами вищої юридичної сили, поняття торгівлі людини розкривається через ознаки, які в українському законодавстві є альтернативними формами діяння.

Більше того, наявна термінологічна розбіжність із Законом України «Про протидію торгівлі людьми», який надає інше визначення торгівлі людьми, норми якого слід привести у відповідність з міжнародними стандартами окремим Законом.

На практиці, у випадку довільного тлумачення закону про кримінальну відповідальність, та особливо, у випадку зміни кримінально-правового регулювання на таке, що суперечить взятим Україною міжнародним зобов’язанням, які є частиною національного законодавства, буде відсутнім критерій розмежування торгівлі людьми від суміжних як протиправних, так і правомірних діянь, зокрема, аутстафінгу, працевлаштування осіб закордоном тощо. Надмірна пеналізація діянь у вказаній сфері, поєднана з колізіями законодавства, залишатиме органам досудового розслідування, суду, недопустиму для кримінального права дискрецію під час тлумачення та застосування норми ст. 149 Кримінального кодексу України, що, у свою чергу, спричинює ризики протиправного кримінального переслідування осіб, зокрема, з метою отримання неправомірної вигоди. Наявні неоднозначні формулювання також призвели до того, що майже будь-яке кримінальне провадження у вказаній сфері розпочинається за відповідною частиною ст. 149 Кримінального кодексу України з метою можливості проведення негласних слідчих (розшукових) дій, застосування запобіжних заходів тощо.

Окрім того, жоден з наведених міжнародно-правових актів не передбачає формою експлуатації «примусову вагітність або примусове переривання вагітності», що залишає засоби тиску на осіб, які займаються веденням вагітності та/або її перериванням. У Єдиному державного реєстрі судових рішень відсутні вироки або ухвали у кримінальних провадженнях з використанням цієї ознаки експлуатації.

В той же час, стаття 24 (а) Конвенції Ради Європи про заходи щодо протидії торгівлі людьми від 16.05.2005 року, ратифікованої Законом N 2530-VI від 21.09.2010 року, вимагає визнання обставиною, яка обтяжує покарання за вчинення торгівлі людьми, «створення небезпеки для життя потерпілого». На даний час ця обставина не відображена у законодавстві України, що знижує рівень кримінально-правової охорони суспільних відносин, оскільки досить часто такі форми як переміщення, переховування, передача або одержання людини, поєднуються саме зі створенням небезпеки для життя потерпілого навіть у випадку відсутності застосування до нього насильства.

**2. Цілі і завдання прийняття законопроекту**

Проект розроблено з метою регулювання кримінальної відповідальності за торгівлю людьми шляхом вдосконалення положень Кримінального кодексу України, приведення їх у відповідність до міжнародних зобов’язань України, забезпечення дотримання принципу правової визначеності під час реалізації норм статті 149 Кримінального кодексу України.

**3. Загальна характеристика та основні положення законопроекту**

Проект Закону складається з одного розділу, яким вносяться зміни до статті 149 Кримінального кодексу України, зокрема,

- усувається колізія між формами діяння «торгівля людьми» та «вербування, переміщення, переховування, передача або одержання людини», зміст яких у міжнародно-правових актах є тотожнім;

- виключається як така, що не відповідає міжнародним зобов’язанням та не має практичного застосування норма примітки до статті 149 Кримінального кодексу України про такі форми експлуатації як «примусова вагітність або примусове переривання вагітності»;

- кваліфікований склад злочину на виконання статті 24 (а) Конвенції Ради Європи про заходи щодо протидії торгівлі людьми від 16.05.2005 року, ратифікованої Законом N 2530-VI від 21.09.2010 року, доповнюється ознакою поєднання зі створенням загрози загибелі потерпілого.

**4. Стан нормативно-правової бази у даній сфері правового регулювання**

Основними нормативно-правовими актами у даній сфері правового регулювання є Конституція України, Протокол про попередження і припинення торгівлі людьми, особливо жінками і дітьми, і покарання за неї, що доповнює Конвенцію Організації Об'єднаних Націй проти транснаціональної організованої злочинності, прийнятий резолюцією 55/25 Генеральної Асамблеї ООН від 15 листопада 2000 року та ратифікований Законом N 1433-IV від 04.02.2004 року, Конвенція Ради Європи про заходи щодо протидії торгівлі людьми від 16.05.2005 року, ратифікована Законом N 2530-VI від 21.09.2010 року, Кримінальний кодекс України, Закон України «Про протидію торгівлі людьми».

**5. Фінансово-економічне обґрунтування**

Реалізація даного законопроекту не потребує додаткових витрат з Державного бюджету України. Натомість, удосконалення механізму притягнення до кримінальної відповідальності за статтями, санкція яких передбачає як додаткове покарання конфіскацію майна, може спричинити надходження до Державного бюджету України.

**6. Прогноз соціально-економічних, правових та інших наслідків прийняття законопроекту**

Прийняття законопроекту має посприяти дотриманню принципу верховенства права та його складової – принципу правової визначеності, виконанню міжнародних зобов’язань, а також реалізації завдань кримінального провадження. При цьому забезпечується баланс між ефективним механізмом реалізації кримінальної відповідальності та унеможливлення протиправного тиску з боку правоохоронних органів.

|  |  |
| --- | --- |
| **Народний депутат України** |  **Дануца О.А.** |