



## ВИЩА КВАЛІФІКАЦІЙНА КОМІСІЯ СУДДІВ УКРАЇНИ

12 січня 2016 року

м. Київ

### Р І Ш Е Н Н Я № 57/дп-16

Вища кваліфікаційна комісія суддів України у складі:

головуючого - Патрюка М.В.,

членів Комісії: Бутенка В.І., Луцюка П.С., Макарчука М.А., Мішина М.І., Прилипка С.М., Устименко В.Є., Шилової Т.С., Щотки С.О.,

розглянувши питання про відкриття дисциплінарної справи стосовно судді Одеського окружного адміністративного суду Левчук Олени Анатоліївни за зверненням Федченка Миколи Миколайовича,

встановила:

у лютому 2015 року заявник звернувся до Комісії з повідомленням про неналежну поведінку судді Одеського окружного адміністративного суду Левчук О.А., що полягала у істотних порушеннях норм процесуального права при здійсненні правосуддя під час розгляду адміністративної справи №815/3752/14 за позовом виконавчого комітету Одеської міської ради до ОСОБА\_1, благодійної організації «Благодійний фонд «Аратта - Козацтво - Сьогодні» про обмеження в реалізації права на мирні зібрання та справи № 815/3752/14 за позовом виконавчого комітету Одеської міської ради до ОСОБА\_2, громадської організації «Шахова школа «Отрада», ОСОБА\_3, ОСОБА\_4, політичної партії «Правий сектор», Одеської обласної організації «Всеукраїнський союз радянських офіцерів», ОСОБА\_5, благодійного фонду ветеранів «Ветеран», третя особа - Одеське міське управління ГУ МВС України в Одеській області про обмеження в реалізації права на мирні зібрання та заборону вчиняти певні дії.

Заявник, зокрема, повідомляє, що під час розгляду та прийняття рішень у вказаних адміністративних справах суддею не враховано норм Конвенції про захист прав та основоположних свобод та рішень Європейського суду з прав

людини, які дозволяють проведення мирних зібрань та передбачають застосування обмежень лише на підставі закону.

Також, на думку заявника, суддею порушено принцип законності, оскільки не враховано відсутність закону, що регулює правовідносини щодо проведення або обмеження мирних зібрань, а замість нього застосовано інші нормативно-правові акти, які не регулюють вказані питання.

Крім того, заявник вважає, що під час винесення постанови за результатами розгляду справи суддею не дотримано принципу обґрунтованості судового рішення, оскільки у прийнятій постанові не наведено мотивів та доказів, які б обґрунтовували рішення та свідчили про наявність підстав для застосування обмежень.

Зокрема, рішення суду у зазначених вище справах не містять жодних доказів, які б свідчили про насильницькі або злочинні наміри відповідачів, як організаторів масових зібрань, а згідно практики Європейського суду з прав людини, можливість долучення до демонстрації екстремістів з насильницькими намірами не може, як таке, відібрати право на мирні зібрання у законослухняних громадян. Крім того, тягар доказування насильницьких намірів організаторів зібрання лежить на органах влади.

Заявником зроблено висновок, що суддя упереджено поставився до відповідачів та за відсутності належних доказів, наперед дійшов висновку про можливе порушення громадського порядку з боку осіб, які мали намір лише висловити свою громадянську позицію.

Заявник також стверджує, що про упереджене ставлення судді до відповідачів свідчить той факт, що він заборонив мирне зібрання на весь строк, зазначений у позові, без обґрунтування неможливості подальшого забезпечення безпечного проведення мирного зібрання працівниками правоохоронних органів або іншими установами.

Заявник вважає, що такими діями судді Левчук О.А. було порушено також і його права, він, як громадянин демократичної держави, розглядав питання прийняття особистої участі в акціях мирного протесту. Також заявник вважає, що у демократичному суспільстві є недопустимою ситуація автоматичного обмеження судами проведення мирних зібрань без законодавчого врегулювання.

З урахуванням викладених обставин заявник просить Комісію притягнути суддю Одеського окружного адміністративного суду Левчук О.А. до дисциплінарної відповідальності за порушення присяги.

28 березня 2015 року набрав чинності Закон України «Про забезпечення права на справедливий суд», яким Закон України «Про судоустрій і статус суддів» викладено у новій редакції. Згідно з пунктом 8 розділу II «Прикінцеві та перехідні положення» цього Закону заяви і скарги, подані до набрання чинності цим Законом, а також дисциплінарні провадження щодо суддів, розпочаті до набрання

чинності цим Законом, здійснюються відповідно до Закону України «Про судоустрій і статус суддів» у редакції, що діяла на момент подачі відповідної заяви (скарги), відкриття відповідного дисциплінарного провадження.

Відповідно до ст. 86 Закону України «Про судоустрій і статус суддів» членом Комісії проведено перевірку викладених у зверненні даних та обставин.

Розглянувши висновок члена Комісії та зібрані в процесі перевірки матеріали, заслухавши доповідача, Комісія дійшла висновку, що у відкритті дисциплінарної справи стосовно судді Романівського районного суду Житомирської області Бабича С.В. необхідно відмовити з наступних підстав.

Встановлено, що 06 червня 2014 року виконавчий комітет Одеської міської ради звернувся до Одеського окружного адміністративного суду з адміністративним позовом до ОСОБА\_6, ОСОБА\_7, ОСОБА\_1, всеукраїнської громадської організації «Православне козацтво» «Одеський козацький округ», благодійної організації «Благодійний фонд «Аратта - Козацтво - Сьогодення» про обмеження в реалізації права на мирні зібрання, шляхом заборони в період з 08 червня 2014 року по 11 червня 2014 року проведення зборів, мітингів, пікетів, походів, демонстрацій, маршів та інших мирних зібрань за адресами у м. Одесі: по вул. Дерibasівська - від вул. Пушкінська до вул. Преображенська; у Міському саду; на Соборній площі; на проспекті Шевченко, 4, 4-а, напроти Одеської обласної державної адміністрації; на Приморському бульварі - від пам'ятника О.С. Пушкіну до Воронцовського палацу; на Думській площі, на Катерининській площі - від пам'ятника Дюку Рішельє до вул. Катерининської; на вул. Катерининська - від Катерининської площі до вул. Дерibasівська, на вул. Ланжеронівська - від вул. Пушкінська до вул. Гаванної; на Потьомкінських сходах; вул. Пушкінська, вул. Рішельєвська, вул. Маразліївська, парк ім Т.Г. Шевченка (ЦПКІВ ім Т.Г. Шевченка), біля пам'ятника Т.Г. Шевченку та центральної алеї, на Алеї Слави, площі 10 квітня, біля меморіалу героїчної оборони Одеси 411-ої берегової батареї, на Театральній площі, на площі Куликове поле, на Привокзальній площі, на вул. Канатна, 83; вул. Преображенській, 44; вул. Єврейській, 43, у пров. Покровському, 7, по вул. Катерининській, 42, 44, 46 в районі розташування адміністративної будівлі Управління СБУ в Одеській області, по вул. Успенській, Лідерсовському бульвару, по вул. Мала Арнаутська, вул. Белінського, по Італійському бульвару, Французькому бульвару, по вул. Піроговській, по вул. Лейтенанта Шмідта, по вул. Пантелеймонівській, по вул. Пушкінській, по вул. Базарній, по вул. Буніна, по вул. Осипова, по вул. Грецькій, по вул. Піроговській, по пр-ту Шевченка, у парку «Дюківський сад»; також позивач просив заборонити відповідачам в період з 08 червня по 11 червня 2014 року встановлювати намети, будь-які інші споруди, в тому числі збірно-розбірні, встановлювати та/або використовувати звуковідтворювальну апаратуру (гучномовці, динаміки, тощо), автомобілі, інші

транспортні засоби, в тому числі причепа та напівпричепа та інше обладнання, за вказаними вище адресами у м. Одесі. Відповідно до вимог процесуального законодавства справу було передано у провадження судді Левчук О.А.

Ухвалою Одеського окружного адміністративного суду від 06 червня 2014 року відкрито провадження у справі № 815/3390/14. Ухвалою Одеського окружного адміністративного суду від 06 червня 2014 року адміністративний позов виконавчого комітету Одеської міської ради в частині позовних вимог до ОСОБА\_6, ОСОБА\_7, всеукраїнської громадської організації «Православне козацтво» «Одеський козацький округ» про обмеження в реалізації права на мирні зібрання, шляхом заборони їм в період з 08 червня по 11 червня 2014 року проведення зборів, мітингів, пікетів, походів, демонстрацій, маршів та інших мирних зібрань, заборони встановлення наметів, будь-яких інших споруд, в тому числі збірно-розбірних, заборони встановлення та/або використання звуковідтворювальної апаратури (гучномовців, динаміків, тощо), автомобілів, інших транспортних засобів, в тому числі причепів та напівпричепів та іншого обладнання за вказаними вище адресами у м. Одеса повернуто позивачу на підставі пункту п'ятого частини третьої статті 108 Кодексу адміністративного судочинства України (далі - КАС України).

Ухвалою Одеського окружного адміністративного суду від 06 червня 2014 року закінчено підготовче провадження та призначено справу до судового розгляду на 06 червня 2014 року на 18 годину 30 хвилин.

Постановою Одеського окружного адміністративного суду від 06 червня 2014 року адміністративний позов задоволено частково. Обмежено ОСОБА\_1 в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення мітингу на площі Куликове поле у м. Одесі 08 червня 2014 року. Обмежено благодійну організацію «Благодійний фонд «Аратта-Козацтво-Сьогодні» в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення мітингу, пішої ходи та урочистого концерту на площі Куликове поле у м. Одесі 08 червня 2014 року. У задоволенні решти позовних вимог відмовлено.

Постанова Одеського окружного адміністративного суду від 06 червня 2014 року в апеляційному порядку не оскаржувалася та набрала законної сили 02 липня 2014 року.

27 червня 2014 року виконавчий комітет Одеської міської ради звернувся до Одеського окружного адміністративного суду з адміністративним позовом до ОСОБА\_2, громадської організації «Шахова школа «Отрада», ОСОБА\_3, ОСОБА\_4, політичної партії «Правий сектор», Одеської обласної організації «Всеукраїнський союз радянських офіцерів», ОСОБА\_5, благодійного фонду ветеранів війни «Ветеран», третя особа - Одеське міське управління ГУ МВС України в Одеській області, у якому позивач просив суд:

- обмежити громадянина ОСОБА\_4 та Політичну партію «Правий сектор» в реалізації права на мирні зібрання, шляхом заборони проведення масового публічного заходу - мирної ходи з нагоди святкування дня Конституції України в період з 28 червня 2014 року по 30 червня 2014 року за маршрутом: від вул. Дерибасівської 1, по вул. Пушкінській до площі Куликове поле;

- обмежити Одеську обласну організацію «Всеукраїнський союз радянських офіцерів» та ОСОБА\_5 в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення у період з 28 червня 2014 року по 30 червня 2014 року маршу за адресами у м. Одесі: площа Куликове поле - вул. Пушкінська, Приморський бульвар, Катерининська площа, вул. Катерининська, вул. Дерибасівська, «Міський Сад» - Соборна площа;

- обмежити громадянку ОСОБА\_2, громадську організацію «Шахова школа «ОТРАДА», ОСОБА\_3 в реалізації права на мирне зібрання, шляхом заборони проведення шахового турніру 29 червня 2014 року на території площі Куликове поля (на алеї навпроти будівлі № 2 Облдержадміністрації по вул. Канатна 83);

- заборонити відповідачам у зазначені в адміністративному позові періоди встановлювати намети, будь-які інші споруди, в тому числі збірно-розбірні, встановлювати та/або використовувати звуковідтворювальну апаратуру (гучномовці, динаміки, тощо), автомобілі, інші транспортні засоби, в тому числі причепа та напівпричепа та інше обладнання, за вказаними адресами у м. Одесі.

Ухвалою Одеського окружного адміністративного суду від 27 червня 2014 року відкрито провадження у справі № 815/3752/14, відповідачам запропоновано подати в строк до 27 червня 2014 року до 17.40 год. письмові заперечення та докази на підтвердження вказаних заперечень. Закінчено підготовче провадження та призначено справу до судового розгляду на 27 червня 2014 року на 17.40 год.

Постановою Одеського окружного адміністративного суду від 27 червня 2014 року адміністративний позов задоволено частково. Обмежено ОСОБА\_4 в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення масового публічного заходу - мирної ходи з нагоди святкування дня Конституції України 28 червня 2014 року за маршрутом від вул. Дерибасівської 1, по вул. Пушкінській до площі Куликове поле в місті Одесі. Обмежено Політичну партію "Правий сектор" в реалізації права на мирне зібрання, шляхом заборони проведення масового публічного заходу - мирної ходи з нагоди святкування дня Конституції України в період з 28 червня 2014 року по 30 червня 2014 року за маршрутом: від Дерибасівської 1, по вул. Пушкінській до площі Куликове поле в місті Одесі. Обмежено Одеську обласну організацію "Всеукраїнський союз радянських офіцерів" в реалізації права на мирне зібрання, шляхом заборони проведення маршу в період з 28 червня 2014 року по 30 червня 2014 року за

адресами у місті Одесі: площа Куликове поле - вул. Пушкінська, Приморський бульвар, Катерининська площа, вул. Катерининська, вул. Дерибасівська, "Міський Сад" - Соборна площа.

Обмежено ОСОБА\_5 в реалізації права на мирне зібрання, шляхом заборони проведення маршруту у період з 28 червня 2014 року по 30 червня 2014 року за адресами у м. Одесі, площа Куликове поле - вул. Пушкінська, Приморський бульвар, Катерининська площа, вул. Катерининська, вул. Дерибасівська, "Міський Сад" - Соборна площа.

Обмежено ОСОБА\_2 в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення шахового турніру 29 червня 2014 року на території площі Куликове поле. Обмежено громадську організацію "Шахова школа "ОТРАДА" в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення шахового турніру 29 червня 2014 року на території площі Куликове поле. Обмежено ОСОБА\_3 в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення шахового турніру 29 червня 2014 року на території площі Куликове поле. Обмежено благодійний фонд ветеранів війни "Ветеран" в реалізації права на мирне зібрання шляхом заборони проведення масового публічного заходу - мітингу 28 червня 2014 року з 15.00 год. до 19.00 год. від вул. Дерибасівської до Одеської обласної державної адміністрації. У задоволенні решти позовних вимог відмовлено.

Постанова Одеського окружного адміністративного суду від 27 червня 2014 року в апеляційному порядку не оскаржувалася та набрала законної сили 26 серпня 2014 року.

Таким чином, перевіркою встановлено, що доводи звернення Федченка М.М. не знайшли свого підтвердження в результаті перевірки, а заявник, фактично, не згодний із постановами адміністративного суду, прийнятими за результатами розгляду адміністративних справ про обмеження права на мирні зібрання. Однак дані доводи не можуть бути предметом дослідження Комісією з огляду на таке.

Згідно з частиною першою статті 124 Конституції України та частиною першою статті 5 Закону України «Про судоустрій і статус суддів, правосуддя в Україні здійснюється виключно судами. Делегування функцій судів, а також привласнення цих функцій іншими органами чи посадовими особами не допускається. Законність та обґрунтованість судових рішень, у тому числі правильність застосування судом норм матеріального чи процесуального права, відповідність висновків суду обставинам справи тощо, перевіряються лише судами вищих інстанцій. Таким чином, дані обставини може перевірити лише відповідний апеляційний суд.

І хоча заявник не був стороною у зазначених ним адміністративних справах та не брав участі у них в якості третьої особи, відповідно до положень статті 185

Кодексу адміністративного судочинства України (далі - КАС України) він мав право оскаржити в апеляційному порядку рішення суду першої інстанції повністю або частково, якщо вважає та може довести, що суд вирішив питання про його права, свободи, інтереси чи обов'язки. Однак, передбаченим процесуальним законом правом на апеляційне оскарження заявник не скористався, так само судові рішення у зазначених у зверненні адміністративних справах про обмеження прав на мирні зібрання не оскаржили їх сторони та інші учасники процесу.

Підстави дисциплінарної відповідальності судді визначено статтею 83 Закону України «Про судоустрій і статус суддів».

Оскільки в діях судді Одеського окружного адміністративного суду Левчук О.А. не вбачається ознак дисциплінарного проступку, передбаченого статтею 83 Закону України «Про судоустрій і статус суддів», підстави для відкриття дисциплінарної справи стосовно неї відсутні.

Керуючись ст.ст. 83-86, 91, 97 Закону України «Про судоустрій і статус суддів», Комісія

вирішила:

відмовити у відкритті дисциплінарної справи стосовно судді Одеського окружного адміністративного суду Левчук Олени Анатоліївни за зверненням Федченка Миколи Миколайовича.

Головуючий

М.В. Патрюк

Члени Комісії:

В.І. Бутенко

П.С. Луцюк

М.А. Макарчук

М.І. Мішин

С.М. Прилипко

В.Є. Устименко

Т.С. Шилова

С.О. Щотка