**Окрема думка**

**Членів Вищої кваліфікаційної комісії суддів України Л. Волкової, В. Гацелюка, О. Коліуша, О. Омельяна та Р. Сабодаша щодо Рішення Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 21 листопада 2023 року про вжиття заходів у зв’язку з надходженням депутатського звернення народного депутата України Бужанського М.А.**

21 листопада 2023 року Вища кваліфікаційна комісія суддів України у пленарному складі (далі - Комісія) одноголосно ухвалила рішення про вжиття заходів у зв’язку з надходженням депутатського звернення народного депутата України Бужанського М.А. (далі – Рішення).

Зокрема, Комісія у пленарному складі вирішила схвалити текст відповіді на депутатське звернення народного депутата України Бужанського Максима Аркадійовича від 13 листопада 2023 року № 240д9/8-2023/249885, що додається до Рішення.

Нами підтримано це рішення в цілому, однак ми маємо вагомі застереження щодо невжиття Комісією заходів інституційного характеру у напрямі забезпечення ефективності подолання ризиків, що можуть виникати у зв’язку із питаннями дотримання членами Комісії норм Регламенту Вищої кваліфікаційної комісії суддів України та релевантних етичних стандартів (у тому числі ризиків втручання у діяльність Комісії та порушення прав її членів на належний правовий захист).

Тому вважаємо за необхідне скористатися правом, наданим нам як членам Вищої кваліфікаційної комісії суддів України згідно частини шостої статті 101 Закону України «Про судоустрій та статус суддів» №1402-VIII від 2 червня 2016 року, і викласти окрему думку, пояснивши мотиви таких застережень.

До Вищої кваліфікаційної комісії суддів України 14 листопада 2023 року надійшло депутатське звернення народного депутата України Бужанського Максима Аркадійовича від 13 листопада 2023 року №240д9/8-2023/249885.

Відповідне питання за ініціативою членів Комісії В. Гацелюка, О. Коліуша та О. Омельяна було включено до порядку денного пленарного засідання 16 листопада 2023 року, та, після оголошення перерви у засіданні, його розгляд було завершено 21 листопада 2023 року відповідним Рішенням, яким схвалено текст відповіді на звернення народного депутата України.

Вважаємо, що обраному Комісією шляху бракує системного та універсального характеру з огляду на наступне.

Відповідно до частини першої статті 92 Закону України «Про судоустрій і статус суддів» (далі – Закон) Вища кваліфікаційна комісія суддів України є державним

колегіальним органом суддівського врядування, який на постійній основі діє у системі правосуддя України.

Пунктом 61 частини першої статті 93 Закону визначено, що Комісія затверджує більшістю голосів від її складу, визначеного цим Законом, регламент, що визначає порядок роботи Комісії в межах, встановлених цим Законом.

Частина перша статті 98 Закону встановлює, що організаційними формами діяльності Вищої кваліфікаційної комісії суддів України є засідання у пленарному складі Комісії, у складі її палат та колегій залежно від питань, визначених цим Законом та Регламентом Вищої кваліфікаційної комісії суддів України.

Рішенням від 19 жовтня 2023 року № 119/зп-23 Комісія внесла зміни до Регламенту Вищої кваліфікаційної комісії суддів України (далі – Регламент), затвердженого рішенням Вищої кваліфікаційної комісії суддів України від 13 жовтня 2016 року № 81/зп-16 (зі змінами), виклавши його в новій редакції.

Серед повноважень Комісії, встановлених Законом, можна виділити:

1. ті, які безпосередньо перелічені у пп. 1-9 частини першої статті 93 Закону, та
2. ті, які випливають із системного тлумачення п. 10 частини першої статті 93 Закону («здійснює інші повноваження, визначені законом»).

Серед таких, контекстуально закріплених у законі повноважень Комісії, можна виділити повноваження, передбачені п. 5 частини першої статті 96 Закону («У разі встановлення підстав для звільнення члена Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з посади, визначених пунктами 3-6 частини першої цієї статті, Вища кваліфікаційна комісія суддів України може своїм рішенням внести до Вищої ради правосуддя подання про звільнення з посади відповідного члена Комісії. З дня ухвалення рішення Комісії про внесення зазначеного подання такий член Комісії відсторонюється від посади, а його повноваження зупиняються до прийняття рішення Вищою радою правосуддя»).

Пункт 17 Регламенту визначає, зокрема, що у разі надходження до Комісії звернення про виявлення обставин щодо невідповідності члена Комісії вимогам, установленим Законом; порушення ним вимог, установлених законодавством у сфері запобігання корупції, а також про неучасть члена Комісії у роботі Комісії протягом одного календарного місяця поспіль без поважних причин або неодноразової відмови без поважних причин від голосування з питань, що розглядаються; наявність обставин, які свідчать про грубе чи систематичне нехтування обов’язками, що є несумісним із статусом члена Вищої кваліфікаційної комісії суддів України або виявило його невідповідність займаній посаді; допущення іншої поведінки, що підриває авторитет та суспільну довіру до правосуддя і судової влади, у тому числі недотримання етичних стандартів судді як складової професійної етики члена Вищої кваліфікаційної комісії суддів України, не пізніше сьомого робочого дня з дня отримання такого звернення Комісія у пленарному складі ухвалює рішення про внесення Вищій раді правосуддя подання про звільнення члена Комісії в порядку, визначеному Комісією.

Член Комісії, щодо якого розглядається питання про внесення Вищій раді правосуддя подання про його звільнення, має право надати пояснення щодо обставин, які стали підставою для відповідного звернення, а у разі неможливості безпосередньої участі в засіданні Комісії надати такі пояснення письмово чи взявши участь у засіданні в режимі відеоконференції.

З дня ухвалення Комісією рішення про внесення зазначеного подання такий член Комісії відсторонюється від посади, а його повноваження зупиняються до ухвалення рішення Вищою радою правосуддя. В рішенні Комісії про внесення подання зазначається про відсторонення такого члена Комісії від посади.

Разом з тим, ані Закон, ані Регламент не визначають, зокрема:

1. критерії, за якими певне звернення набуває ознак звернення у сенсі п. 17 Регламенту, і, відповідно, які звернення не можуть мати наслідком застосування п. 17 Регламенту;
2. порядок та процедуру його розгляду;
3. правові засоби забезпечення ухвалення рішення про внесення подання до ВРП у відповідності до основних засад діяльності Комісії, визначених п. 6 Регламенту (верховенство права, публічність, політична нейтральність, рівність прав учасників засідань, колегіальність ухвалення рішень, незалежність та неупередженість, об’єктивність, повне з’ясування обставин, обов’язковість рішень Комісії, право на оскарження рішень Комісії у передбачених Законом випадках, розумність строків.)

Іншими словами, наразі відсутній правовий механізм реалізації зазначеного повноваження Комісії, що несе у собі ризик перевантаження пленарного складу розглядом питань, які об’єктивно не володіють необхідними ознаками звернень у сенсі п. 17 Регламенту, а також ризик порушення прав члена Комісії, стосовно якого можуть надходити такого роду звернення.

За таких умов Комісія перебуває у стані правової невизначеності, зокрема в частині того, що відсутній порядок належної підготовки розгляду такого питання на засідання Комісії у пленарному складі.

Вирішенню цього питання могло би сприяти утворення з числа членів Комісії Комітету з питань регламенту та етики, до предмету відання якого, зокрема, слід віднести належну організацію попереднього опрацювання і підготовки до розгляду Комісією у пленарному складі питань в межах регулювання пункту 17 Регламенту, а також підготовки напрацювань в частині застосування етичних стандартів в діяльності членів Комісії, та розробки пропозицій щодо удосконалення Регламенту.

Відповідно до п. 58.32 Регламенту Комісія у пленарному складі ухвалює інші рішення з питань, не віднесених Законом та цим Регламентом до повноважень Голови Комісії або Комісії у складі Палати чи Колегії.

Таким чином, оскільки Закон та Регламент не визначають критеріїв, за якими відповідне звернення має кваліфікуватися як таке, що розглядається в порядку п. 17 Регламенту, а також не встановлюють процедуру відповідних дій у разі надходження такого звернення, з метою реалізації основних засад діяльності Комісії, вважаємо за необхідне забезпечити належне правове регулювання зазначеного інституту з огляду на визначені п. 58.32 Регламенту повноваження ухвалювати такого роду рішення.

Враховуючи викладене вище, вважаємо за необхідне підкреслити, що, на нашу думку, більш ефективними з точки зору належного правового забезпечення реалізації повноважень Комісії у пленарному складі були би наступні кроки:

1. Утворити у Вищій кваліфікаційній комісії суддів України Комітет Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з питань регламенту та етики.
2. Визначити, що членами Комітету Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з питань регламенту та етики не можуть бути призначені члени Комісії, які обіймають посади Голови Комісії, заступника Голови Комісії, секретарів палат Комісії.
3. Визначити, що Голова Комітету обирається більшістю голосів членів Комітету.
4. Призначити до складу Комітету Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з питань регламенту та етики п’ятьох членів Комісії строком на один рік.
5. До предмету відання Комітету Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з питань регламенту та етики віднести попереднє опрацювання та підготовку до розгляду Комісією у пленарному складі питань, пов’язаних із дотриманням членами Комісії норм Регламенту та етичних норм/стандартів, визначених Законом та/або Регламентом, в тому числі в частині реалізації повноважень Комісії відповідно до п. 17 Регламенту, пропозицій щодо удосконалення Регламенту.
6. Визначити, що Комітет Вищої кваліфікаційної комісії суддів України з питань регламенту та етики розпочинає відповідну процедуру за рішенням Комісії у пленарному складі, ухваленим за поданням Комітету, внесеним не менш як чотирма його членами.

Це дозволило би належним чином унормувати порядок реалізації зазначених вище повноважень Комісії у пленарному складі та утворити інституційний механізм для убезпечення безпідставного задіяння процедури в межах п. 17 Регламенту.

Члени Комісії:

Л.М. Волкова

В.О. Гацелюк

О.Л. Коліуш

О.С. Омельян

Р.Б. Сабодаш