*Додаток до листа Телекомпалати від 16.06.2020 № 2442*

**Порівняльна таблиця до проекту ЗУ «Про внесення змін до Закону України**

**"Про Службу безпеки України" щодо удосконалення організаційно-правових засад діяльності Служби безпеки України"**

**(реєстр. № 3196)**

20.05.2020 повернуто на повторне перше читання

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| **Редакція проекту акту** | **Редакція проекту акту із пропозиціями** | **Обгрунтування** |
| Стаття 13. Здобування інформації Службою безпеки України під час оперативно-службової діяльності |  |  |
| 3. Служба безпеки України має право отримувати у встановленому порядку інформацію від правоохоронних та інших державних органів, військових формувань, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ, організацій незалежно від форм власності та фізичних осіб.  Запит про надання інформації підписується начальником (керівником) або заступником начальника (керівника) функціонального підрозділу Центрального управління Служби безпеки України або регіонального органу Служби безпеки України.  Суб'єкти, яким адресовано зазначений запит, зобов'язані невідкладно, але не більше ніж протягом трьох робочих днів надати Службі безпеки України запитувану інформацію безоплатно. У разі неможливості надання запитуваної інформації такий суб'єкт повинен невідкладно у письмовій формі повідомити про це відповідний підрозділ Центрального управління або регіональний орган Служби безпеки України, який звернувся із запитом, з обґрунтуванням причин неможливості надання інформації. Служба безпеки України за зверненням відповідного суб'єкта може продовжити строк надання інформації, але не більше ніж на два робочих дні. | 3. Служба безпеки України має право отримувати у встановленому порядку інформацію від правоохоронних та інших державних органів, військових формувань, органів місцевого самоврядування, ~~підприємств, установ, організацій незалежно від форм власності~~ ~~та фізичних осіб~~  **Служба безпеки України має право отримувати у встановленому порядку та виключно на підставі рішення суду отримувати інформацію також від підприємств, установ, організацій** та фізичних осіб**.** | У проекті СБУ надається право отримувати у встановленому порядку інформацію від правоохоронних та інших державних органів, військових формувань, органів місцевого самоврядування, підприємств, установ, організацій незалежно від форм власності та фізичних осіб  (ч. 2 ст. 13).  Статтею 64 Конституції України гарантовано, що конституційні права і свободи людини і громадянина не можуть бути обмежені, крім випадків, передбачених Конституцією України. Тому подання суб’єктами господарювання та фізичними особами інформації працівникам СБУ має відбуватись з обов’язковим дотриманням вимог ст. ст. 31, 32 Конституції України, зокрема, виключно на підставі судового рішення у випадках, передбачених цими статтями. |
| 4. Отримання розвідувальної інформації, необхідної для виконання завдань, покладених на Службу безпеки України, здійснюється у порядку, встановленому законом та актами Президента України. | 4. Отримання розвідувальної інформації, необхідної для виконання завдань, покладених на Службу безпеки України, здійснюється у порядку, встановленому законом ~~та актами Президента України.~~ | З огляду на вимоги ч. 2 ст. 19 Конституції України вважаємо, що права, повноваження та функції правоохоронного органу та його посадових осіб повинні бути чітко встановлені саме у цьому Законі, а не у підзаконних актах, якими є акти Президента України.  Крім того, наділення Президента України повноваженням встановлювати порядок отримання розвідувальної інформації не узгоджується з його повноваженнями, встановленими у ст. 106 та інших статтях Конституції України.  У законопроекті зберігається статус СБУ як органу досудового розслідування, хоча цей орган безпосередньо підпорядкований Президентові України (див. п. 5 ч. 1 ст. 3, п. 17 ч. 1 ст. 12 та ін. законопроекту, п. 4 ч. 2  ст. 19 Закону України «Про національну безпеку України» в редакції проекту). Однак відповідно до п. 7 ст. 116 Конституції України заходи по боротьбі зі злочинністю (одним з яких можна вважати досудове розслідування) здійснює саме Кабінет Міністрів України.  Звертаємо увагу, що у своєму висновку від 16 грудня 2019 року  №7-в/2019 Конституційний Суд України наголосив, що перебування органів досудового розслідування навіть під опосередкованим підпорядкуванням Президента України створює загрозу незалежності цих органів й призводить до концентрації виконавчої влади у Президента України. Своєю чергою це порушує баланс конституційних повноважень між Президентом України та Кабінетом Міністрів України і фактично створює паралельну виконавчу владу, підпорядковану Президенту України. У підсумку така концентрація влади послаблює конституційні гарантії прав і свобод. Позаяк поділ влади є основним засобом та неодмінною умовою запобігання концентрації влади, а, отже, інструментом проти зловживань нею задля належної реалізації прав і свобод (п. 10 мотивувальної частини Висновку Конституційного Суду України від 16 грудня 2019 року№ 7-в/2019 у справі за конституційним зверненням Верховної Ради України про надання висновку щодо відповідності законопроекту про внесення змін до статті 106 Конституції України). |
| 8. З метою попередження та припинення посягань на державний суверенітет, конституційний лад і територіальну цілісність України, злочинів проти миру та безпеки людства, проявів тероризму та розвідувально-підривної діяльності Служба безпеки України має право одержувати інформацію, яка знаходиться в операторів та провайдерів телекомунікацій про зв'язок, абонента, надання телекомунікаційних послуг, у тому числі отримання послуг, їх тривалості, змісту, маршрутів передавання тощо, в порядку, передбаченому законом. | 8. З метою попередження та припинення посягань на державний суверенітет, конституційний лад і територіальну цілісність України, злочинів проти миру та безпеки людства, проявів тероризму та розвідувально-підривної діяльності Служба безпеки України має право одержувати **на підставі рішення суду інформацію,** яка знаходиться в операторів та провайдерів телекомунікацій про зв'язок, абонента, надання телекомунікаційних послуг, у тому числі отримання послуг, їх тривалості, змісту, маршрутів передавання тощо, в порядку, передбаченому законом. |  |
| 13) у Законі України "Про контррозвідувальну діяльність" (Відомості Верховної Ради України, 2003 р., № 12, ст. 89 із наступними змінами): |  |  |
| б) у частині другій статті 7:  пункт 6 викласти у такій редакції:  "6) виключно з метою попередження, своєчасного виявлення і припинення розвідувальних, терористичних та інших посягань на державну безпеку України, отримання інформації в інтересах державної безпеки України здійснювати на підставі відповідної контррозвідувальної справи за ухвалою слідчого судді, постановленою за клопотанням керівника відповідного оперативного підрозділу Служби безпеки України, що здійснює контррозвідувальну діяльність, або його заступника, такі заходи:  а) спостереження за особою, річчю або місцем, яке полягає у проведенні візуального спостереження за особою або певною річчю чи місцем у публічно доступних місцях із фіксацією відповідних відомостей та даних;  б) зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж, яке полягає у проведенні відбору та фіксації змісту інформації, яка передається особою; | б) зняття інформації **на підставі рішення суду** з транспортних телекомунікаційних мереж, яке полягає у проведенні відбору та фіксації змісту інформації, яка передається особою; |  |
| доповнити новим пунктом 14 такого змісту:  "14) отримувати від операторів та провайдерів телекомунікацій технологічну та іншу інформацію про функціонування мереж, у тому числі з обмеженим доступом, на умовах, визначених володільцем цієї інформації та підрозділом Служби безпеки України, який уповноважений проводити оперативно-технічні заходи"; | "14) отримувати від операторів та провайдерів телекомунікацій технологічну та іншу інформацію про функціонування мереж, у тому числі з обмеженим доступом, на умовах, визначених володільцем цієї інформації **~~та підрозділом Служби безпеки України, який уповноважений проводити оперативно-технічні заходи~~**"; |  |
| 16) у Законі України "Про телекомунікації" (Відомості Верховної Ради України, 2004 р., № 12, ст. 155 із наступними змінами):  а) частину першу статті 24 доповнити абзацом такого змісту:  "Технічні засоби для зняття інформації з каналів зв'язку та інші технічні засоби негласного отримання інформації, що встановлюються для здійснення відповідними органами оперативно-розшукових та контррозвідувальних заходів, повинні відповідати стандартам і технічним регламентам, які розробляє уповноважений на це законом державний орган"; |  |  |
| б) частину четверту статті 39 викласти в такій редакції:  "4. Оператори телекомунікацій зобов'язані за власні кошти встановлювати на своїх телекомунікаційних мережах технічні засоби, **~~які розроблені та виготовлені винятково суб'єктами господарювання, що є резидентами України~~,** та необхідні для здійснення **відповідними** органами оперативно-розшукових та **контррозвідувальних заходів**, і забезпечувати функціонування цих технічних засобів, а також у межах своїх повноважень сприяти проведенню оперативно-розшукових та контррозвідувальних заходів та недопущенню розголошення організаційних і тактичних прийомів їх проведення. Оператори телекомунікацій зобов'язані забезпечувати захист зазначених технічних засобів від несанкціонованого доступу"; | «4. Оператори телекомунікацій зобов’язані **забезпечити можливість підключення** до своїх телекомунікаційних мереж технічних засобів, необхідних для здійснення уповноваженими органами оперативно-розшукових заходів **та контррозвідувальних**, і забезпечувати функціонування цих технічних засобів, а також у межах своїх повноважень сприяти проведенню оперативно-розшукових заходів **та контррозвідувальних** та недопущенню розголошення організаційних і тактичних прийомів їх проведення. Оператори телекомунікацій зобов’язані забезпечувати захист зазначених технічних засобів від несанкціонованого доступу.  **Зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж операторів телекомунікацій забезпечується єдиною системою технічних засобів, що використовується усіма уповноваженими на таке зняття органами, на умовах автономного доступу до інформації у порядку, визначеному законодавством.»** | З урахуванням того, що за останні місяці до ВР України подані вже чотири законопроекти, в яких пропонується внести зміни до частини четвертої ст.39 Закону України “Про телекомунікації” і зобов’язати операторів телекомунікацій за власні кошти встановлювати на своїх мережах технічні засоби, необхідні для здійснення вже не тільки оперативно-розшукових, а й **контррозвідувальних, розвідувальних** заходів необхідно чітко розділити повноваження операторів та уповноважених органів щодо:   * придбання технічних засобів; * встановлення технічних засобів.   В зв’язку з цим пропонується в новій редакціі частини 4 ст.39 зазначити, що оператори телекомунікацій забезпечують можливість підключення (встановлення) технічних засобів уповноважених органів. Ці органи самостійно обирають та здійснюють придбання таких технічних засобів виходячи із своїх повноважень та поставлених перед ними завдань, що забезпечить запобігання виконання функцій держави за рахунок господарюючих суб’єктів, що може бути трактовано як порушення приватної власності, втручання держави у приватну власність.  Так у ст. 1 Першого протоколу до **Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод**. Рим, 4.XI.1950. зазначено:  «Держава повинна здійснити дійсну компенсацію вартості майна, якого вона позбавляє, а така експропріація повинна здійснюватися виключно у суспільних інтересах; дійсні та реальні обмеження, встановлені Державою щодо реалізації права власності, можуть бути de facto визнані порушенням ст. 1 Першого протоколу до Конвенції.»  Так, у справі Рисовський проти України (Rysovskyy v. Ukraine), заява №[29979/04](https://hudoc.echr.coe.int/eng#%7B%22appno%22:%5B%2229979/04%22%5D%7D), §71, рішення від 20.10.2011 р.), суд вказав, що позбавлення майна без компенсації його реальної вартості є порушенням такого балансу та покладає надмірний тягар на заявника.  Норми Конвенції про захист права власності поширюються і на юридичних осіб.  Відповідно до ст. 34 Конвенції, ЄСПЛ «може приймати заяви від будь-якої особи, неурядової організації або групи осіб», а ст. 1 Протоколу № 1 до Конвенції [6] говорить про захист власності «фізичних та юридичних осіб»  Також пропонується визначити порядок зняття інформації з транспортних телекомунікаційних мереж операторів телекомунікацій окремим(ми) нормативно-правовим(ми) актом(ми). |