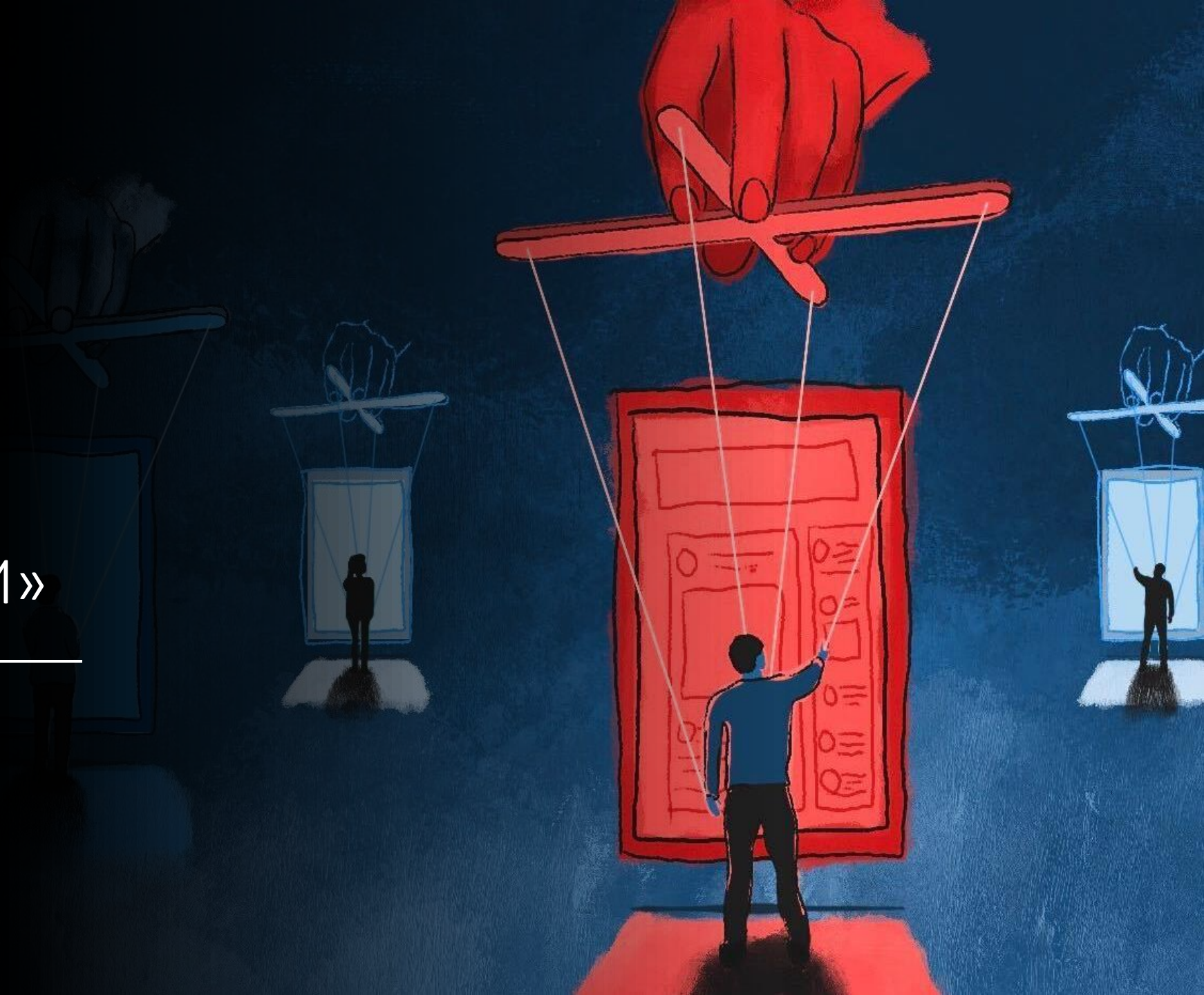


# ПЕРЕДВИБОРНА АГІТАЦІЯ: «ПРИХОВАТИ НЕ МОЖНА ІДЕНТИФІКУВАТИ»

**Мохончук Богдан Сергійович**

старший викладач кафедри  
конституційного права України  
НЮУ імені Ярослава Мудрого,  
кандидат юридичних наук,  
консультант IFES

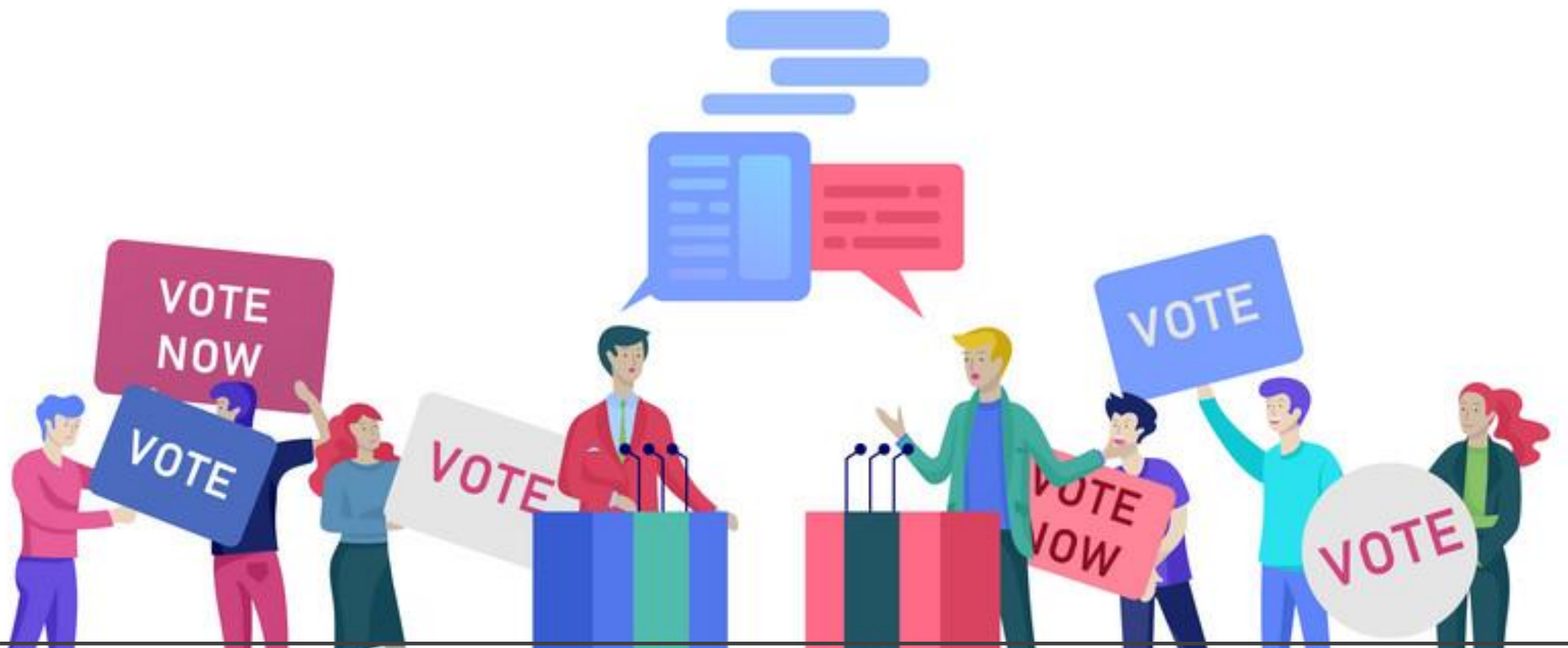


# Структура

---

1. Засади передвиборної агітації в Україні
2. Заборона прихованої агітації як новела ВК
3. Висновки





# 1. Засади передвиборної агітації в Україні

---

## Актуальність



- передвиборна агітація є однією із форм свободи вираження поглядів (рішення ЄСПЛ у справах «Боуман проти Сполученого Королівства», «Матьє Моан і Клерфейт проти Бельгії», «Лінгенс проти Австрії»)
- проведення передвиборної агітації становить окрему категорію справ у провадженні в адміністративних справах щодо виборчого процесу (коди 101010500, 101020500 та 101030500 Загального класифікатора)
- У КУпАП (ст. 212-9, 212-10, 212-13, 212-14, 212-15) та ККУ (ст. 160) є склади правопорушень пов'язані зі здійсненням агітації, ці норми виступають бланкетними щодо виборчого законодавства

# Передвиборна агітація

уніфікація у  
розділі 8 книги 1

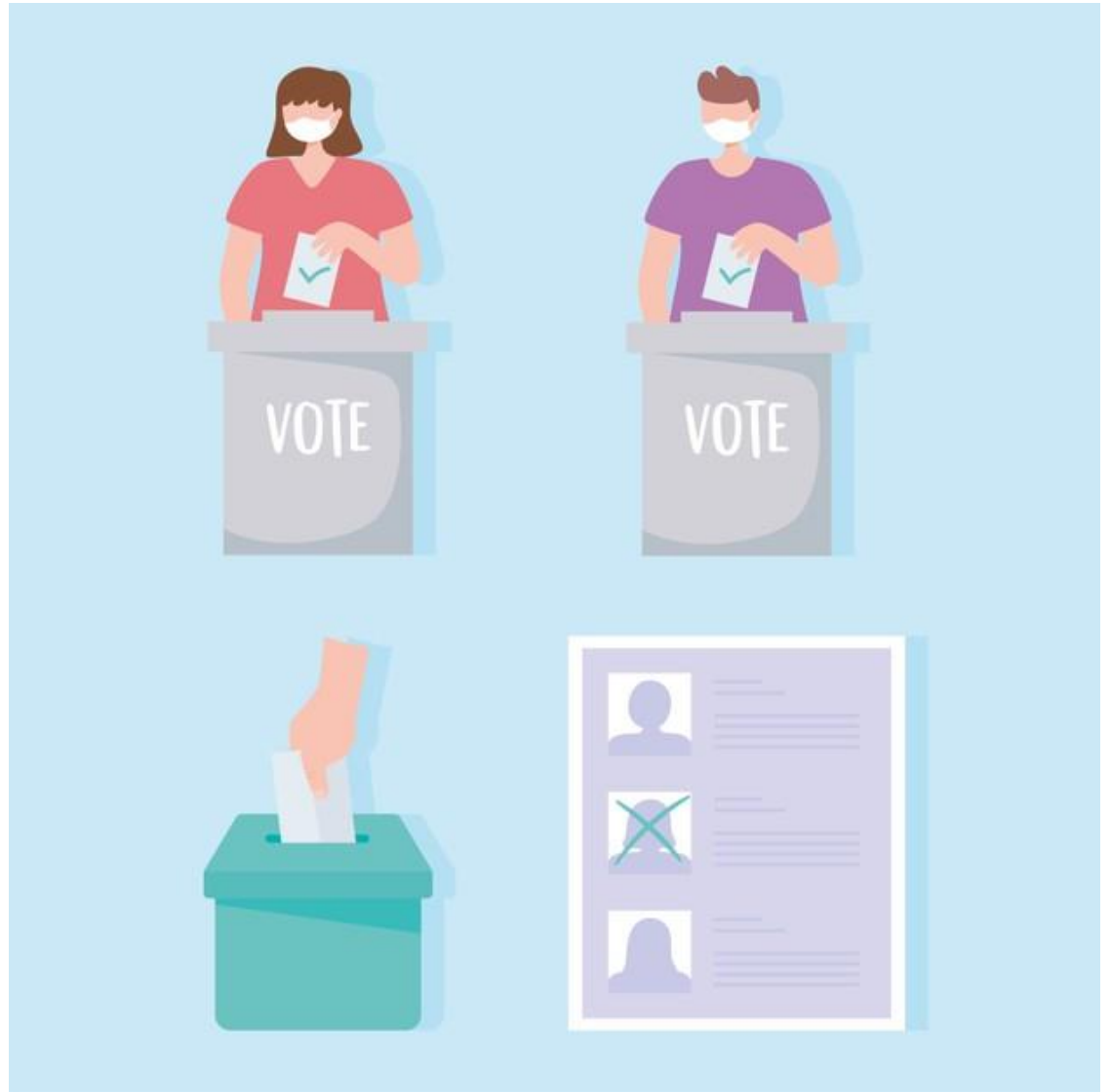
ознаки: мета і  
суб'єкт

загально-  
дозвільний метод

# Мета

---

Не факт згадування кандидата чи партії, а категорія більш широкого та оціночного характеру, - спонукання голосувати за або не голосувати



## Загальнодозвільний тип правового регулювання

---

Передбачає необхідність  
зазначення конкретної  
норми із відповідним  
обмеженням для визнання  
агітаційної діяльності  
протиправною






## 2. Заборона прихованої агітації як новела Виборчого кодексу України





ВК України (ч. 5 ст. 51):  
прихована передвиборна агітація забороняється

A wooden gavel with a dark handle and a light-colored head, resting on a reflective surface. Next to it is a crumpled piece of paper. The background is a dark teal color with a torn paper effect on the right side.

## Законодавець заборонив приховану агітацію:

- не надавши ознак прихованої передвиборної агітації
- у одному реченні із заборonoю розміщення або поширення матеріалів передвиборної агітації, не позначеної відповідно до вимог ВК України
- у одному абзаці із широким переліком ознак, які ідентифікують передвиборну агітацію загалом



## НАЦІОНАЛЬНА РАДА УКРАЇНИ З ПИТАНЬ ТЕЛЕБАЧЕННЯ І РАДІОМОВЛЕННЯ

# Прихована агітація – якою вона може бути

ОПУБЛІКОВАНО, 22.09.2020



Відповідно до частини п'ятої статті 51 Виборчого кодексу України прихована передвиборна агітація, а також розміщення або поширення матеріалів передвиборної агітації, не позначеної відповідно до вимог цього Кодексу, забороняються.

До передвиборної агітації у вказаному контексті законодавець зарахував:

- рекламу друкованих видань (газет, журналів, книг), інших товарів та послуг з використанням прізвищ чи зображень (портретів) кандидатів;
- використання символіки (гімну, прапора, розпізнавального знаку, девізу) або логотипів партії – суб'єкта відповідного виборчого процесу;
- використання передвиборних слоганів, гасел кандидатів, партій (організацій партій) – суб'єктів відповідного виборчого процесу;
- повідомлення про проведення видовищних чи інших публічних заходів на підтримку партії, кандидата або про підтримку зазначених заходів кандидатами, партіями (організаціями партій) – суб'єктами відповідного виборчого процесу, а

## Постанова Великої Палати Верховного Суду від 25 жовтня 2020 року у справі № 9901/324/20

- вона має містити інформацію, що дозволяє прямо чи опосередковано асоціювати проведення певного заходу чи діяльності або розповсюдження матеріалів із відповідною партією чи кандидатом
- дійсною метою заходу є спонукання виборців голосувати за або не голосувати за певного кандидата, партію
- така мета приховується певним чином у програмі, передачі, публікації, заході чи іншому матеріалі у такий спосіб, щоб ввести виборців в оману щодо дійсної мети таких програми, передачі, публікації, заходу чи матеріалу





## Розбіжна окрема думка у справі № 9901/324/20 судді Гудими Д.А.

---

- Не бачу підстав не погодитися з таким твердженням, незважаючи на те, що висловлювання «Україна - це ти!» використовувалося раніше у виборчій кампанії іншої політичної сили, а також може асоціюватися, зокрема, з назвою відомої пісні. Виходячи із суті приписів ВК України, які регламентують передвиборну агітацію, та з їхньої мети, відповідач, незалежно від того, бажав він чи не бажав взяти участь у передвиборній агітації, взяв у ній участь. І така агітація є прихованою
- Використання ж відповідачем у кількох відеозверненнях гасла «Україна - це ти!» мало закріпити у свідомості виборців стійку асоціацію вказаного опитування із зазначеною партією

# Проект Закону «Про місцевий референдум»

- містить інформацію, що дозволяє прямо чи опосередковано асоціювати діяльність з формами агітаційної, зі змістом питання референдуму, фактами та подіями, пов'язаними з процесом референдуму
- спонукає виборців голосувати за чи проти питання місцевого референдуму
- фінансування діяльності у формах агітації здійснюється не з фонду





```
graph TD; A[Прихована агітація] --- B[спонукання]; A --- C[прихованість];
```

Прихована  
агітація

спонукання

прихованість

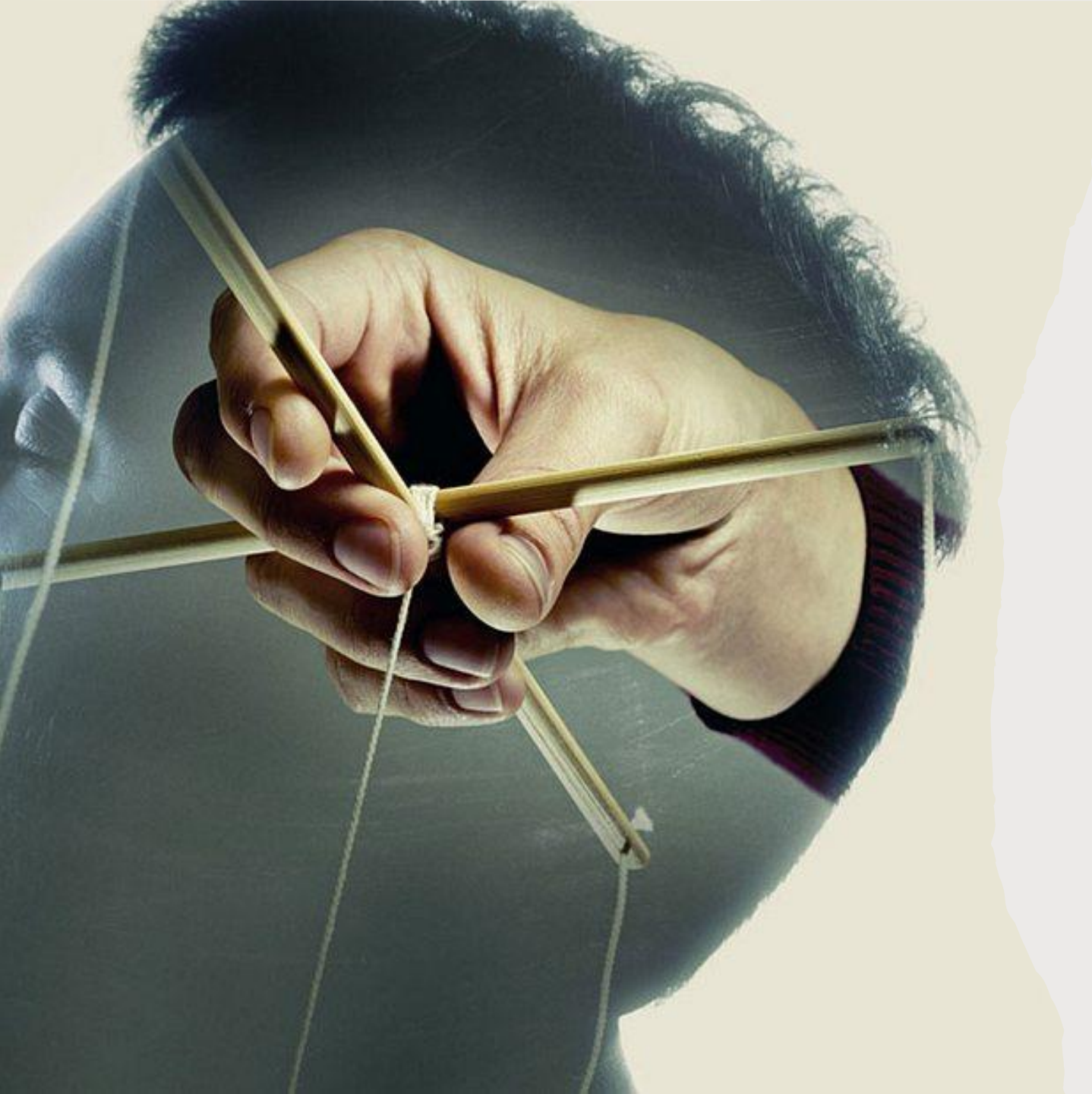
## Приховування

---

- у академічному тлумачному словнику, серед іншого, означає «робити що-небудь менш помітним, не зовсім виразним», «маскувати, прикривати щось чим-небудь»
- обрання такого способу здійснення агітації, метою якого є ускладнення ідентифікації діяльності як агітаційної з точки зору правового регулювання та законодавчих обмежень
- використання мовних, стилістичних, аудіовізуальних та інших засобів, які ускладнюють ідентифікацію діяльності як агітаційної з точки зору ustalених або формально визначених ознак

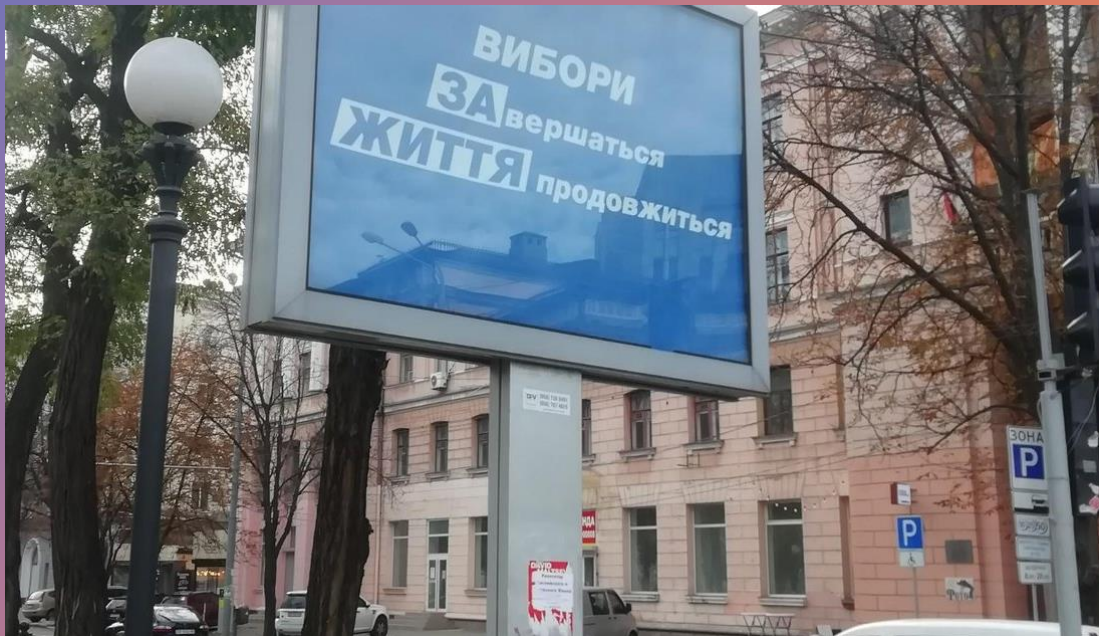






## Наприклад, використання засобів, які:

- ускладнюють безпосередню асоціацію з конкретним кандидатом чи партією (перекручування імен, назв чи формулювань, спотворення логотипів та символіки тощо)
- дозволяють асоціювати діяльність з явищами, не пов'язаними із виборами (популяризацією загальнолюдських цінностей, святковими привітаннями, творами мистецтва, комерційними продуктами, приказками тощо)



## Пропонуємо аналізувати потенційно приховану агітаційну діяльність в контексті пов'язаності з

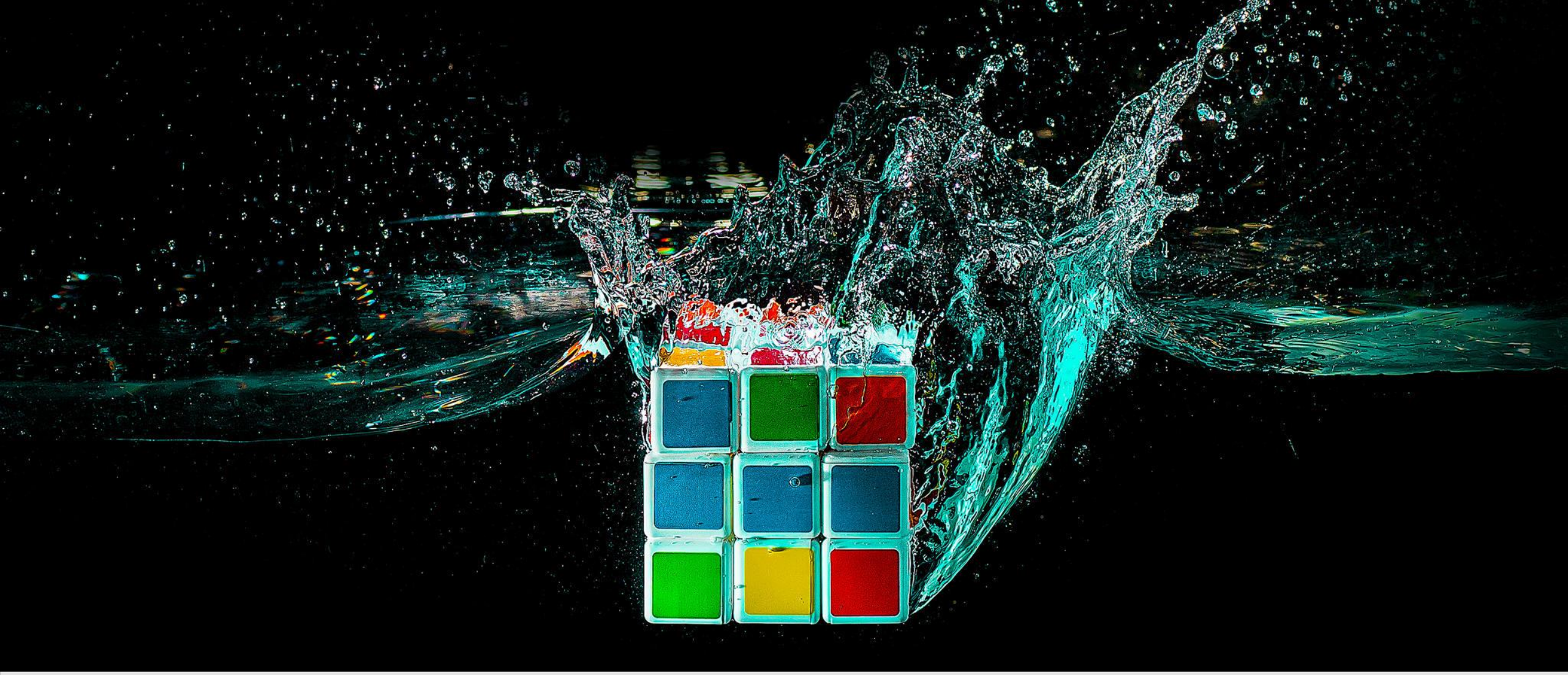
- іншими матеріалами та формами агітації, які законно поширюються конкретним суб'єктом виборчого процесу
- біографією кандидатів
- програмою кандидатів та партій, символікою, логотипами, зображеннями, слоганами та гаслами
- досвідом агітаційної діяльності під час інших виборчих процесів



Підтримуємо пропозицію висловлену у п. 3 ч. 3 ст. 93 проекту Закону «Про місцевий референдум», що прихованою не може вважатись агітація, яка фінансується з визначених законом джерел (насамперед з виборчого фонду).



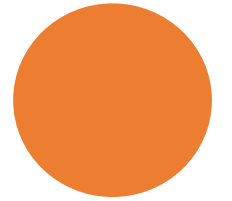
Така ознака є визначальною для ідентифікації прихованої передвиборної агітації у Латвії згідно з п. 6 секції 1 розділу 1 Закону щодо передвиборної агітації («Pre-election Campaign Law») від 13.12.2012

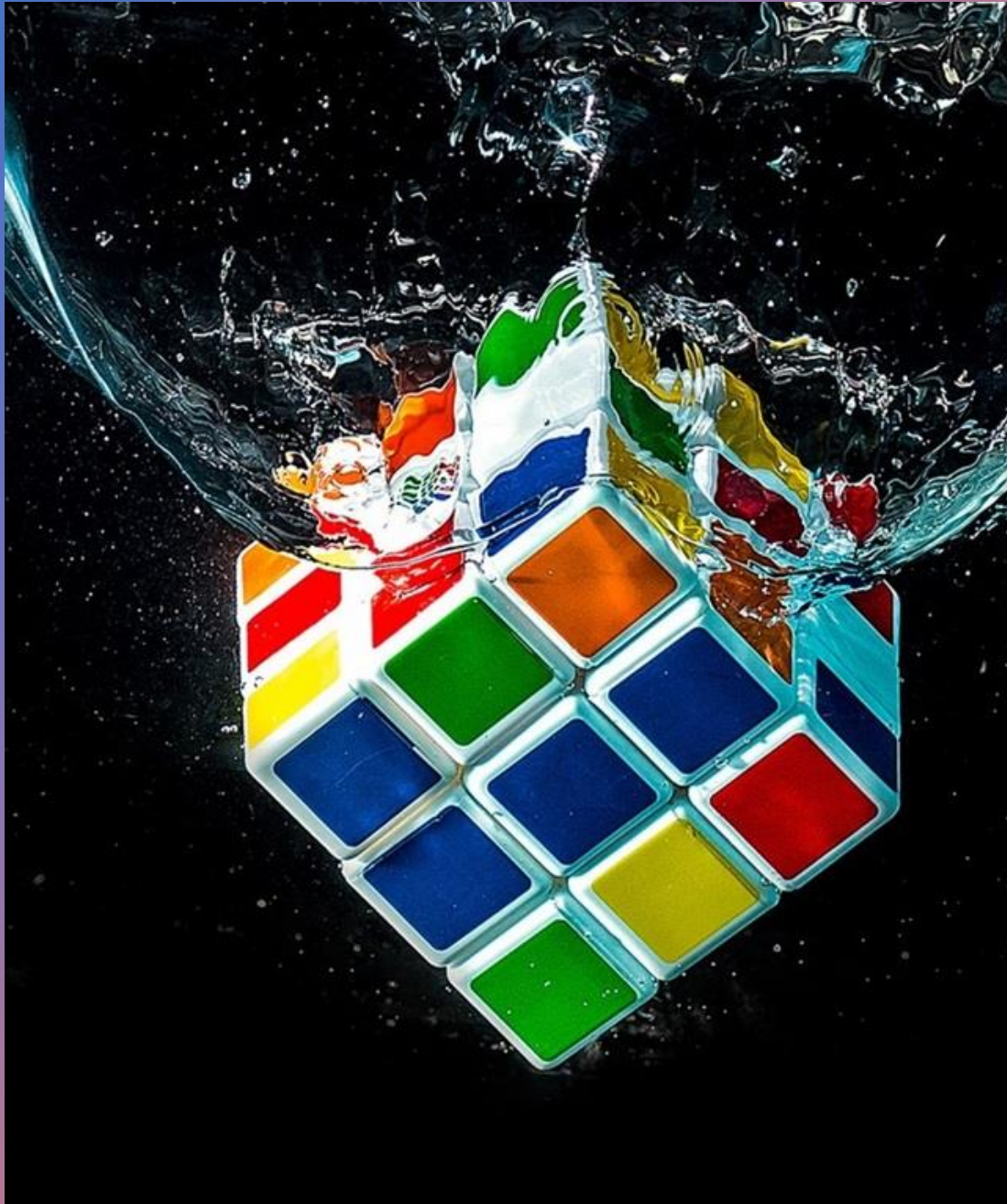


### 3. ВИСНОВКИ

# Gigliola Cinquetti - «Si»

- Зайняла 2-ге місце на конкурсі Євробачення 1974, проте більше місяця була заборонена для трансляції
- В цей час проводилась кампанія з референдуму, який відбувся 12 травня 1974 та стосувався скасування закону, що легалізував інститут розлучень
- Національна компанія RAI заборонила трансляцію пісні, оскільки в ній часто повторювалось слово «Si» («Так»), що могло розглядатись як форма агітації





## Висновки

- як агітаційна діяльність, прихована має аналогічну мету – спонукання голосувати або не голосувати
- як прихована діяльність, вона проявляється в обранні способу здійснення, метою якого є ускладнення ідентифікації з точки зору усталених або формально визначених ознак
- для ідентифікації спонукання (агітації) доцільно порівнювати з іншими матеріалами та формами агітації, які законно поширюються конкретним суб'єктом виборчого процесу, біографією кандидатів, програмою кандидатів та партій, їх символікою, логотипами, зображеннями, слоганами та гаслами, досвідом агітаційної діяльності
- прихованою не може вважатись агітація, яка фінансується з визначених законом джерел (насамперед з виборчого фонду)



Дякую за увагу!