**ТЕМА 1**

**\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­­\_­­­­­­­­­\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_**

**Поняття, система і значення Особливої частини кримінального права. Наукові основи кваліфікації злочинів**

1. Поняття та значення Особливої частини кримінального права.
2. Система норм Особливої частини КК України.
3. Процес кваліфікації злочинів, його етапи. Значення правильної кваліфікації злочинів.

***1.1. Поняття та значення Особливої частини***

***кримінального права***

Особлива частина кримінального права України – це система норм, що встановлюють, які саме конкретні суспільно небезпечні діяння (дія чи бездіяльність) є злочинами, та які види покарань і в яких межах можуть бути застосовані до осіб, що їх вчинили. Норми Особливої частини розташовані за певною системою та у певній послідовності в окремих двадцяти розділах КК України, у межах статей 109-447.

В Особливій частині КК України наводиться вичерпний перелік злочинів, які заборонені кримінальним законом під загрозою покарання. Іншими словами, тільки діяння, передбачене відповідною статтею Особливої частини КК України, може вважатися злочином. Найважливіший принцип будь-якого цивілізованого права, зокрема кримінального права України: немає злочину без вказівки щодо цього в законі. Застосування кримінального закону за аналогією цілком виключається.

**Значення Особливої частини** кримінального права України полягає насамперед в тому, що вона встановлює законодавчі межі криміналізації суспільно небезпечних діянь, забезпечуючи тим самим реальні підстави додержання законності та прав людини. Крім того, в Особливій частині КК України законодавець диференціює кримінальну відповідальність за конкретні злочини з урахуванням їх тяжкості, тобто характеру і ступеня суспільної небезпеки. Це створює ефективні можливості для здійснення цілеспрямованої кримінальної політики і проведення її в суворих рамках закону. Оголошуючи відповідні діяння злочинними і караними, законодавець тим самим має на меті сформувати у людей непримиренне ставлення до злочинних проявів, усвідомлення необхідності боротьби з такого роду вчинками. Загальнопревентивна функція норм Особливої частини полягає також у тому, щоб під загрозою покарання примусити нестійких членів суспільства утриматися від вчинення злочинів і, тим самим, сприяти їх попередженню.

***1.2. Система норм Особливої частини КК України***

Система Особливої частини кримінального законодавства являє собою послідовне об’єднання кримінально-правових норм, що містяться в ст. ст. 109–447 КК України. Статті Кримінального кодексу об’єднанні в розділи. Розташування розділів стосовно один до одного і окремих видів злочинів усередині розділів залежить від об’єкту посягання, тобто від суспільних відносин, що охороняються кримінальним правом.

Родовий об’єкт злочину вказаний в назвах разділів Кримінального кодексу України. Послідовність розташування розділів в системі Особливої частини визначається значимістю охоронюваного об’єкту посягання. Чим більшу цінність мають суспільні відносини, тим вище в системі розташований розділ, в якому містяться норми, які передбачають відповідальність за посягання на ці відносини.

Статті Особливої частини можуть містити декілька правових норм. В таких статтях розрізняють частини і пункти, які мають цифрове позначення, і містять різновиди одного і того ж складу злочину. При застосуванні Кримінального Закону вказується відповідна частина і пункт статті Кримінального кодексу. Наприклад, умисне вбивство двох або більше осіб кваліфікується за п. 1 ч. 2 ст. 115 КК України.

Всі норми Особливої частини КК за своїм змістом поділяються на три групи: 1) **заборонювальні**(забороняють певні суспільно небезпечні діяння під загрозою застосування кримінального покарання за їх вчинення, наприклад, ч. 1 ст. 109 КК України); 2) **роз'яснювальні**(розкривають значення деяких понять і термінів, що вживаються у кримінальному законі, наприклад, ч. 1 ст. 401 КК України); 3) **заохочувальні**(встановлюють умови звільнення особи від кримінальної відповідальності за конкретний злочин, наприклад, ч. 3 ст. 263 КК України).

Норми Загальної і Особливої частини КК України перебувають в нерозривній єдності. Жодна норма Особливої частини КК України не може бути застосована на практиці без відповідних положень Загальної частини Кримінального кодексу, а норми Загальної частини в їх ізольованому вигляді стають нежиттєздатними.

Загальна частина містить положення, які стосуються усіх злочинів, передбачених Особливою частиною, а саме: підстави кримінальної відповідальності, поняття злочину, відповідальність за закінчений і незакінчений злочин, співучасть у злочині, поняття та систему покарань, загальні засади призначення покарання, підстави та порядок застосування примусових заходів медичного та виховного характеру і т. ін.

Особлива частина в її практичному застосуванні потребує при притягненні особи до кримінальної відповідальності за вчинений злочин досліджувати норми Загальної частини. Наприклад, обов’язково необхідно встановити чи має винна особа ознаки суб’єкта злочину – осудність, досягнення встановленого законом віку (розділ IV Загальної частини КК України).

Структурно норми Загальної і Особливої частин різні. Для більшості норм Особливої частини характерна наявність диспозиції, в якій в простій, описовій, відсилочній і бланкетній формах визначається злочинне діяння, а також санкції, де у відносно-визначеному, альтернативному або комбінованому виді визначаються заходи кримінально-правового впливу. Норми ж Загальної частини КК України можна розглядати в якості гіпотези в структурі правових норм щодо Особливої частини.

***1.3. Процес кваліфікації злочинів, його етапи. Значення правильної кваліфікації злочинів***

**Кваліфікація злочину** – це встановлення та юридичне закріплення повної відповідності між ознаками вчиненого діяння та ознаками складу злочину, передбаченого кримінально-правовою нормою.

Тож, кваліфікація злочину полягає у пошуку (визначенні) статті (статей, їх частини або пунктів) КК України, яка передбачає відповідальність за скоєне суспільно небезпечне діяння.

Кваліфікація злочину являє собою, з одного боку, процес, з іншого – результат. **Кваліфікація як процес** – це виявлення фактичних ознак вчиненого діяння, вибір кримінально-правової норми, в якій містяться ознаки конкретного складу злочину та розумова діяльність суб’єкта кваліфікації злочинів з співставлення одного та другого. **Кваліфікація як результат** – це висновок про те, що фактичні ознаки вчиненого діяння відповідають ознакам складу злочину, передбаченого кримінальним законом, та юридичне закріплення цього висновку у процесуальному документі.

**Юридичною підставою** кваліфікації злочинів є **склад злочину**. Це сукупність або система об’єктивних та суб’єктивних ознак, які характеризують суспільно небезпечне діяння як злочин. Елементами складу злочину є об’єкт, об’єктивна сторона, суб’єкт та суб’єктивна сторона. **Фактичною підставою**кваліфікації є наявність всіх обов’язкових фактичних обставин справи, які прямо вказані у диспозиції статті Особливої частини КК.

**Кваліфікацію слід вважати правильною** тоді, коли вона здійснена на підставі повного, всебічного і об’єктивного дослідження фактичних обставин справи та застосування кримінального закону відповідно до загальновизнаних принципів кваліфікації.

**Кваліфікація злочинів базується на таких принципах:** 1) законності; 2) офіційності; 3) об'єктивності; 4) точності; 5) індивідуальності; 6) повноти; 7) вирішення спірних питань на користь особи, дії якої кваліфікуються; 8) недопустимості подвійного інкримінування; 9) стабільності.

Залежно від того, хто здійснює кваліфікацію злочинів (залежно від конкретних суб'єктів, які здійснюють кримінально-правову оцінку скоєного), вона буває **двох видів:**1) *офіційна* (легальна) – це кваліфікація злочину, яка здійснюється уповноваженими на те державою особами (працівниками органів дізнання, слідчими, прокурорами та суддями), закріплюються в процесуальних документах та породжує певні юридичні наслідки, що мають обов'язковий характер; *2) неофіційна* (доктринальна) – це відповідна правова оцінка, яка дається окремими громадянами, адвокатами, журналістами, науковцями у наукових статтях, монографіях, підручниках, навчальних посібниках, у виступах на наукових конференціях тощо (така кваліфікація не має обов'язкового характеру, але може враховуватися суб'єктами офіційної кваліфікації, впливати на розвиток науки кримінального права та законодавчу діяльність, формувати правові погляди суспільства).

**Структуру**кваліфікації злочинів утворюють такі елементи: *а)* *об'єкт кваліфікації* – це діяння, що підлягає кримінально-правовій оцінці; *б)* *суб'єкт кваліфікації* – це органи, що здійснюють кримінально-правову оцінку діяння; *в)* *зміст кваліфікації* – це те, що складає її сутність, у зв'язку з чим розпочинається та заради чого здійснюється певна діяльність, тобто це оцінка скоєного з погляду кримінального закону як злочину чи незлочинної поведінки.

**Передумовами**правильної кваліфікації злочинів є такі вимоги: а) глибокого вивчення та розуміння особою, що застосовує кримінально-правові норми, засад кримінального права, кримінально-правової політики держави та судово-слідчої практики; б) правильного з'ясування та тлумачення змісту кримінального закону, всіх ознак конкретної кримінально-правової норми; в) повного й усебічного дослідження фактичних ознак учиненого суспільно небезпечного діяння; г) застосування правил кваліфікації злочинів, вироблених теорією та практикою, при обґрунтованому поєднанні ознак злочину, що встановлені законом, із ознаками вчиненого діяння.

**Основними правилами кваліфікації злочинів є такі:**

1) усі фактичні ознаки вчиненого мають відповідати юридичним ознакам складу злочину;

2) ознаки вчиненого злочину слід відмежовувати, відокремлювати від суміжних складів злочинів;

3) до вчиненого злочину завжди повинна застосовуватися та кримінально-правова норма, яка найбільш повно охоплює його ознаки;

4) за наявності у вчиненому діянні ознак загальної та спеціальної норм застосовують спеціальну норму;

5) кваліфікований склад злочину має пріоритет (перевагу) перед основним складом, а особливо кваліфікований – перед кваліфікованим і поглинає його;

6) діяння, при якому заподіяння шкоди додатковому безпосередньому об'єктові посягання є способом, складовою частиною заподіяння шкоди основному об'єктові, кваліфікується як один злочин; діяння, при вчиненні якого шкода додатковому об'єктові заподіюється факультативно, кваліфікується як сукупність злочинів;

7) спосіб учинення злочину не утворює сукупності злочинів, якщо він є обов'язковою, необхідною та невід'ємною ознакою певного діяння;

8) кожна наступна стадія завершення злочину поглинає попередню: склад закінченого злочину поглинає склад замаху, а склад замаху поглинає склад готування до цього злочину;

9) умисел завжди поглинає необережність, а будь-який вищий ступінь вини поглинає нижчий;

10) при конкуренції самостійної норми та норми про співучасть у більш тяжкому злочині застосовується норма про співучасть тощо.

**Юридичне закріплення результатів кваліфікації злочинів**має чотири основні компоненти:

1. *Виклад фактичних обставин справи* – це формулювання фактичного складу діяння, тобто опис поведінки особи й інших юридичних фактів, які встановлено (процесуально доведено), які мають кримінально-правове значення та в системному поєднанні утворюють фактичний склад злочину.

2. *Складання формули кваліфікації* – це здійснення вказівки на статті Особливої, а за певних умов – і Загальної частин КК, які передбачають вчинене діяння через використання скорочених, умовних позначень. *Формула кваліфікації* – це сукупність буквених (літерних) і цифрових позначень, які вказують на кримінально-правові норми (статті, їх частини та пункти), що підлягають застосуванню. Значення формули кваліфікації полягає в тому, що за її допомогою можна здійснити стисле й точне посилання на закон про кримінальну відповідальність і скоротити обсяг процесуальних документів. Вона дає відповідь на запитання: чи має діяння склад злочину та якою власне статтею кримінального закону його передбачено?

Із Загальної частини КК у формулі кваліфікації злочинів застосовуються тільки такі норми: ч. 1 ст. 14; ч. 2 ст. 15 ; ч. 3 ст. 15 ; ч. 3 ст. 27 (організатор); ч. 4 ст. 27 (підбурювач); ч. 5 ст. 27 (пособник). Якщо ж особа вчиняє замах на злочин через бездіяльність, то при кваліфікації необхідно посилатися на ч. 1 ст. 15 КК і статтю Особливої частини КК, що передбачає відповідальність за закінчений злочин, на який особа вчиняє замах (це пов'язано з тим, що частини 2 і 3 ст. 15 КК передбачають замах як дію, а тому кваліфікація з посиланням на ці частини при злочинній бездіяльності неможлива). Щодо діяння виконавця злочину, то воно ніколи не кваліфікується за будь-якою з частин ст. 27 КК.

Із Особливої частини КК у формулі кваліфікації злочинів застосовуються тільки статті (частини статей, пункти частин статей), що містять заборонювальні норми (наприклад, ст. 112, ч. 3 ст. 185, п. 6 ч. 2 ст. 115 КК України). Не застосовуються у формулі кваліфікації злочинів роз'яснювальні та заохочувальні норми.

3. *Юридичне формулювання обвинувачення* – це юридичні «розшифрування» та конкретизація формули кваліфікації (іншими словами, це словесне посилання на кримінально-правові норми, що відображені у формулі кваліфікації; юридичні формулювання, що містяться в нормах кримінального закону, який встановлює відповідальність за вчинене посягання).

4. *Обгрунтування кваліфікації* – це діяльність відповідних органів держави щодо підтвердження прийнятого рішення про кваліфікацію злочину за певною нормою (нормами) КК (воно полягає в наведенні доказової бази, формулюванні логічних і несуперечливих висновків тощо).

Значення **правильної кваліфікації злочинів**:

* є передумовою оцінки характеру і ступеня суспільної небезпеки вчиненого посягання;
* пов’язана з визначенням ступеня суспільної небезпеки вчиненого злочину;
* виступає запорукою успішного вирішення питання про відповідальність за причетність до злочину;
* детермінує вирішення питань, пов’язаних із звільненням від кримінальної відповідальності;
* лежить в основі призначення справедливого покарання;
* відіграє роль під час звільнення від кримінального покарання;
* враховується при визначенні віку, з якого настає кримінальна відповідальність, та застосуванні примусових заходів виховного характеру.

**Література (до вивчення теми 1)**

1. Кримінальне право України: Особлива частина : підручник / Ю. В. Баулін, В. І. Борисов, В. І. Тютюгін та ін. ; за ред. В. В. Сташиса, В. Я. Тація. 5-те вид., переробл. і допов. Харків : Право, 2015. 680 с.
2. Ортинський В.Л., К. Б. Марисюк, Я. В. Ступник. Кримінальне право України. Особлива частина : навч. посіб. для студентів спец. 081 «Право». Львів: Вид-во Львів. політехніки, 2018. 422 с.
3. Коржанський М. Й. Кваліфікація злочинів. Навчальний посібник. Видання 2-ге. Київ: Атіка, 2002. 640 с. URL:

http://194.44.152.155/elib/local/sk603519.pdf.

1. Кузнецов В. В., Савченко А. В. Теорія кваліфікації злочинів : підручник ; за заг. ред. д.ю.н., проф. В. І. Шакуна. 5-те вид., перероб. Київ : Алерта, 2013. – 320 с. URL:

https://www.rulit.me/books/teoriya-kvalifikacii-zlochiniv-pidruchnik-read-409666-4.html .

1. Ус О. В. Теорія та практика кримінально-правової кваліфікації : лекції. Харків : Право, 2018. 368 с. URL:

http://dspace.nlu.edu.ua/bitstream/123456789/13956/1/Lekcii\_2018.pdf.

**питання для контролю**

1. Що являють собою норми Особливої частини КК:
   * заборонні;
   * роз'яснювальні;
   * заохочувальні.
2. Що являють собою функції складу злочину?
3. Назвіть етапи кваліфікації злочинів.
4. Що відбувається у разі не правильної кваліфікації злочинів?
5. Для чого потрібне обґрунтування кваліфікації злочину?
6. Як відбувається складання формули кваліфікації злочину?
7. Що є підставою кваліфікації злочинів?
8. Які основні правила кваліфікації злочину?
9. Чи можете Ви назвати передумови правильної кваліфікації злочинів?
10. Які є види кваліфікації злочинів, залежно від того, хто здійснює таку кваліфікацію?
11. Що означає поняття «кваліфікувати злочин»?
12. На яких принципах базується правильна кваліфікація злочинів?
13. Назвіть основні компоненти юридичного закріплення результатів кваліфікації злочинів.