**Автор тексту лекції: к.ю.н., доц. М. А. Рубащенко**

**Лекції для навчального електронного курсу з навчальної дисципліни «Кримінальне право (частина Особлива)»**

**Тема 1. Особлива частина кримінального права: поняття, система і значення. Наукові основи кваліфікації злочинів.**

**План**

1. Поняття, система та значення Особливої частини кримінального права.
2. Поняття та основні різновиди кваліфікації злочинів.
3. Етапи кваліфікації злочинів. Значення правильної кваліфікації злочинів.

**1.** **Поняття, система та значення Особливої частини кримінального права.**

 ***Особлива частина кримінального права*** (як галузі права) – система норм, у яких визначаються ознаки окремих злочинів, види та розміри покарань, які суд може призначити особам, визнаним винними у вчиненні злочину, а також умови звільнення від кримінальної відповідальності за окремі види злочинних діянь. Текстуально ці норми дістають своє вираження в Особливій частині КК.

Норми Особливої частини КК можна поділити на такі види:

1) ***заборонні*** – норми, у яких містяться визначення злочинів та наведені відповідні види покарань. Більшість норм Особливої частини є заборонними; при цьому тут яскраво виражається принцип диференціації відповідальності. Статті Особливої частини часто складаються з декількох частин. Як правило (хоча й не завжди!), у першій частині описуються ознаки основного складу злочину, а в наступних – кваліфікуючого (особливо кваліфікуючого).

2) ***роз’яснювальні*** *–* у яких даються визначення окремих понять або розкривається зміст окремих ознак злочину (напр., п. 1 примітки до ст. 364 КК, ст. 401 КК та деякі ін.);

Так, у п. 1 примітки до ст. 364 КК дається визначення службової особи, що згадується в деяких інших статтях КК, а в ст. 401 КК визначається поняття військового злочину та наведено коло осіб, які можуть бути визнані суб’єктами військових злочинів.

3) ***заохочувальні*** – у яких визначено передумови, підстави та умови спеціальних видів звільнення від кримінальної відповідальності (напр., ч. 2 ст. 111 КК, ч. 2 ст. 255 КК та деякі ін.);

Наприклад, можливість за певних умов звільнення особи від кримінальної відповідальності після вчинення нею злочину. Зокрема, така можливість передбачена в ч. 2 ст. 111 «Державна зрада», ч. 2 ст. 114 «Шпигунство», ч. 4 ст. 212 «Ухилення від сплати податків, зборів (обов’язкових платежів)», ч. 2 ст. 255 «Створення злочинної організації» та ін.

4) норми, якими ***обмежується кримінальна відповідальність*** стосовно певної категорії осіб (напр., ч. 2 ст. 385 КК та ч. 2 ст. 396 КК).

Так, у ч. 2 ст. 385 КК зазначено, що не підлягає кримінальній відповідальності особа за відмову давати показання під час провадження досудового розслідування або в суді щодо себе, а також членів її сім’ї чи близьких родичів, коло яких визначається законом. Частина 2 ст. 396 КК вказує, що не підлягають кримінальній відповідальності за заздалегідь не обіцяне приховування злочину члени сім’ї чи близькі родичі особи, яка вчинила злочин, коло яких визначається законом.

Загальна та Особлива частини є складовими одного і того самого нормативно-правового системного утворення – КК, і перебувають в органічній єдності та взаємодії. Разом із тим Особлива частина КК має свою ***специфіку***:

1) у ній установлюється *вичерпний перелік злочинів*, за які передбачена кримінальна відповідальність, завдяки чому повною мірою реалізується принцип «немає злочину без вказівки на це в законі» (*nullum crimen sine lege*);

2) вона визначає *межі криміналізації* суспільно небезпечних діянь шляхом віднесення тих чи інших діянь до злочинних;

3) у ній проводиться *диференціація кримінальної відповідальності* залежно від ступеня суспільної небезпечності злочину.

***Система Особливої частини КК.*** Норми Особливої частини згруповані у 20 розділів. Ця система в основному базується на особливостях родових об’єктів злочинів. Тому в кожному окремому розділі Особливої частини КК передбачається відповідальність за посягання на тотожні або однорідні суспільні відносини. Самі назви окремих її розділів здебільшого і вказують на родовий об’єкт відповідної групи злочинів. Наприклад, розд. І «Злочини проти основ національної безпеки України» відображує родовий об’єкт цієї групи злочинів. Водночас окремі розділи у своїх назвах відбивають особливості безпосередніх об’єктів основних груп злочинів, що ними об’єднані. Зокрема, у розд. ІІ об’єднані злочини проти життя та здоров’я особи, у розд. ІІІ — злочини проти волі, честі та гідності особи. Така систематизація має важливе значення для застосування цього закону, з’ясування його дійсного змісту, розмежування суміжних злочинів, а також орієнтування в самому КК.

**2. Поняття, ознаки та основні різновиди кваліфікації злочинів**.

Вирішення завдань боротьби зі злочинністю на підставі суворого дотримання чинних законів можливе лише за умови точного (правильного) застосування закону про кримінальну відповідальність усіма органами та службовими особами на всіх етапах правозастосовної діяльності. Тому кваліфікація злочинів — невід’ємна частина правозастосовної діяльності, її «предметна» основа, оскільки питання кваліфікації виникають у слідчого, прокурора, судді, адвоката та інших осіб по кожному кримінальному провадженню.

КК не містить визначення поняття «кваліфікація», хоча у низці випадків використовує цей термін (наприклад, згідно, ч. 2 ст. 9 КК, вирок суду іноземної держави може бути врахований при *кваліфікації* нового злочину, якщо громадянин України, іноземець або особа без громадянства були засуджені за злочин, вчинений за межами України, та знову вчинили злочин на території України, а згідно ч. 2 ст. 33 КК, при сукупності злочинів кожен з них підлягає *кваліфікації* за відповідною статтею або частиною статті Особливої частини цього Кодексу). Водночас практично весь цей нормативно-правовий акт спрямований на вирішення питань кваліфікації діяння, що вчинила особа, та призначення їй покарання.

Найбільш часто термін «кваліфікація» застосовується у КПК, в якому регламентовані суб’єкти кваліфікації, порядок її здійснення та закріплення у процесуальних документах (п. 2 ч. 2 ст. 155, п. 2 ч. 2 ст. 161, п. 2 ч. 1 ст. 184, п. 3 ч. 1 ст. 190, п. 1 ч. 1 ст. 196, п. 3 ч. 3 ст. 214, п. 2 ч. 2 ст. 244, п. 3 ч. 2 ст. 248, п. 2 ч. 1 ст. 251, п. 5 ч. 1. ст. 277, ч. 4 ст. 278, п. 4 ч. 1 ст. 287, п. 5 ч. 2 ст. 291 КПК, тощо). Так, відповідно до п. 5 ч. 5 ст. 214 КПК до Єдиного реєстру досудових розслідувань вносяться відомості про попередню правову кваліфікацію кримінального правопорушення з зазначенням статті (частини статті) закону України про кримінальну відповідальність.

Слово ***«кваліфікація»*** походить від двох латинських слів — qualis (якість, який за якістю) та faci (роблю). Таким чином, в буквальному перекладі «кваліфікація» — це визначення якості, оцінка. *Кваліфікація злочинів — це встановлення та юридичне закріплення точної відповідності між ознаками вчиненого діяння та ознаками злочину, передбаченого нормою закону про кримінальну відповідальність*. Таким чином, до поняття кваліфікації включається як розумовий процес дослідження, аналітична діяльність, так і відповідний результат, тобто юридичне закріплення відповідного висновку щодо кваліфікації вчиненого в офіційному правовому документі (наприклад, в обвинувальному акті, вироку суду).

*Основні види кваліфікації злочинів:*

1) за суб’єктом кваліфікації: легальна (здійснюється суб’єктами, котрі повноважні згідно КПК кваліфікувати діяння особи – слідчий, прокурор, суддя) і неофіційна, яка в свою чергу, поділяється на процесуальну (здійснювану іншими учасниками процесу – захисником, обвинуваченим, потерпілим тощо), доктринальну (здійснювану науковцями) та буденну (побутову).

2) залежно від точності співвідношення ознак вчиненого особою діяння і ознак складу злочину: правильна кваліфікація і неправильна (надлишкова, недостатня, неадекватна) кваліфікація;

3) за стадіями злочину: кваліфікація закінченого злочину та кваліфікація незакінченого злочину (готування чи замаху на злочин);

Виділяють також кваліфікацію злочинів за видами співучасників, формами співучасті, видом множинності злочинів тощо.

Серед різноманіття видів кваліфікації злочинів найбільше значення має офіційна (легальна) кваліфікація, оскільки саме вона безпосередньо пов’язана з кримінальним процесом та його стадіями. Фактично на всіх стадіях кримінального процесу щоразу вирішуються і питання кваліфікації вчиненого злочину. На кожному етапі кримінального провадження може як підтверджуватися правильність раніше прийнятого рішення, так і змінюватися кваліфікація самого кримінального правопорушення. По-перше, це може бути зумовлене помилкою, наприклад, неправильним висновком слідчого, прокурора, судді. По-друге, такі зміни можуть бути викликані тим, що в процесі досудового розслідування або судового провадження виявлені нові (раніше невідомі) обставини, які змінюють кримінально-правову оцінку вчиненого.

**3. Етапи кваліфікації злочинів. Значення правильної кваліфікації злочинів**.

*Етапи (або стадії) кваліфікації злочинів* – це умовно відокремлені в часі елементи (складові) мисленнєвої діяльності зі встановлення та юридичного закріплення відповідності між ознаками вчиненого діяння та «нормативними» ознаками злочину.

Можна виділити три такі етапи кваліфікації злочинів:

1) встановлення всіх фактичних обставин вчиненого особою діяння, що мають кримінально-правове значення;

2) встановлення кримінально-правової норми (статті, частини статті, пункту кримінального закону);

3) констатація відповідності (ідентичності) ознак вчиненого діяння ознакам елементів складу злочину.

Останній етап передбачає формулювання обов’язкового висновку, що складається з формули кваліфікації та формулювання обвинувачення.

*Складення формули кваліфікації* – визначення сукупності літерних та цифрових позначень, які вказують на кримінально-правові норми (статті, їхні частини та пункти), що підлягають застосуванню. Загалом правила складання формули кваліфікації такі:

*1) обов’язковим елементом формули кваліфікації будь-якого злочину (за будь-яких обставин) є стаття Особливої частини КК України*. Якщо стаття не містить поділу на частини, то у формулі кваліфікації просто зазначається номер статті. Наприклад, у разі вчинення особою диверсії, її дії кваліфікуються за «ст. 113 КК». Запис формули кваліфікації в такому разі передбачає літерне скорочення «ст.» (стаття), її цифрове позначення «113» та скорочення нормативного акту, за яким ці дії кваліфіковано – «КК» (чи «КК України»). Якщо стаття містить поділ на частини, то у формулі кваліфікації обов’язково відображається спочатку скорочення «ч.» - частина, та її цифрове позначення, а потім – літерно-цифрове позначення статті. Наприклад, якщо особа вчинила крадіжку, поєднану з проникненням в житло, то її дії кваліфікуються за «ч. 3 ст. 185 КК».

У формулі кваліфікації не можуть відображатися ті статті чи частини статті Особливої частини КК, котрі не передбачають опису злочинного діяння разом із санкцією за його вчинення. Це, зокрема, ст. 401 КК, яка містить поняття військового злочину та деякі особливості їх кваліфікації, однак не передбачає саме діяння та санкції за його вчинення, або ч. 2 ст. 111 КК, яка передбачає умови звільнення від кримінальної відповідальності за державну зраду. Не можна використовувати у формулі кваліфікації також і Примітки до статей Особливої частини КК.

Якщо частина статті Особливої частини КК містить пункти, то необхідно використовувати ще й літерно-цифрові позначення пункту (пунктів) відповідної частини. На сьогодні, лише одна стаття Особливої частини КК передбачає пункти, а саме – частина друга статті 115 КК. Тому, наприклад, вчинення умисного вбивства з особливою жорстокістю потрібно кваліфікувати за «п. 4 ч. 2 ст. 115 КК»;

*2) у формулі кваліфікації можуть відображатися також і деякі статті Загальної частини КК*. Загалом лише три статті Загальної частини можуть бути записані у формулі кваліфікації. Це: а) ч. 1 ст. 14 КК – у разі вчинення готування до відповідного злочину, б) ч. 2 або ч. 3 ст. 15 КК – у разі вчинення замаху на відповідний злочин, в) ч. 3, ч. 4 або ч.5 ст. 27 КК – у разі, якщо кваліфікуються дії не виконавця (чи співвиконавця злочину), а організатора, підбурювача чи пособника;

3) *формула кваліфікації, як певний результат її здійснення і процес кваліфікації не співпадають,* оскільки окремі норми Загальної та Особливої частин використовуються при кваліфікації, проте на них може бути відсутнє посилання у формулі кваліфікації. Наприклад, якщо диверсію було вчинено групою осіб, то у формулі кваліфікації ч. 1 ст. 28 КК, у якій надається визначення вчинення злочину групою осіб, не зазначається.

Більше того, в діянні особи можуть бути наявні низка кваліфікуючих ознак, що передбачені різними частинами відповідної статті Особливої частини КК, проте при кваліфікації у певних випадках посилання відбувається лише на частину статті з найбільшим порядковим номером. Наприклад, якщо особа вчинила крадіжку у великих розмірах (що передбачено ч. 4 ст. 185 КК), яка при цьому була поєднана з проникненням у житло (що передбачено ч. 3 ст. 185), то вчинене кваліфікується тільки за ч. 4 ст. 185 КК;

*4) формулу кваліфікації слід відрізняти від формулювання обвинувачення*, яке є розшифровкою літерно-цифрових позначок. Наприклад, формула кваліфікації «ч. 2 ст. 15, п. 6 ч. 2 ст. 115 КК» розшифровується як «закінчений замах на умисне вбивство з корисливих мотивів».

Кваліфікація злочинів лише на перший погляд виглядає як суто технічна операція, яка зводиться до пошуку відповідної статті КК, що охоплювала б своїм змістом конкретний випадок. Насправді кваліфікація злочинів — завжди складний та відповідальний процес встановлення і правового закріплення висновку стосовно суті вчиненого суспільно небезпечного діяння.

Водночас помилкова кваліфікація призводить до неправильної як правової, так і соціально-моральної оцінки діяння. Особливо неприпустимі помилки, коли кваліфікуються як злочин діяння, які не містять ознак складу злочину. На підставі такої кваліфікації може бути засуджена особа, яка фактично не вчинила злочину.