**Оробець К.М.**

Лекція з теми: «**СПІВУЧАСТЬ У ЗЛОЧИНІ**»

**1. Поняття співучасті, її об’єктивні та суб’єктивні ознаки.**

**2. Види співучасників:**

-виконавець

-організатор

-підбурювач

-пособник

-кваліфікація діянь співучасників

**3. Форми співучасті:**

-за об’єктивними ознаками

-за суб’єктивними ознаками

**4. Ексцес виконавця**

Конспект лекції

**Основні джерела, опрацювання яких є необхідним для вивчення теми**

Кримінальний кодекс України. Статті 26-31.

Кримінальне право України. Загальна частина: підручник. Харків, 2015. С. 225-260.

Постанова Пленуму Верховного Суду України від 27.02.2004 р. № 2 «Про застосування судами законодавства про відповідальність за втягнення неповнолітніх у злочинну чи іншу антигромадську діяльність»

Постанова Пленуму Верховного Суду України від 23.12.2005 р. № 13 «Про практику розгляду судами кримінальних справ про злочини, вчинені стійкими злочинними об’єднаннями»

**Додаткові джерела для поглибленого вивчення окремих питань теми**

Абакумова Ю. В. Інститут співучасті в кримінальному праві України: природа, сутність, сучасні проблеми визначення: монографія. Запоріжжя, 2012.

Демидова Л. М. Кримінальна відповідальність за створення злочинної організації. Харків, 2005.

Кваша О. О. Співучасть у злочині: структура та відповідальність. Київ, 2013.

Лемешко О. М. Кримінально-правова оцінка потурання вчиненню злочину. Харків, 2003.

Митрофанов І. І., Притула А. М. Співучасть у злочині: навч. посіб. Одеса, 2012.

Новицький Г. В. Поняття і форми співучасті у злочині за кримінальним правом України. Київ, 2011.

Орловський Р.С. Теоретичні та методологічні проблеми інституту співучасті у кримінальному праві України: монографія. Харків, 2019.

Основи кваліфікації злочинів: навч. посіб. / за заг. ред. М.І. Панова. Харків, 2019. С. 241-280.

Ус О. В. Кримінальна відповідальність за підбурювання до злочину: монографія. Харків, 2007.

**1. Поняття співучасті, її об’єктивні та суб’єктивні ознаки**

Визначення поняття співучасті є законодавчо закріпленим. Згідно зі ст. 26 КК *співучасть у злочині – це умисна спільна участь декількох суб’єктів злочину у вчиненні умисного злочину.*

Співучасть характеризується сукупністю обов’язкових ознак, які поділяються на об’єктивні та суб’єктивні. Для констатації співучасті слід довести, що всі її ознаки наявні. І, навпаки, встановлення відсутності хоча б однієї з ознак дає підстави для висновку про те, що співучасть відсутня.

До об’єктивних ознак співучасті слід віднести такі:

1) *конкретний характер злочину,* який вчиняється у співучасті. При цьому співучасть можлива лише на стадіях незакінченого злочину, що слід враховувати для розмежування співучасті та причетності до злочину;

2) *кількісна ознака* полягає в тому, що у вчиненні злочину беруть участь декілька осіб (дві або більше за загальним правилом, три і більше – у складі організованої групи, п’ять і більше – у складі злочинної організації), кожна з яких має ознаки суб’єкта злочину: є особою фізичною, осудною, такою, що досягла віку кримінальної відповідальності (ч. 1 ст. 18 КК).

3) *якісна ознака* – спільність участі декількох суб’єктів у вчиненні одного й того самого злочину. Спільність участі як об’єктивна ознака охоплює спільність діянь співучасників, а у злочинах з матеріальним складом – також єдність і неподільність суспільно небезпечних наслідків злочину та єдиний причинний зв’язок між зусиллями кожного зі співучасників і злочином, який вчиняє виконавець.

Суб’єктивні ознаки співучасті:

1) *співучасть можлива лише в умисних злочинах.* Це означає, що суб’єктивна сторона злочинів, вчинених у співучасті, повинна характеризуватися виною у формі умислу (прямого або непрямого);

2) *наявність спільного умислу всіх співучасників.* Спільність як суб’єктивна ознака співучасті означає, що всі співучасники незалежно від їх виду і ступеня участі в злочині, який вчиняє виконавець, діють умисно. Спільний умисел співучасників характеризується інтелектуальною та вольовою ознаками.

Інтелектуальна ознака спільного умислу за співучасті полягає в тому, що співучасники усвідомлюють, що вони вчиняють злочин спільно, та передбачають, що внаслідок їх зусиль виконавець вчинить злочин, визначений хоча б у родових рисах. Інакше кажучи, повинна бути наявна взаємна поінформованість співучасників про спільний характер своїх дій і роль кожного з них або хоча б найближчої ланки у вчиненому злочині.

Вольова ознака спільного умислу за співучасті характеризується наявністю бажання у всіх співучасників учинення злочину виконавцем чи свідомого допущення цього.

**2. Види співучасників**

Видами співучасників згідно з ч. 1 ст. 27 КК є виконавець, організатор, підбурювач та пособник.

Згідно з ч. 2 ст. 27 КК *виконавцем (співвиконавцем) визнається особа, яка у співучасті з іншими суб’єктами злочину безпосередньо чи шляхом використання інших осіб, що відповідно до закону не підлягають кримінальній відповідальності за скоєне, вчинила злочин, передбачений КК.* Роль виконавця полягає в тому, що саме він вчиняє злочин, реалізуючи спільний умисел співучасників.

З урахуванням ч. 2 ст. 27 КК можна виокремити два види діянь виконавців: безпосереднє та опосередковане виконавство.

Виконавцем насамперед визнається особа, яка своїм діянням безпосередньо вчиняє злочин, – виконує у повному обсязі або частково об’єктивну сторону конкретного складу злочину. Виконання об’єктивної сторони злочину охоплює вчинення зазначених у диспозиції статті Особливої частини КК дій або бездіяльності, а також сприяння їх вчиненню іншим суб’єктом способом, який є конститутивною ознакою складу злочину (наприклад, шляхом застосування насильства до потерпілого при розбої).

Злочин може бути вчинено як одним, так і двома чи більше виконавцями (співвиконавцями). Співвиконавці можуть вчиняти однакові діяння або між ними може бути розподіл ролей у виконанні злочину, що має «технічний» характер, – суто в межах об’єктивної сторони конкретного складу злочину.

Відповідно до ч. 2 ст. 27 КК виконавцем може бути також особа, що використовує для виконання об’єктивної сторони злочину осіб, які не підлягають кримінальній відповідальності за вчинене. Причинами, з яких особа не підлягає кримінальній відповідальності, можуть бути: недосягнення віку кримінальної відповідальності, неосудність, наявність обставин, що виключають злочинність діяння, сумлінна помилка. Така особа, незважаючи на фактичне виконання нею об’єктивної сторони конкретного складу злочину, не притягається до кримінальної відповідальності, виступаючи як своєрідне знаряддя чи засіб вчинення злочину. А суб’єкт, який використовує зазначену особу для вчинення злочину, підлягає кримінальній відповідальності як виконавець.

Вчинення злочину посереднім виконавцем з використанням особи, яка не підлягає кримінальній відповідальності, за відсутності зусиль інших суб’єктів злочину не є співучастю. Тому замість терміну «діяння виконавця» у таких випадках досить широко вживається термін «посереднє заподіяння» (або «посередня винність») суб’єкта злочину.

 *Організатор як вид співучасника (див. ч. 3 ст. 27 КК).* Роль організатора полягає в тому, що він ініціює, координує і спрямовує злочинну діяльність ін. співучасників.

З урахуванням законодавчого визначення розрізняють такі види дій організатора:

1) організація вчинення злочину;

2) керування підготовкою злочину;

3) керування вчиненням злочину;

4) створення організованої групи чи злочинної організації;

5) керування організованою групою чи злочинною організацією;

6) забезпечення фінансування злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації.

7) організація приховування злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації.

За своїм обсягом дії організатора є ширшими за діяння підбурювача та пособника.

*Підбурювач – це особа, яка умовлянням, підкупом, погрозою, примусом або іншим чином схилила іншого співучасника до вчинення злочину* (ч. 4 ст. 27 КК). Роль підбурювача у вчиненні злочину полягає в тому, що він породжує у інших співучасників умисел на вчинення злочину. Підбурювання можливе лише на вчинення конкретного злочину за об’єктивних обставин, визначених хоча б у родових рисах.

До видів підбурювання згідно з ч. 4 ст. 27 КК належать такі:

1. Умовляння.

2. Підкуп.

3. Погроза.

4. Примус.

5. Схиляння до злочину іншим чином.

Форма та інтенсивність впливу підбурювача на особу, яку він схилив до вчинення злочину, як правило, значення не мають. Винятком є випадки, коли способи впливу на свідомість потенційного співучасника позбавили останнього можливості вільного вибору власної поведінки. Відсутність вольової ознаки в діянні особи, що фактично виконала об’єктивну сторону злочину, виключає її кримінальну відповідальність, а суб’єкт, який її схилив до вчинення суспільно небезпечного діяння, визнається не підбурювачем, а посереднім виконавцем відповідного злочину.

*Пособник – це особа, яка порадами, вказівками, наданням засобів чи знарядь або усуненням перешкод сприяла вчиненню злочину іншими співучасниками, заздалегідь обіцяла переховати злочинця, знаряддя, засоби, сліди вчинення злочину, предмети, здобуті злочинним шляхом, придбати, збути такі предмети або іншим чином сприяти приховуванню злочину* (ч. 5 ст. 27 КК). Роль пособника полягає в тому, що він своїми діяннями зміцнює рішучість виконавця чи іншого співучасника вчинити злочин або сприяє цьому.

Розрізняють такі форми пособництва:

1. Сприяння вчиненню злочину порадами, вказівками.

2. Надання засобів, знарядь злочину .

3. Усунення перешкод.

4. Заздалегідь надана обіцянка переховати злочинця.

5. Заздалегідь надана обіцянка переховати знаряддя, засоби, сліди вчинення злочину, предмети, здобуті злочинним шляхом, придбати, збути такі предмети.

6. Заздалегідь надана обіцянка приховати злочин іншим чином.

Пособницькі дії у трьох останніх формах визнаються закінченими з моменту надання відповідної обіцянки до початку або в процесі виконання злочину. При цьому на кваліфікацію вчинених діянь не впливає її подальше (після закінчення злочину) виконання чи невиконання, оскільки пособник самою цією обіцянкою вже виконав свою роль – посилив рішучість іншого співучасника (співучасників) на вчинення конкретного злочину.

Пособницькі дії за своїм характером поділяються на фізичне й інтелектуальне пособництво. *Фізичне пособництво* полягає в наданні засобів або знарядь злочину чи усуненні перешкод вчиненню злочину. *Інтелектуальне пособництво* полягає в наданні порад і вказівок, а також у заздалегідь наданій обіцянці переховування злочинця, знарядь, засобів, слідів учинення злочину чи предметів, здобутих злочинним шляхом, придбання або збуту цих предметів, іншого сприяння приховуванню злочину.

*Кваліфікація діянь співучасників.* Діяння виконавця кваліфікуються лише за статтею (частиною статті) Особливої частини КК відповідно до вчиненого ним злочину без посилання на ст. 27 КК. Діяння ін. співучасників потребують кваліфікації за частиною 3, 4 або 5 ст. 27 КК та статтею Особливої частини КК, яка передбачає відповідальність за вчинений виконавцем злочин.

Також у діяннях співучасників можливий збіг відразу декількох ролей. Якщо будь-який співучасник поряд з функцією організатора, підбурювача чи пособника виконав повністю або частково об’єктивну сторону складу злочину, він визнається виконавцем (співвиконавцем) злочину, а його діяння потребують кваліфікації за відповідною статтею Особливої частини КК без посилання на ст. 27. Здійснення ним інших функцій на кваліфікацію не впливає, але враховується згідно з ч. 4 ст. 68 КК при призначенні судом покарання. Якщо ж співучасник відіграв у вчиненні злочину декілька ролей, не пов’язаних з виконанням об’єктивної сторони, наприклад, підбурювач був одночасно пособником, при кваліфікації його діянь слід посилатися на всі частини ст. 27 КК, що відображають його функції, та на відповідну статтю Особливої частини, яка передбачає злочин, вчинений виконавцем. При цьому необхідно враховувати, що деякі форми організаторських дій можуть поглинати собою ролі підбурювача або пособника, так, особа, яка забезпечувала фінансування злочинної діяльності організованої групи, визнається саме організатором, а не організатором і пособником.

**3. Форми співучасті**

Основними критеріями розподілу співучасті на форми є: 1) об’єктивні ознаки – характер ролей, які виконуються співучасниками, і 2) суб’єктивні ознаки – ступінь стійкості суб’єктивних зв’язків між співучасниками.

За об. ознаками співучасть поділяється на дві форми: просту — без розподілу ролей – і складну — з розподілом ролей.

*Проста форма співучасті* («співвиконавство») має місце там, де всі учасники є виконавцями (співвиконавцями) злочину. При цьому між співвиконавцями може бути розподіл функцій, але такий, що має «технічний» характер: лише у межах об’єктивної сторони конкретного складу злочину. *Складна форма співучасті* полягає в тому, що співучасники виконують різнорідні ролі. Поряд з виконавцем у вчиненні злочину беруть участь інші співучасники — організатор, підбурювач, пособник.

За суб’єктивними ознаками розрізняють 4 форми співучасті, що є законодавчо визначеними: 1) вчинення злочину групою осіб; 2) вчинення злочину групою осіб за попередньою змовою; 3) вчинення злочину організованою групою; 4) вчинення злочину злочинною організацією. При кваліфікації злочинів, що вчинені у співучасті однієї з зазначених форм, посилання на частини 1-4 ст. 28 КК не потрібне.

*Вчинення злочину групою осіб* має місце, якщо в ньому беруть участь декілька (два або більше) виконавців без попередньої змови між собою (ч. 1 ст. 28 КК). За цієї форми співучасті всі співучасники — два чи більше суб’єктів злочину — є співвиконавцями, отже, виконують у повному обсязі чи частково об’єктивну сторону складу злочину. У цих випадках діяльність одного виконавця приєднується до вже розпочатої діяльності іншого (інших) у процесі вчинення злочину.

 *Вчинення злочину групою осіб за попередньою змовою* означає, що у вчиненні злочину беруть участь дві чи більше особи, які відповідають вимогам суб’єкта злочину, між якими ще до початку злочину відбулася змова (що випливає з ч. 2 ст. 28 КК). Попередньою змовою визнається укладена до початку злочину у вербальній або невербальній формі угода між двома чи більше суб’єктами щодо спільного вчинення злочину. Зазначена форма співучасті може бути як простою, так і складною. Водночас у судовій практиці вчинення злочину групою осіб за попередньою змовою нерідко тлумачиться як діяння лише співвиконавців.

*Вчинення злочину організованою групою* має місце тоді, коли в підготовці злочину або його вчиненні брали участь декілька осіб (три і більше), які попередньо зорганізувалися у стійке об’єднання для вчинення цього та іншого (інших) злочинів, об’єднаних єдиним планом з розподілом функцій учасників групи, спрямованих на досягнення єдиного плану, відомого всім учасникам групи (ч. 3 ст. 28 КК). Із цього визначення випливають такі ознаки організованої групи:

1) участь трьох чи більше осіб, які відповідають вимогам суб’єкта злочину;

2) внутрішня стійкість групи;

3) об’єднання діянь співучасників єдиним планом, який спрямований на реалізацію кінцевої мети організованої групи. Щодо цієї мети в ч. 3 ст. 28 КК визначено, що організована група створюється для вчинення цього та іншого (іншого) злочинів. Судова практика допускає можливість вчинення одного злочину, але який потребує ретельної тривалої підготовки, як кінцеву мету організованої групи;

4) розподіл функцій учасників групи;

5) поінформованість усіх учасників групи про спільний план її діяльності.

Організовану групу слід вважати утвореною з моменту досягнення її учасниками домовленості про вчинення першого злочину за наявності планів щодо подальшої спільної злочинної діяльності.

Під *злочинною організацією* розуміють стійке ієрархічне об’єднання декількох осіб (п’ятьох чи більше), члени або структурні частини якого за попередньою змовою зорганізувалися для спільної діяльності з метою безпосереднього вчинення тяжких чи особливо тяжких злочинів учасниками цієї організації, керівництва чи координації злочинної діяльності інших осіб або забезпечення функціонування як самої злочинної організації, так і інших злочинних груп (ч. 4 ст. 28 КК).

Злочинній організації притаманні такі основні ознаки:

1) наявність п’ятьох чи більше осіб, які відповідають вимогам суб’єкта злочину;

2) внутрішня та зовнішня стійкість;

3) ієрархічність, наявність одного чи кількох керівників і системи управління організацією;

4) мета злочинної організації;

5) це об’єднання осіб або декількох організованих груп.

Саме створення злочинної організації і участь у ній є злочином за ст. 255 КК.

**4. Ексцес виконавця**

При вирішенні деяких завдань може виникнути питання про наявність ексцесу виконавця, що належить до так званих спеціальних питань співучасті у злочині.

*Ексцес виконавця* має місце в разі вчинення суб’єктом діянь, що не охоплювалися ні прямим, ні непрямим умислом інших співучасників. При ексцесі виконавця співучасник, вчиняючи злочин, виходить за межі угоди на вчинення конкретного злочину, інші ж співучасники не бажають і свідомо не допускають учинення виконавцем цих злочинних діянь.

Ексцес виконавця можна умовно поділити на два види: кількісний і якісний. Такий його поділ певною мірою впливає на вирішення питання щодо кваліфікації дій виконавця та інших співучасників.

а) *кількісний ексцес* має місце там, де виконавець, учиняючи злочин, узгоджений раніше з іншими співучасниками, вчиняє однорідний злочин, але більш тяжкий. У цьому разі один злочин — менш тяжкий — так би мовити, «переростає» в інший — більш тяжкий. Наприклад, замовник (виступаючи в ролі організатора або підбурювача злочину) доручив заподіяти потерпілому тілесні ушкодження, а виконавець умисно вбив його.. При кількісному ексцесі виконавець нестиме кримінальну відповідальність за фактично вчинений ним більш тяжкий однорідний злочин (без урахування того злочину, щодо якого була попередня домовленість), інші співучасники – за злочин, який охоплювався їх умислом;

б) *якісний ексцес* характеризується тим, що виконавець крім узгодженого змовою між співучасниками злочину вчиняє зовсім інший, не однорідний злочин. Наприклад, співучасники домовилися вчинити незаконне заволодіння транспортним засобом, виконавець при спробі проникнути в автомобіль зустрів господаря, який почав чинити опір, вбив його і, заволодівши транспортним засобом, поїхав з місця вчинення злочину. У такій ситуації діяння виконавця кваліфікуються за сукупністю злочинів: за злочин у межах угоди між співучасниками (якщо не було добровільної відмови виконавця) та додатково вчинений неоднорідний злочин, інші ж співучасники несуть відповідальність тільки за той злочин, який охоплювався їх умислом (прямим чи непрямим). При цьому в разі вчинення виконавцем незакінченого або незакінчених злочинів при кваліфікації необхідне посилання на ч. 2 або ч. 3 ст. 15 КК.