**О. О. Володіна**

**ЗЛОЧИНИ ПРОТИ БЕЗПЕКИ РУХУ ТА ЕКСПЛУАТАЦІЇ ТРАНСПОРТУ**

План лекції

1. Загальна характеристика злочинів, які посягають на безпеку руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту (ст.ст. 286-290).

2. Порушення правил безпеки дорожнього руху або експлуатації транспорту особами, які керують транспортними засобами (ст. 286 КК ).

3. Випуск в експлуатацію технічно несправних транспортних засобів або інше порушення їх експлуатації (ст. 287 КК ).

4. Незаконне заволодіння транспортним засобом (ст. 289 КК ).

З метою забезпечення однакового та правильного застосування законодавства у справах про злочини проти безпеки руху та експлуатації транспорту слід ураховувати тлумачення ППВСУ № 14 від 23 грудня 2005 р. «Про практику застосування судами України законодавства про деякі злочини проти безпеки дорожнього руху та експлуатації транспорту, а також адміністративні правопорушення на транспорті».

В умовах технічного прогресу збільшується потужність транспортних засобів і швидкість їх руху, що має важливе значення для розвитку суспільства. В той же час більш тяжкими стають наслідки подій, що настають через порушення правил безпеки руху та експлуатації транспорту. В сучасному світі боротьба з посяганнями на безпеку руху та експлуатації транспорту набуває особливого значення, про що свідчить виділення цих злочинів у самостійний розділ ХІ Особливої частини КК.

Під **транспортними злочинами** слід розуміти ***передбачені кримінальним законом суспільно небезпечні діяння, що посягають на безпеку руху та експлуатації усіх видів механічного транспорту, а також магістрального трубопровідного транспорту***.

Слід зазначити, що в розділі ХI Особливої частини КК ці злочини розміщені в певній системі. Розміщення транспортних злочинів за певною системою дає можливість більш правильно конструювати санкції цих статей, що підвищує ефективність кримінально-правових заходів боротьби з цими посяганнями, поліпшує статистичний облік цих злочинів тощо. При цьому враховується тяжкість злочину, а також види транспорту, на яких вони вчиняються. Система транспортних злочинів складається з трьох груп: Це:

1. злочини, які вчиняються на залізничному, водному і повітряному транспорті (ст.ст. 276-285 КК);
2. злочини, що вчиняються на автомобільному і міському електротранспорті (ст.ст. 286-290 КК);
3. та завершують цей розділ злочини, що виражаються в порушенні чинних на транспорті правил та в пошкодженні магістральних трубопроводів (ст.ст. 291, 292 КК).

**1. Загальна характеристика злочинів, які посягають на безпеку руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту**

 ***Родовим об’єктом*** цих злочинів є відносини, які забезпечують безпеку руху та експлуатації транспорту, що входить у єдину транспортну систему України (механічного і трубопровідного).

***Безпосередній об’єкт*** злочинів проти безпеки руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту лежить у площині родового об’єкта і виражається в безпеці функціонування названих видів транспорту. Деякі кваліфіковані склади злочинів, зокрема передбачений ст. 289 КК, мають додатковий об’єкт — життя, здоров’я та тілесну недоторканність особи, відносини власності.

***Предмет*** злочинів, передбачених ст.ст. 286, 287, 289 та 290 КК, сформульований в примітці до ст. 286 КК — це всі види автомобілів, трактори та інші самохідні машини, трамваї і тролейбуси, а також мотоцикли та інші механічні транспортні засоби.

!!! Слід враховувати положення правових норм у яких визначено ***поняття «транспортні засоби»*** , зокрема, примітки до ст. 286 КК, п. 1.10 Правил дорожнього руху, затверджених постановою КМУ від 10 жовтня 2001 р. № 1306.

Серед *автомобілів* є вантажні і легкові, машини спеціального призначення – санітарні, пожежні, спортивні, автокрани, навантажувачі, вишки, поливальні, а також автобуси.

*Трактори* – гусеничні або колісні самохідні машини, призначені для перевезення вантажів, а також виконання різноманітних робіт – сільськогосподарських, будівельних, лісових тощо.

*Інші самохідні машини* призначені для будівельних, дорожніх, сільськогосподарських та інших робіт – грейдери, комбайни, бульдозери, крани, екскаватори і т.д.

*Трамваї і тролейбуси* (пасажирські, вантажні, колієукладальні, ремонтні, спеціального обслуговування) належать до міського електротранспорту і їх рух здійснюється відповідно до Правил дорожнього руху.

*Мотоцикли* (дорожні, спортивні, спеціального призначення) можуть бути з боковим причепом та без нього. До них прирівнюються моторолери, мотоколяски та інші механічні транспортні засоби, дозволена максимальна маса яких не перевищує 400 кг, а також мопеди – двоколісні транспортні засоби, які мають двигун з робочим об'ємом до 50 куб. см.

*Інші механічні транспортні засоби* (всюдиходи, аєросани, амфібії тощо) згідно з ***постановою КМУ № 1029 від 29 вересня 2011 р. є предметом*** цих злочинів незалежно від робочого об'єму двигуна внутрішнього згорання.

*Транспортні засоби, що не є самохідними,* а також які мають електродвигун потужністю до 3 кВт, ***не є предметом*** цих злочинів.

**Не є транспортними засобами** мопеди, велосипеди з двигуном із робочим об'ємом до 50 куб. см., рухомий склад метрополітену, фунікулера та інших видів залізниць (пасажирські й вантажні потяги, локомотиви, дрезини тощо).

Таким чином, **загальними ознаками** транспортних засобів**,** якіє предметом злочинів, що аналізуються, є такі:

 1) вони мають бути самохідними дорожніми і механічними;

2) порядок їх руху регулюється Правилами дорожнього руху;

3) є майном, поводження з яким є джерелом підвищеної небезпеки;

4) підлягають державній реєстрації;

 5) потребують для керування ними досягнення особою певного віку, спеціального медичного висновку про придатність до керування, спеціального навчання й одержання права на керування.

З **об’єктивної сторони** ці злочини сконструйовані по-різному. Більша частина цих посягань описана в законі як злочини з матеріальним складом, менша частина — з формальним.

У злочинах з матеріальним складом об’єктивна сторона характеризується діянням, наслідками і причинним зв’язком між ними. Діяння в цих злочинах виражається в дії або бездіяльності особи. Деякі злочини (наприклад, незаконне заволодіння транспортним засобом) можуть бути вчинені лише шляхом дії.

У ряді злочинів діяння виражається в порушенні певних правил. Це означає, що диспозиції таких статей є бланкетними, тому для встановлення факту порушення цих правил необхідно звертатися до відомчих нормативних актів, які регламентують поведінку працівника транспорту або іншого учасника дорожнього руху. Важливо точно визначити, які статті, пункти, параграфи нормативних актів порушені й у чому це порушення виразилося.

Обов’язковою ознакою злочинів з матеріальним складом є наслідки. Наслідками у відповідних статтях КК названі: загибель одного або кількох осіб, тяжкі, середньої тяжкості тілесні ушкодження, а також значна чи велика матеріальна шкода, інші тяжкі наслідки. Відповідальність за злочини проти безпеки руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту диференційована в залежності саме від тяжкості наслідків, що настали. Тому тяжкі тілесні ушкодження, загибель одного або кількох осіб вказані в деяких статтях як кваліфікуючі обставини. Під іншими тяжкими наслідками слід розуміти тяжкі або середньої тяжкості тілесні ушкодження, а також велику матеріальну шкоду.

Третьою обов’язковою ознакою об’єктивної сторони злочинів з матеріальним складом є причинний зв’язок між діянням і наслідками, що наступили. По справах даної категорії для її встановлення призначається експертиза.

***Суб’єктивна сторона*** злочинів проти безпеки руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту визначається в залежності від складності її об’єктивної сторони. Злочини з формальним складом вчинюються з прямим умислом. У злочинах з матеріальним складом необхідно встановлювати психічне ставлення особи до діяння і його наслідків, що має важливе значення для кваліфікації і призначення покарання.

***Суб’єктом*** цих злочинів є особа, яка досягла 16-річного віку. Лише за кваліфіковані склади незаконного заволодіння транспортним засобом (частини 2 і 3 ст. 289 КК) відповідальність настає з 14-ти років. Деякі злочини може вчинити лише працівник транспорту, тобто спеціальний суб’єкт.

Таким чином, під **злочинами проти безпеки руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту** слід розуміти передбачені законом про кримінальну відповідальність суспільно небезпечні діяння, що посягають на безпеку функціонування відповідних видів транспорту (статті 286–290 КК).

**2. Порушення правил безпеки дорожнього руху або експлуатації транспорту особами, які керують транспортними засобами (ст. 286 КК ).**

***Об'єкт*** – суспільні відносини, що забезпечують безпеку функціонування автотранспорту та міського електротранспорту.

***Предмет*** - У примітці до ст. 286 КК перераховані предмети злочину — транспортні засоби, на яких може бути вчинене це посягання.

***Об’єктивна сторона*** злочину характеризується трьома ознаками: а) діянням; б) наслідками; в) причинним зв’язком між діянням і наслідками.

Діяння (дія чи бездіяльність) виражається в порушенні правил безпеки руху або експлуатації транспорту. Диспозиція ст. 286 КК є бланкетною. Тому при вирішенні питання про притягнення до кримінальної відповідальності за цією статтею потрібно звертатись до нормативних актів, які регламентують порядок дорожнього руху та експлуатації механічного транспорту.

Основним нормативним актом у сфері забезпечення безпеки дорожнього руху є Правила дорожнього руху, які затверджені постановою Кабінету Міністрів України від 10 жовтня 2001 р. № 1306. Крім того, важливе значення має Закон України «Про дорожній рух» від 30 червня 1993 р. № 3353-ХІІ.

При визначенні характеру порушення правил безпеки руху необхідно встановлювати, яку статтю чи пункт Правил порушила особа, що керувала транспортним засобом. На це звертає увагу Пленум ВСУ в п. 3 постанови «Про практику застосування судами України законодавства у справах про деякі злочини проти безпеки руху та експлуатації транспорту, а також про адміністративні правопорушення на транспорті».

***Порушення правил безпеки руху*** може виражатися в перевищенні швидкості, порушенні правил обгону, об’їзду перешкод, проїзду перехресть, правил користування світловими приборами, буксирування, а також їзди з причепом, проїзді на заборонений знак чи сигнал світлофора тощо.

***Порушення правил експлуатації*** може полягати в недотриманні водієм технічних умов експлуатації, у порушенні порядку перевезення пасажирів, у неправильному завантаженні, укладанні і закріпленні вантажів, у експлуатації технічно несправних транспортних засобів і т. ін.

Загальні вимоги до технічного стану транспортних засобів містить розд. 31 Правил дорожнього руху. **!!!** За статтею 286 КК кваліфікуються **лише** такі порушення правил експлуатації, які пов’язані з безпекою руху транспортних засобів. Тому **не можуть** кваліфікуватися за цією статтею порушення правил експлуатації, що не пов’язані з безпекою руху. Це, наприклад, недотримання вимог при застосуванні видів пально-мастильних і інших матеріалів і т. ін. Порушення вимог законодавства про охорону праці, а також порушення правил безпеки при виконанні вантажно-розвантажувальних, сільськогосподарських, будівельних і інших робіт **не підпадає** під ознаки ст. 286 КК.

Зверніть увагу, що Слід розрізняти транспортні засоби, які призначені *тільки* для перевезення вантажів і пасажирів, та інші самохідні машини (трактори, комбайни, бульдозери, грейдери тощо). Перші завжди рухаються згідно з Правилами дорожнього руху. Інші самохідні машини можуть використовуватися для перевезення вантажів, а також для виконання різних робіт (сільськогосподарських, дорожніх, будівельних та ін.). Якщо такі машини перебувають в транспортному стані, їхній рух здійснюється відповідно до Правил дорожнього руху. Виконання такими машинами інших робіт у процесі руху регламентується іншими правилами та інструкціями, порушення яких за певних умов може кваліфікуватись за іншими статтями КК.

Далі, відповідальність за порушення правил безпеки руху та експлуатації транспортних засобів настає **незалежно від місця**, де було допущено порушення (магістраль, шосе, вулиця, залізничний переїзд, двір, поле, територія підприємства і т. ін.).

Другою ознакою об’єктивної сторони є **суспільно небезпечні наслідки**.

Відповідальність за ст. 286 КК диференційована залежно від тяжкості наслідків, які настали. В частині першій наслідками є середньої тяжкості тілесні ушкодження, в частині другій — тяжкі тілесні ушкодження або загибель потерпілого, в частині третій — загибель декількох осіб.

Інколи порушення особою правил безпеки руху та експлуатації транспорту викликає наслідки, які передбачені різними частинами ст. 286 КК. У таких випадках вчинене кваліфікується лише за тією частиною статті, яка передбачає відповідальність за більш тяжкі наслідки.

При реальній сукупності злочинів, коли мали місце два і більше самостійних не пов’язаних між собою порушень, які викликали самостійні наслідки, відповідальність настає за сукупністю злочинів.

Якщо особа двічі порушила в різний час правила безпеки руху і в кожному з цих випадків загинула людина, то скоєне повинно кваліфікуватись за ч. 2 ст. 286 КК. Якщо ж смерть двох і більше осіб є наслідком тієї самої транспортної пригоди, тобто одного або зв’язаних між собою кількох порушень правил, то відповідальність настає за ч. 3 ст. 286 КК.

Причинний зв’язок між діянням і суспільно небезпечними наслідками, що настали, є обов’язковою ознакою об’єктивної сторони цього злочину. Для встановлення причинного зв'язку важливе значення має характер порушення. Причиною таких наслідків можуть бути лише такі порушення, які створюють реальну можливість настання наслідків. Це такий стан технічної системи транспорту в конкретній дорожній обстановці, який при подальшому розвитку подій і процесів перетворюється в дійсність, тобто настають суспільно небезпечні наслідки.

Певні труднощі виникають, якщо декілька причин породжують одні наслідки. Це можуть бути: неправильна поведінка інших учасників дорожнього руху, особливі погодні умови, недоліки дорожнього покриття, незадовільний технічний стан транспортного засобу тощо. В таких випадках призначаються експертизи, які допомагають встановити причинний зв’язок. Якщо наслідки знаходяться в причинному зв’язку з порушеннями, які допустили два або більше водіїв, то всі вони притягуються до кримінальної відповідальності (кримінальна справа Зайцева-Дронов)

**Суб’єктивна сторона** даного злочину визначається складністю об’єктивної сторони, яка характеризується діянням, наслідками та причинним зв’язком між ними. У зв’язку з цим психічне ставлення особи слід визначати як до факту порушення правил, так і до наслідків цього порушення. Порушення правил може бути вчинено з прямим умислом або зі злочинною недбалістю. До наслідків порушення може бути тільки необережність (злочинна самовпевненість або недбалість). У цілому цей злочин визнається необережним.

**Суб’єктом** злочину є особа, яка досягла 16-річного віку та керує транспортним засобом.

Під час навчальної їзди в автомобілях з подвійним управлінням суб’єктом злочину є інструктор, який здійснює навчання курсанта і перебуває поруч із водієм.

При притягненні до кримінальної відповідальності значення не має наявність або відсутність у водія права на управління транспортним засобом, чи є водій працівником транспортного підприємства чи власником транспортного засобу тощо.

Порушення правил безпеки руху та експлуатації транспорту інколи поєднано з вчиненням інших посягань, що має кваліфікуватися за сукупністю злочинів. Так, водій вантажівки М. із помсти вирішив позбавити життя працівника поліції К., який помітив, що водій спрямував на нього автомобіль. К. почав тікати, перебігаючи з однієї сторони вулиці на іншу. На перехресті автомобіль наздогнав потерпілого і спричинив йому смертельні ушкодження. Одночасно було створено аварійну ситуацію на перехресті. Для того, щоб уникнути зіткнення, водій зустрічної автівки різко загальмував і повернув уліво, внаслідок чого були спричинені тяжкі наслідки. Водія М. було притягнуто до кримінальної відповідальності за умисне вбивство і порушення правил безпеки руху та експлуатації транспорту.

Практика свідчить, що при порушенні правил безпеки руху та експлуатації транспорту часто водій залишає місце події і не надає допомоги особам, які перебувають у небезпечному для життя стані. Внаслідок цього створюється загроза настання смерті або інших тяжких наслідків. У багатьох випадках надання допомоги травмованим особам відвертає настання смерті, зменшує тяжкість наслідків.

Залишення в небезпеці в таких випадках повинно інкримінуватися в вину водію автомобіля, який причетний до аварії. Якщо транспортна подія сталася внаслідок порушення правил безпеки руху і експлуатації транспорту, то відповідальність настає і за злочин, передбачений ст. 286 КК. Якщо ж порушення правил не було, то відповідальність настає лише за ст. 135 КК (п. 10 зазначеної ППВСУ від 23 грудня 2005 р. № 14).

За сукупністю злочинів, передбачених статтями 286 і 289 КК, потрібно кваліфікувати діяння особи, яка незаконно заволоділа транспортним засобом і під час управління ним допустила порушення правил безпеки дорожнього руху або експлуатації транспорту, що спричинило потерпілому вказані у ст. 286 КК наслідки.

 **3. Випуск в експлуатацію технічно несправних транспортних засобів або інше порушення їх експлуатації (ст. 287 КК ).**

 **Безпосередній об'єкт** цього злочину суспільні відносини, що забезпечують виїзд у рейс або на лінію технічно справного транспортного засобу, допуск до керування ним особи в тверезому стані та виключають інші грубі порушення правил експлуатації, що можуть створити загрозу спричинення і часто спричиняють шкоду життю та здоров'ю громадян, власності.

 У пункті 1.5 «Правил дорожнього руху» вказано, що дії або бездіяльність учасників дорожнього руху та інших осіб не повинні створювати небезпеку чи перешкоду руху, загрожувати життю або здоров'ю громадян, задавати матеріальних збитків.

 **Предмет злочину** є тотожним предмету злочину, передбаченого ст. 286 КК.

**Об’єктивна сторона** цього злочину характеризується: а) діянням; 2) наслідками; 3) причинним зв'язком між діянням та наслідками.

***Суспільно небезпечне діяння*** виявляється:

1. у випуску в експлуатацію технічно несправних транспортних засобів;
2. у допуску до керування транспортним засобом особи, яка перебуває в стані алкогольного, наркотичного чи іншого сп’яніння або під впливом лікарських препаратів, що знижують її увагу та швидкість реакції, або не має права на керування транспортним засобом;
3. в іншому грубому порушенні правил експлуатації транспорту, що убезпечують дорожній рух.

Під ***випуском в експлуатацію*** завідомо технічно несправних транспортних засобів розуміють усну чи письмову згоду, розпорядження, вказівку особи, відповідальної за технічний стан чи експлуатацію транспортних засобів, про використання у сфері дорожнього руху за цільовим призначенням хоча б одного із них із такими несправностями, за яких його експлуатація відповідно до розділу 31 Правил дорожнього руху заборонена. Види транспорту, на яких може бути вчинено цей злочин, перелічені у примітці до ст. 286 КК.

***Технічно несправним*** транспортний засіб визнається тоді, коли в його основних вузлах і механізмах є дефекти та недоліки, за наявності яких забороняється експлуатація, а також засоби, які зазнали конструктивних змін чи були переобладнані із порушенням вимог стандартів виробника (система гальмування, система керування, зовнішні світлові прилади, недоліки коліс і шин тощо). (див. розд. 31 Правил дорожнього руху та п. 11 ППВСУ від 23 грудня 2005 р. № 14).

***Допуском до керування транспортним засобом особи, яка перебуває в стані алкогольного, наркотичного чи іншого сп’яніння або під впливом лікарських препаратів, що знижують його увагу та швидкість реакції, або не має права на керування транспортним засобом,*** визнається також усна чи письмова згода, розпорядження, вказівка особи, відповідальної за технічний стан чи експлуатацію про використання справного транспортного засобу особою, яка перебуває у стані алкогольного, наркотичного чи іншого сп’яніння або під впливом лікарських препаратів, що знижують її увагу та швидкість реакції, або не має посвідчення водія з відкритою відповідною категорією чи довідки про проходження медичного огляду. Рішення про допуск особи до керування приймається безпосередньо перед початком керування. Як допуск можна розглядати також мовчазну згоду, видачу маршрутного листа, передачу ключів, документів або керма, невідсторонення водія від керування тощо.

Керування – це безпосереднє виконання особою функцій водія під час руху, тобто коли особа, сівши за кермо, приводить транспортний засіб у рух. Для кваліфікації не має значення місце керування транспортним засобом (вулиця, двір, територія підприємства тощо).

***Ознаками алкогольного сп’яніння*** є: запах алкоголю з порожнини рота, порушення мови, порушення координації рухів, порушення мови, виражене тремтіння пальців рук, різка зміна забарвлення шкірного покриву обличчя, поведінка***, що не відповідає обстановці.***

***Ознаками наркотичного чи іншого сп’яніння або перебування під впливом лікарських препаратів, що знижують увагу та швидкість реакції***, є: наявність однієї чи декількох ознак стану алкогольного сп’яніння (крім запаху алкоголю з порожнини рота), а також звужені чи дуже розширені зіниці, які не реагують на світло, сповільненість або навпаки підвищена жвавість чи рухливість ходи, мови, почервоніння обличчя або неприродна блідість (Інструкція про порядок виявлення у водіїв транспортних засобів ознак алкогольного, наркотичного чи іншого сп’яніння або перебування під впливом лікарських препаратів, що знижують увагу та швидкість реакції, затверджена наказом МВС України, МОЗ України від 09.11.2015 р. № 1452/735).

***Іншим грубим порушенням правил експлуатації транспорту, що убезпечують дорожній рух***, є грубе порушення режиму роботи водіїв; відсутність контролю за технічним станом транспортних засобів; надання дозволу на використання необладнаного належним чином вантажного транспортного засобу для перевезення пасажирів, перевантаженого транспортного засобу чи завантаженого із порушенням правил дорожнього руху; допуск до керування особи, яка стомлена чи перебуває у хворобливому стані; у невиконанні вимог щодо регулярного медогляду водіїв; у випуску у рейс із складними умовами руху водіїв, кваліфікація яких не відповідає підвищеним вимогам, та інші випадки.

**Суспільно небезпечними наслідками,** як обов'язковою ознакою об'єктивної сторони цього злочину, є ***середньої*** тяжкості, ***тяжке*** тілесне ушкодження або ***смерть*** іншої особи, у тому числі особи, яка керувала транспортним засобом (п. 13 ППВСУ від 23 грудня 2005 р. № 14). За відсутності таких наслідків винна у вчиненні діяння особа притягається до адміністративної чи дисциплінарної відповідальності.

 ***Причиною виникнення наслідків*** є неповна підконтрольність технічно несправного транспортного засобу або стан водія, за якого він не в змозі відповідально керувати транспортним засобом. Встановлення причинного зв'язку має деяку складність, оскільки має опосередкований характер. Шкідливі наслідки спричиняються не безпосередньо винним, а діянням іншої особи – водієм транспортного засобу.

***Суб’єктивна сторона*** цього злочину характеризується психічним ставленням особи до діяння та його наслідків.

 ***Діяння вчиняється умисно*** (прямий умисел). Винна особа усвідомлює наявність технічних недоліків у транспортному засобі, стану сп’яніння водія чи відсутність у останнього права на керування транспортним засобом, але дає згоду на випуск технічно несправного транспортного засобу в рейс або на лінію, або дозволяє керувати транспортним засобом певній особі, тобто бажає вчинити такі дії.

***Ставлення винного до суспільно небезпечних наслідків характеризується необережністю*** (злочинна самовпевненість або злочинна недбалість).

***У цілому злочин є необережним***.

Якщо буде встановлено наявність у винного умислу (прямого або непрямого) до суспільно небезпечних наслідків, то відповідальність повинна настати за умисний злочин проти особи.

***Суб’єктом*** цього злочину є особа, яка досягла 16-річного віку і є відповідальною за технічний стан транспортного засобу, дотримання правил його безпечної експлуатації.

Це службові особи підприємств, установ, організацій та їх підрозділів незалежно від форми власності, інші працівники, яким делеговано відповідні повноваження з контролю за технічним станом транспортних засобів, дотримання правил їх експлуатації, допуску осіб до керування транспортними засобами (головні інженери, інженери з безпеки руху транспорту, начальники колони тощо).

***Суб'єктом*** також можуть бути ***водії***, за якими закріплено транспортний засіб, а також ***власники*** транспортних засобів. Водій чи власник транспортного засобу (уповноважена особа), який на порушення чинних правил передав керування ним особі, котра не мала або була позбавлена права керувати такими засобами взагалі чи засобом відповідної категорії, у разі спричинення зазначеними діями перелічених у ст. 287 КК наслідків несе відповідальність за цією статтею, а особа яка фактична керувала транспортним засобом, - за ст. 286 КК.

**4. Незаконне заволодіння транспортним засобом (ст. 289 КК )**

***Безпосередній об'єкт*** – безпека руху та експлуатації автотранспорту та міського електротранспорту.

***Додатковий об'єкт*** – відносини власності; життя, здоров'я.

Перелік транспортних засобів, які є ***предметом*** цього злочину, дається у примітці до ст. 286 КК.

***Об’єктивна сторона*** цього злочину виражається в ***незаконному заволодінні транспортним засобом.*** Воно може бути вчинено лише шляхом активної поведінки, тобто шляхом дії.

Пункт 1 примітки до ст. 289 КК визначає його як ***вчинене умисно, з будь-якою метою протиправне вилучення будь-яким способом транспортного засобу у власника чи користувача всупереч їх волі.***

(п. 15 ППВСУ) – ***Незаконне заволодіння транспортним засобом*** слід розуміти як *умисне, протиправне вилучення його з будь-якою метою у власника або законного користувача всупереч їх волі (з місця стоянки чи під час руху) шляхом запуску двигуна, буксирування, завантажування на інший транспортний засіб, примусового відсторонення зазначених осіб від керування, примушування їх до початку чи продовження руху тощо.*

Таке заволодіння може бути вчинено таємно або відкрито, шляхом обману чи зловживання довірою, із застосуванням насильства або погроз, тобто спосіб може бути будь-яким.

 Вилучення транспортного засобу полягає в сукупності двох дій — встановленні контролю над транспортним засобом і переміщенні його в просторі з місця первинного знаходження будь-яким способом.

***Встановлення контролю над транспортним засобом*** — це дії, спрямовані на встановлення фізичного панування над ним, коли винний сам або з використанням інших осіб одержує можливість перемістити його. Такі дії є заволодінням ним, яке може бути вчинене як з використанням насильства, так і без нього.

***Переміщення транспортного засобу*** в просторі передбачає дії, за допомогою яких він переміщається з місця первинного знаходження в інше місце будь-яким способом (поїздка на транспортному засобі з використанням власного двигуна, транспортування за допомогою іншого транспортного засобу, штовхання за допомогою фізичної сили людини тощо). При цьому відстань, на яку переміщено транспортний засіб, значення не має.

Злочин має формальний склад і вважається закінченим з моменту початку такого протиправного переміщення, тобто коли транспортний засіб почав рухатись унаслідок запуску двигуна чи буксирування. Якщо заволодіння відбувається під час руху транспортного засобу, то згідно з п. 15 ППВСУ «Про практику застосування судами України законодавства у справах про деякі злочини проти безпеки дорожнього руху та експлуатації транспорту, а також про адміністративні правопорушення на транспорті» від 23 грудня 2005 р. № 14 злочин вважається закінченим з моменту встановлення контролю над ним. Проникнення в кабіну, гараж чи інше сховище, спроба запустити двигун або буксирування має розглядатися як замах на вчинення злочину.

***Заволодіння транспортним засобом має бути незаконним***. Це означає, що винна особа всупереч або поза волею власника (користувача), протиправно вилучає транспортний засіб, не маючи на нього ані дійсного, ані передбачуваного права. Проілюструємо це на прикладі із судової практики.

Так, визнаний судом винним у незаконному заволодінні транспортним засобом К. перебував у приятельських відносинах з П., який був власником автомобіля ВАЗ-2103. При цьому П. іноді надавав К., що не мав прав на керування транспортним засобом, можливість їздити на автомобілі у своїй присутності. Зайшовши до будинку, де проживав П. і перебував зазначений автомобіль, К. попросив у матері П. надати доступ до транспортного засобу, щоб покататися на ньому. Мати П. відмовила в цьому, сказавши, що не зробить цього без дозволу сина, якого на той момент не було вдома. Після цих подій К., вживши алкогольні напої, написав на аркуші паперу від імені П. «дозвіл» на керування відповідним транспортним засобом і пред’явив його матері П. Перебуваючи в омані, та надала К. доступ до автомобіля. Заволодівши за допомогою обману транспортним засобом, К. почав кататися на ньому, в результаті чого трапилась дорожньо-транспортна пригода.

Далі, слід наголосити, що протиправність відсутня у випадку, коли поїздка на транспортному засобі відбувається в стані крайньої необхідності, наприклад, для доставки важко хворого в лікарню або для усунення небезпеки, яка виникла внаслідок пожежі, повені тощо.

***Суб’єктивна сторона*** цього злочину виражається в прямому умислі. Особа усвідомлює, що протиправно заволодіває чужим транспортним засобом всупереч або поза волею власника (користувача), і бажає це зробити.

Якщо особа допустила фактичну помилку і вважала, що завдяки його службовому стану або дружніх стосунків чи на правах родича, він має право користуватися транспортним засобом то відповідальність за цією статтею не настає. Так само вирішується питання і у випадку фактичної помилки, якщо особа переплутала свій та чужий транспортний засіб.

Незаконне заволодіння транспортним засобом може вчинюватись з ***будь­яких мотивів*** та ***з будь­якою метою***. Винний при цьому може прагнути або обернути транспортний засіб на свою чи інших осіб користь, або тимчасово його використати (покататися, доїхати до певного місця, перевезти вантаж, викрасти людей або майно, що перебувають у транспортному засобі, спонукати потерпілого до виконання або невиконання певних дій, знищити або пошкодити транспортний засіб тощо). Про мету обернення транспортного засобу на користь винного чи інших осіб може свідчити тривале користування транспортним засобом, що супроводжувалося його ретельним прихованням, зміною кольору, заміною його окремих вузлів або деталей, номерного знаку, підробкою документів тощо.

Точне встановлення мети необхідне не тільки для індивідуалізації покарання, а й для вирішення питання про необхідність додаткової кваліфікації вчиненого. Так, у випадку вчинення винним злочину з метою обернути транспортний засіб на свою або інших осіб користь, усі подальші дії щодо такого транспортного засобу, включаючи його розбирання на запчастини, знищення чи пошкодження, охоплюються ст. 289 КК і не вимагають додаткової кримінально-правової оцінки. Водночас, коли винний вчиняє злочин з метою тимчасового використання транспортного засобу, без бажання обернути його на свою або інших осіб користь, однак надалі вирішує викрасти певні деталі транспортного засобу або пошкодити чи знищити його, вчинене має бути кваліфіковано за сукупністю злочинів — ст. 289 КК і відповідною статтею КК, що передбачає відповідальність за викрадення чужого майна (залежно від способу вчинення злочину), або ст. 194 КК відповідно.

Так, Дзержинський районний суд м. Харкова правильно кваліфікував за сукупністю злочинів, передбачених статтями 194 і 289 КК, дії Т., який незаконно заволодів автомобілем з метою покататися, після чого приїхав до річки і, щоб приховати вчинений злочин, облив бензином транспортний засіб і підпалив його, внаслідок чого автомобіль було знищено.

При незаконному заволодінні транспортним засобом з метою викрадення людей або предметів, що знаходяться в ньому, вчинене також має кваліфікуватися за сукупністю злочинів (ст. 289 КК та статтями 146 , 185, 262 або 308 КК відповідно ).

***Суб’єктом*** злочину може бути особа, яка досягла 16 років (ч. 1 ст. 289 КК) або 14 років при вчиненні злочину з кваліфікуючими обставинами (частини 2, 3 ст. 289 КК). Не відсторонені від керування транспортним засобом водії, які самовільно здійснили поїздку на закріпленому за ними транспортному засобі, а також службові особи підприємств, установ і організацій, що мають певні повноваження з оперативного управління, використання й розпорядження транспортними засобами, члени сім'ї та близькі родичі власника не можуть визнаватися суб’єктами тимчасового незаконного заволодіння транспортним засобом. За наявності передбачених у законі ознак такі дії мають кваліфікуватися за статтями 192, 356 або 364 КК відповідно. Водночас особи, які за характером виконуваної роботи мають доступ до транспортного засобу, а також знайомі власника чи користувача транспортного засобу мають визнаватися суб’єктами розглядуваного злочину, оскільки відповідний транспортний засіб є для таких осіб чужим.

В частині 2 статті передбачені кілька кваліфікуючих обставин, які заслуговують роз'яснення.

***Повторним*** (ч. 2 ст. 289 КК) згідно з п. 2 примітки до цієї статті слід розуміти вчинення таких дій особою, яка раніше вчинила незаконне заволодіння транспортним засобом або злочин, передбачений статтями 185, 186, 187, 189–191, 262, 410 КК. Не має значення, були це закінчені злочини чи один з них був замахом або готуванням до злочину, притягувалась ця особа до кримінальної відповідальності за перший злочин чи ні.

Відповідно до п. 7 ППВСУ «Про практику застосування судами кримінального законодавства про повторність, сукупність і рецидив злочинів та їх правові наслідки» від 4 червня 2010 р. № 7, якщо за вчинення попереднього злочину (кількох попередніх злочинів) особу не було засуджено, кожен із злочинів, які утворюють повторність, має бути предметом самостійної кримінально-правової оцінки. Тому при вчиненні винним декількох незаконних заволодінь транспортним засобом перший злочин за відсутності інших кваліфікуючих ознак підлягає кваліфікації за ч. 1 ст. 289 КК, а інші як вчинені повторно — за ч. 2 ст. 289 КК (якщо немає інших кваліфікуючих ознак).

Коли перше незаконне заволодіння транспортним засобом було закінченим злочином, а друге незакінченим (або навпаки), кожен злочин також підлягає самостійній кваліфікації, причому другий із них — за ознакою повторності. Подібне правило застосовується й у випадку, коли хоча б одне із незаконних заволодінь транспортним засобом вчинено винним у співучасті, де він виконував роль підбурювача, пособника або організатора, а в іншому був виконавцем.

Кваліфікуюча ознака повторності відсутня при декількох спробах незаконно заволодіти тим самим транспортним засобом або різними транспортними засобами при безуспішних спробах заволодіти одним із них, вчинених протягом короткого проміжку часу.

Незаконне заволодіння транспортним засобом визнається вчиненим ***за попередньою змовою групою осіб*** (ч. 2 ст. 289 КК), якщо його спільно вчинили декілька осіб (дві або більше), які заздалегідь, тобто до початку злочину, домовилися про його спільне вчинення (ч. 2 ст. 28 КК). Крім того, особи, які приймають участь у вчиненні цього злочину, повинні бути співвиконавцями, тобто, вони спільними діями заволодівають транспортним засобом. Значення для кваліфікації немає, хто із цих осіб керував транспортним засобом. Співвиконавцями є і інші особи, які знаходились в кабіні чи салоні транспортного засобу. Проте не підлягають кримінальній відповідальності ті особи, які не брали участі у вилученні транспортного засобу, але після заволодіння ним здійснили на ньому поїздку.

При незаконному заволодінні транспортним засобом, ***поєднаному з насильством, що не є небезпечним, або небезпечним для життя чи здоров’я потерпілого, або з погрозою застосування такого насильства*** (частини 2, 3 ст. 289 КК), шкода заподіюється додатковому безпосередньому об’єкту — суспільним відносинам, що забезпечують збереження здоров’я, життя та тілесну недоторканність особи.

Під ***насильством, що не є небезпечним для життя чи здоров’я*** потерпілого, розуміється заподіяння легкого тілесного ушкодження, що не спричинило короткочасного розладу здоров’я або незначної втрати працездатності, а також вчинення інших насильницьких дій, таких як нанесення ударів, побоїв, обмеження або незаконне позбавлення волі за умови, що вони не були небезпечними для життя чи здоров’я в момент заподіяння.

***Небезпечне для життя чи здоров’я потерпілого насильство*** — це заподіяння йому легкого тілесного ушкодження, що спричинило короткочасний розлад здоров’я або незначну втрату працездатності, середньої тяжкості або тяжкого тілесного ушкодження, а також інші насильницькі дії, які не призвели до вказаних наслідків, але були небезпечними для життя чи здоров’я в момент заподіяння (наприклад, насильство, що призвело до втрати свідомості чи мало характер мордування, здушення шиї, скидання з висоти, застосування електроструму, зброї, спеціальних знарядь тощо).

Застосування насильства має бути продиктованим метою заволодіння або утримання транспортного засобу і спрямоване саме на це. Воно може застосовуватись як щодо особи, у віданні або під охороною якої перебуває транспортний засіб, так і щодо інших осіб, які можуть перешкодити заволодінню ним. При цьому насильницьке незаконне заволодіння чужим транспортним засобом необхідно вважати закінченим не з моменту застосування насильства, а з моменту, коли винний вчинив протиправне вилучення транспортного засобу, тобто коли повністю виконано об’єктивну сторону злочину.

За сукупністю злочинів особа нестиме кримінальну відповідальність і у випадках, коли при насильницькому незаконному заволодінні транспортним засобом спричинено смерть потерпілому (статті 115 і 289 КК). Так, Л. і Р. домовилися вбити таксиста й незаконно заволодіти транспортним засобом з метою обернути його на свою користь. З цією метою вони сіли в таксі і попросили водія П. підвезти їх у вказане місце. діючи за заздалегідь складеним планом, Л., сидячи біля водія, почав наносити йому удари, а Р., перебуваючи на задньому сидінні автомобіля, накинув на шию П. шнур і почав його затягувати. У результаті дій винних П. було заподіяно смерть. Після цього Л. і Р. незаконно заволоділи транспортним засобом. Судом дії винних вірно були кваліфіковані за сукупністю злочинів, передбачених ч. 3 ст. 289 КК і п.п. 6, 12 ч. 2 ст. 115 КК (незаконне заволодіння транспортним засобом за попередньою змовою групою осіб, поєднане із застосуванням насильства, небезпечного для життя чи здоров’я потерпілого, та умисне вбивство, вчинене за попередньою змовою групою осіб з корисливих мотивів).

Незаконне заволодіння транспортним засобом, вчинене ***з проникненням у приміщення чи інше сховище***, передбачене в ч. 2 ст. 289 КК.

***Проникнення*** — це протиправне вторгнення у приміщення чи інше сховище для вчинення незаконного заволодіння транспортним засобом. Воно може бути скоєне таємно або відкрито, шляхом обману або зловживанням довірою, із застосуванням психічного чи фізичного насильства або без нього, з подоланням певних перешкод чи безперешкодно.

  ***Приміщення*** — це будівля або споруда, призначена для розміщення транспортних засобів або іншого майна (може бути тимчасовим чи постійним, стаціонарним чи пересувним).

***Інше сховище*** — це призначені для постійного чи тимчасового збереження (стоянки) транспортних засобів ділянки території, які обладнані огорожею, навісом, іншими технічними засобами чи забезпечені охороною, та не належать до приміщень.

Проникнення має бути ***протиправним***. Тому ця кваліфікуюча ознака не може ставитися у вину особам, які мають доступ у відповідне приміщення чи інше сховище завдяки своєму службовому становищу або характеру виконуваної ними роботи.

Незаконне заволодіння транспортним засобом, вчинене з проникненням у приміщення чи інше сховище, вважається закінченим з моменту, коли винний перемістив транспортний засіб за межі відповідного приміщення чи сховища. У випадках так званого «подвійного проникнення», коли спочатку винний проникає в сховище, а потім у приміщення або навпаки, злочин слід визнавати закінченим з того моменту, коли транспортний засіб був виведений не лише з приміщення, а й із іншого сховища, на території якого воно розташоване (або навпаки).

***Завдання злочином значної чи великої матеріальної*** шкоди є кваліфікуючими ознаками, передбаченими частинами 2, 3 ст. 289 КК відповідно. Згідно з п. 3 примітки до цієї статті матеріальну шкоду слід визнавати **значною** в разі заподіяння реальних збитків на суму від ***100 до 250*** н. м. д. г., а ***великою*** — у разі заподіяння реальних збитків на суму понад ***250*** н. м. д. г.

При вирішенні питання про те, ***чи були збитки реальними***, необхідно виходити з положень ***п. 1 ч. 2 ст. 22 ЦК*** і п. 17 ППВСУ від 23 грудня 2005 р. № 14, де зазначено, що такими збитками є втрати, яких особа зазнала у зв’язку зі знищенням або пошкодженням речі, а також витрати, які особа зробила або мусить зробити для відновлення свого порушеного права.

Якщо транспортний засіб не зазнав ніяких пошкоджень унаслідок незаконного заволодіння, його технічний стан не погіршився і відновлення він не потребує або сума відповідних витрат менша від зазначеної у ***п. 3 примітки до ст. 289 КК***, така кваліфікуюча ознака, як заподіяння значної або великої шкоди, відсутня.

У випадках, коли особа знищила транспортний засіб, яким незаконно заволоділа, чи призвела до такого стану, що він повністю втратив свою цінність і його вже не можна використовувати за прямим призначенням, розмір реальних збитків дорівнює вартості транспортного засобу ***на день учинення злочину***. Таким же чином треба вирішувати це питання, якщо транспортний засіб після незаконного заволодіння не знайдено.

У разі пошкодження внаслідок дій винної особи окремих деталей, вузлів, агрегатів транспортного засобу розмір реальних збитків необхідно визначати виходячи з ***вартості запасних частин і відновлювального ремонту***.

Частина 3 ст. 289 КК передбачає також кваліфікуючу ознаку вчинення злочину організованою групою, ознаки якої розкриваються в ч. 3 ст. 28 КК.

У частині 4 ст. 289 КК передбачено спеціальний вид звільнення від кримінальної відповідальності за незаконне заволодіння транспортним засобом. Таке звільнення є імперативним та безумовним і пов’язане з позитивною посткримінальною поведінкою винного. Таке звільнення може здійснювати лише суд.

Умови звільнення від кримінальної відповідальності за ч. 4 ст. 289 КК є такими:

1) незаконне заволодіння транспортним засобом вчинено особою вперше;

2) злочин має бути вчинений без застосування насильства до потерпілого чи погрози його застосування;

 3) особа добровільно заявила про вчинений злочин правоохоронним органам;

4) транспортний засіб має бути добровільно ним повернуто власнику;

5) особа добровільно повністю відшкодувала завдані збитки.