|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Описание: Описание: Logo Institute YY | **ВІННИЦЬКИЙ СОЦІАЛЬНО-ЕКОНОМІЧНИЙ ІНСТИТУТ****ВИЩОГО НАВЧАЛЬНОГО ЗАКЛАДУ УНІВЕРСИТЕТ «УКРАЇНА»** | Описание: Описание: znachok-big#2 |

***КАФЕДРА ПРАВОЗНАВСТВА***

НАВЧАЛЬНА ДИСЦИПЛІНА КРИМІНАЛЬНЕ ПРАВО

(ОСОБЛИВА ЧАСТИНА)

Начальник кафедри

правознавство

д.ю.н., доцент

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Севрюков Д.Г.

«\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2015 р.

**ЛЕКЦІЯ**

**на тему: «ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ВОЛІ, ЧЕСТІ ТА ГІДНОСТІ ОСОБИ»**

Освітньо-кваліфікаційний рівень «Бакалавр»

Спеціальність 6.03040101 «Правознавство»

Вінниця – 2015

ПЛАН

[**РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА 3**](#_Toc412797903)

[**1. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ВОЛІ, ЧЕСТІ ТА ГІДНОСТІ ОСОБИ, ЇХ ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА І ВИДИ. 6**](#_Toc412797904)

[**2. НЕЗАКОННЕ ПОЗБАВЛЕННЯ ВОЛІ АБО ВИКРАДЕННЯ ЛЮДИНИ (СТАТТЯ 146 КК). 9**](#_Toc412797905)

[**3. ЗАХОПЛЕННЯ ЗАРУЧНИКІВ (СТАТТЯ 147). 15**](#_Toc412797906)

[**4. ПІДМІНА ДИТИНИ (СТАТТЯ 148). 17**](#_Toc412797907)

[**5. ТОРГІВЛЯ ЛЮДЬМИ АБО ІНША НЕЗАКОННА УГОДА ЩОДО ЛЮДИНИ (СТАТТЯ 149). 19**](#_Toc412797908)

[**6. ЕКСПЛУАТАЦІЯ ДІТЕЙ (СТАТТЯ 150). 28**](#_Toc412797909)

[**7. НЕЗАКОННЕ ПОМІЩЕННЯ В ПСИХІАТРИЧНИЙ ЗАКЛАД (СТАТТЯ 151). 31**](#_Toc412797910)

[**8. ВИКОРИСТАННЯ МАЛОЛІТНЬОЇ ДИТИНИ ДЛЯ ЗАНЯТТЯ ЖЕБРАЦТВОМ ЗА СТАТТЕЮ (СТАТТЯ 150¹ КК). 33**](#_Toc412797911)

[**КОНТРОЛЬНІ ПИТАННЯ 36**](#_Toc412797912)

# РЕКОМЕНДОВАНА ЛІТЕРАТУРА

1. *Міжнародна* конвенція про боротьбу із захопленням заруч­ників від 17 грудня 1979 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
2. *Конвенція* “Про рабство” від 25 вересня 1926 року // Україна в міжнародно-правових відносинах. Боротьба із злочинністю та взаємна правова допомога (книга перша) / Збірник документів. – К.: Юрінком, 1996. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
3. *Конвенція* “Про ліквідацію всіх форм дискримінації щодо жінок” від 18 грудня 1979 року // Права людини і професійні стандарти для юристів в документах міжнародних організацій / Упорядн. Т. Яблонська. – К.: Сфера, 1999. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
4. *Протокол* “О предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за неё” от 15 ноября 2000 года, дополняющий Конвенцию ООН против транснациональной организованой преступности // Десятый Конгресс ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями: Сборник документов / Сост. Волеводз А.Г. – М.: ООО Изд-во «Юрлитинформ», 2001. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
5. *Рекомендація* № R (91) 11 “Стосовно сексуальної експлуатації, порнографії і проституції дітей та підлітків, а також незаконної торгівлі дітьми та підлітками”, прийнята Комітетом міністрів Ради Європи. – Страсбург, 9 вересня 1991. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
6. *Про свободу* пересування та вільний вибір місця проживання в Україні : Закон України від 11 грудня 2003 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
7. *Про охорону* дитинства : Закон України від 26 квітня 2001 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
8. *Про психіатричну* допомогу: Закон України від 22 лютого 2000 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
9. *Про трансплантацію* органів та інших анатомічних ма­теріалів людини : Закон України від 16 липня 1999 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу *:* http: //zakon1.rada /gov.ua
10. *Про практику* застосування судами України законодавства у справах про злочини неповнолітніх : Постанова Пленуму Верховного Суду України № 2 від 27 лютого 2004 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://www.scourt.gov.ua.
11. *Про застосування* судами законодавства про відповідальність за втягнення неповнолітніх у злочинну чи іншу антигромадську діяльність : Постанова Пленуму Верховного Суду України №  5 від 16 квітня 2004 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://www.scourt.gov.ua.
12. *Про судову практику* в справах про злочини, пов'язані з порушеннями режиму відбування покарання в місцях позбав­лення волі : Постанова Пленуму Верховного Суду України № 2 від 26 березня 1993 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу : http://www.scourt.gov.ua.
13. *Акімов М.* Відмежування захоплення заручників від незаконного позбавлення волі та викрадення людини / М. Акімов // Вісник прокуратури. – 2002. - № 2. – С. 33-37. [4]
14. Акімов М. Кримінальна відповідальність за захоплення заручників /М. Акімов // Право України. – 2002. - № 3. – С. 150 - 155.
15. *Беляева Н.,* Орешкина Т. Квалификация преступлений, посягающих на личную свободу человека. / Н. Беляева, Т. Орешкина // Законность. - 1994. - № 4.
16. *Волков К.А.*  Противодействие торговле людьми как направление современной уголовной политики / К.А.  Волков // Российский следователь. - 2006. - № 2. – С. 34-36.
17. *Гаухман Л.,* Максимов С., Сауляк С. Об ответственности за захват заложника и похищение человека / Л. Гаухман, С. Максимов, С. Сауляк // Законность. - 1994. - № 10.
18. *Голоднюк М.* Некоторые вопросы применения принудительных мер медицинского характера / М. Голоднюк  // Уголовное право. - 2001. - № 4.
19. *Громов С.В.*  Некоторые вопросы квалификации преступлений - торговля людьми и использование рабского труда / С.В.  Громов // Российский следователь. - 2005. - № 3.
20. *Егорова Л.Ю.*  Объективная сторона - один из важнейших признаков состава преступления - торговля людьми /Л. Ю. Егорова // Российский следователь. - 2005. - № 3.
21. *Іващенко В.*  Кримінальна відповідальність за торгівлю людьми у законодавстві України / В.  Іващенко // Юридичний журнал. - 2005. - № 8.
22. *Карпов Н.*  Криминальные аспекты борьбы с торговлей людьми / Н.  Карпов // Закон и жизнь. - 2006. - № 2.
23. *Ковалев А.П.* Ответственность за незаконное лишение свободы в зарубежном и российском уголовном законодательстве / А.П. Ковалев // Вестник Московского университета МВД России. - 2005. - № 3.
24. *Савченко А.*  Проблемы уголовно-правовой борьбы с торговлей людьми в контексте использования украинского и американского опыта / А.  Савченко // Закон и жизнь. - 2005. - № 3.
25. *Савельева В.* Похищение или подмена ребенка /В.Савельева // Совет­ская юстиция. - 1968. - № 7.
26. *Шеваріхін А.О.* Особливості застосування кримінальної відповідальності за тогівлю людьми / А.О. Шеваріхін // Українська академія внутрішніх справ України  / Науковий вісник. - 2003. - № 5.

# 1. ЗЛОЧИНИ ПРОТИ ВОЛІ, ЧЕСТІ ТА ГІДНОСТІ ОСОБИ, ЇХ ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА І ВИДИ.

Злочини проти волі, честі та гідності особи – це закріплені в розділі  ІІІ Особливої частини КК України протиправні суспільно-небезпечні винні діяння.

**Родовим об’єктом** злочинів, передбачених в нормах даного розділу, є особиста свобода, честь та гідність особи. Особиста (фізична) свобода людини є найважливішим невід’ємним правом особистості та суспільства. В ст. 9 Міжнародного пакту про громадянські та політичні права, а також в ст. 3 Загальної декларації прав людини проголошено, що кожна людина має право на свободу і особисту недоторканість. Положення даних міжнародно-правових актів проголошують, що ніхто не повинен утримуватися в рабстві або в невільному стані, піддаватись неправомірному арештові, затриманню та триманню під вартою.

Пріоритет цього завдання закріплено в Конституції України. На перший погляд може видатися, що об’єктом посягання злочинів, включених до розділу ІІІ, є лише суспільні відносини, пов’язані із забезпеченням фізичної свободи (волі) особи та її конституційного права на особисту недоторканність. Проте в кожному випадку вчинення злочину проти волі особи (крім злочину, передбаченого ст. 148 чинного Кодексу) так чи інакше є посяганням на честь і гідність особи. Конституція України у розділі ІІ закріпила достатньо широкий та різний за своїм змістом перелік природних та невідчужуваних прав людини. До їх числа, зокрема, належать право на повагу до гідності людини (ст.28), право кожної людини на свободу та особисту недоторканість (ч.1 ст. 29). Норми розділу ІІІ КК України спрямовані на охорону цих прав. Родовим об’єктом злочинів, відповідальність за які встановлена цим розділом, є суспільні відносини, що забезпечують особисту волю, честь та гідність людини.

 Відповідно до ст. 28 Конституції України, кожен має право на повагу до його гідності. Ніхто не може бути підданий катуванню, жорстокому, нелюдському або такому, що принижує його гідність, поводженню чи покаранню. Поняття честі та гідності як моральних категорій суспільства визначені у виданнях енциклопедичного характеру. Стосовно честі і гідності окремої людини — члена суспільства — можна виходити з того, що в кожному випадку з урахуванням принципів та моралі суспільства честь є, насамперед, оцінкою особи з боку суспільства, гідність полягає в самооцінці особи. З урахуванням цього очевидним є те, що будь-яке злочинне посягання на волю особи принижує її честь або гідність.

Відомо, що головним завданням законодавства про кримінальну відповідальність є охорона соціальних цінностей. Першочергова ж функція чинного Кримінального кодексу полягає в захисті особистих благ людини, її фундаментальних прав і свобод від будь-яких протиправних посягань.

Суспільна небезпека діянь, що розглядаються у цьому розділі, полягає в тому, що вони заподіюють або ставлять під загрозу запо­діяння істотної шкоди волі, честі та гідності особи як члена суспільства. Сукупність цих відносин і є **основними безпосередніми об'єктами** вказаних злочинів.

**Обов’язковими та факультативними додатковими безпосередніми об’єктами** в залежності від форм вчинення злочину та кваліфікуючих ознак, можуть висту­пати життя та здоров'я особи, відносини власності, авторитет органів державної влади, громадсь­ка безпека та ін.

Споконвічно людина прагнула бути вільною. Вільно існувати, вільно обирати місце проживання, професію, дружину (чоловіка) тощо. Реалізувати ж це право їй не завжди вдавалося, оскільки такі природні блага, як воля та особиста недоторканність, постійно піддавалися всіляким обмеженням. Але раніше неможливість або обмежена можливість реалізації людиною цих прав, як правило, були пов`язані з історичною еволюцією української держави і сприймаються як даність, оскільки це хід історії. Хоча вже тоді окремі прояви цього явища поступово піддавалися криміналізації, зокрема, в Руській Правді Ярослава Мудрого, а потім у Воїнському Артикулі 1715 року Петра І, в Уложенні про покарання кримінальні та виправні 1885 року. Окремі сторони цього негативного явища були присутні в історії як України, так і інших держав. Про це свідчить той факт, що в КК Таджицької РСР до 1930 року була норма про відповідальність за викрадення жінки з метою продажу, у КК РРФСР 1926 року знаходилась ст. 232 про відповідальність за сплату та прийняття викупу за наречену, у якій мова йшла, зокрема, про купівлю-продаж жінки з метою одруження.

Серед злочинів проти волі, честі та гідності людини найбільш розповсюдженим на сьогодні є прояви торгівлі людьми. В середині дев`яностих років XX століття міжнародне співтовариство вимушене було визнати, що країни колишнього СРСР є головними постачальниками людей для світової секс- та порноіндустрії. З цього приводу В.В. Лунєєв зазначив: "Цей вид злочинного "ремесла" (мова йде про торгівлю людьми) став широко поширюватись в Росії, Україні та Білорусі, звідки російських, українських та білоруських жінок вивозять до Західної Європи та США".Не менш небезпечним діянням у сучасному суспільстві є посягання на права дітей, серед них, експлуатація дітей, використання малолітньої дитини для заняття жебрацтвом

Питання кримінальної відповідальності за злочини проти волі, честі та гідності особи, зокрема за торгівлю людьми, розглядалися в роботах І. Бергера, В.А. Бортника, О.О. Володіної, Н.О. Гуторової, С.Ф. Денисова, Т.А. Денисової,   І.М. Доляновської, В.О. Іваненко, Ю.А. Кармазіна, В.А. Козака, В.М. Куца, Я.Г. Лизогуба, А.М. Орлеана, В.І. Осадчого, В.П. Панова, В.М. Підгородинського, І.В. Пшеничного, О.В. Сапронова, М.І. Хавронюка.

Певна теоретична незавершеність і суперечливість окремих питань кримі­нальної відповідальності за зло­чини проти волі, честі та гідності призводить до помилок в практичній діяльності органів дізнання, досудового слідства, прокуратури і суду при розслідуванні та розгляді справ цієї категорії.

У Кримінальному кодексі України 1960 року окремою главою злочини проти волі не виділялися. Злочини, передбачені ст. 123 (незаконне позбавлення волі), 123¹ (захоплення заручників), 123² (незаконне поміщення до психіатричної лікарні), 124 (викрадення чужої дитини), були включені до глави ІІІ Кримінального кодексу 1960 року “Злочини проти життя, здоров’я, волі та гідності особи”. Виділення в чинному Кримінальному кодексі окремого розділу, до якого включені злочини проти волі, честі та гідності особи, зумовлене необхідністю, насамперед, практичного, більш чіткого розмежування складів злочинів саме за об’єктом злочинного посягання.

**З об'єктивної сторони** більшість злочинів проти волі, честі та гідності вчинюються шляхом активних дій (викрадення людини — ст. 146 КК, захоплення заручників — ст. 147 КК, підміна дитини — ст. 148 КК, торгівля людьми або інша незаконна угода щодо передачі людини — ст. 149 КК тощо). Окремі злочини, наприклад, незаконне позбавлення волі — ст. 146 КК, незаконне поміщення в психіатричний заклад — ст. 151 може вчинюватися як шляхом дії так і шляхом бездіяльності. Більшість злочинів проти волі, честі та гідності особи - злочини з формальними складами, тобто сформульовані таким чином, що вважаються закінченими з моменту вчинення дії. До них, зокрема, відно­сяться: незаконне позбавлення волі або викрадення особи — ст. 146 КК, експлуатація дітей — ст. 150 КК, використання малолітньої дитини для заняття жебрацтвом — ст. 150¹ КК, торгівля людьми або інша незаконна угода щодо передачі людини — ст. 149 КК та інші.

**Суб'єктивна сторона** злочинів проти волі, честі та гідності особи характеризується умисною формою вини. У більшості випадків умисел прямий. Необхідною ознакою окремих складів злочинів проти волі, честі та гідності особи є мотив та мета. Так, в ст. 147 КК виділена мета  – захоплення або тримання особи як заручника з метою спонукання родичів затриманого, державної або іншої установи, підприємства чи організації, фізичної або службової особи до вчинення чи утримання від вчинення будь-якої дії як умови звільнення заручника.

На наявність мети вказується у ст. 148 КК – злочинне діяння – це підміна дитини, вчинена з корисливих або інших особистих мотивів.

**Суб'єктом** злочинів проти волі, честі та гідності особи можуть бу­ти, як правило, фізичні особи, які досягли на момент вчинення злочину 16 років. За захоплення заручників (ст.147 КК) відповідальність настає з 14 років. Деякі із розглядуваних злочинів можуть вчинюватися спеціальними суб’єктами злочину: службова особа - суб’єкт за ч. 2 ст. 149 КК, лікар-психіатр – ст. 151 КК.

На підставі викладеного можна констатувати, що злочинами проти волі, честі та гідності особи є протиправні умисні суспільно небезпечні діяння, які заподіюють або ставлять під загрозу заподіяння істотної шкоди волі особи, її честі та гідності.

# 2. НЕЗАКОННЕ ПОЗБАВЛЕННЯ ВОЛІ АБО ВИКРАДЕННЯ ЛЮДИНИ (СТАТТЯ 146 КК).

**Безпосередній об’єкт** викрадення людини – фізична свобода конкретної особи. **Додатковим об’єктом** можуть виступати безпека життя, здоров’я особи, відносини власності та ін.

**Об’єктивна сторона**  злочину виражається у таємному або відкритому викраденні людини, тобто у вилученні проти її волі з місця перебування (проживання, роботи, навчання, відпочинку та ін.) та переміщення в інше місце, визначене викрадачем, наприклад, в інший будинок, гараж, підвал, де особа утримується в неволі.

Викрадення може бути здійснене шляхом обману, коли потерпілий сам йде з викрадачем в те місце, де буде згодом примусово утримуватись в майбутньому, не підозрюючи про це.

Прикладом вчинення викрадення із застосуванням обману є дії громадянина Д., який був засуджений Шевченківським районним судом м. Львова  за ч. 1 ст. 146 КК. Д. під приводом складання кошторису на виконання оздоблювальних та будівельних робіт, заманив потерпілу на будівництво її помешкання у м. Львові, де із застосуванням  фізичного насильства, а також погроз застосування такого насильства, незаконно позбавив потерпілу волі та утримував  протягом доби, незважаючи на прохання та вимоги останньої звільнити її.

Незаконне позбавлення волі може виражатися у вчиненні дій, які полягають в реальному позбавленні або обмеженні особистої волі потерпілого, не пов’язаному з його викраденням. Потерпіла особа незаконно, в примусовому порядку, поза її волею утримується в тому місці, де вона сама до цього добровільно знаходилася, особу позбавляють можливості пересуватись за власним розсудом. Наприклад, людину закривають в його ж будинку, квартирі, в кабінеті, в підвалі тощо.

Так, 26 червня 2009 року К., перебуваючи на території подвір’я  свого сусіда Б. за адресою: м. Березань Київської області, на ґрунті неприязних стосунків в процесі конфлікту, застосувавши фізичну силу, заштовхав Б. в погріб та зачинив на замок, чим  незаконно позбавив волі потерпілого, спричинивши останньому моральні страждання та легкі тілесні ушкодження.  Дії К. Березанським міським судом Київської області кваліфіковані за ч. 1 ст. 146 КК як незаконне позбавлення волі людини.

Певну складність представляють випадки, коли потерпілого не ізолюють, і він нібито не позбавлений можливості пересування на власний розсуд, однак не робить цього через висловлені йому погрози вбивством, заподіянням шкоди здоров’ю. Таку заборону під погрозою вбивством також слід вважати незаконним позбавленням волі.

Якщо особа позбавлена волі з її згоди, але в майбутньому утримується проти її волі, то винний повинен нести відповідальність за незаконне позбавлення волі.

Згода потерпілого на його переміщення в інше місце, про що не знають зацікавлені в його звільненні особи, не утворює складу даного злочину.

Випадки викрадення одним з батьків, усиновителем (в тому числі і позбавленими батьківських прав) власної дитини у другого з батьків або інших осіб, яким дитина передана в установленому законом порядку на виховання, а також викрадення дитини близькими родичами (рідними, усиновителями, опікунами, піклувальниками, братом, сестрою, дідом, бабою), якщо ці дії вчиняються в інтересах дитини, в тому числі і хибно зрозумілих цими особами, не утворюють складу злочину, передбаченого ст. 146 КК.

Утримання чужої малолітньої дитини (наприклад такої, що заблукала), відмова повернути її батькам чи рідним слід також розглядати як позбавлення її волі.

Відповідальність виключається у випадках, коли батьки здійснюють примусово-виховні заходи по відношенню до своїх неповнолітніх дітей.

У випадку, якщо після викрадення потерпіла особа незаконно позбавляється волі, вчинене не утворює сукупності та повторності злочинів. Злочинні діяння підлягають кваліфікації за відповідною частиною ст. 146 з вказівкою на обидві форми даного злочину.

Злочин вважається **закінченим** з моменту фактичного вилучення особи та початку її примусового утримання. Час, протягом якого утримується особа (година, доба, місяць  і т.д.) – конкретний термін  перебування потерпілого в такому стані - значення не має. Так, громадяни Ч. та В. 8 квітня 2007 року під час сварки в лісі зі своїм знайомим Т. нанесли останньому удари рукою та ногами по тулубу, змусивши потерпілого залізти в багажник автомобіля. Після цього кришку багажника зачинили, і утримуючи Т. в багажнику не менше 10 хв., доїхали до території дачного кооперативу, де випустили потерпілого з багажника автомобіля. Конотопським міськрайонним судом Сумської області громадяни Ч. та В. засуджені за ч. 2 ст. 146 КК як незаконне позбавлення волі людини, вчинене за попередньою змовою групою осіб.

**Суб’єктивна сторона** злочину, передбаченого ч. 1 ст. 146 КК, характеризується прямим умислом: винний усвідомлює незаконність своїх діянь як викрадення людини чи протиправного позбавлення її волі і бажає їх вчинити.

**Суб’єктом** злочину є будь-яка фізична особа, яка досягла 16-річного віку. Якщо зазначені в ст. 146 діяння вчинила службова особа з використанням влади або службових повноважень, вона підлягає відповідальності за статтями 365, 371, 375 та 424 КК.

Так, завідомо незаконні затримання, привід, арешт, вчинені працівниками органів дізнання, слідчими та прокурорами, як і завідомо незаконне тримання під вартою службовими особами установ попереднього ув’язнення, підлягає кваліфікації за відповідними частинами ст. 371 КК.

Винесення суддею (суддями) завідомо неправосудного вироку про покарання у вигляді позбавлення волі, ухвали (постанови) із призначенням запобіжного заходу у вигляді тримання під вартою, про направлення неповнолітнього до спеціальної навчально-виховної установи для неповнолітніх,  завідомо неправосудної постанови про накладення адміністративного стягнення у вигляді арешту повинно кваліфікуватись за ст. 375.

Незаконне позбавлення волі або викрадення людини **при обтяжуючих обставинах** за частиною 2 статті 146 має місце при вчиненні таких діянь:

1) щодо малолітнього:

2) з корисливих мотивів;

3) щодо двох або більше осіб;

4) за попередньою змовою групою осіб;

5) способом,  небезпечним для життя чи здоров’я потерпілого;

6) якщо воно супроводжується заподіянню потерпілому фізичних страждань;

7) із застосуванням зброї;

8) здійснюване протягом тривалого часу.

Викрадення чи позбавлення волі **малолітнього** передбачає вчинення злочину щодо особи, яка на момент скоєння діяння не досягла віку 14 років.

Дії винного кваліфікуються за ч. 2 ст. 146 за умови, якщо він: 1) достовірно знав про малолітній вік потерпілого; 2) точно не знав про вік дитини, але свідомо допускав, що та є малолітньою; 3) не передбачав, що дитині ще не виповнилося 14 років, хоча за обставин конкретного діяння повинен був і міг це передбачити.

Вчинення даного злочину **з корисливих мотивів** має місце тоді, коли винна особа при вчиненні таких діянь прагне досягти будь-якої матеріальної вигоди для себе особисто або для інших осіб.

Зокрема, до даної категорії злочинів відносяться діяння винних осіб, які мають на меті: 1) заволодіти майном потерпілого чи інших осіб; 2) одержати вигоди майнового характеру (набути певні майнові права, створити чи зберегти можливість фактичного користування чи розпорядження майном завдяки позбавленню такої можливості власника чи володільця майна, які позбавлені таких прав через їх викрадення та послідуючу примусову ізоляцію – позбавлення волі.

Позбавлення матеріальних витрат (не повертати борг, звільнитися від виконання обов’язків майнового характеру) шляхом  позбавлення потерпілого реальної можливості захистити свої права шляхом викрадення особи або позбавлення її волі також повинно кваліфікуватись як вчинене з корисливих мотивів.

Викрадення людини або позбавлення волі з корисливих мотивів необхідно відрізняти від захоплення заручників з тих же мотивів. При захопленні заручників винний зацікавлений в широкому розголосі своїх вимог (як правило, місце утримання заручників не приховується, погрози щодо них виголошуються публічно з демонстрацією агресивності по відношенню до захоплених осіб). У випадках викрадення людини чи позбавленні її волі вимога про викуп пред’являється вузькому колу осіб, місце утримання викрадених осіб тримається в таємниці (однією з умов звільнення потерпілих нерідко є вимога до їх рідних, близьких утриматися від звернення до правоохоронних органів).

У випадках, коли викрадення людини або позбавлення її волі супроводжується одночасними вимогами щодо передачі майна чи права на майно, дії винного кваліфікуються за сукупністю злочинів ч. 2 ст. 146 та відповідними частинами ст. 189 чи 355.

Так, Смілянським міськрайонним судом Черкаської області засуджені громадяни К.,С., Т. та інші, які на протязі 2006 року згідно розробленого плану з метою примушування до виконання цивільно-правових зобов'язань громадян-боржників погрожували потерпілим вбивством, наносили удари у різні частини тіла. Потім  потерпілим на голову одягали поліетиленовий пакет та відвозили в погріб будинковолодіння одного з винних, де  наносили їм численні удари руками та ногами в різні частини тіла, завдаючи фізичного болю та заподіявши тілесні ушкодження різного ступеня тяжкості.

Дії підсудних суд кваліфікував за ч. 3 ст. 355 КК України як примушування  до виконання цивільно-правових зобов'язань, тобто вимогу виконати цивільно-правове зобов'язання з погрозою насильства над потерпілим та його близькими родичами, вчинене повторно, з погрозою вбивства, поєднане з насильством, що не є небезпечним для життя і здоров'я, вчинене організованою групою, поєднане з насильством небезпечним для життя і здоров'я, що спричинило тяжкі наслідки та завдало великої шкоди та за ч.3 ст.146 КК України як незаконне позбавлення волі, вчинене з корисливих мотивів, способом небезпечним, для життя та здоров'я потерпілого, здійснені протягом тривалого часу, вчинене організованою групою.

Підлягає кваліфікації за сукупністю злочинів і викрадення людини з метою її послідуючого продажу або іншої оплатної передачі: ч. 2 ст. 146 та ст. 149.

Викрадення або позбавлення волі **двох або більше осіб** передбачає заволодіння та послідуюче утримання двох або більше потерпілих одночасно  або при незначному проміжку у часі, якщо дії щодо декількох осіб об’єднані єдиним умислом на це.

Аналізовані склади злочинів не містять кваліфікуючої ознаки діяння, вчиненого повторно. Тому у випадках послідовного викрадення двох або більше осіб при виникненні самостійного конкретизованого умислу щодо кожного потерпілого вчинене кваліфікується як одиничні злочини з посиланням на відповідні частини ст. 146 КК.

Діяння визнається вчиненим за **попередньою змовою** групою осіб тоді, коли в ньому приймали участь не менше двох виконавців, які домовились про вчинення злочину і кожен із співвиконавців вчинили хоча б одне з діянь, які утворюють об’єктивну сторону.

При цьому, виконавцем злочину визнається особа, яка безпосередньо або опосередковано приймала участь у викраденні людини, а також утримувала потерпілого в певному місці, забезпечувала продуктами харчування, надавала послуги по побутовому обслуговуванню навіть епізодично, а не постійно.

Дії особи, яка не приймала  участі у безпосередньому утриманні позбавленої волі людини, а лише надала певне приміщення для цього чи обладнала його, кваліфікуються як пособництво у незаконному позбавленні волі за ч. 5 ст. 27, ст. 146.

Незаконне позбавлення волі чи викрадення людини **способом, небезпечним для життя чи здоров’я потерпілого**, означає дії, які реально створювали небезпеку настання смерті потерпілого, загрозу заподіяння йому тяжких, середньої тяжкості чи легких тілесних ушкоджень з короткочасним розладом здоров’я, загрозу заподіяння іншої шкоди його здоров’ю.

Зокрема, таким способом може бути визнане застосування наркотичних засобів, психотропних речовин, лікарських препаратів, отрути та інших сильнодіючих речовин, електрошоку для приведення потерпілого до безпорадного стану, полегшення його захоплення з метою його викрадення чи послідуючого позбавлення волі.

Небезпечним для життя чи здоров’я особи може бути визнане утримання особи, незаконно позбавленої волі, в умовах та місцях ізоляції, завідомо непридатних та небезпечних для здоров’я людини (в підземних приміщеннях, трюмах кораблів, багажних відділеннях транспортних засобів) тощо.

Способом, небезпечним для життя та здоров’я особи, охоплюється і заподіяння легких тілесних ушкоджень, що спричинило короткочасний розлад здоров’я або незначну втрату працездатності, середньої тяжкості тілесних ушкоджень.

Не потребує додаткової кваліфікації, так як охоплюється поняттям способу, небезпечного для життя особи, погроза вбивством потерпілого чи його рідних та близьких, яка застосовується як спосіб психологічного впливу на особу з метою подолання або недопущення опору з його боку для полегшення захоплення потерпілого.

Діяння, які супроводжувались заподіянням потерпілому **фізичних страждань**, проявляються у таких способах викрадення особи чи умовах його незаконного позбавлення волі, які завдавали особі особливих негативних фізичних чи фізіологічних відчуттів: сильний фізичний біль, що відчуває потерпілий внаслідок побоїв, мордування, катування, утримання потерпілого в умовах, непридатних або непристосованих для перебування людини (висока або низька температура в приміщенні, нестача повітря, освітлення, позбавлення їжі, води, сну, засобів гігієни, вплив різких та голосних звуків, відсутність умов для нормального задоволення природних потреб людського організму тощо).

Незаконне позбавлення волі або викрадення людини **із застосуванням зброї** передбачає використання будь-якого виду вогнепальної або холодної зброї для фізичного впливу на потерпілого (заподіяння тілесних ушкоджень, іншої шкоди здоров’ю) або психічного впливу на особу (погроза застосування зброї, яка створювала реальну небезпеку для життя та здоров’я особи, демонстрація оголеної або приведеної до бойової готовності зброї або її оголення).

Вчинення діяння **тривалий час** характеризує незаконне позбавлення волі протягом певного часового періоду, коли час реальної ізоляції та фактичне обмеження вільного пересування особи триває не менш ніж декілька тижнів.

Умови тримання потерпілого, місце та способи його утримання, як і інші конкретні обставини справи не являються визначальними при тривалості часу, однак повинні бути враховані при кваліфікації скоєного діяння.

Кваліфікуюча ознака тривалого часу вчинення діяння може стосуватись лише незаконного позбавлення волі особи, так як інша форма розглядуваного злочину – викрадення людини – не являється триваючим злочином.

Частина 3 ст. 146 передбачає **особливо кваліфіковані види** злочину – це незаконне позбавлення волі або викрадення людини: 1) вчинене організованою групою; 2) що спричинило тяжкі наслідки.

Кваліфікація даного злочину як вчиненого **організованою групою** не має відмінностей від інших діянь при наявності аналізованої кваліфікуючої ознаки, тому не вимагає самостійного коментування.

Як незаконне позбавлення волі або викрадення людини, що **спричинило тяжкі наслідки**, кваліфікуються діяння у разі настання смерті потерпілого, заподіяння йому тяжких тілесних ушкоджень.

Психічне ставлення винного до смерті може бути як умисним, так і необережним. Під заподіянням смерті потерпілого через необережність розуміються випадки, коли винний вибрав такий спосіб викрадення чи позбавлення волі, при якому через легковажність чи недбалість настала смерть потерпілого. Наприклад, потерпілий утримувався в приміщенні, непридатному для людського організму і через погану вентиляцію задихнулася чи замерз через вплив наднизької температури.

Заподіяння смерті або тяжких тілесних ушкоджень потерпілому через необережність повністю охоплюється змістом поняття „тяжкі наслідки” і не вимагає додаткової кваліфікації за відповідними статтями КК.

Під тяжкими наслідками розуміються, зокрема, самогубство викраденого чи позбавленого волі, заподіяння тяжких тілесних ушкоджень, що спричинило втрату органу або його функцій, психічну хворобу або інший розлад здоров’я, поєднаний зі стійкою втратою працездатності не менш як на одну третину, або переривання вагітності.

Завдання під час його викрадення чи в період незаконного позбавлення волі умисного тілесного ушкодження, небезпечного для життя в момент заподіяння, охоплюється поняттям „діяння, вчиненого способом, небезпечним для життя чи здоров’я потерпілого” і у випадку відсутності інших кваліфікуючих та особливо кваліфікуючих ознак повинно кваліфікуватись за ч. 2 ст. 146.

Умисне заподіяння смерті потерпілому чи умисне тяжке тілесне ушкодження при обтяжуючих обставинах складом злочину, передбаченого ч. 3 ст. 146, не охоплюється, виходить за межі поняття тяжкі наслідки і повинно кваліфікуватись за сукупністю злочинів: за ч. 1 ст. 115 чи за відповідними пунктами ч. 2 ст. 115 або за ч. 2 ст. 121 як тяжке тілесне ушкодження, що спричинило смерть потерпілого.

Підлягають кваліфікації за сукупністю злочинів  і випадки незаконного позбавлення волі чи викрадення людини із заподіянням потерпілому тяжких тілесних ушкоджень, вчинених способом, що має характер особливого мучення, або вчинене групою осіб, а також з метою залякування потерпілого або інших осіб, або вчинене на замовлення за сукупністю злочинів: за ч. 3 ст. 146 та ч. 2 ст. 121, так як злочин, передбачений ч. 2 ст. 121 має підвищену порівняно з санкцією ч. 3 ст. 146 нижчу межу покарання, а тому є більш тяжким насильницьким злочином.

# 3. ЗАХОПЛЕННЯ ЗАРУЧНИКІВ (СТАТТЯ 147).

Захоплення заручників має міжнародну актуальність. Увага на необхідність протидії цьому небезпечному явищу звертається в багатьох правових актах, зокрема, в Міжнародній конвенції про захоплення заложників, прийнятій Генеральною Асамблеєю ООН в 1979 р.

**Основним об’єктом** злочину є свобода людини, а **додатковим об’єктом** виступають громадська безпека, життя, здоров’я особи, власність.

Ст. 147 встановлює відповідальність за захоплення фізичної особи як потерпілого від злочину.

Відповідальність за захоплення як заручників представника влади, працівника правоохоронного органу чи їх близьких родичів передбачена статтею 349.

**Об’єктивна сторона** злочину полягає у захопленні або триманні особи як заручника.

Заручник – це фізична особа, яка захоплюється та (або)  примусово поза її волею та всупереч її бажанню утримується як засіб добитися задоволення вимог, пред’явлених винними.

**Захоплення заручника** – протиправне насильницьке обмеження свободи хоча б однієї особи, поєднане з наступним відкритим повідомленням про це з висуванням умов звільнення.

**Тримання заручника** означає насильницьке перешкоджання поверненню йому свободи, утримання його в місцях, які особа не може вільно залишити.

У більшості випадків захоплення заручників здійснюється шляхом нападу на потерпілого із застосуванням насильства або з погрозою його застосування. За ознаками вчиненого діяння захоплення особи як заручника виражається у формі викрадення людини з послідуючим позбавленням її  свободи пересування можливості вільно залишати місце примусового утримання.

Як захоплення заручників повинні кваліфікуватись і дії щодо осіб, які обманом були залучені до місця їх послідуючого примусового тримання або перебуваючи в таких місцях, не могли їх самостійно залишити через безпорадний стан (хворі в лікувальних установах) або які перебувають в місцях відбування покарання.

При цьому, захоплення заручників із числа осіб, що відбувають покарання в установах відбування покарання, якщо такі дії поєднуються зі злісною непокорою вимогам адміністрації виправної установи, повинні кваліфікуватись за сукупністю злочинів за статтями 147 та 391.

Утворюють сукупність злочинів і випадки, коли захоплення заручників здійснюється як спосіб тиску на представників правоохоронних органів при втечі з місць позбавлення волі або з-під варти, за наявності інших необхідних ознак злочину, діяння кваліфікуються за статтями 147 та ч. 2 ст. 393.

Захоплення заручників визнається **закінченим злочином** з моменту, коли потерпілий фактично позбавляється волі. Таким моментом є встановлення контролю з боку винного над потерпілим, обмеження його свободи та можливості вільного пересування.

Невдала спроба захопити особу як заручника кваліфікується як замах на злочин.

**Суб’єктом** злочину є осудна особа, яка досягла 14-річного віку.

**Суб’єктивна сторона** злочину характеризується прямим умислом та спеціальною метою: спонукання держави, організацій чи окремих громадян вчинити будь-які дії або утриматися від вчинення будь-якої дії як умови звільнення особи. При цьому для кваліфікації злочину як захоплення заручників не має значення характер поставлених вимог, а також адресата таких вимог: це державні установи, міжнародні організації, фізична або юридична особа або групи осіб. Однак конкретний зміст вимог може свідчити про підвищену ступінь суспільної небезпечності злочину та особи злочинця, а тому повинен враховуватись при застосуванні заходів кримінальної відповідальності.

**Кваліфікованими видами** злочину (частина 2 ст. 147 КК) є: 1) вчинення його щодо неповнолітнього; 2) вчинення організованою групою; 3) захоплення або тримання особи як заручника, поєднане з погрозою знищення людей; 4) спричинення діянням тяжких наслідків.

**Неповнолітній** як потерпілий від злочину, передбаченого ч. 2 ст. 147, це особа, якій на момент її захоплення чи тримання як заручника не виповнилося 18 років.

Захоплення або тримання особи як заручника, поєднане **з погрозою знищення людей**, кваліфікується за ч. 2 ст. 147 у випадках, якщо під час вчинення злочину винний висловлює реальні погрози вбивством заручника самому потерпілому або погроза висловлюється представником державної або іншої установи, підприємства чи організації або родичам заручника.

Про реальність погрози свідчить, зокрема, прилюдне приведення зброї до бойової готовності, демонстрація вибухових пристроїв чи інших знарядь, засобів та способів, здатних  позбавити життя хоча б однієї особи.

В зазначених випадках погроза вбивством охоплюється складом злочину, передбаченого ч. 2 ст. 147, і додаткової кваліфікації за ст. 129 чи ст. 345 не потребує.

Захоплення заручників може супроводжуватись заподіянням тілесних ушкоджень різного ступеня тяжкості. Умисне нанесення середньої тяжкості або легких тілесних ушкоджень охоплюється поняттям протиправного насильства як ознаки об’єктивної сторони захоплення особи як заручника і не потребує кваліфікації за сукупністю злочинів.

Завдання тяжких тілесних ушкоджень відноситься до поняття **тяжких наслідків** злочину, передбаченого ч. 2 ст. 147.

Захоплення або тримання заручників, що спричинили тяжкі наслідки, визнається таким у випадках спричинення смерті потерпілому, самогубства особи, заподіяння майнової шкоди у великих або особливо великих розмірах або істотної шкоди немайнового характеру (наприклад, виникнення або загострення конфлікту на грунті міжнародних, міжнаціональних, релігійних відносин, тривала дезорганізація роботи підприємств, організацій та установ тощо).

При цьому умисне заподіяння смерті потерпілому повинно кваліфікуватись за сукупністю злочинів за статтями ч. 2 ст. 147 та п. 3 ч. 2 ст. 115.

Згідно п. 7 постанови ПВС № 2 від 7 лютого 2003 р. „Про судову практику в справах про злочини проти  життя та здоров’я особи” як умисне вбивство заручника належить кваліфікувати умисне вбивство особи, яка була  захоплена або трималася з метою спонукати її родичів, державу або іншу установу, підприємство чи організацію, фізичну або службову особу до вчинення чи утримання від вчинення будь-якої дії як умови звільнення цієї особи.

Вбивство працівника правоохоронного органу під час звільнення заручників також утворює сукупність злочинів – ч. 2 ст. 147 та ст. 348.

# 4. ПІДМІНА ДИТИНИ (СТАТТЯ 148).

Небезпека цього злочину полягає в тому, що підміною дитини протиправно примусово  розриваються загальнолюдські відносини між батьками та дітьми, порушуються морально-етичні норми.

**Основним безпосереднім об’єктом** розглядуваного злочину є особиста недоторканність дитини. **Додатковим безпосереднім об’єктом** виступають умови нормального формування та розвитку дитини, які ставляться під загрозу самим фактом відлучення її від батьків. Підміна, якщо вона буде викрита, здатна завдати глибокої психічної травми як дитині так і батькам.

З **об’єктивної сторони** підміна дитини виражається в тому, що одна дитина замінюється іншою, що можливо, як правило, лише по відношенню до новонародженого в пологовому будинку.

Однак, підміна може бути здійснена і в інших ситуаціях. Наприклад, підміна немовляти, яке знаходиться у колясці на вулиці у відсутності дорослих; під час перебування в дитячих установах, лікувальних закладах щодо дитини, яка через малолітній вік не здатна усвідомлювати свою особу, а дорослі, як сторонні, не можуть ідентифікувати дитину за її індивідуальними ознаками.

Підміна чужої дитини означає вчинення цього діяння особами, які за змістом закону не являються батьками обох замінюваних дітей, навіть при позбавленні їх батьківських прав, усиновителями  і не перебувають з нею в інших сімейно родинних стосунках..

Обмін дітьми, який здійснюється за обопільною згодою батьків чи інших законних представників дитини, не утворює складу розглядуваного злочину. В той же час, наявність злочину не виключається, якщо учасником таких дій є один з батьків, а інший введений в оману або такі дії вчиняються всупереч його волі та бажанню.

Злочин може бути вчинений в наступних випадках: 1) при заміні своєї дитини (наприклад, хворої, з зовнішністю представника неєвропейської раси тощо) на чужу; 2) при заміні чужої дитини на чужу.

Заміна дітей в цьому випадку може і не відбутися: замість померлої дитини батькам чи законним представникам може бути передана чужа дитина.

**Суб’єктивна сторона** злочину передбачає лише прямий умисел. Обов’язковою ознакою суб’єктивної сторони є корисливі або інші особисті мотиви. Користь може проявлятися у бажанні отримати матеріальну винагороду за здійснену підміну, одержати майнові права у майбутньому тощо. Інші особисті мотиви досить часто бувають низькими – свідчать про особливу аморальність винного та його дій. Такими  можна вважати вчинення підміни дитини з помсти батькам дитини, через  неприязні стосунки між винним та її батьками чи родичами, коли здорова повноцінна новонароджена дитина підміняється на безнадійно хвору тощо.

Особисті мотиви можуть бути і позитивного змісту, - наприклад, із співчуття до батьків у випадку підміни їх померлої дитини на чужу, яка втратила батьків або батьки якої відмовилися від неї.

**Суб’єктом** злочину є особа, яка досягла 16 років і по відношенню до якої одне з підмінюваних дітей є чужим. При вчиненні підміни службовою особою з використанням свого службового становища (лікарі пологового будинку та інших медичних установ, керівники дитячих виховних установ) діяння мають кваліфікуватись  за сукупністю злочинів за відповідними статтями 148, 364-366.

Підміна дітей може вчинюватись з метою викрадення дитини, послідуючим її продажем, з метою вилучення органів чи тканин для трансплантації чи насильницького донорства. У таких випадках вчинені діяння складають сукупність злочинів і кваліфікуються за ст. 148 та при наявності відповідних умов за статтями 143, 144, 146 та 149.

# 5. ТОРГІВЛЯ ЛЮДЬМИ АБО ІНША НЕЗАКОННА УГОДА ЩОДО ЛЮДИНИ (СТАТТЯ 149).

За статтею 149  КК у редакції Закону України від 12 січня 2006 р. зміст поняття „торгівля людьми” відповідає міжнародним нормам, зокрема, визначенню такого діяння в Протоколі про запобігання і припинення торгівлі людьми, особливо жінками та дітьми, і покарання за неї, що доповнює Конвенцію ООН проти транснаціональної організованої злочинності, від 15 листопада 2000 р.

 **Об’єктивна сторона** злочину  виражається в активних діях, спрямованих на експлуатацію людини з метою отримання прибутку. Диспозиція ч. 1 ст. 149 КК передбачає споєння злочинного діяння - торгівлі людьми  у самостійних формах:

1) торгівля людьми;

2) здійснення іншої незаконної угоди, об’єктом якої є людина;

3) вербування;

4) переміщення;

5) переховування;

6) передача або

7) одержання людини, вчинені з метою експлуатації, з використанням обману, шантажу чи уразливого стану особи.

Для наявності складу злочину, передбаченого ст. 149 КК, достатньо вчинення злочинних дій хоча б в одній із зазначених форм.

**Торгівля людьми** полягає у здійсненні щодо потерпілого угоди купівлі-продажу, в якій потерпіла особа виступає як предмет цієї угоди (товар). Це угода, за якою одна особа (продавець) передає людину у фактичне незаконне володіння та розпорядження іншої особи (покупця), за певну грошову винагороду. Угода може бути укладена як письмово, так і в усній формі. При цьому продавець бере на себе зобов’язання передати людину покупцю, а покупець зобов’язується заплатити за це.

**Здійснення  іншої незаконної угоди, об’єктом якої є людина** – це досягнення та часткова реалізація  домовленості між двома або більше особами про порушення чи обмеження тих прав та свобод людини, які відповідно до Конституції України та законодавства не можуть бути порушені чи обмежені.  Зміст зазначеної угоди обов’язково включає здійснення таких угод, як дарування, міна, надання у безоплатне користування, передача в рахунок погашення боргу, та будь-які інші домовленості про подальшу експлуатацію людини (сексуальна експлуатація, використання в порнобізнесі, втягнення в злочинну діяльність, залучення в боргову кабалу, усиновлення (удочеріння) в комерційних цілях, використання в збройних конфліктах, експлуатація праці особи).

Посередницькі послуги у працевлаштуванні особи, оплатне сприяння усиновленню (удочерінню), а також сутенерство не утворюють ознак аналізованого складу злочину, так як оплаті в таких випадках підлягає не передача особи, а лише послуги по сприянню (створенню умов) майбутній діяльності особи.

Незаконність угоди полягає в тому, що людина як жива істота та громадянин не може виступати предметом жодних платних та безоплатних домовленостей, нівелюватися до статусу рухомого майна.

Торгівля людьми та інша незаконна угода утворюють склад закінченого злочину з моменту реалізації відповідної угоди, завершення здійснення домовленостей, які відображаються у передачі обумовлених грошових сум, у переміщенні самої особи для забезпечення дійсності кожної такої угоди, з моменту фактичної передачі винним як предмету людини, стосовно якої здійснено продаж або іншу незаконну угоду, іншій стороні (особі або особам). Фактична передача вважається реалізованою з моменту, коли потерпілий почав перебувати під контролем особи, якій  він мав бути переданий за відповідною угодою, тобто з того часу, коли така особа отримала реальну можливість розпоряджатись людиною на власний розсуд.

**Вербування людини** — це запрошення, набір або залучення шляхом домовленності осіб для їх участі в будь-яких видах діяльності (участь у збройному конфлікті або насильницьких діях особисто чи у воєнізованих формуваннях або групах, працевлаштування тощо). Вербування може бути проведене, наприклад, по телефону, за допомогою всесвітньої електронної мережі (Інтернету), шляхом листування. Згода особи, яку вербують, може бути надана як в письмовій (шляхом підписання контракту, розписки в отриманні грошей тощо), так і в усній формі.

Дана форма торгівлі людьми розглядається в якості закінченого злочину з моменту викладення вербувальником особі пропозиції про участь у будь-яких видах діяльності за відповідну матеріальну винагороду. Вербування людини з метою використання у збройних конфліктах інших держав або насильницьких діях, спрямованих на повалення державної влади чи порушення територіальної цілісності, та послідуючий її продаж з цією метою утворює сукупність злочинів, яка кваліфікуються за статтями 149 та 447 КК.

**Переміщення людини** – зміна місця перебування особи як в межах території України, так її і перевезення чи інше переміщення через державний кордон до іншої держави. Незаконне переміщення особи через державний кордон з метою її експлуатації означає факт незаконного переправлення осіб і повинно кваліфікуватись  як торгівля людьми (ст. 149 КК) та незаконне переправлення осіб через державний кордон України (ст. 332 КК).

**Переховування людини** передбачає влаштування особи у певних приміщеннях, транспортних засобах, на відлюдних територіях, забезпечення підробленими документами, проведення пластичної операції зі зміною зовнішності та інші дії. Переховування з забезпеченням підробленими документами утворює сукупність злочинів із кваліфікацією за статтями 149 та 357 або 358 КК.

**Передача та одержання людини** означають встановлення фактичного контролю над місцем її перебування, над свободою руху, позбавлення можливості вільного пересування після здійснення купівлі-продажу або іншої не законної угоди щодо особи.

Обов’язковою ознакою вчинення злочину у формах вербування, переміщення, переховування, передача або одержання людини є спосіб злочинного діяння, який виявляється у використанні обману, шантажу чи уразливого стану особи. Обман полягає у повідомленні потерпілій особі завідомо неправдивої інформації щодо умов працевлаштування, видів майбутньої діяльності або приховуванні важливих відомостей, інформації, повідомлення яких мало б суттєве значення  для поведінки особи та вплинуло б на її рішення погодитись на працевлаштування (наприклад, обіцянки сприяти роботі в якості офіціанток, гувернанток  з послідуючим продажем у сфері сексуальних послуг).

Шантажем являються погрози винного розголосити компрометуючі або інші відомості, які потерпіла особа бажає зберегти у таємниці (наприклад, погроза повідомити про заняття проституцією, про судимість особи тощо); погроза знищенням або пошкодженням майна. Погроза може бути висловлена розголосити як дійсні факти, так і повідомити неправдиві відомості.

Під уразливим станом особи розуміється зумовлений фізичними чи психічними властивостями або зовнішніми обставинами стан особи, який позбавляє або обмежує її здатність усвідомлювати свої дії (бездіяльність) або керувати ними, приймати за своєю волею самостійні рішення, чинити опір насильницьким чи іншим незаконним діям, збіг тяжких особистих, сімейних або інших обставин. Уразливий стан потерпілої особи являється оціночним поняттям і його наявність визначається органами досудового слідства та суду на підставі аналізу конкретних обставин справи. В усіх випадках, коли за обставинами справи згода потерпілого на вербування, переміщення, переховування, передачу чи одержання була вимушеною, одержаною внаслідок збігу передбачених п. 2 примітки до ст. 149 КК об’єктивних та суб’єктивних обставин і не відповідала інтересам особи, констатується наявність уразливого стану.

Наявність уразливого стану була встановлена під час судового розгляду справи щодо громадянки А., яка вчинила злочин за таких обставин.

А. з метою отримання прибутку від торгівлі людьми вступила  у злочинну змову на скоєння вказаного злочину з іншими особами, які запропонували підсудній за винагороду підшуковувати на території Знам'янського району Кіровоградської області молодих жінок з метою їх відправки до Російської Федерації для заняття проституцією.

Реалізуючи  злочинні наміри, згідно попередньої домовленості, А. підшукувала осіб жіночої статі молодого віку з метою їх вербування  та подальшого продажу за кордон до Росії іншим особам для їх подальшої сексуальної експлуатації.

Шляхом обману А. вводила в оману майбутніх потерпілих відносно дійсного характеру їх діяльності за кордоном, яким проти їх волі та бажання належало займатися в Росії. Приховуючи  ці обставини, вона запевнювала жінок про  можливість працевлаштування продавцями на ринках та офіціантками у нічних клубах, пропонуючи вигідні умови проживання та оплати їх роботи.

По прибуттю до м. Москви злочинці перевозили жінок до спеціально найнятих квартир, де психологічно пригнічуючи, використовуючи  ту обставину, що вони перебувають одні в чужій країні, пояснювали дійсну мету їх приїзду до Російської Федерації.

Користуючись повною залежністю жінок, їх безправним та пригніченим станом в навмисно створеній співучасниками ситуації, схиляли до заняття проституцією. Позбавлені права вибору місця проживання та роду занять,  потерпілі були вимушені працювати проститутками під повним контролем невстановлених співучасників, які знаходили клієнтів для них та від яких отримували оплату за надання сексуальних послуг. Отримані гроші привласнювали та розподіливши їх між собою, використовували на власні потреби.

Дії А. кваліфіковані Знам’янським міськрайонним судом Кіровоградської області за ч. 2 ст. 149 КК України як  торгівля людьми, тобто вербування, переміщення, передача людини, вчинені з метою експлуатації, з використанням обману, уразливого стану, вчинені щодо кількох осіб, повторно, за попередньою змовою групою осіб.

Переміщення, переховування, передача або одержання людини є закінченим злочином з моменту вчинення щодо особи будь-якого з цих діянь.

Якщо після укладення угоди щодо продажу чи іншої оплатної передачі людини така угода почала реалізовуватись, але не призвела до фактичної передачі  потерпілого,  вчинене злочинне діяння належить розглядати як **замах на злочин** і в залежності від того, закінчений це замах чи незакінчений, і кваліфікувати з посиланням на ч. 2 чи ч. 3 ст. 15 КК.

У випадку законного чи незаконного переміщення людини за її згодою або без згоди через державний кордон України як замах на злочин розглядаються будь-які дії, спрямовані на реалізацію незаконної угоди стосовно людини і вчинені до моменту фактичного перетинання нею державного кордону України.

У випадках, коли відповідна незаконна угода була укладена, але винний ще не розпочав її реалізацію, його дії утворюють **готування до злочину** і повинні бути кваліфіковані з посиланням на ст. 14 КК.

Внесення завідомо неправдивих даних у документи, які використовуються для виїзду потерпілої особи за межі України, утворює самостійний склад злочину і потребує додаткової кваліфікації за відповідною частиною ст. 358 КК.

Суб’єкт злочину загальний – особа, яка досягла 16-річного віку. Вчинення діяння службовою особою та особою, від якої потерпілий був у матеріальній чи іншій залежності, являється кваліфікованим складом злочину.

**Суб’єктивна сторона** злочину характеризується прямим умислом, корисливими мотивами. Вчинення діяння у формах  переміщення, переховування, передача або одержання людини передбачає наявність спеціальної мети – це експлуатація особи.  Здійснюючи злочинне діяння у вигляді продажу людини чи іншої її оплатної передачі, винний усвідомлює зміст відповідної угоди, в межах якої здійснюється або має здійснюватись передача людини, і бажає вчинити такі з метою отримання прибутку.

Під експлуатацією людини в статті 149 КК розуміються всі форми сексуальної експлуатації, використання в порнобізнесі, примусова праця або примусове надання послуг, рабство або звичаї, подібні до рабства, підневільний стан, залучення в боргову кабалу, вилучення органів, проведення дослідів над людиною без її згоди, усиновлення (удочеріння) з метою наживи, примусова вагітність, втягнення в злочинну діяльність, використання в збройних конфліктах тощо.

**Сексуальна експлуатація** у комерційних цілях як вид експлуатації праці особи – це використання особи у діяльності сексуального характеру за винагороду або будь-яку іншу форму відшкодування незалежно від того, чи носить така діяльність добровільний або вимушений характер.

Так, Крюківським районним судом м. Кременчука Полтавської області були засуджені громадяни А., Б. та ряд інших осіб, які протягом 2004-2006 р.р. шляхом входження у довіру та обману потерпілих, діючи за попередньою змовою групою осіб, застосовуючи психологічний вплив, а саме, користуючись матеріальними проблемами потерпілих та обман, завербували п'ятнадцять дівчат, жительок Полтавської області, довівши їм завідомо неправдиву інформацію стосовно можливості заробити велику суму грошових коштів за короткий термін, працюючи продавцем в м. Москві, пропонували їм виїхати в Російську Федерацію, запевнивши про свої можливості у нормальних умовах їх праці, тобто повідомляли завідомо неправдиві дані щодо виду виконуваної роботи, умов та оплати праці..

Дівчата погоджувалися на висунуту пропозицію, а після прибуття в м. Москва Російської федерації, сексуально експлуатувалася, при цьому не мали права вільно пересуватися, до них застосовувалися фізичне, психологічне та сексуальне насильство та, незважаючи на їх постійну сексуальну експлуатацію, мали віддавати борг у сумі 1000 доларів США кожна, за їх переміщення через державний кордон України до м. Москви.

За продаж потерпілих громадянок України до Російської Федерації, для подальшої сексуальної експлуатації, засуджені за домовленістю з сутенером отримували грошову винагороду в сумі 500 доларів США за кожну з них.

Дії засуджених, які вчинили торгівлю людьми, здійснили інші незаконні угоди, об'єктом якої є людина, вербування, переміщення, переховування, передачу людини, вчиненими з метою експлуатації, з використанням обману та уразливого стану особи, щодо кількох осіб, були кваліфіковані судом за ч. 2 ст. 149 КК.

Торгівля людьми, поєднана з подальшим втягненням потерпілої особи у проституцію чи з примушуванням її до заняття проституцією, кваліфікується за сукупністю злочинів, передбачених статтями 149 та 303 КК.

Під **порнобізнесом** розуміється діяльність юридичних та фізичних осіб у сфері надання послуг сексуального характеру (примушування чи втягнення до заняття проституцією, створення або утримання місць розпусти і звідництво, виготовлення, збут і розповсюдження порнографічних предметів) з метою отримання прибутку.

**Примусова праця** передбачає працю, до якої особа залучається проти її волі, з насильством, погрозою насильством , шантажем або будь-яким іншим протиправним способом з присвоєнням результатів такої праці роботодавцем. **Примусове надання послуг** є різновидом примусової праці у сфері надання будь-яких послуг (торгівлі, обслуговування, шоубізнесу тощо). Експлуатація праці дитини , вчинена за відсутності незаконної угоди щодо неї, а так само без вербування, перевезення, переміщення, передачі, приховування та одержання, кваліфікується лише за ст. 150 КК.

**Рабство** згідно з Конвенцією про рабство – це стан чи становище людини, щодо якої здійснюються атрибути права власності чи деякі з них.

Під звичаями, подібними до рабства, у Додатковій конвенції про скасування рабства, работоргівлі та інститутів та звичаїв, подібних до рабства, розуміються: залучення в боргову кабалу, а також інші інститути чи звичаї.

**Залучення в боргову кабалу** – поставлення особи у стан фінансової чи матеріальної залежності через умисне провокування її неплатоспроможності, тобто доведення до нездатності виконати договірні зобов’язання (виплата заборгованості, оплата наданих особі послуг, відшкодування витрат та ін.). Залучення потерпілого в боргову кабалу здійснюється з метою подальшого використання особи: її експлуатації, втягнення в злочинну і іншу протиправну діяльність. В таке становище потрапляє, наприклад, жінка, продана у дім розпусти іншої країни, власник якого, сплативши продавцю гроші за жінку, відбирає у неї всі документи, і обіцяє повернути їх лише після відпрацювання нею витраченої на її придбання суми та отримання прибутку.

Будь-який інститут чи звичай, через які: жінку обіцяють за винагороду видати або видають заміж, без права відмовлення з її боку, її батьки, опікун, родина або будь-яка інша особа; чоловік жінки, його родина або його клан, за винагороду або без такої, мають право передати її іншій особі; жінка після смерті чоловіка передається у спадщину іншій особі. Такі ж норми поведінки, за яких дитина передається одним або обома своїми батьками чи своїм опікуном іншій особі, за винагороду або без такої, з метою експлуатації цієї дитини чи її праці.

Згідно зі ст. 7 Додаткової конвенції про скасування рабства, работоргівлі та інститутів і звичаїв, подібних до рабства, під особою, яка перебуває у підневільному стані, розуміється особа, яка перебуває у стані чи становищі, створеному в результаті інститутів чи звичаїв, подібних до рабства.

Трансплантація – це пересадка органів та тканин від однієї людини до іншої, а донорство – це використання крові або її компонентів для лікування інших осіб, виготовлення лікарських препаратів або використання у наукових дослідженнях. Незаконне вилучення у потерпілого органів чи тканин для трансплантації означає примушування потерпілого до вилучення у нього органів, тканин, а також крові людини чи її компонентів шляхом застосуванням фізичного чи психічного насильства, погроз, обману, з використанням безпорадного стану потерпілого чи через його залежність від винного.

Отримання згоди потерпілого на вилучення у нього органів, тканин, крові чи її компонентів шляхом підкупу, умовляння чи за добровільною згодою особи (наприклад, через перебування її у скрутному матеріальному становищі, отримання винним такої згоди в обмін на допомогу у виїзді за межі України на постійне проживання до іншої держави) також утворює склад аналізованого злочину.

Під вилученням у людини органів (орган зору, серце, легені, печінка, нирки, підшлункова залоза, селезінка) розуміється процес хірургічного або іншого втручання в організм людини і позбавлення її належного їй органа. Проведення  медико-біологічних, психологічних або інших дослідів, експериментів над людиною являється незаконним, якщо такі дії вчиняються з порушенням або недотриманням вимог законодавства. Торгівля людьми, внаслідок якої було здійснено незаконне проведення дослідів над людиною або вчинена незаконна трансплантація органів або тканин людини, утворює сукупність злочинів, передбачених статтями 149 та 142 або 143 КК.

**Усиновлення (удочеріння)** – це прийняття усиновлювачем у свою сім’ю особи на правах дочки чи сина, здійснене, як правило, на підставі рішення суду. Усиновлення громадянином України дитини, яка є громадянином України, але проживає за межами України, здійснюється в консульській установі або дипломатичному представництві України. Якщо усиновлювач не є громадянином України, для усиновлення дитини, яка є громадянином України, потрібен дозвіл українського Центру з усиновлення дітей.

**Усиновлення з метою наживи** означає прагнення отримати матеріальну вигоду від такого усиновлення (наприклад, бажання отримати контроль над власністю усиновленої особи, залучення до заняття жебрацтвом, азартними іграми, проституцією тощо).

Примусова вагітність означає примушування жінки до природного або штучного запліднення шляхом погроз, шантажу, із застосуванням насильства, виношування плоду та народження дитини. Метою цих дій може бути одержання наживи від незаконного усиновлення, використання органів новонародженої дитини для незаконної трансплантації або незаконного донорства, залучення матері з дитиною в жебрацтво.

**Втягнення у злочинну діяльність** – це дії, спрямовані на збудження у особи бажання приймати участь у вчиненні одного або декількох злочинів. Такі дії винних осіб можуть поєднуватись з застосуванням психічного або фізичного впливу (обіцянки, умовляння, обман, погрози, підкуп, розпалювання почуттів помсти, расової та національної ворожнечі та ін.).

Характер  злочину, у вчинення якого втягується особа, а також виконувана нею роль для кваліфікації діянь винного за ст. 149 КК значення не мають.

**Використання в збройних конфліктах** передбачає залучення або вербування особи для участі в діях, направлених на  повалення законної влади в будь-якій державі, підрив конституційного ладу або порушенням її територіальної цілісності та суверенітету.

Продаж людини або інша оплатна передача чи незаконна угода з метою її використання у збройному конфлікті як найманця утворює сукупність злочинів: статті 149 та 447 КК.

Кваліфікований склад злочину, передбачений ч. 2 ст. 149 КК, утворює вчинення діяння:

- щодо неповнолітнього;

- щодо кількох осіб;

- повторно;

- за попередньою змовою групою осіб;

- службовою особою з використанням службового становища;

- особою, від якої потерпілий був у матеріальній чи іншій залежності;

- поєднані з насильством, яке не є небезпечним для життя чи здоров’я потерпілого чи його близьких;

- з погрозою застосування такого насильства.

**Неповнолітньою** є потерпіла особа чоловічої або жіночої статті, якій на момент укладення відповідної угоди щодо неї  не виповнилося 18 років.

Торгівля людьми або інша незаконна угода по передачі **кількох осіб**  має місце у випадку вчинення діяння стосовно двох або більше потерпілих, незалежно від того, одночасно чи в різний час щодо них були вчинені відповідні діяння, якщо вони об’єднані одним умислом.

Дії винної особи, яка мала єдиний намір вчинити торгівлю людьми щодо кількох осіб, але фактично здійснила незаконну угоду щодо однієї особи, слід кваліфікувати як закінчений злочин щодо одного потерпілого та замах на злочин, передбачений ч. 2 ст. 149 КК за ознакою його вчинення щодо кількох осіб.

**Повторним** є вчинення даного злочину особою, яка до цього вже вчинила злочин, передбачений ст. 149 КК у будь-якій формі як щодо однієї й тієї ж самої особи, так і щодо кількох осіб у різний час. За ознакою повторності за ч. 2 ст. 149 КК мають кваліфікуватися дії винного, вчинені щодо різних потерпілих, у різний проміжок часу, не об’єднані єдиним умислом, які свідчать про самостійність кожного із вчинених  злочинних епізодів.

У випадках, коли особа має єдиний умисел на здійснення продажу, оплатної передачі або іншої незаконної угоди щодо кількох осіб,  але здійснює всі дії не одночасно, а поетапно щодо кожної потерпілої особи (чи декількох осіб), вчинене утворює ознаки єдиного продовжуваного злочинного діяння. За таких обставин дії не можуть кваліфікуватися за ознакою повторності.

Продаж чи інша незаконна угода щодо передачі людини, вчинені **за попередньою змовою групою осіб,** передбачають попередню домовленість двох або більше осіб до початку злочину про спільну участь у його вчиненні.

**Використання службового становища** полягає у вчиненні злочину особою, яка має статус службової особи. Такими є особи, які постійно або тимчасово здійснюють функції представників влади, а також обіймають постійно або тимчасово на підприємствах, в установах чи організаціях незалежно від форм власності посади, пов’язані з використанням організаційно-розпорядчих чи адміністративно-господарських обов’язків, або виконують такі обов’язки за спеціальним повноваженням.

Вчинення злочину з використанням службового становища має місце тоді, коли продаж людьми або іншу незаконну угоду щодо передачі людини здійснила службова особа, використовуючи надані їй по службі права чи  повноваження, в тому числі і з виходом за межі таких прав чи повноважень. Такі дії службової особи повністю охоплюються ч. 2 ст. 149 КК і додаткової кваліфікації за відповідною  частиною ст. 364 чи ст. 365 КК не потребують – крім випадків, коли вони вчинені працівником правоохоронного органу. В цьому випадку вчинене належить розглядати як сукупність злочинів і кваліфікувати за ч. 2 чи ч. 3 ст. 149 та за ч. 3 ст. 364 КК.

Службовою особою, як суб’єктом злочину, може бути, наприклад, директор фірми або власник приватного агентства, які здійснюють посередницьку діяльність щодо працевлаштування громадян України за кордоном, директор будинку дитини, працівник служби віз і реєстрації та ін.

Продаж, інша оплатна передача людини чи інша незаконна угода, вчинені **особою, від якої потерпілий був у матеріальній або іншій залежності**, утворюють склад злочину при наявності наступних обставин. Матеріальна залежність полягає у перебуванні потерпілого на повному чи частковому  утриманні винного, а також наявність фінансової чи майнової заборгованості, які примушують потерпілого виконувати бажання та слідувати вимогам винної особи.  Під іншою розуміється службова, родинна, соціальна (дітей від батьків, опікунів; непрацездатних від їх піклувальників; непрацюючих членів сім’ї від матеріально забезпечених; підлеглі – від начальників та ін.) залежність.

**Особливо кваліфікованими видами** торгівлі людьми за ч. 3 ст. 149 КК визнається вчинення таких дій:

- щодо малолітнього;

- організованою групою;

- поєднані з насильством, небезпечним для життя або здоров’я потерпілого чи його близьких;

- з погрозою застосування такого насильства;

- якщо такі дії спричинили тяжкі наслідки.

**Малолітньою** є потерпіла особа чоловічої або жіночої статті, якій на момент укладення відповідної угоди щодо неї  не виповнилося 14 років.

Наприклад, Гусятинським районним судом Тернопільської області засуджені громадяни А. та  Т., які вчинили злочин за таких обставин.

Громадянка А. після народження дитини   залишила її у пологовому будинку.   Підсудна А. за попередньою змовою із своїм співмешканцем Т., який є батьком дитини,  за місцем свого проживання запропонували громадянці К. придбати свою малолітню дочку за 15 000 грн. З метою продажу дитини А. та Т. забрали із пологового відділення лікарні свою новонароджену дочку і,  реалізовуючи свій  намір, підсудні  поблизу свого помешкання продали її К. за 14 500 грн.

Дії А. та Т. кваліфіковані судом за ч. 3 ст. 149  КК України, як торгівля людьми за попередньою   змовою групою осіб, вчинена відносно малолітньої дитини.

Злочин визнається вчиненим **організованою групою**, якщо в його готуванні або вчиненні брали участь три і більше особи, які попередньо зорганізувалися у стійке об’єднання для вчинення цього та інших злочинів, об’єднаних єдиним планом з розподілом функцій учасників групи, спрямованих на досягнення цього плану, відомого всім учасникам групи.

**Тяжкими наслідками** торгівлі людьми можуть визнаватися настання смерті потерпілої особи, спричинення тяжкого тілесного ушкодження, захворювання на СНІД або іншу невиліковну хворобу, самогубство особи чи зникнення її безвісти.

До тяжких наслідків, передбачених ч. 3 ст. 149 КК, психічне ставлення винного характеризується лише необережною формою вини.

Так, Новоукраїнським районним судом Кіровоградської області визнано винним громадянина А. у вчиненні злочину, передбаченого ч. 3 ст. 149 КК, за наступних обставин.

В липні 2007 року підсудній шляхом обману та обіцянок хорошої високооплачуваної роботи переправив в м. Москву неповнолітніх С. та М., які по приїзду на місце фактично попали в сексуальне рабство. Потерпілих мимо їх волі спонукали займатися проституцією. Не витримавши психологічного тиску, не маючи ні грошей та документів, щоб повернутися додому, та в результаті морального насилля потерпіла С. покінчила життя самогубством, тобто настали тяжкі наслідки.

Якщо при вчиненні злочину, передбаченого ст. 149 КК, була умисно спричинена смерть людині, дії винного мають кваліфікуватися за сукупністю злочинів, передбачених ч. 3 ст. 149 та при наявності відповідних ознак за ст. 115 КК.

У разі, якщо винний продав особу для вилучення в неї органу, що завідомо мало своїм наслідком смерть потерпілого або заподіяння тяжкого тілесного ушкодження, його дії мають кваліфікуватися за ч. 3 ст. 149, п. 5 ст. 27 та п. 6 (а також залежно від конкретних обставин справи, пунктами 2, 4, 9 або 11) ч. 2  ст. 115 або ст. 121 КК.

# 6. ЕКСПЛУАТАЦІЯ ДІТЕЙ (СТАТТЯ 150).

Принцип 2 Конвенції про права дитини Генеральної Асамблеї ООН (1959 р.) проголошує, що дитині законом та іншими засобами повинен бути забезпечений спеціальний захист та надані можливості і створені сприятливі умови, які дадуть можливість для повноцінного фізичного, розумового, морального, духовного соціального розвитку в умовах свободи та гідності.

Встановлення кримінальної відповідальності за експлуатацію дітей є імплементацією ст. 34, 36 Конвенції про права дитини.

**Об’єктом** злочину виступають суспільні відносини, які гарантують умови нормального  розвитку, психічне та фізичне здоров’я дитини, свободу дитини від будь-яких форм експлуатації її праці з метою отримання прибутку.

Дитина, як потерпілий від даного злочину, це особа, яка не досягла передбаченого законом віку, з якого дозволяється працевлаштування. Відповідно до ст. 188 КЗпП України, за загальним правилом, на роботу приймаються особи віком, не молодше 16 років.

За згодою батьків чи одного з них або осіб, що їх замінюють, дозволяється працевлаштування неповнолітніх, які досягли 15 років, а при дотриманні певних умов – 14 років.

Таким чином, потерпілими щодо розглядуваного складу злочину є особи віком до 16 років.

Крім обмеження віку Кзпп передбачає і інші пільгові умови праці для неповнолітніх: це скорочений робочий тиждень, заборона залучати неповнолітніх до праці вночі, понаднормово, у вихідні та святкові дні, а також у шкідливих чи небезпечних умовах.

**Об’єктивна сторона** злочину полягає в експлуатації дитини, тобто у використанні її праці з метою отримання прибутку при порушені норм законодавства про працю щодо неповнолітніх. Виходячи зі змісту аналізованої норми, злочином є з метою отримання прибутку використання праці: 1) малолітніх (осіб до 14 років) за будь-яких умов, так як щодо працевлаштування даної категорії цих осіб в будь-якій народногосподарській сфері законом встановлена заборона; 2) осіб віком від 14 до 16 років при порушенні норм трудового законодавства.

Праця дитини може використовуватись у будь-якій сфері народного господарства: у промисловості, сільськогосподарського виробництва, торгівлі, надання послуг та ін.

Прикладом експлуатації дитини є діяння громадянина Г., який вчинив злочин за таких обставин. Г., являючись власником кафе-бару, з метою отримання прибутку, без складання трудового договору, без згоди одного із батьків, без ведення спеціального обліку працівників, які не досягли вісімнадцяти років, без проходження попереднього медичного обліку, в порушення заборони залучення працівників молодше вісімнадцяти років до нічних робіт та робіт у вихідні дні, без чітко визначених обов’язків виконання робіт, прийняв на роботу на посаду офіціанта неповнолітню С., визначив їй режим роботи в будні дні з 15-00 год. до 02-00 год. з оплатою 20 грн. за зміну, у вихідні дні з 15-00 год. до 06-00 год. з оплатою 35-40 грн. за зміну.

Потім, користуючись тим, що С. працює у нього неофіційно та тим, що спеціальний облік працівників, які не досягли вісімнадцятирічного віку він не веде, змінив їй оплату праці у вихідні дні з 35-40 грн. на 25 грн. за зміну, внаслідок чого неповнолітня С. в ранньому віці зіткнулась з несправедливістю щодо оплати її праці.

Дії Г. кваліфіковані Високопільським районним судом Херсонської області за ст. 150 ч. 1 КК України як експлуатація дітей, які не досягли віку, з якого законодавством дозволяється працевлаштування, шляхом використання їх праці з метою отримання прибутку.

Залучення дітей до заняття видами діяльності, щодо яких існує спеціальна заборона чи обмеження, утворюють ознаки таких самостійних складів злочинів як втягнення неповнолітніх у злочинну діяльність (ст. 304); примушування чи втягнення неповнолітніх у заняття проституцією (ст. 303); залучення неповнолітніх до вчинення протиправних діянь, пов’язаних з незаконним збутом наркотичних засобів (ст. 307) тощо.

Злочин є **закінченим** з моменту, коли дитина фактично була залучена до виконання будь-якого виду робіт. Фактичне отримання прибутку винним на визначення моменту закінчення злочинного діяння не вимагає.

Не має значення для кваліфікації злочину також, чи є оплатною праця дитини, а чи ця праця безоплатна і прибуток повністю залишається у винної особи.

**Суб’єкт злочину** загальний. Це особа, яка досягла 16 років. Експлуатація дітей, при вчиненні таких діянь службовою особою установи, підприємства чи іншої юридичної особи незалежно від форми їх власності, має кваліфікуватись за наявності підстав за статтями 364 чи 365.

**Суб’єктивна сторона** злочину передбачає вину у формі прямого умислу.

Винний усвідомлює, що експлуатує  осіб, щодо праці яких існує заборона чи певні обмеження і бажає використовувати їх працю, маючи на меті отримати прибуток за рахунок такого  виду діяльності.

Обов’язковою умовою поставлення особі в вину вчинення діяння є усвідомлення нею неповнолітнього віку потерпілого, праця якого використовується.

Кваліфікованими видами експлуатації дітей (ч. 2 ст. 150) є такі діяння:  1) вчинені щодо кількох дітей; 2) спричинили істотну шкоду для здоров’я, фізичного розвитку або освітнього рівня дитини; 3) поєднані з використанням дитячої праці в шкідливому виробництві.

Експлуатація кількох дітей полягає у використанні праці двох або більше осіб віком до 16 років в різний час або одночасно.

Відповідальність  за **істотну шкоду для здоров’я, фізичного розвитку або освітнього рівня дитини**, які є наслідком її  експлуатації, наступає у випадку, коли в результаті використання праці потерпілого останній захворів на тяжку хворобу, значно відстає у своєму фізичному чи розумовому розвитку, тривалий час позбавлений можливості навчатись у школі, коледжі чи інших навчальних закладах.

Для встановлення **тяжкості шкідливих наслідків** та їх обумовленості експлуатацією дитини необхідним є проведення комплексної медико-психологічної експертизи щодо стану потерпілого.

Використання дитячої праці в шкідливому виробництві це їх експлуатація: 1) із залученням потерпілого до участі на важких роботах; на роботах зі шкідливими або небезпечними умовами праці; на підземних роботах, а також 2) із їх залученням до підіймання і переміщення речей, маса яких перевищує встановлені для них граничні норми (ст. 190 КЗпП).

# 7. НЕЗАКОННЕ ПОМІЩЕННЯ В ПСИХІАТРИЧНИЙ ЗАКЛАД (СТАТТЯ 151).

**Основним безпосереднім об’єктом** злочину є воля, гідність, особиста недоторканість людини. **Додатковим факультативним об’єктом** може бути життя та здоров’я особи.

Потерпілим від злочину може бути лише психічно здорова особа. Кримінальна відповідальність за даний злочин виключається: при поміщенні до психіатричного закладу: 1) психічно хворої особи, яка потребує лікування або обстеження в установах стаціонару; 2) психічно здорової за її добровільною згодою.

**Об’єктивна сторона** злочину  полягає у: 1) примусовій госпіталізації до психіатричного закладу психічно здорової особи з метою її лікування чи обстеження; 2) примусовому  утриманні такої особи всупереч її волі та бажанню в такому закладі; 3) триманні в психіатричному закладі особи, яка вже вилікувалася і не повинна утримуватись в умовах стаціонару.

**Госпіталізація** особи здійснюється з метою надання їй стаціонарної психіатричної допомоги як психіатричної допомоги, що включає в  себе  обстеження  стану  психічного  здоров'я  осіб  на підставах  та  в  порядку,  передбачених  Законом  „Про психіатричну допомогу” від 22 лютого 2000 р. та  іншими законами,  діагностику  психічних  розладів,  лікування,   нагляд, догляд,  медико-соціальну  реабілітацію  осіб,  які  страждають на психічні розлади,  і  надається  в   стаціонарних   умовах   понад 24 години підряд.

Особа, яка страждає на психічний розлад, може бути госпіталізована до психіатричного закладу без її згоди або без згоди її законного представника, якщо її обстеження чи лікування можливі лише в стаціонарних умовах, та при встановленні у особи тяжкого психічного розладу, внаслідок чого вона: 1) вчиняє чи виявляє реальні наміри вчинити дії, що являють собою безпосередню небезпеку для неї чи оточуючих, або 2) неспроможна самостійно задовольняти свої основні життєві потреби на рівні, який забезпечує її життєдіяльність ( ст. 14 Закону „Про психіатричну допомогу”).

Госпіталізація особи здійснюється за рішенням лікаря-психіатра  і протягом 24 годин з часу госпіталізації особа підлягає обов’язковому огляду комісією лікарів-психіатрів. У випадках визнання госпіталізації доцільною представник психіатричного закладу, в якому перебуває особа, протягом 24 годин направляє до суду за місцем знаходження психіатричного закладу заяву про госпіталізацію особи в примусовому порядку на підставах, передбачених ст. 14 Закону „Про психіатричну допомогу” від 22 лютого 2000 р.

Неповнолітній віком  до  15  років  та   особа, визнана у встановленому  законом  порядку  недієздатною,  госпіталізовані до психіатричного закладу на  прохання  або  за  згодою  їх  законних представників,  також підлягають   обов'язковому протягом 48 годин з часу госпіталізації огляду комісією  лікарів-психіатрів  психіатричного закладу   для   прийняття   рішення  про  необхідність  подальшого перебування цих  осіб  у  психіатричному  закладі  та  надання  їм стаціонарної психіатричної допомоги.

Виписка особи,  яку  було  госпіталізовано  до психіатричного закладу в примусовому порядку,  здійснюється за  рішенням  комісії лікарів-психіатрів  або за рішенням суду про відмову в продовженні такої госпіталізації.

Незаконне поміщення особи у психіатричний заклад або її тримання може проявлятися у примусових діях – зокрема, у застосуванні насильства для доставляння потерпілого до місця його майбутнього утримання або для позбавлення можливості залишити таке місце (зв’язуванні, триманні, нанесенні ударів, застосуванні фізичного насильства тощо); введенні  в організм людини наркотичних засобів, сильнодіючих речовин, снодійного, ліків для приведення потерпілого до безпорадного стану; замиканні в приміщенні; погрозах насильством та ін.

Незаконним поміщення може бути визнане і в тих випадках, коли особа шляхом обману утримується в лікувальному закладі.

Злочин вважається **закінченим** з моменту фактичного незаконного поміщення особи до стаціонарного психіатричного закладу, незалежно від терміну перебування потерпілого в ньому, або з моменту, коли особі  безпідставно відмовлено у виписці зі стаціонару при відпадінні причин для її утримання.

Утримання в психіатричному закладі особи, поміщеної до нього на законних підставах, якщо особа не потребує подальшої госпіталізації і підлягає обов’язковій виписці (наприклад, шляхом незаконного подовження утримання, незаконної відмови у такій виписці та ін.) утворює склад цього злочину, так як в таких випадках особа також проти її  волі утримується в психіатричному стаціонарі при відпадінні передбачених законодавством для цього підстав.

**Суб’єктивна сторона** злочину характеризується прямим умислом. Винний достовірно знає, що поміщає або сприяє поміщенню до психіатричного закладу психічно здорової людини проти її волі та бажання або тримає в ньому особу при відпадінні для цього підстав і бажає вчинити ці дії.

Мотиви даного злочину можуть бути різними – бажання заволодіти майном потерпілого, отримати контроль над його власністю, позбавитися присутності людини, помста. Не впливаючи на кваліфікацію злочину, мотиви та мета дій винного повинні враховуватись при визначенні міри та меж кримінальної відповідальності.

**Суб’єкт** злочину спеціальний. Це особа, до посадових обов’язків якої входить прийняття рішення про поміщення особи до психіатричного закладу чи щодо продовження терміну утримання в ньому, звернення з відповідною заявою до суду (лікар карети швидкої психіатричної допомоги, черговий лікар, лікар приймального відділення, лікар-психіатр, завідуючий відділенням, головний лікар).

Дії осіб, які не являються працівниками психіатричних закладів (родичі потерпілого, співробітники правоохоронних органів, інші особи, які сприяли поміщенню до стаціонарного закладу завідомо для них психічно здорової людини) кваліфікуються при наявності в їх діяннях ознак злочину як співучасть у незаконному поміщенні в психіатричний заклад.

У випадку, якщо поміщення особи супроводжувалося винесенням завідомо незаконного заключення про необхідність її госпіталізації, фальсифікацією історії хвороби, іншої медичної документації, дії лікарів-психіатрів, членів комісії та інших осіб утворюють сукупність злочинів: ст. 151 та ст. 366.

Винесення суддею рішення про незаконне поміщення в психіатричний заклад  або продовження терміну утримання у такому закладі завідомо психічно здорової особи утворює склад злочину, передбаченого ст. 375.

Кваліфікуючою ознакою незаконного поміщення в психіатричний заклад є спричинення діянням **тяжких наслідків**, які  виражаються у настанні смерті потерпілого, розладі його здоров’я, психічної хвороби, самогубства під час перебування в психіатричному закладі. Психічне ставлення винного до тяжкості наслідків виявляється у необережності.

У випадку, коли незаконне поміщення в психіатричний заклад було здійснене з метою позбавлення життя особи чи заподіяння тяжкої шкоди її здоров’ю (наприклад, з метою викликати у потерпілого психічний розлад чи душевну хворобу), доведення до самогубства, вчинене утворює сукупність злочинів і повинне додатково кваліфікуватись за відповідними статтями Особливої частини КК.

# 8. ВИКОРИСТАННЯ МАЛОЛІТНЬОЇ ДИТИНИ ДЛЯ ЗАНЯТТЯ ЖЕБРАЦТВОМ ЗА СТАТТЕЮ (СТАТТЯ 150¹ КК).

**Об’єктом** злочину виступають суспільні відносини, які охороняють волю малолітньої дитини. Злочин також посягає на честь та гідність особи, яку використовують для заняття жебрацтвом. Потерпілими від цього злочину є малолітня дитина – особа чоловічої або жіночої статті, які не досягли 14-річного віку.

**Об’єктивна сторона** злочину відображається у вчиненні злочинного діяння, зміст якого розкривається у диспозиції ч. 1 ст. 150¹ КК. Злочином є використання батьками або особами, які їх замінюють, малолітньої дитини для заняття жебрацтвом, тобто для систематичного випрошування грошей, речей, інших матеріальних цінностей у сторонніх осіб з метою отримання прибутку. Вчинення діяння систематично означає здіснення випрошування неодноразово, на протязі певного періоду часу: від декількох днів і більше. Систематичність може бути підтверджена неодноразовим затриманням винної особи працівниками правоохоронних органів, притягненням до адміністративної відповідальності за невиконання батьками, або особами, що їх замінюють, обов’язків щодо виховання дітей.

Так, громадянка З.  у період з березня 2009 року по 28 серпня 2009 року, у дні релігійних свят, почергово, в смт. Дубове, с. Ганичі, біля церкви, щосуботи в смт. Дубове на ринку, а також щовівторка на ринку в с. Нересниця Тячівського району Закарпатської області, будучи матір’ю однорічного сина, використовувала його для зайняття жебрацтвом, систематично випрошуючи гроші у сторонніх осіб з метою отримання прибутку. При цьому малолітня дитина завжди знаходилася біля матері, СинаЗ. тримала на колінах або на руках, чим викликала в перехожих жалість та милосердя, у зв’язку з чим перехожі давали їй гроші.

Дії підсудної З. були кваліфіковані Тячівським судом Закарпатської області за ч. 1 ст.150¹ КК України  як використання батьками малолітньої дитини для заняття жебрацтвом (систематичного випрошування грошей у сторонніх осіб) з метою отримання прибутку.

Злочин вважається **закінченим** з моменту здійснення винним жебрацтва незалежно від отримання прибутку від такої діяльності.

Якщо використання малолітньої дитини у занятті жебрацтвом супроводжується втягненням потерпілої особи в таку діяльність, вчинене утворює сукупність злочинів, передбачених статтями 150¹ та 304 КК. Треба звернути увагу, що використання малолітньої дитини для заняття жебрацтвом не передбачає активних дій з боку самої дитини. Важливою є сама її присутність разом з дорослими. Як правило, використовуються діти молодшого дошкільного віку. В той же час, втягнення неповнолітніх у заняття жебрацтвом передбачає вчинення певного злочинного впливу (умовляння, погрози, переконування) щодо дітей, які розуміють, що прагнуть досягти дорослі. Схиляння (втягнення) здійснюється з певною метою – це викликати у дітей бажання (намір) займатись жебрацтвом як самостійно, так і разом з втягувачем.

Так, жителька м. Львова К. на протязі півроку займалася жебрацтвом в громадських місцях: на ринку, на вокзалі, постійно тримаючи на руках свою восьмимісячну доньку. Свого шестирічного сина вона примушувала підходити до перехожих на вулиці, розповідати, що він хоче їсти та випрошувати у людей гроші.

Галицьким районним судом м.Львова К. засуджена за  ч.1  ст. 151¹ КК  за використання батьками малолітньої дитини для заняття жебрацтвом (систематичного випрошування грошей, речей, інших матеріальних цінностей у сторонніх осіб) з метою отримання прибутку та  за ч. 2  ст. 304 КК за втягнення малолітньої особи матір’ю в заняття жебрацтвом.

Використання наркотичних засобів, психотропних речовин або їх аналогів шляхом введення в організм таких засобів для заспокоєння малолітньої потерпілої особи під час жебракування кваліфікується як злочин, передбачений ст. 314 КК.

Кваліфікований склад злочину за ч. 2 ст. 150¹ КК утворюють дії, вчинені:

- щодо чужої малолітньої дитини;

- пов’язані із застосуванням насильства чи погрозою його застосування;

- повторно;

- особою, яка раніше скоїла один із злочинів, передбачених статтями 150, 303, 304 КК;

- за попередньою змовою групою осіб.

Особливо кваліфікований склад злочину за ч. 3 ст. 150¹ КК включає діяння, вчинені:

- організованою групою;

- а також якщо внаслідок таких дій дитині спричинені середньої тяжкості чи тяжкі тілесні ушкодження.

Якщо внаслідок використання малолітньої дитини для заняття жебрацтвом потерпілій особі були заподіяні тяжкі тілесні ушкодження чи настала її смерть, вчинене утворює сукупність злочинів, передбачених статтями 150¹ та відповідно 121 або 115 у випадку умисного заподіяння смерті та за ст. 119 КК – при необережному заподіянні смерті.

**Суб’єктивна сторона** злочину характеризується прямим умислом. Винний достовірно знає, що використовує для заняття жебрацтвом малолітню дитину і бажає вчинити ці дії. Метою злочинного діяння є отримання прибутку у будь-якому виді (гроші, продукти харчування, одяг тощо).

За ч. 1 ст. 150¹ КК **суб’єктом злочину** являються батьки (один із батьків), а також особи, які їх замінюють. Такими є близькі родичі (рідні брати, сестри, дід, баба), опікуни, на утриманні яких перебувають діти.

За ч.2 ст. 150¹ КК суб’єктом виступають особи, для яких малолітня дитина є чужою. Таким є будь-які особи, крім тих, що підлягають кримінальній відповідальності як батьки чи особи, які їх замінюють, за ч. 1 ст. 150¹.

# КОНТРОЛЬНІ ПИТАННЯ

1. Що означає незаконне позбавлення волі як форма злочинного діяння?

2. У чому полягає викрадення людини?

3. Як визначається зміст кваліфікованого складу злочину «незаконне позбавлення волі, здійснюване протягом тривалого часу»?

4. Як розкривається зміст поняття «тяжкі наслідки» у злочинах проти волі, честі та гідності  особи?

5. Який правовий статус чужої дитини як потерпілої особи від злочинів проти волі, честі та гідності особи?

6. Які діяння утворюють ознаки об’єктивної сторони підміни дитини ?

7. Який зміст мотиву як обов’язкова ознака суб’єктивної сторони підміни дитини ?

8. Які форми злочинного діяння утворюють об’єктивну сторону торгівлі людьми?

9. Якими ознаками характеризуються незаконні дії щодо людини, вчинені з використанням уразливого стану особи ?

10. Який зміст наслідків у виді спричинення істотної шкоди для здоров’я, фізичного розвитку або освітнього рівня дитини ?

11. Якими ознаками характеризується об’єктивна сторона використання дитячої праці в шкідливому виробництві ?

12. Які ознаки об’єктивної та суб’єктивної сторони характеризують використання дитини для заняття жебрацтвом ?

13. У чому полягає діяння у формі поміщення в психіатричний заклад ?

14. Як визначається завідомість незаконних дій як обов’язкової ознаки суб’єктивної сторони  поміщення в психіатричний заклад?

15. Якими ознаками  характеризується спеціальний суб’єкт незаконного поміщення в психіатричний заклад ?