**Текст лекції**

**за темою:**

**СПІВУЧАСТЬ У КРИМІНАЛЬНОМУ ПРАВОПОРУШЕННІ**

**План лекції**

1. Поняття і ознаки співучасті у кримінальному правопорушенні.
2. Види співучасників.
3. Форми співучасті.
4. Відповідальність співучасників.
5. Спеціальні питання відповідальності за співучасть.
6. Причетність до кримінального правопорушення.

**Література:**

**Нормативно-правові акти:**

* + 1. Конституція України: закон України від 28.06.1996 № 254к/96-ВР // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/254%D0%BA/96-%D0%B2%D1%80> (дата звернення: 10.12.2019).
    2. Кримінальний кодекс України: закон України від 05.04.2001 № 2341-III // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2341-14> (дата звернення: 10.12.2019).
    3. Про Національну поліцію: закон України від 02.07.2015 № 580-VIII // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/580-19> (дата звернення: 10.12.2019).

**Основна література:**

1. Вереша Р.В. Кримінальне право України. Загальна частина: навч. посіб. Київ : Правова єдність, 2016. 363 с.
2. Зінченко, І.О. Кримінальне право України. Загальна та Особлива частина у питаннях і відповідях: наук.-практ. посіб. К.: Атіка, 2013. 240 с.
3. Кримінальне право України (у питаннях та відповідях) : навч. посіб. Литвинов О.М., Житний О.О.,Клемпарський М.М. та ін.МВС України, Харків. нац. ун-т внутр. справ. Харків, 2016. 328 с.
4. Кримінальне право України (у питаннях та відповідях): навчальний посібник кол. авторів Литвинов О.М., Житний О.О., Васильєв А.А. та ін. Харків: НікаНова, 2015. 400 с.
5. Кримінальне право України: Загальна частина: підручник: затверджено МОН України Ю.В. Баулін, В.І. Борисов, О.О. Володіна та ін. Х.: Право, 2015. 528 с.
6. Кримінальне право України. Загальна частина. Альбом схем : навч. посіб.: рекомендовано МОН України В.Я. Горбачевський, І.А. Вартилецька, О.В. Микитчик та ін. Київ : Правова єдність: Алерта, 2015. 212 с.
7. Кримінальний кодекс України від 5.04.2001 ВВР України. 2001. № 25-26. Ст. 131.
8. Шульга А.М. Кримінальне право України: основні питання та відповіді : посібник для підгот. до форм контролю з навч. дисципліни "Кримін. право України". Харків : Майдан, 2014. 276 с.

**Додаткова література:**

1. Абакумова Ю. В. Відповідальність співучасників за кримінальним законодавством України та іноземних держав. *Право і безпека* : наук. журн.; ХНУВС. 2012. № 4. С. 117-121.
2. Альошина О. І. Провокація злочину (кримінально-правове дослідження) : автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук : спец. 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право». Дніпропетровськ, 2007. 19 с.
3. Кваша О. О. Співучасть у злочині : структура та відповідальність : монографія. Луганськ 2013. 560 с.
4. Кваша О. О. Виконавець злочину у структурі співучасті : *монографія*, 2015. 218 с.
5. Козлов А. П. Соучастие: традиции и реальность. СПб.: Юридический центр Пресс, 2001. 362 с.

Мельник М. І. Види співучасників за новим Кримінальним кодексом України. Право України. 2001. № 11. С. 69-74.

1. Орловский Р. Формы соучастия в уголовном праве. Закон и жизнь : международный научно-практический правовой журнал ; Министерство юстиции Республики Молдова. 2014. № 3/2. С. 175-179.
2. Особливості кваліфікації та розслідування злочинів, учинених організованими групами та злочинними організаціями : метод. рек. А. А. Вознюк, С. С. Чернявський, О. Ю. Татаров та ін. Київ : Нац. акад. внутр. справ, 2013. 56 с.
3. Павликівський В. І. Особливості добровільної відмови пособника злочину. *Вісник Луганського державного* *університету внутрішніх справ* : наук.-теорет. журн. 2010. Спец. вип. № 6. Ч. 1 : Кримінальна юстиція в Україні: сучасний стан та перспективи розвитку. С. 51-53.
4. Смушак О. М. Кримінально-правова політика в сфері відповідальності за причетність до злочину : автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юрид. наук : спец. 12.00.08 «Кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право». Харків, 2016. 16 с.
5. Ткаченко В. В. Відповідальність учасників організованих груп при ексцесі (теоретико-правовий аспект). Боротьба з організованою злочинністю і корупцією (теорія і практика) : наук.-практ. журн. 2013. № 2. С. 72-78.
6. Цибулін Т. Г. Кримінально-правове значення недбалого пособництва Правова держава : щорічник наук. Праць. Ін-т держави і права ім. В. М. Корецького НАН України. 2015. Вип. 26. С. 574-582.
7. Цуциев С. Ю. Добровольный отказ от преступления и деятельное раскаяние : сходство и различия. Закон и право. 2007. № 5. С. 82-83.
8. Шапченко С. Д. Співучасть у злочині (постатейний коментар до розділу VI Загальної частини Кримінального кодексу України). Законодавство України. Науково-практичні коментарі : юридичний журнал. 2003 . №9. С. 68-110.

**Інформаційні ресурси в Інтернеті:**

1. Офіційний сайт Верховної Ради України <https://www.rada.gov.ua/>
2. Офіційний сайт Кабінету Міністрів України <https://www.kmu.gov.ua/>
3. Офіційний сайт МВС України <https://mvs.gov.ua/>
4. Офіційний сайт Верховного Суду <https://supreme.court.gov.ua/supreme>
5. Інформаційне агентство ЛІГАБізнесІнформ <https://www.liga.net/>
6. Єдиний державний реєстр судових рішень <http://www.reyestr.court.gov.ua/>
7. Національна бібліотека України імені В. І. Вернадського <http://www.nbuv.gov.ua/>

Юридична бібліотека [<http://www.pravo.biz.ua/>](http://pravo.biz.ua/)

**1. Поняття і ознаки співучасті у кримінальному правопорушенні**

Кримінальне правопорушення може бути скоєний однією особою або спільними діями декількох осіб. В останньому разі йдеться про вчинення кримінального правопорушення в співучасті. В Україні серйозне занепокоєння викликає групова, організована злочинність. Важливим засобом боротьби з нею є кримінальний закон і, зокрема, його положення про відповідальність за злочини, які вчиняються у співучасті.

Стаття 26 КК України визначає ***співучасть*** *як умисну спільну участь декількох суб’єктів кримінального правопорушення у вчиненні умисного кримінального правопорушення.* Указана норма має універсальний характер і поширюється на всі випадки вчинення умисного кримінального правопорушення спільними зусиллями декількох суб’єктів.

Для розкриття змісту співучасті та правильного розуміння її юридичної природи слід установити її об’єктивні та суб’єктивні ознаки. Об’єктивні ознаки співучасті виражено в законі словами «кримінальне правопорушення спільно вчиняється декількома суб’єктами кримінального правопорушення». Виходячи з цього положення, можна виділити дві об’єктивні ознаки співучасті у кримінальному правопорушенні:

1) множинність співучасників кримінального правопорушення, яка означає що тільки вчинення кримінального правопорушення декількома суб’єктами кримінального правопорушення може утворити співучасть; у свою чергу, ознака множинності має два критерії: а) кількісний критерій множинності, що відповідає на питання про мінімальну кількість осіб, які спільно вчиняють те саме кримінальне правопорушення (для характеристики цього критерію законодавець використовує термін «декілька», під яким розуміють, що за загальним правилом мінімальну кількість співучасників утворюють дві особи, хоча їх може бути і більше); б) якісний критерій множинності, визначений у законі поняттям «суб’єкти кримінального правопорушення», що, безумовно, є досягненням законодавчої техніки; таким чином, співучасть у кримінальному правопорушенні може утворювати тільки участь двох або більше фізичних осудних осіб, які досягли віку кримінальної відповідальності;

2) спільність участі – спільність як об’єктивна ознака співучасті охоплює такі три моменти: а) вчинення кримінального правопорушення є результатом спільної діяльності всіх співучасників, при цьому ролі або функції в межах тієї самої ролі в окремих співучасників можуть відрізнятися, але попри це кримінальне правопорушення вчиняється загальними, спільними зусиллями всіх співучасників (іноді співучасть образно порівнюють із грою в оркестрі, де кожен інструмент, кожен музикант веде свою партію, а в цілому виходить єдина мелодія); б) суспільно небезпечний наслідок, який настає в результаті вчинення кримінального правопорушення виконавцем, є єдиним, неподільним та спільним для всіх співучасників (за цей наслідок відповідальність несуть усі співучасники незалежно від тієї ролі, яку кожний із них виконував у кримінальному правопорушенні), наприклад якщо декілька осіб спільно вчинили крадіжку чужого майна, і кожний із них викрав майно в незначних розмірах, але в сумі загальна шкода забезпечує великий розмір викраденого, то всі співучасники повинні нести відповідальність за крадіжку, вчинену у великих розмірах; якщо кримінальне правопорушення вчиняється з розподілом ролей, обсяг відповідальності кожного співучасника визначається тим, що вчинив виконавець кримінального правопорушення; в) між діями співучасників і тим кримінальним правопорушенням, що вчинив виконавець, існує причинний зв’язок; дійсно, саме виконавець є заключною «ланкою» в разі вчинення кримінального правопорушення у співучасті, саме він реалізує злочинні наміри інших співучасників, тому наявність причинного зв’язку тут є обов’язковою ознакою спільності діяння співучасників.

Суб’єктивні ознаки співучасті виражено в законі словами «умисна спільна участь у вчиненні умисного кримінального правопорушення».

1. *Першою ознакою* вважається те, що співучасть є можливою тільки в умисних кримінальних правопорушеннях. Ця ознака безпосередньо випливає з тексту закону. Разом із тим у теорії кримінального права існують і інші точки зору щодо цього питання. Зокрема, деякі вчені доводять наявність співучасті в необережних кримінальних правопорушеннях. Дійсно, випадки спільного заподіяння декількома особами з необережності кримінально протиправного наслідку зустрічаються досить часто, але такі дії не можна визнати співучастю через те, що тут відсутнє об’єднання кримінально протиправної волі діючих осіб. У таких випадках відбувається необережне співзаподіяння шкоди, за якого кожний із співзаподіювачів несе відповідальність за свої дії самостійно. Існують також думки щодо можливості умисної співучасті у необережному кримінальному правопорушенні та, навпаки, необережної співучасті в умисному кримінальному правопорушенні. Але й ці позиції не відповідають чинному законодавству України. І в першому, і в другому випадку особи повинні самостійно відповідати за вчинені кримінальні правопорушення незалежно від наявності обумовлюючого зв’язку між їх діяннями.

2. *Другою суб’єктивною ознакою* є спільність умислу співучасників. Ця ознака означає, що між співучасниками завжди повинна існувати змова на вчинення конкретного кримінальне правопорушення. Вона не обов’язково є попередньою й може виражатися в різні способи. Змістом змови може бути домовленість про мету кримінального правопорушення, способи його вчинення й інші деталі, про використання досягнутого кримінально протиправного результату тощо. Форма змови може бути усною, письмовою, за допомогою конклюдентних дій (обмін жестами, мімікою, певні рухи).

Умисел у разі співучасті містить у собі інтелектуальні та вольові моменти, які мають свою специфіку внаслідок особливості спільного вчинення кримінального правопорушення. Інтелектуальний момент полягає в тому, що співучасник усвідомлює суспільну небезпечність не лише скоєного ним особисто діяння, яке вчиняє виконавець. Співучасник також передбачає, що в результаті цих дій виконавця настане суспільно небезпечний наслідок, тобто співучасник передбачає, що в результаті його дії розвиток причинного зв’язку призведе до того, що виконавець вчинить задумане співучасниками кримінальне правопорушення. Інакше кажучи, співучасник має бути поінформований про злочинні наміри та злочинні дії виконавця. Вимога такої поінформованості – найважливіша ознака співучасті. Вольовий момент умислу у разі співучасті виявляється насамперед у бажанні настання наслідків, коли всі співучасники бажають, щоб настали наслідки, яких своїми безпосередніми діями прагне досягти виконавець. У кримінальних правопорушеннях із формальним складом співучасники бажають, щоб виконавець вчинив задуману ними злочинну дію.

У зв’язку з тим, що умисел буває двох видів (прямій і непрямий), в юридичній літературі з приводу змісту суб’єктивної сторони співучасті в кримінальних правопорушеннях існує дві позиції. Одна полягає в тому, що співучасть є можливою лише в кримінальних правопорушеннях, вчинених з прямим умислом. Прихильники іншої точки зору допускають, що у разі співучасті умисел може бути і непрямим. Вважаємо, що правильною є точка зору (її поділяє і судова практика), відповідно до якої вид умислу у разі співучасті визначається окремо стосовно вчинених виконавцем дій і злочинних наслідків, які настали в результаті цих дій. Психічне ставлення особи до факту приєднання до злочинної діяльності інших осіб або до збудження в них бажання вчинити злочинні дії характеризується тільки прямим умислом, тому співучасть у кримінальних правопорушеннях із формальним складом (наприклад, у зґвалтуванні) може здійснюватись тільки з прямим умислом. Інша справа – психічне ставлення співучасника до злочинних наслідків, що настали від дії (бездіяльності) виконавця кримінального правопорушення. Тут суб’єктивна сторона може характеризуватися як прямим, так і непрямим умислом.

Свідченням конкретної змови не обов’язково є збіг мотивів і мети кримінального правопорушення, якими керуються окремі співучасники, тому можуть бути випадки, коли під час учинення одного кримінального правопорушення співучасники мають різні мотиви й цілі (один співучасник діє з корисливих мотивів, інший – з ревнощів, третій – із помсти).

**2. Види співучасників**

Кримінальне законодавство України (так само, як і багатьох інших країн) поділяє співучасників на види за об’єктивним критерієм – тією роллю, яку виконував кожен із них під час учинення кримінального правопорушення.

Відповідно до частини 1 ст. 27 КК***співучасниками*** кримінального правопорушення поряд із *виконавцем є організатор, підбурювач* і *пособник.*

1. Згідно з частиною 2 ст. 27 КК ***виконавцем (співвиконавцем)*** *є особа, яка у співучасті з іншими суб’єктами кримінального правопорушення безпосередньо чи шляхом використання інших осіб, що відповідно до закону не підлягають кримінальній відповідальності за скоєне, вчинила кримінальне правопорушення, передбачене цим Кодексом.*

Аналіз положень частини 2 ст. 27 КК України дозволяє констатувати, що виконавцем визнається особа, яка: 1) є суб’єктом кримінального правопорушення; 2) вчинила кримінальне правопорушення, передбачений КК; 3) вчинила таке кримінальне правопорушення у співучасті з іншими суб’єктами кримінального правопорушення безпосередньо чи шляхом використання інших осіб, які згідно із законом не підлягають кримінальній відповідальності за вчинене.

Таким чином, закон допускає вчинення кримінального правопорушення як безпосередньо, так і опосередковано – шляхом використання інших осіб, які відповідно до закону не підлягають кримінальній відповідальності за скоєне. В останньому випадку відбувається так зване посереднє вчинення кримінального правопорушення – виконавець особисто не виконує дій, які утворюють об’єктивну сторону складу кримінального правопорушення, передбаченого Особливою частиною КК, або особисто виконує лише частину таких дій, а іншу їх необхідну частину або всі такі дії виконують особи, які з певних передбачених законом обставин не підлягають кримінальній відповідальності за скоєне. Указаними обставинами є такі, за наявності яких особа не може бути притягнута до кримінальної відповідальності, зокрема: а) взагалі – через неосудність особи (ч. 2 ст. 19 КК України) чи недосягнення нею віку, з якого може настати кримінальна відповідальність (ст. 22 КК України); б) за вчинення цього кримінального правопорушення (якщо це кримінальне правопорушення зі спеціальним суб’єктом). У випадках використання для вчинення кримінального правопорушення осіб, які відповідно до закону не підлягають кримінальній відповідальності за скоєне, останні у правовому розумінні виконують роль своєрідного знаряддя чи засобу вчинення кримінального правопорушення – співучасник, який фактично діє як організатор, пособник або підбурювач, за допомогою їх дій (бездіяльності) досягає злочинного результату. Оскільки особи, які фактично вчинили кримінальне правопорушення, не підлягають відповідно до закону кримінальній відповідальності за скоєне, а вчинене ними діяння як за об’єктивними, так і суб’єктивними ознаками є злочинним, то виконавцем кримінального правопорушення визнається його суб’єкт, який спрямовував дії зазначених осіб та усвідомлював обставини, що виключають визнання їх суб’єктами кримінального правопорушення.

Якщо для виконання об’єктивної сторони кримінального правопорушення використовувалась неповнолітня особа, яка не досягла віку кримінальної відповідальності, організатора чи підбурювача слід не лише визнавати виконавцем кримінального правопорушення, який вона вчинила, а й додатково кваліфікувати його дії за статтею 304 КК України як втягнення неповнолітнього у кримінально протиправну діяльність.

2. Згідно з частиною 3 ст. 27 КК України ***організатором*** *є особа, яка вчинила хоча б одну з таких дій: організувала вчинення кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень), керувала підготовкою кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень) або його (їх) вчиненням, утворила організовану групу чи злочинну організацію, керувала організованою групою чи злочинною організацією, забезпечувала фінансування організованої групи чи злочинної організації, організовувала приховування протиправної діяльності організованої групи чи злочинної організації.*

Організація вчинення кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень) полягає у діях, які спрямовують, об’єднують інших співучасників на вчинення одного чи декількох кримінальних правопорушень чи координують їх поведінку. При цьому ініціатива вчинення кримінального правопорушення може і не належати організатору, а бути лише підтримана ним. Дії з організації кримінального правопорушення полягають, зокрема, у такому: а) у залученні до його вчинення виконавців, пособників, підбурювачів чи інших організаторів; б) у розподілі обов’язків між ними; в) у визначенні об’єкта (предмета) посягання; г) у розробці плану вчинення кримінального правопорушення. Головне завдання, на виконанні якого зосереджується діяльність організатора під час організації вчинення кримінального правопорушення, – спрямувати, об’єднати та скоординувати зусилля інших осіб на вчинення кримінального правопорушення.

Керування підготовкою кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень) передбачає спрямування дій виконавця, пособника чи підбурювача на готування до одного чи декількох кримінальних правопорушень, а саме на пошук або пристосування засобів чи знарядь, підшукування співучасників, замовлення вчинення кримінального правопорушення, усунення перешкод та інше умисне створення умов для вчинення кримінального правопорушення. Керуванням підготовкою кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень) охоплюється також проведення інструктажу співучасників щодо виконання ними відповідних злочинних дій (бездіяльності), вироблення заходів щодо нейтралізації діяльності правоохоронних органів (організація підкупу, застосування насильства до працівника такого органу чи його близьких, усунення його з посади чи інше блокування його діяльності, що може перешкодити вчиненню кримінального правопорушення), визначення місць переховування співучасників після вчинення ними кримінального правопорушення, а також місць приховування знарядь і засобів учинення кримінального правопорушення, його слідів та предметів, здобутих злочинним шляхом, тощо. Керування вчиненням кримінального правопорушення (кримінальних правопорушень) передбачає також спрямування зусиль інших співучасників на безпосереднє виконання об’єктивної сторони кримінального правопорушення (дій виконавця) чи забезпечення такого виконання (дій пособника та підбурювача). Воно може полягати, зокрема, у наданні настанов конкретним учасникам кримінального правопорушення щодо виконання тих чи інших дій, які становлять об’єктивну сторону вчинюваного кримінального правопорушення чи забезпечують виконання таких дій, у координації дій співучасників (їх розстановка на місці вчинення кримінального правопорушення, визначення послідовності вчинення злочинних дій, форми і порядку зв’язку між співучасниками під час їх вчинення), забезпеченні прикриття злочинних дій співучасників тощо.

*Утворення організованої групи чи злочинної організації* – це сукупність дій з організації (формування, заснування, створення) стійкого злочинного об’єднання для вчинення одного чи багатьох кримінальних правопорушень. Дії щодо утворення організованої групи чи злочинної організації за своїм змістом є близькими до дій з організації кримінального правопорушення (підшукування відповідних співучасників, об’єднання їх зусиль, визначення спільних правил поведінки членів групи або організації тощо). Однак головне завдання, яке стоїть перед організатором у цьому випадку, є іншим – створити (заснувати) стійке об’єднання осіб, в якому поєднати (зробити спільними) їх зусилля для заняття злочинною діяльністю. Налагодження функціонування стійкого злочинного об’єднання передбачає встановлення взаємозв’язку в діях окремих учасників останнього та діяльності його структурних частин, упорядкування, узгодження їх дій (діяльності) відповідно до загальної структури об’єднання. Якщо злочинна організація вже реально існує, це є закінченим кримінальним правопорушенням, передбаченим статтею 255 КК України («Створення злочинної організації»).

*Керування організованою групою чи злочинною організацією* полягає у вчиненні сукупності дій, спрямованих на управління процесом підтримання їх функціонування (забезпечення існування та збереження організованості) як стійкого об’єднання осіб та/або здійснення ними злочинної діяльності. Керування організованою групою чи злочинною організацією може здійснюватися у формі віддання наказів, розпоряджень і доручень, проведення інструктажів, організації звітів про виконання тих чи інших дій, ухвалення рішень про застосування заходів впливу щодо членів злочинного об’єднання за невиконання доручень його керівництва або порушення встановлених у ньому правил поведінки.

*Фінансування злочинної діяльності організованої групи чи злочинної організації* – це забезпечення їх коштами у національній валюті України чи в іноземній валюті. Воно передбачає як організацію винним постачання зазначеним об’єднанням фінансів іншими особами, так і здійснення такого постачання ним безпосередньо. Таке забезпечення трапляється не лише тоді, коли фінанси це об’єднанням отримує у необхідній кількості, а й тоді, коли вони лише частково задовольнили його потреби.

*Приховування злочинної діяльності організованої групи або злочинної організації* являє собою організацію специфічної форми пособницької діяльності у вигляді переховування злочинця, знарядь чи засобів учинення кримінального правопорушення, його слідів чи предметів, здобутих злочинним шляхом, та іншого приховування злочинної діяльності зазначених об’єднань. Приховування злочинної діяльності таких об’єднань може виразитись в організації: а) легалізації доходів, отриманих таким об’єднанням злочинним шляхом; б) підкупу працівників органів державної влади з метою невжиття ними передбачених законом заходів щодо викриття учасників групи (організації) та притягнення їх до відповідальності: в) проникнення учасників таких об’єднань до органів державної влади та місцевого самоврядування з метою забезпечення «даху» для злочинної діяльності цих об’єднань; г) виїзду учасників такої діяльності за межі регіону чи країни; ґ) збуту предметів, здобутих злочинним шляхом; д) маскування слідів кримінального правопорушення; е) знищення знарядь і засобів їх вчинення; є) фізичного знищення потерпілих та/або свідків злочинної діяльності, а також тих співучасників учинених злочинним об’єднанням кримінальних правопорушень, які могли б виступити як свідки.

У науці кримінального права існує думка, що організатор кримінального правопорушення не може виконувати функції, властиві *підбурювачу*. Критичний аналіз дій співучасника дозволяє не погодитись із такою думкою. Функції організатора й інших співучасників (зокрема, підбурювача) можуть перетинатися.

3. Згідно з частиною 4 ст. 27 КК України, ***підбурювачем*** *визнається особа, яка умовлянням, підкупом, погрозою, примусом або іншим чином схилила іншого співучасника до вчинення* кримінального правопорушення*.*

*Схиляння до вчинення кримінального правопорушення* передбачає збудження бажання (переконання у бажаності, вигідності, потребі) чи викликання рішучості в іншого співучасника вчинити кримінальне правопорушення. Оскільки у КК йдеться про схиляння «іншого співучасника», то підбурюванням може бути визнано лише схиляння до вчинення кримінального правопорушення особи, яка може бути суб’єктом кримінального правопорушення. *Умовляння* означає систематичне або одноразове наполегливе прохання (переконання) особи у необхідності вчинення кримінального правопорушення. *Підкуп* – це надання або обіцянка надання особі матеріальної (надання грошей або майна, передання чи збереження прав на майно, звільнення від майнових зобов’язань) або іншої (допомога у працевлаштуванні, вирішення певних життєвих проблем, звільнення від кримінальної відповідальності тощо) вигоди у разі вчинення нею кримінального правопорушення. Підбурювання шляхом підкупу може, зокрема, проявлятись у замовленні вбивства, коли особа, схиляючи до вчинення такого кримінального правопорушення іншу особу, обіцяє чи надає останній відповідну матеріальну винагороду чи іншу вигоду, не виконуючи при цьому функцій організатора такого вбивства. *Погроза* – залякування особи заподіянням фізичної, майнової, моральної або іншої шкоди у разі невчинення нею кримінального правопорушення. *Примус* передбачає домагання від іншої особи вчинити кримінальне правопорушення шляхом заподіяння тілесних ушкоджень або застосування до неї іншого насильства, пошкодження майна, що належить їй чи її близьким, розповсюдження певної інформації про таку особу тощо. Під *схилянням іншим чином* іншого співучасника до вчинення кримінального правопорушення слід розуміти вчинення будь-яких інших, крім зазначених вище, дій, за допомогою яких особа схилила співучасника до вчинення кримінального правопорушення. Це можуть бути доручення, порада, заклик тощо.

Підбурювання може виражатись у словесній чи письмовій формах або за допомогою міміки та жестів як у прямій, так і в завуальованій формі. У тих випадках, коли спосіб підбурювання сам по собі є кримінально караним, він повинен отримувати самостійну кримінально-правову оцінку (наприклад, погроза вбивством, провокація підкупу тощо).

4. Відповідно до частини 5 ст. 27 КК України ***пособником*** *визнається особа, яка сприяла вчиненню кримінального правопорушення іншими співучасниками порадами чи вказівками, наданням засобів чи знарядь, усуненням перешкод, а так само особа, яка заздалегідь обіцяла переховати злочинця, знаряддя чи засоби вчинення кримінального правопорушення, сліди кримінального правопорушення чи предмети, здобуті кримінально протиправним шляхом, придбати чи збути такі предмети або іншим чином сприяти його приховуванню.*

Традиційно теорія кримінального права поділяє пособництво на два види – фізичне та інтелектуальне.

*Фізичне пособництво*: а) надання засобів чи знарядь кримінального правопорушення – це передання іншим співучасникам різних предметів матеріального характеру, за допомогою яких вони можуть впливати на потерпілого, предмет кримінального правопорушення чи іншим чином полегшити досягнення злочинного результату (зброя, засоби зв’язку, транспорт, документи, наркотичні засоби тощо); б) усунення перешкод, під яким розуміється ліквідація перепон, що заважають (ускладнюють, унеможливлюють) реалізації злочинного наміру співучасників; воно може виразитись у залишенні незачиненим приміщення, куди має проникнути виконавець, відключенні сигналізації чи навпаки, її невключенні, виведенні з ладу засобів зв’язку тощо.

*Інтелектуальне пособництво*: а) сприяння вчиненню кримінального правопорушення порадами чи вказівками полягає в наданні іншим співучасникам інформації щодо найбільш прийнятних місця, часу, способів учинення кримінального правопорушення та інших обставин, яка є необхідною для реалізації спільних злочинних намірів;б) переховування злочинця, знарядь чи засобів кримінального правопорушення, його слідів чи предметів, здобутих злочинним шляхом, а також придбання та збут таких предметів утворюють пособництво лише у випадку, коли вони були обіцяними до початку чи під час його вчинення; в) обіцянка заздалегідь сприяти приховуванню кримінального правопорушення іншим чином передбачає обіцянку вчинити будь-які інші, крім перелічених у частині 5 ст. 27 КК України, дії, спрямовані на приховування кримінального правопорушення; це може бути обіцянка знищити кримінальну справу чи предмети, які є доказами у ній, підробити документи, які стосуються особистості виконавця кримінального правопорушення чи правомірності джерел походження предметів, здобутих злочинним шляхом, тощо.

Найчастіше пособник сприяє у вчиненні кримінального правопорушення виконавцю. Але пособництво можуть утворювати і дії щодо сприяння у вчиненні кримінального правопорушення іншими співучасниками (наприклад, допомога організатору в організації кримінального правопорушення чи керуванні ним).

**3. Форми співучасті**

Під ***формами співучасті*** *розуміють об’єднання співучасників, які відрізняються між собою за характером виконуваних ролей і за стійкістю суб’єктивних зв’язків між ними.*

Виходячи з указаного положення, можна виділити дві групи форм співучасті.

***Форми співучасті за об’єктивними ознаками*** *(за характером виконуваних співучасниками ролей).* Традиційно теорія кримінального права називає дві форми співучасті за об’єктивними ознаками – просту та складну співучасть.

1. *Проста співучасть* (співвиконавство) є такою там, де всі співучасники є виконавцями кримінального правопорушення, тобто виконують однорідну роль, у свою чергу, ця форма співучасті може поділятися на такі:

а) просте співвиконавство – коли всі виконавці повністю виконують об’єктивну сторону кримінального правопорушення, тобто з початку й до кінця виконують дії, описані в диспозиції статті Особливої частини КК (наприклад, у разі спільному вчиненні зґвалтування, хуліганських дій);

б) складне співвиконавство – коли відбувається технічний розподіл функцій (обов’язків) між співвиконавцями, тобто кожен із співучасників частково виконує об’єктивну сторону складу кримінального правопорушення, наприклад один із виконавців загрожує жертві ножем, інший б’є її, а третій обчищає кишені, але з погляду на форми співучасті їх ролі є однорідними – всі вони безпосередньо виконують дії, описані в диспозиції статті Особливої частини КК як ознаки об’єктивної сторони конкретного складу кримінального правопорушення, в цьому випадку розбою.

2. *Складна співучасть* (співучасть із розподілом ролей, або співучасть у вузькому розумінні) є такою там, де ролі між співучасниками розподіляються: одні безпосередньо виконують кримінального правопорушення (виконавці), інші виконують ролі організатора, підбурювача або пособника. Тобто у разі цієї форми співучасті не всі співучасники є виконавцями кримінального правопорушення, але не обов’язково, щоб у такій співучасті були наявні разом всі чотири види співучасників. Обов’язково повинен бути виконавець, а з ним будь-який інший співучасник.

***Форми співучасті за суб’єктивними ознаками*** *(за стійкістю суб’єктивних зв’язків між співучасниками).* Такі форми безпосередньо названо в кримінальному законі. Зокрема, стаття 28 КК України згадує вчинення кримінального правопорушення групою осіб, вчинення кримінального правопорушення групою осіб за попередньою змовою, вчинення кримінального правопорушення організованою групою та вчинення кримінального правопорушення злочинною організацією.

Відповідно до частини 1 ст. 28 КК України кримінальне правопорушення визнається таким, що вчинений *групою осіб*, якщо у ньому брали участь декілька (двоє або більше) виконавців без попередньої змови між собою. У разі цієї форми співучасті діяльність одного співучасника приєднується до діяльності іншого вже в процесі вчинення кримінального правопорушення (коли воно вже почалося), але до його закінчення. З об’єктивної сторони ця форма співучасті передбачає тільки співвиконавство. із суб’єктивної сторони це відсутність попередньої змови.

Згідно з частиною 2 ст. 28 КК України кримінальне правопорушення визнається вчиненим *за попередньою змовою групою осіб*, якщо його спільно вчинили декілька осіб (дві або більше), які заздалегідь, тобто до початку кримінального правопорушення, домовилися про спільне його вчинення. Ця форма співучасті як обов’язкову ознаку передбачає наявність попередньої змови на спільне вчинення кримінального правопорушення. Об’єктивна сторона цієї форми співучасті може передбачати як співвиконавство, так і розподіл ролей між співучасниками.

Згідно з частиною 3 ст. 28 КК України кримінальне правопорушення визнається вчиненим *організованою групою*, якщо в його готуванні або вчиненні брали участь декілька осіб (три і більше), які попередньо зорганізувалися у стійке об’єднання для вчинення цього та іншого (інших) кримінальних правопорушеннь, об’єднаних єдиним планом з розподілом функцій учасників групи, спрямованих на досягнення цього плану, відомого всім учасникам групи. Відповідно до законодавчого визначення ознаками організованої групи, які, зокрема, дозволяють відмежувати її від групи осіб, що діє за попередньою змовою, виступають такі: а) участь у готуванні або вчиненні кримінального правопорушення трьох або більше суб’єктів кримінального правопорушення; б) зорганізування учасників групи в стійке об’єднання.

Саме стійкість виступає основною ознакою, за якою здійснюється відмежування цієї форми від неорганізованих форм співучасті. Незважаючи на те, що стійкість групи – поняття оціночне, що встановлюється щоразу виходячи з конкретних обставин справи, кримінальний закон містить перелік ознак, які вказують на наявність стійкості злочинної групи. Це, зокрема, кількість кримінальних правопорушеннь, для вчинення яких створюється організована група. Обов’язковою ознакою організованої групи законодавець називає мету неодноразового вчинення кримінального правопорушення. Такий висновок дозволяє зробити буквальне тлумачення ч. 3 ст. 28 КК України: «які попередньо зорганізувалися… для вчинення цього та іншого (інших) кримінального правопорушення …»

Другою ознакою стійкості є планування злочинної діяльності, тобто, як буквально сказано в законі, кримінальні правопорушення повинні бути «об’єднані єдиним планом, відомим всім учасникам групи».

Наступною зазначеною у законі властивістю стійкості організованості злочинної групи є розподіл функцій між її учасниками. Він не тільки (а точніше, не стільки) характеризується розподілом видових ролей (визначення співвиконавців, організаторів, підбурювачів та пособників кримінального правопорушення), а, в першу чергу, проявляється у конкретизації дій, які той чи інший учасник повинен виконувати у процесі діяльності такої групи.

Відповідно до частини 4 ст. 28 КК України кримінальне правопорушення визнається вчиненим *злочинною організацією*, якщо його скоєно стійким ієрархічним об’єднанням декількох осіб (п’ять і більше), члени якого або структурні частини якого за попередньою змовою зорганізувалися для спільної діяльності з метою безпосереднього вчинення тяжких або особливо тяжких кримінальних правопорушень учасниками цієї організації, або керівництва чи координації злочинної діяльності інших осіб, або забезпечення функціонування як самої злочинної організації, так і інших злочинних груп.

У цьому законодавчому положенні вказано дві ознаки, що відрізняють злочинну організацію від інших форм співучасті. По-перше, це ієрархічна будова організації. Ієрархія також може полягати у підпорядкованості членів організації своїм керівникам, підпорядкуванні окремих структурних частин злочинної організації єдиному центру, в обов’язковості рішень, ухвалених організаторами, для всіх інших учасників злочинної організації. По-друге, це наявність спеціальних цілей діяльності, що виступають альтернативними: 1) учинення тяжких або особливо тяжких кримінальних правопорушень; 2) керівництво чи координація злочинної діяльності інших осіб; 3) забезпечення функціонування як самої злочинної організації, так і інших злочинних груп.

**4. Кримінальна відповідальність співучасників**

Спільна злочинна діяльність не означає рівної відповідальності співучасників, а означає максимальну індивідуалізацію кримінального покарання таких осіб.

Існують такі *правила* кримінальної відповідальності співучасників.

1. *Співучасники несуть кримінальну відповідальність на загальних підставах*. Так, якщо в частині 1 ст. 2 КК України сформульовано загальне правило стосовно одноосібно діючого суб’єкта – «підставою кримінальної відповідальності є вчинення особою суспільно небезпечного діяння, яке містить склад кримінального правопорушення, передбаченого цим Кодексом», то це правило поширюється і на випадки спільного вчинення кримінального правопорушення, але з урахуванням специфіки співучасті. Таким чином, підставою кримінальної відповідальності співучасників є суспільно небезпечне діяння, яке містить склад кримінального правопорушення, вчиненого у співучасті.

2. *Особливості кримінальної відповідальності та кваліфікація дій співучасників* залежать від форми співучасті:

а) якщо це проста співучасть, усі співвиконавці несуть відповідальність за статтею Особливої частини КК, яка передбачає вчинення ними кримінального правопорушення (ч. 1 ст. 29);

б) у разі співучасті з розподілом ролей дії співучасників кваліфікуються таким чином:

– виконавець (співвиконавець) підлягає кримінальній відповідальності за статтею Особливої частини КК, яка передбачає вчинений ним кримінальне правопорушення (ч. 1 ст. 29 КК України), без посилання на ч. 2 ст. 27 КК України, в якій дається визначення виконавця (співвиконавця) кримінального правопорушення;

– дії інших співучасників (організаторів, підбурювачів та пособників) кваліфікуються за тією статтею Особливої частини КК, яка передбачає кримінальне правопорушення, вчинене виконавцем, але з посиланням на відповідну частину ст. 27 КК України залежно від ролі, що була виконана в процесі вчинення кримінального правопорушення (ч. 2 ст. 29 КК України);

в) співучасники, які діють в організованій групі або злочинній організації, відповідають за такими правилами:

– організатор організованої групи чи злочинної організації підлягає відповідальності за всі кримінальні правопорушення, вчинені організованою групою чи злочинною організацією, якщо вони охоплювалися його умислом (ч. 1 ст. 30 КК України);

– інші учасники організованої групи чи злочинної організації підлягають кримінальній відповідальності за кримінальні правопорушення, у підготовці чи вчиненні яких вони брали участь, незалежно від тієї ролі, яку виконував у кримінальному правопорушені кожен із них (ч. 2 ст. 30 КК України);

– дії всіх цих співучасників кваліфікуються за тією статтею Особливої частини КК, яка передбачає відповідальність за вчинення цього кримінального правопорушення злочинною організацією чи організованою групою (наприклад, усі учасники банди незалежно від тієї ролі, яку вони виконували в кримінальному правопорушені, несуть відповідальність безпосередньо за статтею 257 КК України; всі учасники організованої групи, що вчинила вимагання, – за ч. 4 ст. 189 КК України);

г) об’єктивні та суб’єктивні обставини, які визначають кваліфікацію кримінального правопорушення, вчиненого виконавцем (наприклад, спосіб вчинення кримінального правопорушення, мотив, мета), можуть бути поставлені у вину іншим співучасникам лише за умови, що вони усвідомлювали ці обставини й були поінформовані про них (ч. 3 ст. 29 КК України), якщо ж співучасники не були поінформовані про наявність цих обставин (не усвідомлювали їх існування), вони за них відповідальності не несуть, і ці обставини не можуть визначати кваліфікацію діянь співучасників (наприклад, виконавець вчинив вбивство з особливою жорстокістю, а інші співучасники про це не знали – тоді перший відповідає за п. 4 ч. 2 ст. 115, а інші співучасники – за ст. 27 і ч. 1 ст. 115), у цих випадках, як видно, дії співучасників кваліфікуються за різними статтями КК, хоча вони і вчинили один кримінальне правопорушення – убивство.

Ознаки, що посилюють або пом’якшують відповідальність, але характеризують лише особу співучасника, навіть якщо інші співучасники знали про їх наявність, ставляться у вину лише тому співучаснику, на боці якого вони існують. Інакше кажучи, «особисті» обставини (наприклад, повторність, рецидив) не можуть впливати на відповідальність інших співучасників. Якщо, скажімо, пособник сприяє особі, яка раніше була засуджена за вбивство, у вчиненні нового вбивства, то незалежно від того, знав пособник про це чи ні, ця кваліфікуюча обставина йому у вину в будь-якому випадку не може ставитися, вона характеризує лише особу виконавця. У цій ситуації виконавець відповідає за пунктом 13 ч. 2 ст. 115 (вбивство, вчинене повторно), а пособник – за ч. 5 ст. 27 і ч. 1 ст. 115 КК України.

**5. Спеціальні питання відповідальності за співучасть у кримінальному правопорушенні**

На практиці досить часто зустрічаються випадки, що потребують додаткових знань для правильної кваліфікації дій осіб, які спільно вчинюють кримінальне правопорушення. Їх називають спеціальними питаннями відповідальності за співучасть. До цих питань можна віднести такі: 1) опосередковане виконавство; 2) співучасть у кримінальних правопорушеннях із спеціальним суб’єктом; 3) ексцес співучасника; 4) провокація кримінального правопорушення; 5) безнаслідкова співучасть; 6) невдале підбурювання або пособництво; 7) добровільна відмова співучасників.

1. *Опосередковане виконавство.* Під час аналізу визначення виконавця (співвиконавця) кримінального правопорушення, було вказано, що таким визнається і особа, яка хоча і безпосередньо не виконувала об’єктивну сторону кримінального правопорушення, але використала для цього інших осіб, які відповідно до закону не підлягають кримінальній відповідальності за вчинення кримінального правопорушення. Опосередковане виконавство утворюють випадки використання поведінки таких осіб: а) неосудної особи; б) особи, яка не досягла віку кримінальної відповідальності; в) особи, яка, перебуваючи у стані крайньої необхідності, була вимушена заподіяти шкоду правоохоронюваним інтересам і при цьому не перевищила меж крайньої необхідності; г) особи, яка виконувала наказ або розпорядження та при цьому не усвідомлювала й не могла усвідомлювати злочинний характер останнього; ґ) особи, яка діяла внаслідок фактичної помилки, тобто хибно вважала, що вчинюване діяння не становить суспільної небезпеки, при цьому така особа або взагалі не підлягає кримінальній відповідальності, або може бути притягнута до відповідальності за вчинення необережного кримінального правопорушення.

2*. Співучасть у кримінальних правопорушеннях із спеціальним суб’єктом.* Відповідно до частини 2 ст. 18 КК України спеціальним суб’єктом кримінального правопорушення є фізична осудна особа, що вчинила у віці, з якого може наставати кримінальна відповідальність, кримінальне правопорушення, суб’єктом якого може бути лише певна особа. Характерною ознакою кримінального правопорушення із спеціальним суб’єктом є те, що їх можуть вчинити лише особи, наділені ознаками спеціального суб’єкта. Виникає питання про можливість співучасті у таких кримінальних правопорушеннях осіб, які не мають ознак спеціального суб’єкта. Це питання вирішується, виходячи не з норм Загальної частини, а із положень, що випливають з Особливої частини КК. Так, у частині 3 ст. 401 указується, що співучасть у військових кримінальних правопорушеннях осіб, не згаданих у цій статті (тобто не військовослужбовців), тягне за собою відповідальність за відповідними статтями цього розділу, тобто розділу Особливої частини КК про військові кримінальні правопорушення. Це правило теорія та практика кримінального права переносять і на інші кримінальні правопорушення із спеціальним суб’єктом. Таким чином, загальним правилом відповідальності за співучасть у кримінальних правопорушеннях із спеціальним суб’єктом є те, що виконавцем цих кримінальних правопорушеньможе бути тільки спеціальний суб’єкт, а як організатор, підбурювач або пособник можуть виступати й інші особи, не наділені ознаками спеціального суб’єкта. Водночас об’єктивна сторона деяких кримінальних правопорушень описується в законі так, що вона не виключає визнання співвиконавцями і осіб, які не є спеціальними суб’єктами. Виходячи із цих положень, можна сформулювати такі правила кваліфікації дій співучасників у кримінальних правопорушеннях із спеціальним суб’єктом:

а) виконавцем кримінального правопорушення зі спеціальним суб’єктом може бути тільки цей спеціальний суб’єкт, наприклад виконавцем державної зради (ст. 111 КК України) може бути тільки громадянин України, виконавцем отримання неправомірної вигоди (ст. 368 КК України) – тільки службова особа; особи, що не мають ознак спеціального суб’єкта, можуть виступати як організатори, підбурювачі, пособники того кримінального правопорушення, виконавцем якого є спеціальний суб’єкт, тому ці співучасники несуть відповідальність за тією статтею КК, що передбачає кримінальне правопорушення, вчинений виконавцем – спеціальним суб’єктом, наприклад, приватна особа, що організувала надання-отримання неправомірної вигоди, несе відповідальність за частиною4 ст. 27 і за відповідною частиною ст. 368 КК України;

б) особи, які не мають ознак спеціального суб’єкта, можуть виступати як організатори, підбурювачі або пособники того кримінального правопорушення, виконавцем якого є спеціальний суб’єкт, тому ці співучасники несуть відповідальність за тією статтею КК, що передбачає кримінальне правопорушення, вчинене виконавцем – спеціальним суб’єктом, наприклад, приватна особа, що організувала надання-одержання неправомірної вигоди, несе відповідальність за ч. 4 ст. 27 і за відповідною частиною ст. 368 КК України;

в) якщо кримінальне правопорушення із спеціальним суб’єктом характеризується тим, що частина його об’єктивної сторони може бути виконана особою, яка не є спеціальним суб’єктом, останній підлягає відповідальності як співвиконавець (наприклад, жінка, яка за допомогою фізичного насильства або погроз сприяє ґвалтівнику у вчиненні зґвалтування, несе відповідальність як співвиконавець кримінального правопорушення, передбаченого ст. 152 КК України).

3. *Ексцес виконавця.* Такий ексцес трапляється там, де виконавець вчиняє такі злочинні дії, що не охоплювалися ні прямим, ні непрямим умислом інших співучасників, тобто виконавець вчиняє дії, які виходять за межі спільної угоди. Отже, ексцес виконавця трапляється там, де інші співучасники не передбачали, не бажали й не допускали вчинення тих злочинних дій, які вчинив виконавець. У теорії кримінального права виділяють такі види ексцесу:

1) *кількісний ексцес* трапляється там, де виконавець, почавши вчиняти кримінальне правопорушення, задуманий співучасниками, вчиняє однорідне кримінальне правопорушення, але більш тяжкий або менш тяжкий за своїм характером; таким чином, можна виділити два різновиди кількісного ексцесу: а) вчинення виконавцем дій однорідного характеру, але більш тяжких, ніж охоплювалися умислом інших співучасників – тут задуманий співучасниками кримінального правопорушення ніби «переростає» у більш тяжкий; у таких випадках виконавець несе відповідальність за більш тяжке кримінальне правопорушення, яке він вчинив, а інші співучасники будуть відповідати за співучасть у кримінальному правопорушенні , вчинення якого охоплювалося їх умислом; б) вчинення виконавцем дій однорідного характеру, але менш тяжких, ніж охоплювалися умислом інших співучасників; такий виконавець, окрім відповідальності за фактично вчинене (крадіжку або грабіж), повинен понести відповідальність поряд з іншими співучасниками і за готування до більш тяжкого кримінального правопорушення (розбою), а точніше, за співучасть у готуванні до такого кримінального правопорушення, виняток можуть складати лише випадки добровільної відмови виконавця від вчинення більш тяжкого кримінального правопорушення;

2) *якісний ексцес* трапляється там, де виконавець вчиняє неоднорідне, зовсім інше, ніж задумане співучасниками, кримінальне правопорушення на додаток до того, який було погоджено із співучасниками; у разі такого ексцесу виконавець відповідає за правилами реальної сукупності кримінальних правопорушення: за задуманий і вчинений за угодою із співучасниками кримінального правопорушення і за той, що був наслідком його ексцесу.

Таким чином, співучасники як у разі кількісного, так і в разі якісного ексцесу виконавця за ексцес відповідальності не несуть (оскільки це кримінальне правопорушення не охоплювався їх умислом). Вони відповідають лише в межах змови, що відбулася між ними, тобто за те кримінальне правопорушення, що ними спільно було задумано. У частині 5 ст. 29 зазначено, що співучасники не підлягають кримінальній відповідальності за діяння, вчинене виконавцем, якщо воно не охоплювалося їх умислом.

4. *Провокація кримінального правопорушення* – це підбурювання або організація вчинення кримінального правопорушення виконавцем або іншими співучасниками з метою їх подальшого викриття. Під час аналізу суб’єктивних ознак співучасті вже відзначалося, що свідченням конкретної змови необов’язково є збіг мотивів і мети кримінального правопорушення, якими керуються окремі співучасники, тому можуть бути випадки, коли під час учинення одного кримінального правопорушення співучасники мають різні мотиви й цілі, і це не виключає їх співучасті в цьому кримінальному правопорушенні. Отже, провокація кримінального правопорушення розглядається як співучасть у спровокованому кримінальному правопорушенні, оскільки різниця в мотивах у провокатора та інших співучасників не має значення для притягнення їх до відповідальності. Якщо провокація кримінального правопорушення передбачається як самостійне кримінальне правопорушення в Особливій частині КК, відповідальність настає тільки за нього без посилання на частину 3 або ч. 4 ст. 27. Так, у статті 370 КК України встановлено спеціальну відповідальність за провокування підкупу.

5. *Безнаслідкова співучасть* є такою там, де виконавцю не вдалося вчинити закінчене кримінальне правопорушення, і він вчинив лише готування або замах, на яких його злочинна діяльність була припинена (перервана). У таких ситуаціях виконавець несе відповідальність за готування до кримінального правопорушення або замах на нього. Інші ж співучасники відповідають за співучасть у готуванні до кримінального правопорушення або за співучасть у замаху залежно від того, на якій з цих стадій була припинена (перервана) злочинна діяльність виконавця. У частині 4 ст. 29 КК України в зв’язку з цим встановлено, що у разі вчинення виконавцем незакінченого кримінального правопорушення інші співучасники підлягають відповідальності за співучасть у незакінченому кримінальному правопорушенні (тобто готуванні або замаху на кримінальне правопорушення).

6. *Невдале підбурювання чи пособництво* є таким тоді, коли можливий (потенційний) виконавець відмовився вчинити кримінальне правопорушення. У цьому разі відсутня співучасть, бо без виконавця вона не може здійснюватись. За таких обставин у виконавця вийде добровільна відмова, і він згідно зі статтею 31 КК України до кримінальної відповідальності не притягається, а інші співучасники – підбурювач, пособник і навіть організатор – несуть відповідальність за готування до кримінального правопорушення або замах на нього.

Невдале підбурювання доцільно розглядати у двох аспектах: 1) у вузькому – коли підбурювачу не вдалося викликати рішучість на вчинення кримінального правопорушення або участь у його вчиненні; 2) у широкому – у випадках, коли згоди на спільне вчинення кримінального правопорушення досягнуто, але кримінальне правопорушення не було доведено співучасниками до кінця[[1]](#footnote-1). Але підбурювання слід визнавати невдалим лише за умови, якщо діяльність, спрямована на схиляння особи до кримінального правопорушення, не вдалася у зв’язку з відхиленням (несприйняттям) потенційними співучасниками пропозиції підбурювача вчинити кримінальне правопорушення або взяти участь у його вчиненні.

7. *Добровільна відмова співучасників.* Питання про добровільну відмову співучасників регламентуються статтею 31 КК України. Самого визначення добровільної відмови співучасників закон не дає, відсилаючи до статті 17, в якій визначається загальне поняття добровільної відмови. Це означає, що у разі добровільної відмови співучасників кримінальне правопорушення не повинно бути доведено до кінця через усвідомлення винним фактичної можливості завершити кримінальне правопорушення , закінчити його. Однак у разі співучасті діє не одна, а декілька осіб, причому дії їх опосередковано свідомою поведінкою виконавця кримінального правопорушення. Відповідно, тут застосовуються такі правила:

– добровільна відмова виконавця розглядається за правилами ст. 17 і не має особливостей порівняно з добровільною відмовою особи, яка діє індивідуально;

– інші співучасники у разі добровільної відмови виконавця несуть відповідальність за готування до кримінального правопорушення або замах на кримінальне правопорушення залежно від того, на якій із цих стадій добровільно відмовився від доведення кримінального правопорушення до кінця виконавець (ч. 1 ст. 31).

Складним є питання про добровільну відмову співвиконавця. Частина 1 ст. 31 КК України відсилає в таких випадках до ст. 17, що означає – добровільна відмова співвиконавця може проявлятися в дії (бездіяльності), внаслідок яких запобігається завершення кримінального правопорушення іншими співвиконавцями:

1) передусім така відмова є можливою на стадії готування до кримінального правопорушення та незакінченого замаху; вона може виражатися в активних діях співвиконавця (вмовив інших виконавців не вчиняти кримінальне правопорушення, повідомив поліцію і завдяки цьому співучасники були затримані, попередив жертву, і вона змогла сховатися тощо), але добровільна відмова тут може здійснюватись і шляхом бездіяльності, коли співвиконавець, добровільно відмовившись від продовження кримінального правопорушення, переконаний, що внаслідок його бездіяльності інші виконавці не зможуть довести кримінальне правопорушення до кінця; якщо ж виконавці вчинять кримінальне правопорушення в якийсь інший спосіб, то виконавець, який добровільно відмовився, все одно відповідальності не несе, тому що відсутні як причинний, так і винний зв’язок із вчиненим іншими виконавцями кримінальним правопорушенням; у разі добровільної відмови одного із співвиконавців інші співвиконавці несуть відповідальність за готування чи замах на кримінальне правопорушення залежно від стадії, на якій сталась добровільна відмова;

2) є можливою добровільна відмова співвиконавця й у разі закінченого замаху, коли він сам або за допомогою інших запобігає настанню наслідку кримінального правопорушення.

Організатор, підбурювач і пособник звільняються від кримінальної відповідальності в зв’язку з наявністю добровільної відмови лише тоді, коли вони своїми діями (як правило, активними) попередять вчинення кримінального правопорушення виконавцем (наприклад, обеззброять його, попередять потерпілого, передадуть виконавця в органи влади тощо). Крім того, добровільна відмова співучасників є такою і тоді, коли вони своєчасно повідомлять відповідні органи державної влади (поліції, СБУ, прокуратурі та ін.) про те, що готується або вчиняється кримінальне правопорушення, причому в цьому разі добровільна відмова не виключається і тоді, коли органам влади чомусь не вдалося запобігти кримінальному правопорушенню.

Відмова пособника може виразитися й у пасивних діях, наприклад він не надав знаряддя чи засоби вчинення кримінального правопорушення, не усунув перешкоди до вчинення кримінального правопорушення(не відключив сигналізацію), внаслідок чого кримінальне правопорушення виконавцем не було вчинено (ч. 2 ст. 31).

У разі добровільної відмови кого-небудь із співучасників виконавець та інші співучасники несуть відповідальність за готування чи замах на кримінальне правопорушення залежно від того, на якій стадії їх діяльність була припинена (ч, 3 ст. 31).

Якщо ж співучасник намагався запобігти кримінальному правопорушенні, який він повинен був учинити, але це йому не вдалося (виконавець все-таки довів кримінальне правопорушення до кінця), то такі дії співучасника розглядаються як дійове каяття й оцінюються як обставина, що пом’якшує покарання.

**6. Причетність до кримінального правопорушення**

Під причетністю до кримінального правопорушення розуміють діяльність, що примикає до кримінального правопорушення, але не зумовлює його готування чи вчинення, або передбачене Особливою частиною КК суспільно небезпечне умисне діяння (дію або бездіяльність), пов’язане з кримінальним правопорушенням іншої особи (вже вчиненим або достовірно відомим – підготовлюваним або вчинюваним), яке, однак, не є співучастю в цьому правопорушенні через відсутність причинного зв’язку (можна сказати і так: зв’язок є, але він є сприянням)[[2]](#footnote-2). Характерна особливість причетності полягає в тому, що особа, причетна до кримінального правопорушення, не допомагає виконавцю чи іншим співучасникам у досягненні суспільно небезпечного наслідку. Така діяльність не перебуває ні в причинному, ні у винному зв’язку з особою, яка вчиняє або вчинила кримінальне правопорушення .

Таким чином, ***причетність до кримінального правопорушення*** *– це дія чи бездіяльність, яка хоча і є пов’язаною з учиненням кримінального правопорушення, але не є співучастю у ньому.*

Кримінально-правові теорія та практика виділяють такі ***види причетності***: 1) заздалегідь не обіцяне, тобто не обіцяне до закінчення (завершення) кримінального правопорушення, приховування кримінального правопорушення; 2) заздалегідь не обіцяні придбання чи збут майна, добутого злочинним шляхом; 3) заздалегідь не обіцяне потурання кримінальному правопорушенню; 4) заздалегідь обіцяне (тобто обіцяне до закінчення кримінального правопорушення) недонесення про кримінальне правопорушення.

1. *Заздалегідь не обіцяне приховування кримінального правопорушення* виражається в переховуванні самого злочинця, знарядь і засобів учинення кримінального правопорушення, слідів кримінального правопорушення чи предметів, здобутих злочинним шляхом (ч. 6 ст. 27 КК України). Воно здійснюється після закінчення кримінального правопорушення або замаху на його вчинення і не є, на відміну від заздалегідь обіцяного приховування, співучастю у його вчиненні. Заздалегідь не обіцяне приховування тягне кримінальну відповідальність лише у випадках, спеціально передбачених законом (ст. 396 КК України). Ця стаття встановлює відповідальність за заздалегідь не обіцяне приховування лише тяжких або особливо тяжких кримінальних правопорушень. При цьому відповідно до частини 2 ст. 396 не підлягають кримінальній відповідальності за приховування тяжких та особливо тяжких кримінальних правопорушень члени сім’ї особи, яка вчинила кримінальне правопорушення, а також її близькі родичі, коло яких визначається законом. Відповідно до пункту 1 ч. 1 ст. 3 КПК України ними вважаються чоловік, дружина, батько, мати, вітчим, мачуха, син, дочка, пасинок, падчерка, рідний брат, рідна сестра, дід, баба, прадід, прабаба, внук, внучка, правнук, правнучка, усиновлювач чи усиновлений, опікун чи піклувальник, особа, яка перебуває під опікою або піклуванням, а також особи, які спільно проживають, пов’язані спільним побутом і мають взаємні права й обов’язки, у тому числі особи, які спільно проживають, але не перебувають у шлюбі.

Приховування виражається в активних діях. Вичерпний перелік таких дій дається в законі. Закон розрізняє два види приховування. *Приховування кримінального правопорушення* виражається у переховуванні особи, яка вчинила кримінальне правопорушення. Цією особою може бути як виконавець кримінального правопорушення, так і інші співучасники. Переховування злочинця складається головним чином із надання йому притулку, фальшивих документів чи транспортних засобів для того, щоб він зміг сховатися від органів влади, а також у вчиненні дій, спрямованих на зміну його зовнішнього вигляду.

*Приховування кримінального правопорушення* полягає в переховуванні знарядь і засобів скоєння кримінального правопорушення (зміна їх вигляду, знищення, приховування), слідів кримінального правопорушення – різних речових доказів (наприклад, взуття, відбитки якого залишились на місці вчинення кримінального правопорушення) або предметів, здобутих злочинним шляхом. Заздалегідь не обіцяне переховування може вчинятись тільки умисно.

2. *Придбання чи збут майна, здобутого злочинним шляхом*, передбачає активну діяльність особи з купівлі або іншого оплатного передання майна, здобутого злочинним шляхом, або зберігання такого майна. Йдеться лише про дії, заздалегідь не обіцяні. Якщо такі дії були заздалегідь обіцяні, то вони згідно з частиною 5 ст. 27 КК України утворять пособництво. Придбання і збут, що не були заздалегідь обіцяні до закінчення кримінального правопорушення, тягнуть за собою відповідальність як самостійне кримінальне за статтею 198 КК України – як вид причетності до кримінального правопорушення (ч. 6 ст. 27 КК України). Цей злочин передбачає знання суб’єктом того, що придбане ним майно здобуто злочинним шляхом, тобто в результаті конкретного кримінального правопорушення, крадіжки, розбою тощо.

1. *Потурання* виражається в тому, що особа, яка зобов’язана була й могла перешкодити вчиненню кримінального правопорушення, такому кримінального правопорушенню не перешкоджає, і той відбувається. Наприклад, працівник поліції, знаючи про кримінальне правопорушення, що готується, його не припиняє, хоча зобов’язаний був це зробити, а тому кримінальне правопорушення вчиняється. У Загальній частині КК відповідальність за потурання прямо не встановлено. Питання про відповідальність за нього вирішується таким чином: 1) якщо воно було заздалегідь обіцяним, то стає пособництвом, тому що таке потурання є не що інше, як усунення перешкод вчиненню кримінального правопорушення чи сприяння приховуванню кримінального правопорушення (ч. 5 ст. 27 КК України); 2) заздалегідь не обіцяне потурання утворює собою у випадках, передбачених в Особливій частині КК, службове кримінальне правопорушення (зловживання службовим становищем – ст. 364 КК України, службова недбалість – ст. 367 КК України). Може наставати відповідальність і за статтею 256 КК України (сприяння учасникам злочинних організацій та укриття їх злочинної діяльності) та ст. 426 КК України (бездіяльність військової влади).
2. *Недонесення* виражається у неповідомленні органам влади про кримінальне правопорушення, що готується або вже був учинений. На відміну від приховування, недонесення – це діяльність пасивна (чиста бездіяльність). Незалежно від того, було чи не було воно заздалегідь обіцяним, чинним КК воно кримінальним правопорушенням не визнається. Лише у випадку, якщо в діях такої особи містяться ознаки іншого самостійного складу злочину, вона притягається за нього до кримінальної відповідальності. Так, наприклад, якщо така особа незаконно зберігала вогнепальну зброю, вона підлягає відповідальності за статтею 263 КК України, але за недонесення про злочин, учинений іншими особами, вона за жодних умов не відповідає (ч. 7 ст. 27 КК України).

1. Ус О. В. Кримінальна відповідальність за підбурювання до злочину. Харків : СПД Вапнярчук Н. М., 2007. С. 111–112. [↑](#footnote-ref-1)
2. Дудоров О. О., Хавронюк М. І. Кримінальне право : навч. посіб. Київ : Ваіте, 2014. С. 229. [↑](#footnote-ref-2)