**ТЕМА 1. АКТУАЛЬНІ ПИТАННЯ ПРО КРИМІНАЛЬНЕ ПРАВОПОРУШЕННЯ В ТЕОРІЇ КРИМІНАЛЬНОГО ПРАВА**

**План лекції**

1. Наукові підходи до визначення поняття «кримінальне правопорушення» у національному кримінальному законодавстві.
2. Кримінально–правовий досвід зарубіжних держав у визначенні кримінально протиправних діянь.
3. Поняття «кримінального правопорушення» та розкриття його ознак відповідно до нових змін у діючому КК України. Класифікація кримінальних правопорушень.
4. Відмінність кримінального правопорушення від цивільно-правових деліктів та інших правопорушень.

**Рекомендована література:**

**Основна**

1. Конституція України: закон України від 28.06.1996 № 254к/96-ВР // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: http://zakon.rada.gov.ua/laws/show/254к/96-вр
2. Кримінальний кодекс України: закон України від 05.05.2001 №2341-ІІІ // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2341-14/ed20191018>
3. Закон України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо спрощення досудового розслідування окремих категорій кримінальних правопорушень» **№ 2617-VIII від 22.11.2018.** URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2617-19#Text>
4. Кримінальний процесуальний кодекс України: закон України від 13.04.2012 №4651-VІ // База даних «Законодавство України»/Верховна Рада України. URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17>
5. Актуальні проблеми кримінального права: навч. посіб. Київ: Юрінком Інтер, 2009. 256 с.
6. Кваліфікація злочинів: навч. посіб./за ред. О.О. Дудорова, Є.О. Письменського. Київ: Істина, 2010. 430 с.
7. Кваліфікація злочинів у діяльності Національної поліції України : навч. посіб./за заг. ред. О.М. Литвинова ; МВС України, Харків. нац. ун-т внутр. справ. Харків: Константа, 2017. 448 с.
8. Коржанський М.Й. Кваліфікація злочинів. Навчальний посібник. 2-ге вид. Київ: Атіка, 2002. 640 с.
9. Кримінальне право України. Загальна частина: навч. посіб. / за заг. ред. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова та ін. Харків: Право, 2019. 480 с.
10. Кримінальне право України. Загальна частина: підручник / за заг. ред. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова; Васильєв А,А., Орлов Ю.В. та ін. Харків, 2020. 428 с.
11. Кримінальне право України. Особлива частина: навч. посіб. / за заг. ред. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова; Васильєв А,А., Житний О. О., Гладкова Є.О. та ін. Харків: Право, 2020. 656 с.
12. Кримінальне право України (у питаннях та відповідях): навч. посіб./за заг. ред.. д-ра юрид. наук, проф. О. М. Литвинова; Житний О. О., Клемпарський М. М. та ін.; ; МВС України, Харків. нац. ун-т внутр. справ. Харків, 2016. 328 с.
13. Кримінальне право України (у питаннях та відповідях): навч. посіб./за заг. ред. О. М. Литвинова; Литвинов О. М., Житний О. О., Васильєв А. А. та ін. Харків: НікаНова, 2015. 400 с.
14. Навроцький В.О. Основи кримінально-правової кваліфікації: навч. посіб. Київ: Юрінком Інтер, 2006. 704 с.
15. Кримінальне право. Загальна частина: підручник/за ред. А.С. Беніцького, В.С. Гуславського, О.О. Дудорова, Б.Г. Розовського. Київ: Істина, 2011. 1112 с.

**Додаткова**

1. Галушко Б.С. Поняття злочину у кримінальному праві України. Актуальні проблеми держави і права. 2012. № 3. С. 591-597.
2. Рабінович П.М. Поняття кримінального правопорушення та покарання в інтерпретації Європейського суду з прав людини. Право України. 2011. № 9. С. 377-381.
3. Куц В.М. Проблеми кримінальної відповідальності: навч. посіб. К: Національная академія прокуратури України, 2013. 322 с.

Інформаційні ресурси в Інтернеті

1. Офіційний сайт Верховної Ради України http:// [www.iportal.rada.gov.ua](http://www.iportal.rada.gov.ua/)
2. Офіційний сайт Кабінету Міністрів України <http://www.kmu.gov.ua>
3. Офіційний сайт МВС України http://www.mvs.gov.ua
4. Офіційний сайт Верховного Суду України http://www.scourt.gov.ua
5. Інформаційне агенство ЛІГАБІЗНЕСІНФОРМ [http://www.lbi.ua](http://www.lbi.ua/)
6. Єдиний державний реєстр судових рішень [http://www.reyestr.court.gov.ua](http://www.reyestr.court.gov.ua/)

**1. Наукові підходи до визначення поняття «кримінальне правопорушення» у національному кримінальному законодавстві**.

Останніми десятиріччями у кримінально-правовій доктрині актуальною темою для обговорення як серед наукового кола, так і серед правозастосувачів, поставали наукові дослідження з приводу визначення кримінального правопорушення та його різновидів. Науковці визначали зміст правопорушення через різні ознаки, тому правова література з цього питання вирізняється багатоманітністю думок.

Ще розпорядження КМУ № 1153-р від 27.08.2008 року «Про затвердження плану заходів щодо реалізації Концепції реформування кримінальної юстиції України», одним із пунктів передбачало розроблення проекту Кодексу України про кримінальні проступки та закону про внесення змін до Кримінального кодексу України щодо розмежування правопорушень залежно від ступеня їх суспільної небезпеки, обмеження сфери застосування покарань, пов’язаних із позбавленням волі. Слідуючи наміченій логіці законодавця, розроблення зазначених проектів, мало на меті звузити каральну функцію кримінального закону, обмежити сферу дії покарань, пов’язаних з позбавленням волі, за злочини, які не мають значної суспільної небезпеки, що відбиває прагнення до гуманізації кримінального закону, перегляду тих положень кримінально-правових норм, порушення яких не повинно тягнути суттєвого обмеження прав і свобод людини і громадянина. Вже на той час у правовому середовищі не було єдності у баченні юридичної природи кримінального правопорушення, його змістовних ознак. У 2012 році на сторінках нового Кримінального процесуального кодексу стало використовуватись словосполучення «кримінальне правопорушення» без тлумачення цього терміну. Невідповідність норм матеріального та процесуального права, поставила на порядок денний завдання щодо внесення відповідних змін до кримінального закону України.

В правовій літературі зустрічаються різні наукові погляди щодо визначення терміну «правопорушення». Так, О. Скакун пропонує визначати категорію правопорушення як діяння, яке тягне за собою відповідальність особи, яка його вчинила. Ю. Денисов під правопорушенням розуміє суспільно небезпечне винне діяння, що суперечить нормам права, за вчинення якого передбачена правова відповідальність. М. Малеїн зазначає, що правопорушення – це свідомий вольовий акт суспільно небезпечної протиправної поведінки. Отже, більшість з науковців необхідними ознаками виділяли: суспільну небезпечність, винність, протиправність, особу, яка його вчинила. Найбільшої актуальності викликало виділення такого різновиду правопорушення як кримінальне правопорушення, дослідження якого мало фрагментарний характер, оскільки більшість наукових праць присвячено проблемам злочину і кримінального проступку.

В наукових осередках термін «кримінальне правопорушення» іноді ототожнювали з іншими поняттями, таким як «злочинне діяння», «кримінальне діяння». Так, П.А. Фейербах аналізуючи Уложення 1845 року, в якому встановлювалася відповідальність за злочини і проступки, використовував загальний термін «види злочинної діяльності» , під яким розумів злочин і проступок. В Уложенні 1903 року використовувався термін «злочинне діяння». Було зазначено, що злочинні діяння поділяються на 3 групи: тяжкі злочини, злочини та проступки.

Термін ««кримінальне правопорушення» використовується і в міжнародно-правових документах, які ратифіковані Україною. Так, у ст. 7 Конвенції про захист прав людини і основоположних свобод зазначається: «Нікого не може бути визнано винним у вчиненні будь-якого кримінального правопорушення на підставі будь-якої дії чи бездіяльності, яка на час її вчинення не становила кримінального правопорушення згідно з національним законом або міжнародним правом. Також не може бути призначене суворіше покарання ніж те, що підлягало застосуванню на час вчинення кримінального правопорушення». Термін «кримінальне правопорушення» використовується і в інших міжнародних документах, проте, знову ж таки, не надається його тлумачення.

Національні законодавства деяких європейських країн також не використовують термін «кримінальне правопорушення». Наприклад, КК Німеччини кримінально каране діяння поділяє на злочин і проступок; КК Франції на порушення, злочини і проступки тощо.

В літературі також можна зустріти ототожнення понять «кримінальне правопорушення» та «злочин». Однак, такий підхід є помилковим, оскільки поняття «кримінальне правопорушення» є більш ширшим за змістом. Аргументом для такого твердження є раніше згадана Конвенція про захист прав людини і основоположних свобод, яка окремо виділяє поняття «злочин». Отже, відповідно до міжнародного законодавства, злочин розглядається як різновид кримінального правопорушення, а не його аналог.

Я.О. Лантіонов визначає кримінальне правопорушення як діяння (варіант-суспільно-небезпечне діяння), що містить ознаки складу кримінального правопорушення. П.П. Пусторослев розглядує кримінальне правопорушення як невиконання свого правового обов’язку людиною або групою людей в дійсності у життєвому випадку. В.М. Куц як протиправне діяння, що спричинило конфлікт із приводу завдання одним із його учасників суттєвої шкоди іншому, або створення загрози настання такої шкоди, правовим наслідком якого є передбачені законом заходи кримінально-правового характеру. Т. Ю. Титова під кримінальним правопорушенням розуміє протиправне винне діяння особи, що носить суспільно небезпечний характер, що посягає на встановлений порядок суспільних відносин, протиправна, винна дія або бездіяльність суб’єктів права. В.С. Малишев пропонує таке визначення кримінального правопорушення: «Кримінальним правопорушенням є передбачене цим Кодексом суспільно небезпечне винне діяння (дія або бездіяльність), вчинене суб’єктом кримінального правопорушення. Аналогічної позиції дотримуються автори монографії «Кримінальний проступок у доктрині та законодавстві» під редакцією В.О. Тулякова.

Отже, більшість науковців, серед ознак кримінального правопорушення виділяють: суспільну небезпечність, винність, протиправність, суб’єкта кримінального правопорушення.

Таке бачення кримінального правопорушення знайшло своє відображення на законодавчому рівні. 01.07.2020 року набрав чинності Закон України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо спрощення досудового розслідування окремих категорій кримінальних правопорушень»» і назва ст. 11 КК України отримала новий вигляд: «Поняття кримінального правопорушення». Ч. 1 ст. 11 КК України встановлює: Кримінальним правопорушенням є передбачене цим Кодексом суспільно небезпечне винне діяння (дія або бездіяльність), вчинене суб’єктом кримінального правопорушення. Фактично відбулася заміна назви поняття без зміни його сутності. Відповідно до ч. 1 ст. 12 КК кримінальні правопорушення поділяються на кримінальні проступки і злочини.

Сучасний стан кримінального законодавства України, введення інституту кримінальних проступків породжують необхідність у проведенні нових досліджень щодо проблеми «кримінального правопорушення», яка ще є новою для вітчизняного законодавця, в тому числі правозастосувача.

**2. Кримінально –правовий досвід зарубіжних держав у визначенні кримінально протиправних діянь.**

Глобалізація сучасного світу робить актуальним вивчення законодавчого кримінально-правового досвіду зарубіжних держав. Дослідження іноземного законодавства необхідно не тільки для орієнтації в політичній, економічній, культурній інтеграції і уніфікації, а також задля удосконалення вітчизняного законодавства. Враховуючи останні новітні зміни до діючого КК України, актуальним вважається ознайомлення із зарубіжним підходом у визначенні кримінально протиправних діянь, їх сутності, класифікації.

При дослідженні цього питання нами будуть розглянуті окремі положення кримінального права зарубіжних країн на прикладі Німеччини, Франції, Англії, США, Японії, окремі правові системи яких мають близькі або подібні історичні шляхи розвитку, спільні джерела права, спільність основних понять і структури права.

Аналізуючи кримінальне законодавство Німеччини слід зазначити, що в ньому не використовується поняття «кримінального правопорушення», а у визначенні поняття «злочину» німецький законодавець виходить із принципу некараності діяння, не забороненого кримінальним законом, хоча сам термін «злочин» не дефініціює. Кримінально карані діяння поділяються на злочини і проступки. Злочинами вважаться протиправні діяння, за вчинення яких передбаченого мінімальне покарання у вигляді позбавлення волі на строк від одного року і більше. До проступків відносяться протиправні дії, за вчинення яких мінімальним покаранням є позбавлення волі на більш коротший термін або штраф. Ця відмінність між злочинами і проступками носить абсолютний характер, оскільки в законі зазначається, що обтяжуючі та пом'якшуючі обставини, передбачені положеннями Загальної частини або для особливо тяжких чи менш тяжких випадків, при класифікації діянь до уваги не беруться.

У доктрині кримінального права Німеччини незважаючи на різні позиції, домінуючим є визначення, згідно якого злочинним визнається протиправне, винне, яке відповідає ознакам складу злочину, передбаченого кримінальним законом і перебуває під загрозою покарання, діяння.

Відповідно до загальних положень КК Франції 1992 року передбачено три види кримінально караних діянь, при цьому їх ознаки не розкриваються. Ст. 111-1 КК Франції передбачає класифікацію злочинних діянь відповідно до їх тяжкості на злочини, проступки і порушення. Наука кримінального права злочином визначає найбільш тяжке діяння, вчинене умисно, за яке передбачено суворе покарання. Проступок - це менш тяжке діяння, вчинене умисно або з необережності, за яке передбачено менш тяжке покарання. Порушення – це малозначні діяння, за вчинення яких не передбачено позбавлення волі, а покарання визначено у вигляді штрафу.

В британському кримінальному законодавстві за відсутності галузевого принципу розподілу норм відсутня чітка система норм, що визначає зміст Загальної частини кримінального права. Інститути Загальної частини констатуються в прецедентах і в доктринах кримінального права. Дж. Ф. Стіфеном у середині XIX століття було надано таке визначення поняття злочину: «Злочинами називаються власне дії, заборонені законом під страхом покарання». Таке визначення визнається класичним в англійській доктрині кримінального права. До 1967 року злочини в Англії були класифіковані на державну зраду, фелонії і місдимінори. Закон про кримінальне право 1967 року скасував поділ злочинів на фелонії і місдимінори. Наразі за матеріальними ознаками злочини класифікуються на зраду та інші злочинні дії. Згідно з загальним і статутним правом злочини поділяються на злочини загального права і статутні злочини. Злочини загального права – це ті, визначення яких надані в судових прецедентах, наприклад, тяжке вбивство, просте вбивство, напад тощо. Статутні злочини – це ті, повне визначення яких міститься в статуті. В національному законодавстві Англії існує також класифікація кримінально протиправних діянь за способом здійснення судочинства.

Особливістю законодавства Англії є відсутність єдиної класифікації злочинів, що обумовлено відсутністю кодифікованого законодавства всіх галузей права. Класифікація злочинів відбувається на розсуд особи, яка його здійснює, і не залежить від об'єкта злочинного посягання, від ступеня його важливості, від тяжкості злочину.

Звід законів США не має визначення поняття «злочину» в кримінальних кодексах ряду штатів. Стаття 1-102 Примірного Кримінального кодексу визначає злочин як «поведінку, яка невиправдано і невибачально завдає істотної шкоди інтересам людини і суспільства, або погрожує завдати такої шкоди». Це визначення загальноприйняте. У доктрині американського кримінального права класичне визначення поняття «злочину» надане професором П. Тапеном: «Злочин – це умисна дія або бездіяльність, що порушує норми кримінального права, вчинені за відсутності обставин, звільняючих від кримінальної відповідальності або покарання, і карається державою».

У Зводі законів США (титул 18, ч.2 "Кримінальний процес") надається класифікація злочинів. Залежно від максимально можливого покарання, злочини поділяються на фелонії п'яти класів, місдимінори трьох класів і порушення.

Характерною особливістю Кримінального кодексу Японії є також відсутність загального визначення поняття «злочину». Дослідники зазначають, що на підставі відповідних положень Кримінального кодексу Японії, численних нормативно-правових актів кримінального та правового змісту, судових прецедентів, злочин можна визначити як протиправне винне діяння, передбачене кримінальним законом і заборонене під загрозою покарання.

Підводячи підсумок, слід звернути увагу на ту обставину, що в жодному з проаналізованих нами кримінальних кодексів зарубіжних країн не міститься єдиного визначення поняття кримінально протиправного діяння. У КК Німеччини, Франції та США вказуються лише на їх види (злочини, проступки або порушення), а розкриття ознак носить формалізований характер. З огляду на існуючі наукові підходи в доктрині кримінального права відповідних країн у визначенні кримінально караного діяння, його головними ознаками вважаються протиправність (діяння, передбачено і заборонене кримінальним законом), винність і караність. Така матеріальна ознака кримінального правопорушення як суспільна небезпечність не є провідною у визначенні кримінально караного діяння за зарубіжним підходом. Категорія «кримінальне правопорушення» не використовується у кримінальних законодавствах розглянутих держав.

**3.** **Поняття «кримінального правопорушення» та розкриття його ознак відповідно до нових змін у діючому КК України. Класифікація кримінальних правопорушень.**

Поняття «кримінального правопорушення» є одним із центральних у кримінальному праві. Кримінальне правопорушення – категорія не тільки правова, а й соціальна. Вона відображає негативну оцінку особи та її поведінки з боку суспільства. В залежності від того, чому надавалось більшого значення — соціальній чи правовій характеристиці кримінального правопорушення, — можна виокремити три визначення цього поняття:

1) формальне визначення ставить на перше місце правову оцінку вчиненого: кримінальне правопорушення є кримінально протиправне діяння.

2) матеріальне визначення вирізняє лише соціальну сутність кримінального правопорушення, протиріччя його певним соціальним цінностям: кримінальним правопорушенням є суспільно небезпечне діяння.

3) формально-матеріальне визначення поєднує в собі соціальну і юридичну характеристику кримінального правопорушення: кримінальне правопорушення — суспільно небезпечне і передбачене кримінальним законом діяння. Формально-матеріальне визначення відбиває соціальну і правову природу діяння і більш повно його характеризує.

На відміну від зарубіжного законодавця, у КК на законодавчому рівні у ст. 11 КК надано єдине визначення кримінального правопорушення, яке є формально-матеріальним, тобто таким, що враховує його протиправність і властивість наносити шкоду суспільним відносинам: «Кримінальним правопорушенням є передбачене цим Кодексом суспільно небезпечне винне діяння (дія або бездіяльність), вчинене суб’єктом кримінального правопорушення.».

Основними ознаками кримінального правопорушення є:

1) Суспільна небезпечність – це об’єктивна властивість кримінального правопорушення, яка полягає в тому, що кримінальне правопорушення спричиняє тяжку шкоду існуючому в суспільстві правопорядку або ставить правопорядок під загрозу заподіяння такої шкоди. Суспільна небезпечність – це оціночне поняття. Критерієм оцінки суспільної небезпечності, її ступеня виступають об’єктивні і суб’єктивні ознаки кримінального правопорушення: об’єкт, на який посягає винний, наслідки, спосіб вчинення кримінального правопорушення, форма вини, мотив і мета тощо. Суспільна небезпечність характеризується такими показниками як характер і та ступінь суспільної небезпечності.

2) Винність – ознака кримінального правопорушення, яка відбиває найважливіший принцип кримінального права — принцип суб’єктивного ставлення, тобто відповідальності тільки за наявності вини. Частина 2 ст. 2 КК закріпила цей принцип, вказавши, що «Особа вважається невинуватою у вчиненні кримінального правопорушення і не може бути піддана кримінальному покаранню, доки її вину не буде доведено в законному порядку і встановлено обвинувальним вироком суду.»

3) Протиправність – це закріплення (передбачення) певного суспільного небезпечного посягання у КК України у якості кримінального правопорушення. Кримінальна протиправність — це юридична, правова оцінка суспільної небезпечності, закріплена в законі. Кримінальний закон дає вичерпний перелік кримінальних правопорушень. Застосування закону про кримінальну відповідальність за аналогією забороняється (ч. 4 ст. 3 КК).

4) Характеристика кримінального правопорушення як діяння: дії (активної поведінки) чи бездіяльності (пасивної поведінки). Вимоги до діяння як ознаки кримінального правопорушення:

- має бути свідомим, вольовим вчинком людини повинен. Рефлекторні, інстинктивні вчинки, рухи тіла, що не контролюються свідомістю, не є кримінальним правопорушенням.

- має бути виражене у конкретній дії або бездіяльності. Думки, погляди, переконання, що не знайшли свого вираження в актах дії або бездіяльності, навіть якщо вони суперечать інтересам суспільства, кримінальним правопорушенням визнаватися не можуть.

5) Караність – це передбачена законом можливість призначення покарання за кримінальне правопорушення, що міститься в кримінально-правових санкціях.

З урахуванням цих ознак можна дати наукове визначення поняття кримінального правопорушення. Кримінальним правопорушенням визнається суспільне небезпечне, винне, протиправне і кримінальне каране діяння (дія чи бездіяльність), вчинене суб’єктом кримінального правопорушення.

Відповідно до ч. 2 ст. 11 КК «Не є кримінальним правопорушенням дія або бездіяльність, яка хоча формально і містить ознаки будь-якого діяння, передбаченого цим Кодексом, але через малозначність не становить суспільної небезпеки, тобто не заподіяла і не могла заподіяти істотної шкоди фізичній чи юридичній особі, суспільству або державі.»

Умови застосування ч. 2 ст. 11 КК:

1) наявність у вчиненому діянні усіх об’єктивних і суб’єктивних ознак діяння, передбаченого КК;

2) діяння не містить тієї суспільної небезпеки, яка є типовою для кримінального правопорушення;

3) діяння суб’єктивно не повинно бути спрямоване на заподіяння значної, істотної шкоди.

*Під класифікацією кримінальних правопорушень* розуміють розподіл передбачених особливою частиною Кримінального кодексу норм на окремі групи за певними критеріями.

*Кримінальні правопорушення поділяються на кримінальні проступки та злочини. (ч. 1 ст. 12 КК):*

Кримінальним проступком є передбачене цим Кодексом діяння (дія чи бездіяльність), за вчинення якого передбачене основне покарання у виді штрафу в розмірі не більше трьох тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян або інше покарання, не пов’язане з позбавленням волі.

Злочини поділяються на нетяжкі, тяжкі та особливо тяжкі.

1) до злочинів середньої тяжкості – покарання у вигляді позбавлення волі на строк не більше п’яти років або покарання у виді штрафу в розмірі не більше десяти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;

2) до тяжких злочинів – покарання у вигляді позбавлення волі на строк не більше десяти років або покарання у виді штрафу в розмірі не більше двадцяти п'яти тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян;

3) до особливо тяжких злочинів - покарання у вигляді позбавлення волі понад десять років або довічне позбавлення волі чи покарання у виді штрафу в розмірі понад двадцять п’ять тисяч неоподатковуваних мінімумів доходів громадян.

Потрібно наголосити що ступінь тяжкості злочину, за вчинення якого передбачене одночасно основне покарання у виді штрафу та позбавлення волі, визначається виходячи зі строку покарання у виді позбавлення волі, передбаченого за відповідний злочин.

У теорії кримінального права виділяють й інші критерії класифікації кримінальних правопорушень, наприклад, за формою вини, за об’єктом посягання, за способом вчинення тощо.

**4. Відмінність кримінального правопорушення від цивільно-правових деліктів та інших правопорушень**

Загальновідомо, що головною відмежувальною ознакою кримінального правопорушення від інших правопорушень (цивільно-правових та адміністративних деліктів) є його суспільна небезпечність. Адже властивість порушувати права має безліч правопорушень, які при цьому не відносяться до злочинних. Тому прийнято вважати, що основним критерієм відмежування кримінального правопорушення від інших правопорушень є характер та ступінь суспільної небезпечності діяння.

Саме ступінь суспільної небезпеки виступає критерієм поділу кримінального правопорушення на види: злочини і кримінальні проступки.

Кримінальне правопорушення, як вид правопорушення, слід відрізняти не лише від малозначних діянь, а й від інших правопорушень, як прояв суспільно небезпечної поведінки особи - слід відрізняти від інших видів людської поведінки. Так, на кримінальне правопорушення припадає значно менша доля антисуспільних діянь, ніж на інші правопорушення.

На практиці досить часто виникає питання про відмежування кримінального правопорушення, особливо кримінального проступку, від незлочинних правопорушень, відповідальність за останні регламентується в адміністративному, цивільному, сімейному, трудовому, фінансовому та іншому праві. Аналіз поняття кримінального правопорушення показує, що саме суспільна небезпечність є тим критерієм, який відрізняє кримінальне правопорушення від інших правопорушень.

Існують два різні підходи до вирішення цього питання. Одні юристи, відмежовуючи кримінальне правопорушення від інших правопорушень, вважають, що лише кримінальне правопорушення має суспільну небезпечність, що це специфічна соціальна властивість лише кримінальному правопорушенню. Інші правопорушення не є суспільно небезпечними: їм притаманна лише така властивість, як суспільна шкідливість.

Отже, відповідно до такого погляду є якісна різниця в соціальній природі кримінального правопорушення та інших правопорушень: кримінальне правопорушення за своєю природою - це суспільно небезпечне діяння, а іншим правопорушенням така соціальна властивість не характерна, - вони є лише суспільно шкідливими, або такими, що здатні заподіювати шкоду окремим державним, суспільним, особистим інтересам. Таким чином, відповідно до цього погляду кримінальне правопорушення та інші правопорушення, - якісно самостійні види правопорушень не тільки за їх правовою природою, ознакою протиправності, а й за їх соціальним змістом - матеріальною ознакою.

Інший погляд виходить з єдності соціальної природи всіх правопорушень - їх суспільної небезпечності. Тому відмінність між кримінальним правопорушенням та іншими правопорушеннями визначають за ступенем суспільної небезпечності. Специфіка кримінального правопорушення виявляється саме в підвищеному рівні суспільної небезпечності: воно завжди є більш небезпечним, ніж будь-яке інше правопорушення, а тому відмінність кримінального правопорушення від інших правопорушень - у кількісній, а не якісній характеристиці.

Такий погляд є більш обґрунтованим, оскільки будь-яке правопорушення заподіює шкоду (чи містить загрозу заподіяння шкоди) певним суспільним відносинам. Це і визначає його соціальну і правову природу як правопорушення. Але ступінь суспільної небезпечності різних видів правопорушень є різним, а кримінальні правопорушення в системі правопорушень - найбільш небезпечні. Це зумовлено і важливістю об'єкта, посягання на який направлене кримінальне правопорушення, і характером та тяжкістю шкоди, способом здійснення діяння, формою і ступенем вини, мотивами і метою, а також всіма іншими об'єктивними і суб'єктивними його ознаками. Цей висновок підтверджується порівняльним аналізом кримінальних правопорушень та інших правопорушень, зокрема, найбільш близьких до кримінальних проступків адміністративних деліктів.

Порівняння понять адміністративного правопорушення і кримінального правопорушення дозволяє визначити їх загальні ознаки. Багато спільного й у характері заходів впливу (штраф, позбавлення спеціального права, виправні роботи - передбачені в ст. 24 КУпАП як заходи адміністративного стягнення, а в ст. 51 КК України - як види кримінального покарання). Однак порівняння близьких за характером діянь адміністративних правопорушень і кримінального правопорушення чітко свідчить про їх відмінність у ступені суспільної небезпечності, і відповідно у різному ступені суворості однойменних заходів впливу.

На відміну від кримінального правопорушення, цивільно-правовим правопорушенням в окремих випадках може бути визнане і діяння, вчинене за відсутності вини. Так, згідно зі ст. 614 ЦК України, особа, яка порушила зобов'язання, може нести відповідальність за відсутності її вини (умислу або необережності), якщо це встановлено договором або законом.

Такі критерії, як кримінальна протиправність і кримінальна караність, дозволяють відмежувати кримінальне правопорушення від інших правопорушень, не передбачених чинним КК і вчинення яких не створює підстави для застосування кримінальних покарань. Інакше кажучи, правопорушення, відповідальність за які не передбачена КК, не є кримінальними правопорушеннями.

Відмежування кримінального правопорушення від аморальних вчинків звичайно здійснюється за критеріями кримінальної протиправності й караності, а також за об'єктом, ступенем суспільної небезпеки та деякими іншими ознаками.

Так, суспільство може визнавати аморальними, а у деяких випадках і суспільно небезпечними вчинками самогубство і замах на самогубство, клонування людини, проведення самоабортів, свідоме поставлення іншої особи в небезпеку зараження на венеричну хворобу тощо, але усі ці діяння не розглядаються як кримінальні правопорушення, оскільки відповідальність за них чинний КК не встановлює. Санкціями за невиконання вимог моральності можуть бути лише певні форми морального впливу, наприклад, громадський осуд.

Об'єкт аморальних вчинків суттєво відрізняється від об'єкта кримінального правопорушення. З одного боку, аморальні вчинки можуть посягати на такі загальні блага, як уявлення суспільства про добро і зло, справедливість тощо, але не всі кримінально-протиправні посягання є аморальними (нейтральними до моралі є більшість необережних кримінальних правопорушень, ряд кримінальних правопорушень у сфері господарської діяльності, інші, для яких не є характерними корисливі чи інші низькі мотиви). З іншого боку, об'єктами аморальних вчинків можуть бути суспільні відносини, які перебувають виключно у сфері моральності і не мають жодного кримінально-правового відтінку: кохання, загальне ставлення до віросповідання, деякі правила етикету тощо.

На відміну від кримінального правопорушення, аморальний вчинок не завжди полягає у конкретному діянні (дії або бездіяльності). Аморальними можуть бути спосіб життя загалом або деякі його сфери, думки та переконання.

Більш чітко таке відмежування можна зробити тоді, коли ознаки, за допомогою яких визначається ступінь суспільної небезпеки, чітко визначені безпосередньо в законі. Так, виготовлення порнографічних предметів визнається кримінальним правопорушенням лише за наявності мети їх збуту (ст. 301 КК), заняття проституцією - за умови його систематичності (ст. 303 КК) тощо.

Проблема відмежування кримінального правопорушення від правомірної поведінки, яка не є ні аморальною, ні суспільно небезпечною і, маючи певні ознаки кримінального правопорушення, насправді може бути навіть суспільно корисною, стосується, зокрема, випадків, коли діяння не визнається кримінальним правопорушенням через існування обставин, які виключають його протиправність (статті 36-43 КК) або кримінальну караність (ч. 1 ст. 5 КК). Наприклад, заподіяння нападникові шкоди, необхідної й достатньої у даній обстановці для припинення суспільно небезпечного посягання, за умов, передбачених законом, не визнається кримінальним правопорушенням і є суспільно корисним діянням, оскільки воно спрямоване на захист суспільних цінностей.