Національна академія наук України Київський університет права

**

ТУБЕЛЕЦЬ ОЛЕСЯ СТЕПАНІВНА

**

РЕАЛІЗАЦІЯ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ УКРАЇНИ ШЛЯХОМ ПРАВОЗАСТОСУВАННЯ

12.00.08 – кримінальне право та кримінологія; кримінально-виконавче право

Дисертація на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук

Науковий керівник:

Фріс Павло Львович

доктор юридичних наук, професор, заслужений діяч науки і техніки України

Київ – 2016

****

[ПЕРЕЛІК УМОВНИХ ПОЗНАЧЕНЬ....................................................... 3](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250013)

[ВСТУП.......................................................................................................... 4](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250012)

РОЗДІЛ 1 ТЕОРЕТИЧНІ ПРОБЛЕМИ РЕАЛІЗАЦІЇ КРИМІНАЛЬНО- ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ............................................................................. 12

1.1[Кримінально-правова політика в системі політики держави у сфері боротьби зі злочинністю............................................................................................. 12](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250011)

1.2[Застосування кримінально-правової політики як форма її реалізації       35](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250010)

[Висновки до розділу 1.............................................................................. 53](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250009)

РОЗДІЛ 2 РЕАЛІЗАЦІЯ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ НА СТАДІЯХ ЗАСТОСУВАННЯ ЗАКОНУ ПРО КРИМІНАЛЬНУ ВІДПОВІДАЛЬНІСТЬ................................................................................ 56

2.1[Застосування кримінально-правової політики при проведенні досудового розслідування............................................................................................. 56](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250008)

2.2[Застосування кримінально-правової політики при розгляді кримінальних проваджень судом...................................................................................... 79](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250007)

[Висновки до розділу 2............................................................................ 140](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250006)

РОЗДІЛ 3 ЕФЕКТИВНІСТЬ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ ТА ЇЇ ЗВ’ЯЗОК ІЗ ЗАСТОСУВАННЯМ НОРМ ТА ІНСТИТУТІВ КРИМІНАЛЬНОГО ПРАВА......................................................................................................... 142

3.1[Ефективність кримінально-правової політики................................. 142](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250005)

3.2[Взаємозв’язок застосування норм та інститутів кримінального права та ефективності кримінально-правової політики......................................... 168](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250004)

[Висновки до розділу 3............................................................................ 188](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250003)

[ВИСНОВКИ.............................................................................................. 190](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250002)

[СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ............................................... 193](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250001)

[ДОДАТКИ................................................................................................. 223](file:///C%3A%5CUsers%5CPavel%5CAppData%5CLocal%5CTemp%5CRar%24DIa0.850%5C1.docx#_TOC_250000)

ПЕРЕЛІК УМОВНИХ ПОЗНАЧЕНЬ

справ

ВСС – вищий спеціалізований суд з розгляду цивільних та кримінальних ДСА України – Державна судова адміністрація України

ЗКВ – звільнення від кримінальної відповідальності КВК України – Кримінально-виконавчий кодекс України КК України – Кримінальний кодекс України

КПК України – Кримінально-процесуальний кодекс України,

Кримінальний процесуальний кодекс України КЗ – кримінальний закон

КПП – кримінально-правова політика КСУ – Конституційний Суд України

КУпАП – Кодекс України про адміністративні правопорушення

МВС України – Міністерство внутрішніх справ України ПВСУ – Пленум Верховного Суду України

ПСБЗ – політика у сфері боротьби зі злочинністю

ВСТУП

**Актуальність теми.**Ефективне застосування заходів кримінально- правового впливу є стрижнем системи боротьби зі злочинністю. Кримінальний закон фактично окреслює ієрархію цінностей, які сповідує суспільство на певному етапі свого розвитку і на охорону від протиправних посягань, на які спрямована його дія. Проте лише констатації таких цінностей у законі замало. Необхідне існування законодавчого механізму їх ефективного захисту.

Аналіз законодавчої та правозастосовної практики свідчить про відсутність послідовності й системності у реалізації положень закону про кримінальну відповідальність, відсутність єдиної узгодженої позиції основних суб’єктів вітчизняної кримінально-правової політики у цій сфері. Повною мірою заслуговує на увагу твердження багатьох теоретиків і практиків, що сьогодні чіткої, системної, науково обґрунтованої кримінально-правової політики в Україні не існує. Безумовно, це відбивається на якості правозастосовної практики та ефективності дії Кримінального кодексу України (далі – КК України).

У той же час, сьогодні спостерігається перебільшення ролі засобів кримінально-правового впливу на населення, що вже призвело до кризи у сфері боротьби зі злочинністю. Зокрема, це відбулось на законодавчому рівні, коли зміни та доповнення до КК України приймаються без належного кримінологічного та політико-правового обґрунтування, і, як наслідок, криміналізація діянь не завжди має достатній ступінь обґрунтованості. Це призводить до ряду негативних явищ, серед яких – поява у КК України так званих «мертвих» норм, які не застосовуються взагалі або застосовуються лише в поодиноких випадках, норм, якими населення відверто нехтує через їх невідповідність соціальним цінностям та ін. Більше того, неврахування доктринальних правил криміналізації створює умови для порушення прав громадян та інтересів суспільства.

Теоретичну основу досліджень реалізації кримінально-правової політики

утворюють праці В. І. Борисова, Ю. В. Бауліна, Ф. Г. Бурчака, П. С. Дагеля, Т. А. Денисової, В. П. Ємельянова, М. І. Загороднікова, О. І. Коробєєва, М. В. Костицького, О. М. Костенка, В. М. Кудрявцева, О. М. Литвинова, О. М. Литвака, К. Б. Марисюка, Г. М. Міньковського, В. О. Навроцького, А. А. Музики, М. В. Палія, М. І. Панова, П. М. Панченка, Н. А. Савінової, В. Я. Тація

, В. О. Тулякова, В. Б. Харченка, П. Л. Фріса, О. М. Яковлєва та інших вчених. При цьому, спеціальні дослідження кримінально-правової політики останніх років були присвячені переважно загальнотеоретичним науковим пошукам у сфері цього феномену та оцінці підходів до його формування в Україні (П. Л. Фріс, А. А. Митрофанов), аналізу та розвитку окремих напрямів такої політики (Н. А. Савінова, К. Б. Марисюк) або ефективності застосування норм КК України (Р. М. Міловідов). При цьому комплексному висвітленню проблем реалізації такої політики держави під час застосування закону про кримінальну відповідальність вказані дослідники окремої уваги не приділяли.

З урахуванням наведеного очевидна актуальність і своєчасність здійснення спеціального комплексного дослідження питань реалізації кримінально-правової політики України шляхом правозастосування.

Зв’язок роботи з науковими програмами, планами, темами.

Дисертація виконана на кафедрі кримінального права і процесу Київського університету права Національної академії наук України згідно з планом науково-дослідних робіт університету «Доктринальні засади розвитку держави та права: аналіз національних та міжнародних тенденцій» (державний реєстраційний номер 0112U000270, 2012–2013 рр.), «Дослідження основних інститутів держави та суспільства: компаративістичний аналіз сучасних правових доктрин» (державний реєстраційний номер 0114U000796,

2014–2015 рр.).

Тему дисертації затверджено рішенням Вченої ради Київського університету права НАН України від 25 лютого 2011 року (протокол № 7), уточнено рішенням Вченої ради Київського університету права НАН України від 24 червня 2015 року (протокол № 7).

**Мета і задачі дослідження.***Метою*роботи є дослідження реалізації кримінально-правової політики шляхом визначення її основних чинників та вивчення правозастосовної практики.

Для досягнення зазначеної мети було визначено такі *задачі:*

-визначити місце, значення та зміст реалізації кримінально-правової політики на правозастосовному рівні;

-розкрити політико-правові аспекти процесу застосування норм закону про кримінальну відповідальність як особливого виду державної діяльності;

-проаналізувати зміст застосування кримінально-правової політики як підформи її реалізації;

-дослідити стан реалізації кримінально-правової політики при проведенні досудового розслідування злочинів;

-проаналізувати стан реалізації кримінально-правової політики при розгляді кримінальних проваджень судами;

-дослідити основні негативні чинники, що впливають на реалізацію кримінально-правової політики; запропонувати шляхи протидії їм;

-розкрити поняття ефективності кримінально правової політики в контексті функціонування її правозастосовного підрівня;

-визначити ефективність реалізації кримінально-правової політики в процесі правозастосування.

*Об’єктом дослідження*є суспільні відносини, які виникають при реалізації кримінально-правової політки України в процесі застосування норм та інститутів КК України.

**

**Методи дослідження.**Мeтoди дoслiджeння oбpaнi з уpaхувaнням пoстaвлeнoї мeти i зaвдань дoслiджeння, йoгo об’єкта i предмета. Пiд чaс проведення дoслiджeння зaстoсoвaнo тaкi зaгaльнoнaукoвi мeтoди:

діалектичний метод пізнання соціальних явищ і процесів (його використано впродовж усього дослідження), який дав можливість розглянути основні чинники, що впливають на застосування закону про кримінальну відповідальність; статистичний – під час аналізу даних про стан застосування кримінально-правових норм, а також кількості їх порушень у процесі застосування (підрозділи 2.1–2.2); метод контент-аналізу – під час вивчення спеціальної літератури, законодавства, аналітичних матеріалів (розділи 1–3); спостереження та порівняння – під час опрацювання даних судової статистики ( підрозділи 2.1, 2.2, 3.2); аналізу, синтезу, структурно-функціональний та формально-логічний – під час визначення основних чинників, що впливають на застосування закону про кримінальну відповідальність (розділи 2, 3). Із спеціально-юридичних методів було використано формально-юридичний при тлумаченні норм права для з’ясування їх суті, змісту та вираженої в них волі законодавця з наступним використанням отриманих результатів при вивченні ступеня реалізації наведених критеріїв на практиці (підрозділи 2.1–2.2, розділ 3

); використання порівняльно-правового методу в сукупності із порівняльно-

історичним дало змогу виявити загальні тенденції у практиці застосування інститутів та норм закону про кримінальну відповідальність (підрозділи 2.1, 2.2

, 3.2).

У роботі використано праці вітчизняних і зарубіжних учених у галузях кримінально-правової політики, кримінального права, кримінології, теорії держави і права та державного управління.

Емпіричну базу дослідження становлять понад 1000 вироків по кримінальним справам і провадженням за даними Єдиного держаного реєстру судових рішень України (2006–2015 рр.), а також статистичні дані Державної судової адміністрації України, Міністерства внутрішніх справ України, Генеральної прокуратури України щодо реєстрації заяв та повідомлень про злочини, про зареєстровані кримінальні правопорушення, про розгляд справ у порядку кримінального судочинства, про розгляд матеріалів кримінального провадження, щодо динаміки окремих видів злочинів за 2006–2015 рр. Також при проведенні дослідження вивчалася законопроектна документація, використовувалися матеріали досліджень Центру Разумкова, Центру політико- правових реформ.

Нормативно-правовою базою дослідження є Конституція України,

законодавчі та інші нормативно-правові акти України.

**Наукова новизна одержаних результатів**полягає в тому, що вперше у вітчизняній науці кримінального права здійснено комплексне дослідження проблеми реалізації кримінально-правової політики України шляхом правозастосування.

Найбільш важливими результатами дисертаційної роботи, що відображають її наукову новизну, є такі:

**

-доведено, що застосування кримінального закону являє собою основний критерій оцінки кримінально-правової політики, її відповідності завданням політики у сфері боротьби зі злочинністю у цілому;

-обґрунтовано, що успішна реалізація кримінально-правової політики на правозастосовному рівні залежить передусім від функціонування законодавчо встановлених механізмів застосування кримінального закону. Водночас законодавчі механізми для належної реалізації кримінально-правової політики не повною мірою забезпечують встановлення в діянні наявності складу злочину як єдиної підстави кримінальної відповідальності. Це унеможливлює досягнення мети кримінально-правового впливу при призначенні покарання;

-встановлено, що діяльність органів кримінальної юстиції та суду в процесі реалізації кримінально-правової політики шляхом правозастосування носить виражений політичний характер: завдання, поставлені перед ними, є невід’ємною складовою завдань кримінально-правової політики; здійснюючи свою поточну роботу, ці органи безпосередньо сприяють реалізації кримінально-правової політики;

–доведено, що політико-правові аспекти практики винесення виправдувальних вироків можуть виступати критеріями для оцінки ефективності реалізації кримінально-правової політики в процесі правозастосування;

**

-вчення про кримінально-правову політику в частині її оцінки як процесу і як результату. Реалізація кримінально-правової політики як процес виявляється в етапах проходження політичної ідеї від положення кримінально- правової доктрини до відображення її в окремому правозастосовному акті.

Реалізація кримінально-правової політики як результат – це досягнення мети кримінально-правової політики, тобто відображення позитивних тенденцій досягнення цілей кримінально-правової політики на показниках злочинності;

-систему критеріїв, за якими визначається рівень ефективності кримінально-правової політики, зокрема до таких критеріїв віднесено кількість помилок при здійсненні кваліфікації та призначенні покарання, а також рівень спеціального рецидиву злочинів;

**

-розуміння поняття ефективності кримінально-правової політики як показника зниження основних характеристик злочинності шляхом використання кримінально-правових засобів;

-обґрунтування необхідності посилення управлінської компоненти при формуванні та реалізації кримінально-правової політики, оскільки відсутність такої на сьогодні не лише нівелює значення досягнень науки на рівні реалізації кримінально-правової політики, але й негативно впливає на правозастосовну практику;

-позиція щодо неприпустимості практики кваліфікації злочинів «із запасом» при застосуванні кримінального закону, як негативного явища, що грубо порушує права людини;

-аргументація на користь необхідності відмови від вживання категорії

«інтенсивність застосування кримінального закону» (кількість випадків застосування певної норми за визначений період часу) і сприйняття її як

критерію ефективності кримінально-правової норми.

****

-у науково-дослідній сфері – для подальшого розроблення теоретичних засад доктрини кримінально-правової політики України (Акт впровадження результатів дисертаційного дослідження у наукову діяльність Кримінологічної асоціації України від 20 серпня 2015 року);

-у законотворчій діяльності – при розробці законодавчих і підзаконних нормативних актів; при розробці державних програм і заходів протидії злочинності (Лист Комітету з питань законодавчого забезпечення правоохоронної діяльності Верховної Ради України № 04-20/12-1822 від 12 серпня 2014 року);

-у правозастосовній діяльності – з метою удосконалення і підвищення ефективності діяльності відповідних державних органів досудового розслідування та судового розгляду, органів державного обвинувачення та адвокатури при реалізації норм кримінального закону;

-у навчальному процесі – при викладанні Загальної та Особливої частин кримінального права, при розробці методичних матеріалів до навчальних курсів з проблем правової політики у сфері боротьби зі злочинністю та кримінально-правової політики, при підготовці науково-практичних посібників та підручників (Акт впровадження результатів дисертації у навчальний процес Івано-Франківського університету права імені Короля Данила Галицького від 15 жовтня 2015 року; Акт впровадження результатів дисертації у навчальний процес ДВНЗ «Прикарпатський національний університет імені Василя Стефаника» від 23 жовтня 2015 року).

****

оприлюднені: на міжнародній науково-практичній конференції «Генезис публічного права: від становлення до сучасності» (м. Одеса, 26–27 листопада 2010 р.); науково-практичній інтернет-конференції з питань правового регулювання суспільства та проблем держави і права (м. Івано-Франківськ, 29 листопада – 3 грудня 2010 р.); Всеукраїнській науково-практичній конференції

«Політика у сфері боротьби зі злочинністю: актуальні проблеми сьогодення» (м

. Івано-Франківськ, 25–26 лютого 2011 р.); VI Міжнародній науково-практичній конференції «Від громадянського суспільства – до правової держави: теорія та практика протидії злочинності» (м. Харків, 15 квітня 2011 р.); Міжнародній науково-практичній конференції «Основні напрями розвитку кримінального права та шляхи вдосконалення законодавства України про кримінальну відповідальність» (м. Харків, 11–12 жовтня 2012 р.); Міжнародній науково- практичній конференції «Современные проблемы и пути их решения в науке, транспорте, производстве и образовании’2012» (м. Одеса, 18–27 грудня 2012 р

.); Міжнародній науково-практичній конференції «Современные взгляды на систему права» (м. Москва, 20 квітня 2013 р.); щорічній Всеукраїнській науково

-практичній конференції молодих вчених та аспірантів «Вдосконалення правового регулювання прав та основних свобод людини і громадянина» (м. Івано-Франківськ, 26 квітня 2013 р.); Міжнародній науково-практичній

Інтернет-конференції «Політика в сфері боротьби зі злочинністю» (м. Івано- Франківськ, 11–16 березня 2014 р.); Міжнародній науково-практичній Інтернет- конференції «Політика в сфері боротьби зі злочинністю» (м. Івано-Франківськ, 11–13 березня 2015 р.).

**Публікації.**Основні положення та висновки, що сформульовані у дисертації, опубліковані у сімнадцяти наукових працях, у тому числі шести наукових статтях, опублікованих у виданнях України, визнаних фаховими з юридичних наук, одній статті, опублікованій у науковому виданні іноземної держави, та десяти тезах наукових доповідей.

**ВИСНОВКИ**

У дисертації здійснено теоретичне узагальнення та запропоновано нове вирішення наукового завдання, що виявилося у дослідженні на монографічному рівні реалізації кримінально-правової політики при застосуванні кримінального закону. До найважливіших результатів, отриманих в процесі реалізації задач дисертаційної роботи, належать наступні висновки, положення та пропозиції.

1. Правозастосовний рівень реалізації кримінально-правової політики виступає основним індикатором ефективності всієї державно-владної діяльності у сфері боротьби зі злочинністю, що здійснюється шляхом застосування кримінального закону.
2. Реалізацію кримінально-правової політики слід розглядати у двох аспектах – як процес і як результат. Реалізація кримінально-правової політики як процес виявляється в етапах проходження політичної ідеї від положення кримінально-правової доктрини до відображення її в окремому правозастосовному акті. Реалізація кримінально-правової політики як результат
* це досягнення мети кримінально-правової політики, тобто відображення позитивних тенденцій досягнення цілей останньої на показниках злочинності.
1. На правозастосовному рівні кримінально-правова політика знаходить своє вираження через правильність кваліфікації та правильність призначення покарання. Правильність кваліфікації забезпечується реалізацією пріоритету норм, що пом’якшують відповідальність, повноти кваліфікації, точності кваліфікації, конкретності кваліфікації. Правильність призначення покарання забезпечується шляхом індивідуалізації покарання, економії репресії.
2. Діяльність державних органів на правозастосовному рівні кримінально- правової політики має виражений політичний характер: поставлені перед ними завдання є невід’ємною складовою завдань кримінально-правової політики; здійснюючи свою поточну роботу, ці органи безпосередньо сприяють реалізації кримінально-правової політики; дискретність повноважень правозастосовних органів дає їм змогу не лише формально здійснювати свої обов’язки, а й надає достатній рівень свободи для ефективного використання своїх повноважень з метою втілення в життя завдань і принципів державної кримінально-правової політики.
3. Протягом 2006–2015 років органами досудового розслідування та судами під час застосування кримінального закону допускалася значна кількість помилок у кваліфікації діяння та у призначенні покарання. Чинне законодавство не регламентує будь-яких прозорих і дієвих механізмів контролю стану реалізації кримінально-правової політики при застосуванні кримінально-правових норм. Характерною рисою правозастосовної практики цього періоду стала тенденція до скорочення застосування інститутів кримінального закону, спрямованих на економію кримінальної репресії при застосуванні заходів кримінально-правового впливу (звільнення від кримінальної відповідальності, звільнення від покарання та його відбування).
4. Успішна реалізація кримінально-правової політики на

правозастосовному рівні залежить передусім від функціонування законодавчо

встановлених механізмів застосування кримінального закону. Лише ідеологічна та технічна узгодженість дії матеріального та процесуального законів є юридичною базою для ефективної реалізації кримінально-правової політики в процесі правозастосування. Водночас, законодавчі механізми не повною мірою забезпечують встановлення в діянні наявності складу злочину як єдиної підстави кримінальної відповідальності. Це унеможливлює досягнення мети кримінально-правового впливу при призначенні покарання.

1. Основними чинниками, що негативно впливають на ефективність реалізації кримінально-правової політики при застосуванні кримінального закону, необхідно визнати низький рівень якості досудового розслідування та судового розгляду кримінальних справ.
2. Під ефективністю кримінально-правової політики як стрижневого елемента політики у сфері боротьби зі злочинністю слід розуміти зниження основних показників злочинності шляхом використання кримінально-правових засобів, зокрема, визначення засад кримінальної відповідальності й покарання, кола діянь, віднесених до категорії злочинних (криміналізації й декриміналізації), оптимальних заходів впливу на винного (пеналізації та депеналізації), загальної та спеціальної превенції, які б оптимально відповідали потребам суспільства.
3. Результати дослідження дають підстави дійти висновку про низьку ефективність реалізації кримінально-правової політики шляхом застосування найбільш суворих видів покарання. Про це свідчить той факт, що рівень рецидиву корелюється зі строком позбавлення волі призначеного судом винному у злочині – чим довший цей строк, тим вищий рівень рецидиву. Це свідчить про необхідність гуманізації як законодавства про кримінальну відповідальність у цілому, так і практики його застосування. Чинна практика застосування КК України не позбулася ганебної практики застосування покарання, які існували за часів СРСР. Необхідність корегування практики призначення покарання є надзвичайно важливим напрямом кримінально- правової політики на сучасному етапі.
4. Із метою забезпечення належної реалізації кримінально-правової політики при застосуванні кримінального закону обґрунтовується необхідність внесення змін та доповнень до відповідних статей КПК України 2012 року. Зокрема, у статті 2 «Завдання кримінального провадження» пропонується доповнити перелік завдань кримінального провадження такими положеннями, як «забезпечення розкриття злочинів» та «правильного застосування закону». Крім того, статтю 9 «Законність» слід доповнити положенням про надання суду права у разі виявлення фактів неправильного застосування кримінального закону відповідними органами постановляти ухвалу про вжиття заходів для запобігання подібним помилкам.