І

ПРОБЛЕМИ КРИМІНАЛЬНО-
ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ

Застосування кримінального права як форми реалізації кримінально-правової політики в Україні

Фріс П. Л., професор кафедри кримінального права та кримінального процесу Юридичного інституту Прикарпатського національного університету ім. Василя Стефаника, кандидат юридичних наук

Проблемі застосування кримінального права приділено достатньо уваги, їй присвятили праці практично всі вчені, які так чи інакше аналізували питання матеріального кримінального права. Це, зокрема, Ю, В. Баулін, Я. М, Бурчак, С. Б, Гавриш, В. К, Грищук, О. М. Костенко, П. С. Матишев- ський, П. П. Михайленко, М, І. Мельник, В. О. Навроцький, М, 1. Панов, В, В. Сташис, В. Я. Тацій і багато інших. Разом з тим вказана проблема не оцінювалась через призму аналізу реалізації кримінально-правової полі­тики України, що вбачається актуальним з позиції визначення підходів до концепції подальшого розвитку кримінального права.

Застосування норм кримінального права є однією з головних проблем кримінально-правової політики, з якою безпосередньо пов'язано багато важливих моментів; кримінально-правові відносини, кримінальна відпо­відальність, її підстави та ін. Застосування є однією із стадій реалізації кри­мінального права, серед яких можна виділити: виявлення потреби в ре­алізації права, встановлення фактичних обставин, встановлення норми права, ухвалення рішення про реалізацію права, доведення рішення до відома заінтересованих суб'єктів, перевірка виконання рішення.

Добровільне дотримання норм кримінального права без будь-якого втручання з боку суспільства і держави само собою вже забезпечує виконання його (кримінального права) функцій, а тому і розглядається як самостійна стадія дії таких норм.

Застосування норм кримінального права — друга стадія, Вона скла­дається з етапів, що послідовно змінюють один одного і утворюють види застосування кримінального закону, що пов'язані з відповідними кримінально- процесуальними стадіями: розслідуванням справи, вирішенням питання *про* звільнення від кримінальної відповідальності або застосування інсти­туту *обмеження дії* кримінального закону, розглядом справи судом, *призна­*ченням покарання, звільненням від нього, виконанням покарання чи дією його наслідків.

. КРИМІНАЛЬНЕ ПРАВО УКРАЇНИ • №3/2006



*Фріс П.Л. ЗА*СТОСУВ*АНН*Я *КРИМІНАЛЬНОГО* ПРАВА Я*К Ф*ОРМИ РЕ*АЛІ*ЗАЦІЇ ,,

Втім, застосування норм кримінального права не є обов'язковою ста­дією кримінально-правової політики. Воно має місце в тих випадках, коли кримінально-правова заборона порушується, коли, незважаючи на загрозу покарання, вчиняється злочин, Але це, зрозуміло, не зменшує значення застосування кримінально-правових норм як стадії соціальної дії, що відіграє важливу роль в діяльності органів правосуддя та правоохоронних органів держави.

Застосування норм кримінального права — складний процес, що ви­ражається в "пристосуванні" до абстрактної норми кримінального законо­давства конкретного факту реальної дійсності (суспільно небезпечної по­ведінки людини), в постановленні у зв'язку з цим відповідного рішення правозастосовчого органу у вирішенні питань, пов'язаних із застосуванням покарання та наслідками притягнення до кримінальної відповідальності.

Застосування норм кримінального права здійснюється спеціально на це уповноваженими органами держави (судом, прокуратурою, органами внутрішніх справ та ін.). У зв’язку із залученням до вирішення питань реалізації кримінального закону колективів підприємств, установ чи орга­нізацій (ст. 47 КК) необхідно визначитися з питанням про застосування кримінального права цими організаціями, У свій час у зв'язку із прове­денням курсу на максимальне залучення населення до боротьби зі злочин­ністю деякі автори проголошували тезу про те, що норми кримінального права застосовуються також всіма громадськими організаціями (товарись­кими судами, колективами трудящих — див. ст. 51 КК України в редакції 1960 р.), які так чи інакше залучаються щодо вирішення питання про притягнення певної особи (осіб) до кримінальної відповідальності. Однак ця точка зору не знайшла поширення, оскільки фактично була штучною спробою пристосування права під ідеологічні штампи.

Критикована позиція є неприйнятною і через принципові міркування. Так, зазначені організації не входять до кола органів, що здійснюють кримінальне судочинство. Вони не вирішують питань, пов'язаних із кри­мінальною відповідальністю, а їх діяльність не є стадією кримінального процесу. Вона є вторинною щодо кримінально-правової політики.

Аналогічно не застосовують норми КК і громадські організації, які розглядають питання про взяття на поруки особи, що вчинила злочин, для можливого прийняття рішення про звільнення такої особи від криміналь­ної відповідальності. Саме ж питання про звільнення винного від кри­мінальної відповідальності вирішується спеціально уповноваженим на це державним органом — судом. Відповідно до ст. 10 КПК України прокурор, а також слідчий за згодою прокурора за наявністю підстав, передбачених ст. 47 КК України, виносять вмотивовану постанову про направлення справи до суду для прийняття рішення про звільнення винного від кри­мінальної відповідальності з передачею його на поруки.

Не застосовують норми кримінального права і окремі громадяни.

Отже, тільки суд вирішує, чи відповідає діяння ознакам, вказаним в за­коні, і якщо воно їм відповідає, то яке покарання слід призначити винному (або за наявності відповідних підстав вирішує звільнити особу від від­повідальності чи покарання): При вирішенні цих питань, тобто в процесі

ПРОБЛЕМИ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ

правозастосування, реалізуються права і обов'язки як органів держави, що застосовують норму кримінального закону, так і особи, що вчинила зло­чин, злочинця, Тобто реалізуються права і обов’язки суб’єктів кримінально- правового відношення.

Відповідно до висловленого під застосуванням норм кримінального права слід розуміти ''пристосування" до абстрактної норми криміналь­ного закону ознак вчиненого суспільно небезпечного діяння, визнання цього діяння злочином, кваліфікацію даного злочину, призначення покарання особі, винній в його вчиненні, або звільнення її від кримінальної відпо­відальності і покарання, а також виконання призначеного судом покарання та вирішення питань, пов'язаних із наслідками притягнення до кри­мінальної відповідальності (судимістю).

Застосування норм кримінального права — це не тільки процес ква­ліфікації злочину, призначення і виконання покарання, а також звільнення від нього та ін., але й результат цих процесуальних дій, виражених в про­цесуальних документах — актах застосування права.

Ці правозастосовні акти:

1. є державно-владними, індивідуально-визначеними;
2. приймаються компетентним органом держави (судом, прокуратурою, органом внутрішніх справ та ін,);
3. визначають відповідні обов'язки і права особи, що вчинила злочин, а також обов'язки і права держави в особі компетентних органів, що характеризують виникле кримінально-правове відношення та пов'язані з реалізацією кримінальної відповідальності і покарання,

Таким чином, актом застосування норм кримінального права є такий дер­жавно-владний індивідуально-визначений акт, який встановлює права і обо­в'язки особи, що вчинила злочин, та держави, приймається судом, прокура­турою чи іншим компетентним правозастосовчим органом держави та що регламентує кримінальну відповідальність і покарання особи, що вчинила злочин (притягнення як обвинуваченого, звільнення від кримінальної від­повідальності, притягнення до кримінальної відповідальності і призначення покарання, звільнення від покарання та ін.).

Факт застосування кримінального закону відповідними органами по­винен оформлятися суворо регламентованими актами, випливає з того, що лише суспільство в цілому в особі свого представника і охоронця — держави має право переслідувати злочини, визначати, чи підпадає те або інше діяння під ознаки, визначені кримінальним законом, призначати за нього покарання та ін. Для того щоб правозастосовчі органи точно ви­ражали інтереси держави і встановлюється жорсткий порядок оформ­лення правозастосовчі діяльності.

Застосування й реалізація кримінально-правових норм соціально обумов­лені і постійно перебувають під впливом соціальних та інших чинників. До цих чинників перш за все належать історично визначені соціально- еконо­мічні і політичні умови життя суспільства, Як відзначив А, Подгурецький, одна і та ж норма права в умовах різних режимів (формацій) може діяти по-різному:

* як раніше;
* в абсолютно іншому напрямі;

• КРИМІНАЛЬНЕ ПРАВО УКРАЇНИ • № 3/5006 •

ф£іс П.*Л. ЗАСТО*СУВАННЯ КРИМІН*АЛ*ЬНОГО ПРАВА ЯК Ф*ОРМ*И РЕАЛ*ІЗАЦ*ІЇ..

* не діяти взагалі (хоч і не втратити своєї обов'язкової, нормативної властивості);
* діяти частково;
* діяти зміненим чином1.

А. Подгурецький виділяє три призми, через які переломлюються норми.

Першою є “комплекс соціально-економічних умов даного тину соціаль­ного ладу"2. Наприклад, революційні події, в результаті яких у ряді випад­ків настає зміна соціально-економічного ладу при одночасному збереженні раніше чинної правової системи, створюють ніби експериментальну систе­му, що проявляє виразний вплив незалежної перемінної — соціально-еко­номічного ладу, Там же, де зміни здійснюються поступово, непомітно, крок за кроком, може виникнути ілюзія, що соціально-економічний лад ніяк не впливає на самостійну дію правових норм.

Про вплив соціально-економічних чинників на правотворчість і пра- возастосування, зокрема на механізм дії норм кримінального права, свід­чить історія розвитку кримінального права в Україні. Так, у період УНР, за відсутності нового національного кримінального законодавства, органи досудового слідства та суду керувалися старими нормами кримінального права Російської імперії, однак пристосовуючи їх до нових соціально- політичних умов буття, шляхом застосування, так би мовити, "нової технології", по-новому ‘'розставляючи наголоси", ставлячи кримінальний закон на службу принципово іншим національним цілям3.

Вплив соціально-економічних і суспільно-політичних чинників на меха­нізм застосування і реалізації норм кримінального права здійснюється не тільки в період революційних подій. Це спостерігається і під час поступового, планомірного розвитку суспільства. Так, фактична відмова в Основах кри­мінального законодавства Союзу РСР і союзних: республік 1958 р. від за­стосування норми, що передбачала аналогію кримінального закону (ч. З ст. З Основних засад кримінального законодавства СРСР і союзних республік 1924 р., ст. 7 КК УСРР 1927 р.), була пов'язана із зміцненням в країні за­конності, подоланням наслідків культу особистості Й. В. Сталіна. Вплив соціально-економічних і суспільно-політичних чинників на застосування і реалізацію норм кримінального права виражається також у тому, що ці норми можуть регулювати і нові відносини, що виникають після створення відповідної норми, якщо остання стосовно регулювання цих нових від­носин виражає об'єктивний інтерес,

Друга призма — це правова підкультура. Як відомо, в суспільстві існує певна сукупність соціальних цінностей у виді комплексу ідей, знань, творів мистецтва, різних зразків поведінки та ін., які утворюють культуру даного суспільства. Відомо також, що різне середовище, різні соціальні кола,

1 Подгурецкий А. Очерк социр.іоі ии права Под оош. ред. А. Р. Рацінова, - М: Прогресе, 1974 — С. 289—290.

2 Там само.

3 На території незалежної України в період 1991—290 і рр було чинним кримінальне •законодавство УРСР.

ПРОБЛЕМИ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОЇ ПОЛІТИКИ

існуючі в межах одного суспільства, мають відмінні специфічні підкультури, Цінності, визнані в межах цих підкультур, властиві тільки їм і лише незначною мірою вони роблять свій внесок у загальну культуру, А в тих випадках, коли підкультур а має негативний соціальний характер, її вплив на загальну культуру всього суспільства може бути шкідливим,

Така сама картина і з правовою підкультурою. Окрім чинної правової системи в суспільстві існує ще правова свідомість різних класів та соціаль­них груп, правові відчуття та ін. У кожному суспільстві існує певний сту­пінь підкорення праву, загальне нашарування оцінок, моральних позицій, звичаїв, які підтримують або послаблюють функціонування правової системи. Цю спільність навиків і цінностей, пов'язаних зі схваленням, оцінкою, кри­тикою і реалізацією чинної правової системи, можна визначити як: загальну правову культуру даного суспільства, Така правова культура може буги більш-менш розвинена, а її окремі частини можуть бути в різному ступені узгоджені зі всією культурою. Але існують і певні відхилення від осново­положних засад загальної правової культури.

Можна вести мову про негативну, позитивну і нейтральну правову підкультури. Можна також говорити про правову підкультуру тих, для кого врешті-решт створюється право, якому адресовані правові норми, правову підкультуру тих, хто формую право, а також про правову підкультуру тих, хто реалізує право. За даними А. Подгурецького, негативна правова підкультура (скоріше, правова антикультура) впливає не тільки на зміни в пове­дінці осіб, що є адресатами правових норм. Вона здійснює вплив і на осіб, що застосовують право, Звідси — "...друга призма, через яку перелом­люються відправлені законодавцем адресату правові розпорядження, — це своєрідний зміст правової підкультури, яка характеризує позицію тих, хто її реалізує. Таким чином, в межах одного і того ж соціально-еконо­мічного ладу різні види правової підкультури можуть приводити до різної правової поведінки, визначуваної видами цих підкультур”1.

І, нарешті, “третя призма, через яку переломлюються направлені, від зако­нодавця до адресата абстрактні норми (правові приписи), — це різні типи особи”2. Цей аспект проблеми механізму застосування норм кримінального права в національній кримінально-правовій науці тільки починає розроблятися,

Всі ці й інші подібні їм чинники істотно впливають на організацію управ­ління у сфері боротьби зі злочинністю і повинні враховуватися в прак­тичній діяльності органів, які застосовують кримінальний закон, оскільки вони суттєво впливають на сам процес застосування кримінального права.

Застосування норм кримінального права є формою реалізації криміналь­ної відповідальності. Таке застосування тісно пов'язане з кримінально-право­вими відносинами і є правовою підставою виникнення і реалізації криміналь­ної відповідальності. Саме в процесі застосування норм кримінального права розкривається соціальна сутність кримінально-правових відносин, через які й здійснюється (реалізується) зв’язок правозастосовчої діяльності та кри­мінальної відповідальності. Тому соціологічний аспект дослідження: застосу­вання і реалізації норм кримінального права припускає вивчення правозастосування в тісному зв'язку з кримінально-правовими відносинами.

1 Подгурецкий А. Очерк социолопшправа/Подобш. ред. А, Р. Ратинова — М,: Прогресе, 1974. — С.296.

2 Гам само. — С.300

• КРИМ Г-ІАЛЬНЄ ПРАВО УКРАЇНИ • ІЧР 3/2006

*Фріс П Л. ЗАСТО*С*УВАННЯ КРИМІНАЛЬНО*ГО *ПРАВА Я*К *ФОРМИ* РЕА*ЛІ*З*А*ЦІ*Ї..,*

Кримінально-правові відносини — це різновид суспільних відносин,
які, будучи врегульованими нормами кримінального права, стають право-
вими відносинами, їх службова роль полягає в "переключенні" загальних
приписів норм права в площину суб'єктивних прав і обов'язків, що
реалізуються в процесі застосування кримінально-правових норм.

Кримінально-правові відносини, як і будь-які інші правовідносини, є єд-
ністю правової форми і соціального змісту. Його службова роль також
полягає у "перекладі", "перемиканні'1 загальних правил поведінки (заборон),
що містяться у нормах кримінального права, в конкретну поведінку учас-
ників кримінально-правових відношень.

Змістом кримінально-правових відносин є і відносини, що виникають
у зв'язку з вчиненням злочину (юридичний факт), між державою (як со-
ціальною інституцією) та злочинцем (їх обов'язки і права), У свою чергу
об'єктом цих правовідносин є поведінка їх суб'єктів.

Кримінально-правові відносини виникають з моменту вчинення злочину
і припиняються в момент погашення чи зняття судимості або в момент від-
мови держави від притягнення особи (осіб) до кримінальної відповідальносгі,
Розкриваючи зміст кримінально-правових відносин, необхідно мати на
увазі, що вони існують не самі по собі, не заради самих себе і не тільки як
наслідок застосування норм кримінального права. Кримінально-правові
відносини органічно пов’язані із застосуванням норм кримінального права
і кримінальною відповідальністю, яка є метою і наслідком їх виникнення.
Саме у застосуванні норм кримінального права розкривається зміст і здійс-
нюється розвиток кримінально-правових відносин, реалізуються права і обо-
в’язки його учасників: право бути покараним відповідно до закону і ра-
зом з тим обов'язок злочинця понести покарання, що передбачає такий
злочин; право і обов'язок держави покарати злочинця за скоєне.

Кримінальна відповідальність реалізується в формах, визначених чин-
ним КК України. При цьому основного формою її реалізації є винесення
судом обвинувального вироку з призначенням відповідного виду та строку
покарання з одночасним застосуванням звільнення від реального його
відбування. Ця форма становить 61,8 % загальної маси випадків притяг-
нення до кримінальної відповідальності.

Другою за поширеністю формою реалізації кримінальної відповідаль-
ності є винесення судом обвинувального вироку з призначенням засудже-
ному' відповідного виду та строку покарання, яке реально відбувається
особою. Як свідчить статистика, суди України виносять вироки з реальним
відбуванням покарання у 38,2 % випадків.

Третю форіму становлять випадки засудження винного без призначення
покарання і звільнення від покарання на підставі ч. 4 ст. 74 КК у зв'язку із
втратою особою, яка вчинила злочин, суспільної небезпечності абз у зв'язку' із змі-
ною обстановки, що призвело до втрати діянням суспільно небезпечного характеру.

Необхідно зауважити, що практика застосування норм кримінального
закону органами правосуддя свідчить про її гуманізацію. Так, вказані показ-
ники у порівнянні з 2002 р, змінились на 10 % (52,9 % та 46,4 % відповідно).