МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ

НАЦІОНАЛЬНИЙ АВІАЦІЙНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

ЮРИДИЧНИЙ ФАКУЛЬТЕТ

КАФЕДРА КРИМІНАЛЬНОГО ПРАВА І ПРОЦЕСУ

ДОПУСТИТИ ДО ЗАХИСТУ

Завідувач кафедри

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Лихова С. Я.

**«**\_\_\_**»** \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 р.

**ДИПЛОМНА РОБОТА**

ВИПУСКНИКА ОСВІТНЬОГО СТУПЕНЯ МАГІСТРА

ЗА ОСВІТНЬО-ПРОФЕСІЙНОЮ ПРОГРАМОЮ

**«**Правознавство**»**

**Тема: «****Кримінально-правові конфлікти та компромісні способи їх вирішення»**

Виконавець: Шевчук Анюта Володимирівна

Керівник: к.і.н., доцент Череватюк Вікторія Богданівна

**Київ – 2020**

НАЦІОНАЛЬНИЙ АВІАЦІЙНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

Юридичний факультет

Кафедра кримінального права і процесу

Освітньо-професійна програма «Правознавство»

ЗАТВЕРДЖУЮ:

Завідувач кафедри

С.Я. Лихова

«\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2020 р.

**ЗАВДАННЯ**

**на виконання дипломної роботи**

Шевчук Анюти Володимирівни

1. Тема роботи «Кримінально-правові конфлікти та компромісні способи їх вирішення» затверджена наказом ректора від 20.12.2019р. № 2871/ст.

2. Термін виконання роботи: з 14 жовтня 2019р. по 29 грудня 2019 р. та з 20 січня 2020 р. по 04 лютого 2020 р.

3. Вихідні дані роботи:чинне законодавство України, наукові статті, монографії, праці вітчизняних та зарубіжних авторів та інша наукова література за темою дипломної роботи.

4. Зміст пояснювальної записки: аналітичний огляд юридичних джерел зтематики диплому. Дослідження актуальних питань дослідження сутності кримінально-правових конфліктів, пошук ефективних способів їх вирішення та вирішення проблем їх застосування, враховано досвід у законодавстві зарубіжних країн.

5. Календарний план-графік

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| №  пор | Завдання | Термін виконання | Відмітка про виконання |
| 1 | Вибрати тему дипломної роботи | до 01.10.2019 |  |
| 2 | Затвердити тему і план роботи у наукового керівника | до 15.10.2019 |  |
| 3 | Визначити статистичну, інформаційну базу дослідження скласти бібліографію | до 26.10.2019 |  |
| 4 | Оформити і обговорити з науковим керівником перший розділ роботи | до 30.11.2019 |  |
| 5 | Оформити і обговорити з науковим керівником другий та третій розділ роботи | до 11.12.2019 |  |
| 6 | Доопрацювати роботу, оформити її кінцевий варіант | до 26.01.2020 |  |
| 7 | Отримати відгук керівника та рецензію | до 29.01.2020 |  |
| 8 | Підготувати доповідь на захист | до 01.02.2020 |  |
|  |  |  |  |

6. Консультанти з окремих розділів

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Розділ | Консультант  (посада, П.І.Б.) | Дата, підпис | |
|  |  | Завдання видав | Завдання прийняв |
| Консультанти з окремих розділів не залучались | | | |

7. Дата видачі завдання: 15.10.2019 р.

Керівник дипломної роботи \_\_\_\_\_ к.і.н., доцент, Череватюк Вікторія Богданівна

Завдання прийняв до виконання \_\_\_\_\_\_\_ Шевчук Анюта Володимирівна

(підпис)

**перелік умовних позначень та скорочень**

Конституція України – КУ

Кримінальний процесуальний кодекс України – КПК України

Кримінальний кодекс України – КК України

Сполучені Штати Америки – США

**РЕФЕРАТ**

Пояснювальна записка до дипломної роботи «**Кримінально-правові конфлікти та компромісні способи їх вирішення**»: 105 сторінок, 80 використаних джерел.

КОНФЛІКТИ, КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВИЙ КОНФЛІКТ, ЮРИДИЧНИЙ КОНФЛІКТ, МЕДІАЦІЯ, КОМПРОМІС, УГОДА, СПОСОБИ ВИРІШЕННЯ.

***Метою***дипломної роботи є дослідження кримінально-правових конфліктів та компромісних способів їх вирішення.

***Об’єктом*** дослідження виступають суспільні відносини, які виникають при появі, розвитку та вирішенні кримінально-правових конфліктів, пошуку компромісних способів їх вирішення.

***Предметом*** дослідження є кримінально-правовові конфлікти та компромісні способи їх вирішення.

***Методи дослідження.***Методологічну основу роботи становить сукупність загальнонаукових, філософських, спеціально-наукових, формально-логічних, методів пізнання державно-правових явищ і процесів, що дозволили зробити аналіз теми дослідження ( логічний, системний, діалектичний метод та дослідницькі принципи - системності, об’єктивності, логічності).

***Наукова новизна одержаних результатів***визначається насамперед тим, що комплексно розглянуто в теоретичному та прикладному аспектах проблемні питання кримінально-правовових конфліктів та компромісних способи їх вирішення. Удосконалено поняття угоди в кримінальному процесі

***Матеріали дипломної роботи можуть бути реалізовані****:*

у науково-дослідній сфері, у професійній діяльності, у навчальному процесі.

ЗМІСТ

|  |  |
| --- | --- |
| ВСТУП................................................................................................................. | 7 |
| РОЗДІЛ 1. ПОНЯТТЯ ТА ХАРАКТЕРИСТИКА КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ.............................................................................. | 13 |
| 1.1. Теоретико-правові засади визначення сутності кримінально-правового конфлікту........................................................................................... | 13 |
| 1.2. Кримінальні та кримінально-процесуальні конфлікти............................. | 19 |
| 1.3. Проблеми гносеології кримінально-правового конфлікту....................... | 26 |
| Висновки до розділу 1….................................................................................... | 34 |
| РОЗДІЛ 2. КОМПРОМІСНІ СПОСОБИ ВИРІШЕННЯ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ.............................................................................. | 37 |
| 2.1. Конфлікт і правовий компроміс: взаємодія і співвідношення................................................................................................ | 37 |
| 2.2. Угода про примирення потерпілого та обвинуваченого................................................................................................... | 45 |
| 2.3. Угода про визнання вини у судовому розгляді......................................... | 55 |
| Висновки до розділу 2....................................................................................... | 62 |
| РОЗДІЛ 3. ПРАКТИЧНІ АСПЕКТИ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ....................................................................................................... | 64 |
| 3.1. Запровадження процесу медіації у кримінальному законодавстві України................................................................................................................. | 64 |
| 3.2. Проблеми кримінально-правових конфліктів та засоби їх попередження та вирішення............................................................................... | 76 |
| Висновки до розділу 3.................................................................................... | 85 |
| ВИСНОВКИ......................................................................................................... | 88 |
| СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ........................................................... | 92 |
| Додатки................................................................................................................ | 100 |

**ВСТУП**

***Актуальність теми дослідження*** полягає в тому, що сьогодні виникає велика кількість нових видів конфліктів і всі вони так чи інакше пов’язані із правовою сферою. Розповсюдження всіх типів конфліктів спонукає нас до пошуку оптимальних способів н тільки їх вирішення, а й до вибору відповідної поведінки в конфлікті, набутті навиків управління ними. Адже конфліктні ситуації виникають будь-якій сфері людської діяльності. Це може бути соціальне спілкування, ситуація на роботі, в супермаркеті чи в практичній юридичній діяльності.

Безперечно, в юридичній практиці, конфлікт явище складне, важко вирішуване протиріччя, викликане несумісністю поглядів, інтересів, яке перешкоджає ефективності їхньої праці і зв'язано з емоційними переживаннями.

На особливу увагу в сучасному світі заслуговує теорія конфлікту, яка часом набула нового поштовху в дослідженнях її послідовників. Тому, варто зазначити, що конфліктологію як науку з правознавством поєднує генетично-конфліктна природа багатьох юридичних фактів. Що становлять буттєвий зміст юридичної практики і відповідно – онтологічні підвалини правової науки. Конфлікти набувають юридичного характеру і від початку до завершення пронизані правовими зв’язками між опонентами, отже й вирішуватись мають саме в юридичний спосіб. Досить швидкий розвиток конфліктологічної доктрини в тому числі і, юридичної конфліктології можна пояснити тим, що на перший погляд уже була неодноразово досліджена проблема кримінально-правового конфлікту, проте знову ж почала вивчатися через призму більш загальних теорій фундаментального та прикладного характеру.

Відхід кримінальної політики держави від виключно каральної реакції на вчинене кримінальне правопорушення та розширення диспозитивності кримінального провадження пробуджує інтерес науковців до проблеми компромісного вирішення кримінально-правових конфліктів. Варто зазначити, що кримінально-правові конфлікти зустрічаються абсолютно кожного дня. Проте, якщо охарактеризувати кримінальну ситуацію сьогодення, з впевненістю можна говорити про те, що ми ще не навчились не лише їм протидіяти, а й вирішувати. Тому що, після вчинення злочину, на основі кримінального конфлікту, органи досудового розслідування не вирішують конфлікт, а розпочинають досить довготривалий та одноманітний процес покарання винного. Те ж саме стосується і суспільства. Здавалося б, суд – місце розв’язання абсолютно усіх конфліктів. Проте, з жалем доводиться визнати – суд це місце, де конфлікти набирають своєю сили, розвитку, об’єму, але аж ніяк не вирішуються. Можливо саме через той факт, що не передбачено спеціального інституту, де б поряд з судовими розглядами кримінально-правових конфліктів, надавалась психологічна допомога його учасникам.

Можливо, це проблема не так кримінального права, як суспільного життя в загальному, адже люди так і не навчились вирішувати конфлікт з найменшими психологічними «втратами».

Велика кількість різних соціальних інтересів людини призводить собою до виникнення суперечностей та конфліктів, цим самим зумовлюючи боротьбу між соціальними суб’єктами за власні життєво-важливі потреби. Узгодженість та відсутність суперечностей відносин є запорукою ефективності, вдосконалення безпосередньо суспільства.

Іншими словами, можна зазначити, що вказана проблема кримінально-правового конфлікту є «вічною», через це її дослідження викликають необхідність комплексного погляду на традиційні проблеми вітчизняного кримінального права, які обумовлюють додаткові можливості для більш якісно-нового розвитку вказаної фундаментальної галузі права. Не зайвим буде погодитись з думкою зарубіжних вчених, котрі зазначають, що «там, де ми старі поняття, старий зміст формулюємо по-новому, в межах нової, більш широкої теорії, ми завжди отримуємо дещо більше, ніж просто нове повторення старого». Підґрунтям для дослідження проблеми кримінально-правових конфліктів і більш сучасних засобів їх вирішення мають стати не тільки теорія кримінального права і суміжних з ним галузей права, а ще й інших соціальних наук. Якщо дотримуватись вказаного інтегративного підходу, одночасно з використанням новітніх досягнень на зіткненні різноманітних наук, залучення зарубіжного досвіду, здійснене дослідження може претендувати на системність та завершеність.

Проте, доводиться констатувати той факт, що сьогодні така надзвичайно складна проблема кримінально-правового конфлікту, не зважаючи на її поширеність, все ще залишається малодослідженою.

Поки що не створено науково-обґрунтовані рекомендації щодо розв’язання конфліктів у правоохоронній діяльності органів внутрішніх справ, не розроблено методи врегулювання суперечностей та правові засоби управління ними.

Дослідженням кримінально-правових конфліктів займались такі вчені як: Х.Д. Алікперов, В.М. Верещак, Ю.П. Гармаєв, К.Б. Калиновський, О.А. Парфило, С.К. Побережний, В.М. Тертишник, С.М. Туркота, Г.О. Усатий. Ще з зародження конфліктології як науки – почались висловлювання різноманітних уявлень про причини конфліктів та можливості їх подолання.

Особливості здійснення судового процесу під час укладання угоди про примирення або про визнання винуватості аналізувалися такими вченими, як: В. І. Галаган, О. В. Капліна, Л. М. Лобойко, П. В. Пушкар, М. А. Погорецький, Г. П. Середа, В. І. Теремецький, В. М. Тертишник, О. Ю. Татаров, І. А. Тітко, Д. В. Філін, С. С. Чернявський, В. А. Шкелебей, О. В. Шпотаківська, О. Г. Шило, М. Є. Шумило, О. Г. Яновська та ін.

***Метою дипломної роботи*** виступає дослідження суті кримінально-правового конфлікту, компромісних способів їх вирішення.

***Завданнями*** даної магістерської роботи виступають:

- визначити теоретико-правові засади визначення сутності кримінально-правового конфлікту;

- виділити проблеми гносеології кримінально-правового конфлікту;

- окреслити основні способи вирішення кримінально-правового конфлікту;

- визначити основні проблеми при укладенні угоди про примирення потерпілого та обвинуваченого.

- окреслити перешкоди на шляху впровадження медіації у кримінальному провадженні.

***Об’єктом*** виступають суспільні відносини, які виникають при появі, розвитку та вирішенні кримінально-правових конфліктів, пошуку компромісних способів їх вирішення.

***Предметом дослідження***– є кримінально-правовові конфлікти та компромісні способи їх вирішення.

***Методи дослідження****.* Методологічну основу роботи становить сукупність загальнонаукових, філософських, спеціально-наукових методів пізнання державно-правових явищ і процесів, що дозволи зробити аналіз теми дослідження. Логічний метод (аналіз, синтез, дедукція) дозволив провести змістовний аналіз юридичних конструкцій норм кримінально-правового конфлікту та основних способів його вирішення. Системний метод - дозволив дослідити кримінально-правовий конфлікт в системі шляхів його вирішення та попередження. Діалектичний метод пізнання було використано для дослідження в загальному гносеології кримінально-правового конфлікту.Системно-структурний використовувався при виділенні, структури правовідносин, у які вступають сторони кримінального провадження в разі укладення угоди, класифікації їх інтересів, встановлення механізму суб’єктивних прав і обов’язків цих сторін, окресленні ознак і умов угоди про визнання винуватості та примирення, специфіки судового розгляду на підставі угоди, особливостей вироку суду на підставі угоди. Порівняльно-правовий метод використано при дослідженні поглядів вчених стосовно окремих питань провадження на підставі угод, а також норм чинного кримінально процесуального закону України і законодавства інших держав, дослідженні. Статистичний метод застосовано при узагальненні матеріалів правозастосовчої практики .

***Наукова новизна одержаних результатів***визначається насамперед тим, що комплексно розглянуто в теоретичному та прикладному аспектах проблемні питання кримінально-правовових конфліктів та компромісних способи їх вирішення.

Удосконалено поняття угоди в кримінальному процесі, сутність якої у спільній домовленості сторін кримінального провадження, яка спрямована на досягнення згоди щодо узгодженого покарання особі, котра винна у вчиненні кримінального правопорушення, із покладенням на неї додаткових зобов’язань умовами укладеної угоди; – положення проекту Закону України «Про медіацію» в частині вимог до професійної підготовки особи медіатора.

Дістало подальшого розвитку положення про те, що ініціатива укладення угоди про примирення відповідно до вимог ч. 1 ст. 469 КПК має походити тільки від потерпілого або підозрюваного чи обвинуваченого. Лише після того, як потерпілий або підозрюваний чи обвинувачений виявили бажання примиритися з протилежною стороною, оскільки саме факт примирення є підставою для укладення угоди про примирення, до процедури примирення можуть залучатися інші особи, зокрема представники медіаційних центрів, особи, які мають певний авторитет для учасників процедури.

***Теоретичне та практичне значення одержаних результатів.***Викладені теоретичні висновки та узагальнення мають практичне значення для суспільства та теоретичне - для науки кримінального права та процесу, через те, що вони систематизують, розширюють уявлення про основне значення кримінально-правового конфлікту та пошлиблюють навички щодо пошуку комромісних способів їх вирішення.

Основні положення та результати дослідження можуть бути також використані:

- для підвищення рівня кримінально-правових знань суспільства;

- для допомоги у написанні відповідних статей для публікації;

- у науковій роботі студентів.

***Структура:***магістерська дипломна робота складається зі вступу, трьох розділів, які разом містять вісім підрозділів. Повний обсяг магістерської дипломної роботи складає 105 сторінок.

**РОЗДІЛ 1**

**ПОНЯТТЯ ТА ХАРАКТЕРИСТИКА КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ**

**1.1. Теоретико - правові засади визначення сутності кримінально-правового конфлікту**

Злочинність і в минулому і в сучасному світі є одним з найголовніших чинників дестабілізації суспільного розвитку. ЇЇ масштаби становлять вагомий фактор, який уповільнює процес становлення сучасного суспільства та впровадження соціально-економічних реформ.

Однією із переліку зон підвищення напруження у соціальному середовищі між людьми вважають конфлікт. Згадане поняття можна охарактеризувати саме як зіткнення, боротьбу протилежних поглядів та форму вираження протиріччя. Конфлікт — це взаємодія двох чи більше суб'єктів, котрі мають взаємно-виключні цілі та інтереси, котрі реалізують їх на шкоду іншому.

Сучасні науковці-правники не один раз звертали увагу на те, що «нові методи та засоби протидії злочинності є актуальною соціально-правовою проблемою сучасності. Саме пошук заходів протидії злочинності має визначити нова позиція правового врегулювання суспільних відносин, які виникають та знаходять свій розвиток, а згодом завершуються у сфері кримінального законодавства. Основою нової парадигми кримінально-правового регулювання суспільних відносин виступає саме людина, яка проголошена найвищою соціальною цінністю Конституцією України (КУ)» [3, с. 21].

У сучасному українському суспільстві все більш активно продовжується розвиток шляхом подальшого удосконалення правового регулювання суспільних відносин, проте за умов дотримання демократизації держави. Без сумніву вказані процеси не можуть мати динамічний розвиток, та бути прогнозованими для держави, котра має орієнтир на європейські цінності, проте прагнення українських науковців-правників удосконалювати правові основи, не можуть втратити свою актуальність. Через те, що важливі ґрунтовні зміни у кримінально-правовій політиці мали свій початок ще за часів періоду проголошення незалежності України, кримінальне законодавство часто та активно модернізується і змінюється, у зв’язку з чим виникла актуальна потреба у переоцінені проблем, котрі пов’язані із запобіганням і пошуком нових ефективних шляхів, які б протидіяли новим сучасним злочинам. Однією із вказаних проблем виступає необхідність ретельного та активного вивчення кримінально-правових конфліктів як одного із підвидів юридичних конфліктів [4, с.42].

Варто згадати, що дуже часто створюються штучні доповнення до Кримінального кодексу України які не мають активного застосування на практиці. Зміни до законодавства є безперечно необхідними та важливими, тому що це є об’єктивно реальними спробами держави реагувати на сучасні прояви злочинності, котрі має тенденцію постійно удосконалюватись.

Цікавим залишається той факт, що динамічні та часті зміни до кримінального закону реально не зробили його якіснішим, як висновок – і ефективнішим. В вказаному випадку проблемою тут виступає не тільки об’єктивно - необгрунтована кількість внесених до кримінального закону змін, а і той факт, що вони реально не мають високої якості своєї ефективності.

Також проблемою виступає і те, що в процесі дослідження різноманітних видів кримінального злочину не приділяється увага факторам та проблематиці його вчинення, а наголошується на елементарному пошуку злочинця. Наприклад, у випадку дослідження вбивства, встановлюються лише злочинець, самі дії позбавлення життя, та безпосередній факт смерті. Проте варто зазначити, що це об’єктивно не є достатнім. Додатково детально варто розбиратися ще й у тому, що передувало злочину і що могло відбутись за фактом смерті. Тому що, може виявитися той факт, що дії злочинця можуть бути наслідком елементарного конфлікту, а смерть - як наслідок дій стане причиною соціальних, моральних і матеріальних наслідків [5, с.17].

В сучасному світі більш актуальним є дослідження кримінальних правовідносин саме шляхом впровадження актуально-новітніх вчень – кримінально-правового конфлікту. Тому що, кримінальний закон застосовується лише у разі, якщо йому передує кримінально-правовий конфлікт, змістом якого і виступає вчинений злочин.

Для кримінальної науки та і судової практики дуже важливим є саме факт застосування та подальше впровадження кримінально-правових конфліктів за допомогою правових засобів, розкриття чинників прогресу вказаних конфліктів, ефективне подолання даних конфліктних ситуацій саме безпосередньо у кримінальній сфері та інше.

Не можна забути той факт, що навіть у спеціальній літературі немає точного та універсального визначення кримінально-правового конфлікту, а ще і законодавчого закріплення, не звертаючи увагу на його актуальне по ширення складного явища.

Потрібно вказати, що кримінально-правовий конфлікт як один із видів юридичного конфлікту має ще й свої особливості, для прикладу:

- зв’язок конфлікту із іншими правовими відносинами;

- наявність обов’язково юридичних наслідків;

- використання примусових засобів безпосередньо у вирішення конфлікту;

- можливість його розв’язання правовими засобами;

- галузева прив’язаність;

- обов’язковість правових ознак суб’єктів конфліктів;

- вирішення вказаного конфлікту безпосередньо в межах спеціальної юридичної процедури.

Проте, основний зміст і сутність від цих чинників не змінюється, тому що кримінально-правовий конфлікт – це безпосереднє зіткнення осіб, їх ідей, інтересів, потреб, домагань.

Науковці-правники виділяють перелік деяких етапів: перед конфліктний період (виникнення ситуації та її усвідомлення учасниками); безпосередньо сам конфлікт (пошук альтернативних способів вирішення питання); після-конфліктна ситуація (нормалізація відносин).

У сучасному суспільстві вирішальною думкою є саме те, що юридичні способи та методи вирішення кримінально-правових конфліктів є більш ефективними, адже вони сприяють подоланню суперечностей законним шляхом, тим самим стабілізуючи ситуацію та сприяючи породженню реально правових, соціальних наслідків, які гарантують реалізацію прийнятого рішення авторитетом держави чи міжнародного співтовариства [6, с. 336].

Для кримінально-правової науки та судової практики вельми важливим є сам процес становлення механізмів та способів виникнення, а згодом і подальше розв’язання кримінально-правових конфліктів за допомогою визначених правових засобів.

Проте, останнім часом погляди і правників і звичайних громадян об’єктивно зазнали суттєвої зміни. В тому числі і відомий норвезький кримінолог Нільс Крісті підтвердив саме своїми дослідженнями той факт, що злочинність контролюють не лише правоохоронні органи, а і саме суспільство [7, с. 218].

Варто згадати, що є не прийнятною ситуація, коли поняття кримінально-правового конфлікту не тільки не закріплено у кримінальному законодавстві, а й і не згадується у ньому. Механізми вирішення кримінально-правових конфліктів передбачені у Кримінальному (ККУ) та Кримінально-процесуальному кодексах України (КПКУ).

Більша частина вітчизняних та зарубіжних вчених-правників визначає конфлікт саме як суперечність або ж соціальне протиріччя. Варто зазначити, що кримінально-правові конфлікти незважаючи на їх досить масштабний характер, все ж таки мають вельми абстрактний вигляд.

Кримінально-правові конфлікти, об’єктивно є частинами соціальних конфліктів і співвідносяться з ними як частина з цілим, цим самим виступають формою прояву і вирішення соціальних протиріч.

Кримінально-правовий конфлікт, опираючись на сутність даного поняття, передбачає зіткнення інтересів винного та потерпілого (фізичної чи юридичної особи), чи навіть держави [8, с.69].

За своєю суттю кримінально-правовий конфлікт – це соціальне явище, котре в подальшому може стати окремим предметом досліджень та подальшого ретельного аналізу зі сторони кримінально-правової науки і кримінології. Адже ефективне вирішення кримінально-правових конфліктів безумовно залежить від вірного та глибокого розуміння сутті згаданої проблеми. У світі не існує стовідсотково безконфліктних держав, адже суспільство не може існувати і розвиватися без конфліктів. Тобто, кримінально-правові конфлікти – це вічне триваюче явище, котре притаманне будь-якій державі і точно не залежить від рівня її розвитку чи може форми правління. Дослідження та вивчення кримінально-правового конфлікту має не однозначне значення, як у теоретичному, так і у практичному плані. Проте найголовнішим при цьому є той факт, що кримінально-правовий конфлікт як різновид соціального конфлікту потрібно вивчати комплексно, не тільки через призму теорії держави та права чи кримінального права, а ще й таких наук як філософія, соціологія, юридична психологія тощо. Тобто, широкий аналіз суспільних відносин у межах досліджуваного кримінально-правового конфлікту є можливим тільки за умови використання міжгалузевого підходу [9, с.39].

Виходячи з проведеного аналізу варто навести основні ознаки категорії «конфлікт» та на цій підставі можна сформулювати його визначення.

Основні ознаки категорії конфлікт можна охарактеризувати виділеними положеннями:

- конфлікт порушує інтереси суб’єктів або ж перешкоджає суб’єктам в іх реалізації;

- конфлікт завжди має двосторонній характер, котрий визначається асиметрією суб’єктів;

- передумовою виникнення конфлікту є соціальні протиріччя ( зловживання правами, порушення заборон, взаємоповага до іншої сторони або ж недобросовісна конкуренція);

– залежно від походження (еволюційна та радикальна концепція конфлікту) та змістовно-функціональних особливостей конфлікт може сприяти стабілізації суспільства, розвитку нових суспільних відносин або призводити до дестабілізації, деструкції;

- конфлікт є процесом, що має суб’єктивно – об’єктивний характер, в якому суб’єктивною складовою виступає поведінка суб’єктів, а об’єктивною – соціальні суперечності.

Отже,конфлікт – це процес двостороннього зв’язку суб’єктів, заснований на соціальних протиріччях, що характеризується порушенням або перешкодою в реалізації ними своїх інтересів і є причиною розвитку або кризи суспільних відносин [22].

Варто вказати, що в сучасності найбільш актуальним є дослідження кримінальних правовідносин через впровадження актуально-новітніх вчень, а саме – кримінально-правового конфлікту. Адже, кримінальний закон застосовується тільки у тому разі, якщо йому передує кримінально-правовий конфлікт, змістом якого становить вчинений злочин.

Кримінально-правові конфлікти, є складовими соціальних конфліктів і співвідносяться з ними як частина з цілим, виступаючи формою прояву та вирішення соціальних протиріч [45, с.105].

Кримінально-правовий конфлікт обов’язково передбачає зіткнення інтересів винного та потерпілого.

**1.2. Кримінальні та кримінально-процесуальні конфлікти**

Конфлікт – особливий вид взаємодії, в основі якого лежать протилежні й несумісні цілі, інтереси, типи поведінки людей та соціальних груп, які супроводжуються негативними психологічними проявами. Виникнення конфліктів є об’єктивним і неминучим явищем [76, с.20].

Кримінально-правовий конфлікт не рідко порівнюють саме із кримінально-процесуальним конфліктом. А способом виявлення та розв'язання кримінального конфлікту є безперечно кримінальне судочинство.

В даному питанні не можна не виокремити і класифікацію кримінальних конфліктів, їх систематизують ще і за групами споріднення суспільних відносин.

Кримінальні конфлікти розрізняють і за характером вчинених злочинів, якими вони можуть завершуватись:

- невеликої тяжкості;

- середньої тяжкості;

- тяжкі;

- особливо тяжкі [10, с.38].

Ще в юридичній психології досить часто згадується розрізнення кримінальних конфліктів ще й за складом учасників:

а) міжособистісні (конфлікти, котрі в більшості випадків поширені серед знайомих, родичів, та мають психологічну несумісність. Згадані конфлікти мають свою реалізацію в дуже агресивній формі, як наслідок - вчинення насильницьких злочинів. У таких випадках саме злочинна поведінка може стати здебільшого єдиним способом вирішенню штучно створеної конфліктної ситуації);

б) між-групові (до них відносяться конфлікти криміногенних молодіжних груп та між злочинними угрупованнями);

в) особистісно-групові (між особою і соціальним середовищем або ж між соціальною групою, в багатьох випадках особа з легкістю вступає у конфлікти та не може мати можливостей засвоїти соціальні навички поведінки) [9, с. 150].

В юридичній літературі точно не визначено класифікації кримінально-процесуальних конфліктів, проте можливо виділити основні групи, для прикладу:

1. за їх основним змістом (рішення, звернення та конкретні дії);
2. за учасниками (потерпілі, обвинувачені, захисники, адвокати, представники);
3. за часовим параметром (ті, що тривають в теперішньому часі та ті, які уже відбулись раніше);
4. за своєю періодичністю (конфлікти, які відбулись одноразово і які відбуваються систематично між одними і тими ж учасниками).

Можна виділити основні відмінності між ними:

1. Варто виокремити такий критерій, як сфера застосування.

Кримінальний конфлікт —конфлікт із кримінальним законом, в який безперечно уже вступила особа, котра вчинила суспільно небезпечне діяння. Сферою вказаного конфлікту можуть бути абсолютно найрізноманітніші соціальні відносини, котрі охороняються кримінальним законодавством: для прикладу це може бути свобода, честь, власність, громадська безпека, безпека держави, моральність, здоров’я та ін. Для кримінально-процесуальних конфліктів характерною є сфера судочинства (ля прикладу: конфлікт між учасниками судового процесу)[9, с. 151].

2. Наступним критерієм виступає природа вказаних конфліктів:

для кримінального конфлікту —завжди злочин, порушення кримінального закону. А основу ж кримінальних конфліктів складає суперечність між суспільними і анти-суспільними інтересами, котрі абсолютно в кожному випадку злочинної поведінки конкретизуються на міжособистісному рівні в особі злочинця та потерпілої особи. Діяння має бути обов’язково вчиненим умисно або ж з необережності та бути протиправним, а ще і караним, тобто таким, котре підлягає кримінальній відповідальності. Саме той факт, що наслідком вчинення конкретної дії становить заподіяння шкоди тим відносинам, котрі уже безумовно охороняються кримінальним законом – уже становить його суспільну небезпеку.

А для процесуального конфлікту – основу складають порушення однією (або ж декількома) стороною процесуального закону, що безперечно шкодить інтересам і цілям протилежної сторони (для прикладу можна виокремити суперечки обвинувачення і захисту, принципові розбіжності між присяжними з питань вироку та ін.)[7, с.154].

3. Третій критерій – зміст конфлікту.

Зміст кримінального конфлікту являє собою дію чи бездіяльність злочинця, а іноді ще й відповідні дії потерпілого чи інших осіб (необхідна оборона, крайня необхідність) чи ті ж самі провокуючі дії потерпілого.

Зміст кримінально-процесуального конфлікту складають дії, звернення, рішення, заборонені, дозволені або ж запропоновані кримінально-процесуальним законом (наприклад коли зароджується конфлікт в судовому процесі між учасниками та вказані суб’єкти подають скарги на рішення слідчого, або ж пишуть звернення на ім’я слідчого судді про порушення стороною обвинувачення певної норми закону) [7, с.154].

4. Наступний критерій – склад учасників.

У кримінальному конфлікті сторонами можуть виступати злочинець та носії охоронюваних кримінальним законом соціальних цінностей, котрі були порушені злочином: особистість, держава, організація, суспільство (суд має виконувати роль арбітра, який констатує наявність злочину та призначає покарання). Отже, варто виокремити сторони кримінального конфлікту: злочинець, особа, суспільство чи організація, суд (наприклад конфлікт, котрий виник при вчиненні особи злочину фінансового характеру на деякій організації) [7, с.155].

У кримінально-процесуальному конфлікті можуть брати участь обвинувачі й обвинувачувані, захисники, потерпілі, їх представники та інші учасники процесу (роль арбітра належить представникам органів влади: слідчому, судді, прокурору, суду).

У процесі попереднього розгляду в судах кримінальних проваджень, виникають, розвиваються та вирішуються кримінально-процесуальні конфлікти. Особливостями даного виду конфліктів виступають протистояння учасників кримінального судочинства, котрі відбуваються в рамках кримінально-процесуального законодавства чи у формі звернень, чи клопотань, чи рішень. Процесуальний конфлікт може виступати в порушенні однією зі сторін або ж одразу кількома сторонами процесуального закону на шкоду інтересам чи цілям іншої сторони. Вказані конфлікти можуть кваліфікуватись за кримінальним законом як злочини і водночас становлять собою кримінальні конфлікти. Але, якщо зробити акцент на судову практику, то дії абсолютно усіх сторін кримінально - процесуальних конфліктів в більшості випадків є правомірними. Сторонами кримінально-процесуального конфлікту ще на стадії попереднього слідства виступають: слідчий та підозрюваний (чи обвинувачений) і захисник. Конфлікти ж між ними в більшості випадків виникають у процесі проведення слідчих дій: чи у випадку застосування запобіжних заходів або ж допиту, проведення обшуку, призначення експертизи.

Варто зазначити, що і на стадії попереднього слідства конфлікти можуть виникати між слідчим і прокурором, слідчим і потерпілим (його представником), слідчим та свідками, слідчим і експертами. [10, с.124].

Судовий розгляд провадження полягає безпосередньо у процесуальному спорі між стороною захисту і стороною обвинувачення. При здійсненні розгляду справ у судовому засіданні конфлікти можуть виникати і між його учасниками (для прикладу можна навести конфлікт: між прокурором і свідком захисту, адвокатом і свідком обвинувачення, потерпілим та підсудним коли останній намагається перекласти свою вину на потерпілого, адвокатом і підзахисним коли останній визнає свою вину, а адвокат відстоює свою позицію перед судом).

5. П’ятим критерієм виступають часові параметри.

У кримінальному конфлікті події відносяться до минулого і через це є незворотним та незмінним.

Виділяють тривалі і ситуативні конфлікти, перші згадані кримінальні конфлікти —серія конфліктних ситуацій чи епізодів. Суб'єктами тут можуть стати знайомі, колеги чи родичі. Доволі часто суперечки можуть виникати через питання розподілу обов’язків, підлеглості чи ж просто через аморальну поведінку когось із членів родини. Згадані конфлікти можуть тривати навіть протягом декількох років, завершенням яких є злочин. Проте в вказаних конфліктах можуть бути присутні і елементи застосування насилля. Такі насильницькі дії в деякому випадку здійснюються однією стороною (злочинцем чи жертвою), а в інших — завершальному кримінальному випадку можуть передувати взаємні бійки[11, с.68].

Ситуативні конфлікти можуть виникати та відбуватись у межах здебільшого тільки одного епізоду, вони і спостерігаються у тих випадках, котрі виникають внаслідок спілкування до певного часу незнайомих людей. Виникаючи спонтанно, безумовно, вони не рідко можуть переростати у тривалі конфлікти. Причинами вказаних конфліктів можуть бути “об'єктні” і “безоб'єктні”. У першому згаданому випадку конфлікти характеризуються наявністю неподільного об'єкта взаємних потреб сторін (коли дві абсолютно незнайомі особи претендують на один і той же акційний товар в супермаркеті, і це поступово переростає у сварку, або ж у бійку, що і тягне за собою кримінальну відповідальність) [11, с.69].

У процесуальних конфліктах події можуть відноситися і до минулого часу (порушення обвинувачуваним обов’язку повідомляти про зміну місця свого проживання), та і до теперішнього часу (ухилення обвинувачуваного від появи в судовому засіданні за викликами враховуючи те, що місце його перебування невідоме).

6. Потрібно виокремити відносність розходження між кримінальним і кримінально-процесуальним конфліктом.

Існують ситуації, коли відносини учасників кримінально-процесуальних можуть кваліфікуватись кримінальним законом як злочини, проте водночас є кримінально-правовим конфліктом (наприклад: злочини проти правосуддя, винесення свідомо неправомірного вироку, рішення чи постанови; примушення до дачі показань).

Але у свою чергу, деякі кримінальні вчинки можуть мати вплив і також на кримінально-процесуальні відносини (погроза судді, втручання в судовий розгляд справ) [12, с. 155].

Один із параметрів конфлікту це його межі, серед яких розрізняють часові, просторові та суб’єктні.

Просторова межа конфлікту – визначення територій, на котрих відбувається конфлікт. Обізнаність цих меж дозволяє обрати форму впливу для його врегулювання.

Часова межа конфлікту це тривалість його в часі, початок та закінчення. Від початку визнання конфлікту таким, котрий чи почався чи закінчився, залежить оцінка відносин учасників у визначений момент взаємодії.

Суб’єкта межа визначає кількість учасників у конфлікті на момент його початку [75, с. 19].

Характеристикою конфлікту є його функції, які можна розмежувати на позитивні та негативні.

Позитивні –попередження появи нових конфліктів, стимуляція соціальних процесів, створення нових норм.

Негативні (деструктивні) функції конфлікту полягають у загальній напруженості саме міжособистісних стосунків та в погіршенні психологічного мікроклімату між учасниками конфлікту, що досить часто приводять до безладу, значних витрат часових та і емоційних ресурсів, уповільнення та ускладнення прийняття рішень [12, с.22].

Отже, підсумовуючи вищевикладене можна зробити висновок, що кримінальні конфлікти розрізняють за характером тяжкості вчинених злочинів, якими вони в більшості випадках завершуються:

- невеликої тяжкості;

- середньої тяжкості;

- тяжкі;

- особливо тяжкі.

А кримінально-процесуальні конфлікти поділяють на такі групи:

- за їх основним змістом (рішення, звернення та конкретні дії);

- за учасниками (потерпілі, обвинувачені, захисники, адвокати, представники);

- за часовим параметром (ті, що тривають теперішньому часі та ті, які уже відбулись раніше);

- за своєю періодичністю (конфлікти, які відбулись одноразово і які відбуваються систематично між одними і тими ж учасниками).

Проте за кожним з цих критеріїв існують і відмінності між вказаними категоріями, які були описані в даному питанні.

**1.3. Проблеми гносеології кримінально-правового конфлікту**

Варто зазначити, що дослідження кримінально-правового конфлікту не можна ототожнити з новим питанням вивчення юридичної науки, проте в конфліктологічній парадигмі їй почали приділяти характерно більше уваги, до того ж актуальність вказаної проблеми залишається незмінно-популярною.

Не потребує ніякого пояснення твердження, що злочинна поведінка, в тому числі злочин, і інтереси злочинця дещо суперечать правовим приписам і нормам держави, в більшості випадках вони вступають у вічний конфлікт з інтересами громадян різних категорій. Чинне кримінальне законодавство України, визначаючи саме сутність злочину, безпосередньо трактує його як «конфлікт інтересів» криміногенних груп громадян або з державою, з членами суспільства, котрі безумовно потребують захисту з боку держави.

Суспільна небезпечність — це матеріальна та змістовна ознака злочину (згідно зі ст. 11 КК України), котра «означає, що діяння завдає істотної шкоди фізичній або юридичній особі, суспільству чи державі, тобто об’єктам кримінально-правової охорони, чи створює реальну можливість заподіяння вказаної шкоди» [2].

Злочини, в якому є потерпілі і якщо вони є конкретними особами, здебільшого, створюють конфліктну ситуацію міжособистісного (чи між групового) рівня, яка в більшості випадків має вирішуватись за участі державних правоохоронних інституцій і у процесі кримінального судочинства. Варто вказати, що він не тільки провокує створення передумов кримінального конфлікту, а і складає його зміст та наслідки, а деколи й основну заключну стадію. Викрадення чужого майна чи завдання тілесних ушкоджень різного ступеня тяжкості або навмисне вбивство та інші види злочинів пов’язані з ущемленням інтересів, постають реальним проявом кримінально-правового конфлікту.

У традиційній кримінальній моделі аналізу насильницьких злочинів постійно мало звертають увагу на міжособистісну взаємодію між злочинцем та жертвою, котра відбувається аж до моменту скоєння злочину. Варто зауважити, що саме інциденту насильницького злочину передує послідовність взаємодій, котрі складаються із взаємних ситуацій: агресивних вчинків злочинця і реакцій на цей факт потерпілого (для прикладу можна навести конфлікт коли одна особа щоденно на роботі принижує іншу особу, а на крайній випадок уже спалахнув конфлікт, який і переріс у бійку з нанесенням тяжких тілесних пошкоджень).

Трохи більше та детальніше вказаний аспект досліджувались західним та вітчизняними віктимологами, котрі займалися аналізом поведінки саме постраждалих, при цьому приділяючи істотну увагу міжособистісній взаємодії жертви та злочинця. В тому числі, А. В. Рівман та Л. В. Франк, врахувавши західний досвід і створивши власні емпіричні дослідження, відразу дійшли до висновку, що «головним змістом злочинних подій є специфічна міжособистісна взаємодія», а віктимолог Рибальська В.Я. «прямо ототожнює до злочинні події з конфліктом, котрий розвивається за принципом спіралі».

Варто вказати, що у специфічних різновидах конфліктних ситуацій у сфері публічних правовідносин варто виокремити конфлікти, котрі стосуються кримінально-правової сфери, тобто кримінальні конфлікти. Кримінально-правовий конфлікт, безперечно, є особливим нерозкритим до кінця феноменом, перш за все через свій результат і внаслідок специфіки виникнення і свого розвитку.

Передумовами кримінально-правового конфлікту можна виокремити чинники, котрі саме кримінальне законодавство формулює як «сильне душевне хвилювання, викликане протизаконними діями потерпілого», «опір представнику влади або іншим громадянам, що уповільнюють протизаконні дії», «перешкоджання правомірній діяльності потерпілого, пов’язане з виконанням ним службового або громадського обов’язку» тощо. Наукові дослідження причин насильницьких злочинів, дали поштовх дійти до висновку, що їм дуже часто передують різного виду скандали, сварки або ж неприязні відносини.

Якщо ж узагальнити величезну кількості актів агресії в суспільстві можна дійти до такого висновку, що кримінальний конфлікт містить в собі випадки із застосуванням насильства. Кримінально- правові конфлікти здебільшого мають неоднорідний характер. Їх розрізняють за складом злочину. Крім того, що вони можуть мати різну кількість учасників: дуже часто це лише дві людини (наприклад конфлікт між сусідами за відведення межі між подвір’ями переростає в словесну сварку, а згод і в бійку), але можливі і між групові кримінальні конфлікти (наприклад конфлікт між етнічними групами, коли їхні учасники спеціально збираються для того, щоб влаштувати масові бійки). Різноманітними можуть бути і предмет та об’єкти вказаних конфліктів і підстави їх виникнення. Одним з важливих критеріїв розрізнення згаданих конфліктів є саме часовий критерій, їх тривалість і кількість епізодів. За згаданим критерієм кримінально-правові конфлікти поділяють на довготривалі та спонтанні (наприклад якщо говорити про довготривалі конфлікти, то це може бути сварка та неприязнь, котра продовжується не один рік, а закінчитись може випадком, коли на фоні образ відбувається вбивство; щодо спонтанних – то це може бути кримінально-правовий конфлікт, коли на концерті зовсім незнайомі люди образили один одного, а згодом бійка закінчилась нанесенням тілесних пошкоджень) [14, с.48].

Найсуттєвішою особливістю кримінально-правових конфліктів виступає те, що інтенсивність саме безпосередньо застосування агресії має свою тенденцію збільшення, що і закінчується часто тяжкими злочинами (наприклад кримінально-правовий конфлікт, коли школярі регулярно ображають меншого однокласника. з часом це відбувається все частіше, що закінчується самогубством останнього).

Деякі сучасні дослідники вказують на той факт, що 30-40 % усіх тяжких насильницьких злочинів в більшості мають місце в сім'ї, а жінки і діти становлять 70 % усіх жертв насильницьких нападів, котрі опосередковано вчинені у родині. Варто зауважити, що третина жінок, котрі піддавалися фізичному насильству, відчувають посттравматичний синдром, який дуже часто може призвести до початку зловживання алкоголем та наркотичними препаратами. В ході розвитку кримінально-правових конфліктів прослідковується активна тенденція до прояву агресії, котра може мати наочний чи прихований характер, може або зростати поступово або ж виявитися на останніх стадіях конфлікту (для прикладу можна навести конфлікт, коли в сім’ї простежується агресія зі сторони чоловіка, коли жінка підсвідомо цього не помічає, а в останній ситуації починається сварка. що переростає в бійку).

Досить важко здійснювати дослідження кримінально-правового конфлікту саме через складність його предмету, здебільшого складно проводити власне спостереження, тому вони опираються на дослідження кримінальних проваджень чи інших документів, у яких зафіксовано випадок кримінально-правового конфлікту.

Проте американські дослідники зробили свій висновок, що: у 1998 р. 903 тис. дітей стали жертвами жорстокого поводження в сім’ї. Серед них 53% - жертви зневаги; 22,7% - піддавались фізичному насильству, 12% - сексуальним домаганням, а 6% - отримали психічні травми. Найбільше піддавались насильству діти молодше трьох років застосовуючи способи «трясіння дитини» і «синдрому Мюнхгаузена». Але насильства дуже часто поширюється і на осіб похилого віку (здебільшого це 10% осіб).

Кримінальні конфлікти, котрі закінчуються вбивством, здебільшого мають декілька стадій розвитку:

- жертва може образити потенційного злочинця;

- злочинець у свою чергу на ці дії може відповідати ще більшою словесною агресіє або уже почне діяти фізично;

- жертва в подальшому продовжує пасивно реагувати на вказаний виклик або ж навпаки, може проявити агресію і фізично атакувати злочинця;

- супротивники можуть вступати у фізичне зіткнення або досягають певної згоди;

- сторони продовжують протистояння або знов вступають у боротьбу.

Р. Фалсон і Х. Стедмен і в своїх дослідженнях проводили аналіз розвитку конфліктів, які в свою чергу передують вчиненням різноманітним видам тяжких насильницьких злочинів, та поступово «встановили декілька стадій: атаки на початковому етапі, котрі безпосередньо не завдають фізичної шкоди (це можуть бути словесні образи); застосування впливу (висунення вимог); підмова та посередництво; застосування погроз з боку злочинця; численні спроби жертви ухилитися від протистояння; безпосередньо фізична атака злочинця».

Варто зауважити, що важливою особливістю динаміки вказаних проблемних інцидентів став поступовий розвиток конфлікту саме до застосування насильства.

У дослідженнях В. Кудрявцева і В. Казимірчука було зроблено спробу встановити зміст взаємно вчинених агресивних дій у кримінально-правових конфліктах, щоб на цій основі прослідкувати найсуттєвіші варіанти їх розвитку [15, с.117].

Основні дії, котрі можуть вчинятися сторонами кримінального конфлікту, можуть бути поділені на декілька груп:

1. штучне створення перешкод;
2. все - захоплення об’єкта конфлікту;
3. застосування вимоги або прохання;
4. використання штовхань, фізичного впливу;
5. застосування погроз;
6. поступове використання словесних образ.

Вищезгаданий поділ на групи безперечно доводить, що динаміка розвитку кримінальних інцидентів характеризується ще і розвитком процесу боротьби, що становить собою плавний перехід від інтенсивних до більш агресивних дій, котрі приводять безпосередньо до конфліктів. Розвиток можливий не лише поступовий, а й ще може бути стрибко - подібний.

У самому процесі розвитку кримінально-правових конфліктів не лише можливе зростання швидкості протиборства, а й може відбуватись впевнено нові зміни в основі самого конфлікту: разом із переходом на стадію застосування образ і фізичного насильства відбувається втрата тієї проблеми, через що і почався конфлікт, і домінуючими стають уже нові протиріччя у взаємовідносинах, котрі раніше були приховані (для прикладу можна навести конфлікт, коли колеги по роботі постійно мають проблеми один з одним через постійні незручності та неточності, проте тоді, коли починаються систематичні обрати, вони забувають що було причиною зародження конфлікту) [17, с.36].

Варто вказати, що кримінальний конфлікт може перерости в більш глибоку колізію, котру буде важче вирішити. Дуже поширеною причиною інтенсифікації кримінально-правових інцидентів є різноманітні помилки прийняття, соціальні спотворення. Будь-хто в ситуації протиборства діє відповідно до моделі поведінки супротивника, котра складається в неї безперечно на підставі його вчинків. Зміна або ж спотворення вказаного образу може викликати неадекватні реакції й кардинально змінити ситуацію, проте уже у гіршу сторону. У кримінально-правовому конфлікті вказані помилки дуже часто пов’язані з перебільшенням протилежного ставлення та інтенсивності і швидкості вчинених дій; існують і випадки, коли просте зауваження може сприйматись особою як образа, а дія, вчинена з необережності - як умисна. Спотворенню сприйняття дуже інтенсивно може сприяти і стан алкогольного сп’яніння. До особливого типу кримінально-правових конфліктів із застосуванням насильства відносять форми зіткнень інтересів, котрі називають «чесними бійками». Вони часто походять від дуже поширених у минулому – дуелей. Згаданий тип насильницької взаємодії міг регулюватись визначеними правилами, обмеженнями також: наприклад боротьба до першої крові.

Кримінально – правові конфлікти дуже різноманітні за предметом та формами його розвитку.

Вказані відмінності можуть залежати від декількох факторів: різновиду сторін, їх вікових і статевих відмінностей та інших. Але це лише похідні причини психологічного та об’єктивного характеру. Абсолютно всі чинники в комплексі психологічних причин кримінально-правових конфліктів пов’язуються насамперед із досвідом формування особистості і в загальному поведінки людини. Головною проблемою є те, що особам важко йти на будь-які компроміси, а також те, що багато хто практикує не вірний підхід, коли використовують помсту за завдану шкоду [5, с.42].

Не потрібно забувати той факт, що у повсякденному житті досить часто зустрічаємо велику кількість об’єктивних причин для спорів, які поступово набувають кримінального характеру в багатьох випадках через побутові негаразди чи нестачу грошей. Згадані ситуації створюють короткочасні чи постійні спалахи конфліктів, котрі не тільки викликають підвищену роздратованість в осіб, але ще й формують міжособистісні проблеми, які і можуть стати причинами кримінальних конфліктів. Навіть ті ж самі спроби висловлення власної позиції у кримінально-правовому конфлікті, в більшості випадків, спотворюються навіть з відкритою ворожістю, нажаль дійти згоди за цих умов неможливо, тому що кожна агресивна дія породжує таку ж ситуацію (для прикладу можна навести ситуацію в сім’ї, коли постійно не вистачає коштів для повсякденного життя, що і є причиною для постійних сварок, проте згодом переростає в фізичне насильство).

В даному випадку найбільш провокаційну та головну роль може відігравати застосування погроз, котрі досить відкрито пояснюють причину наявності ворожих намірів і само собою можуть призвести до посягань на важливі інтереси супротивника. Через це переговорний процес на заключних стадіях кримінально-правового конфлікту може бути дуже ускладнений, тому що він становить собою зусилля по налагодженню конфліктних ситуацій та характеризується малою ефективністю (для прикладу: ситуація, коли між двома людьми існує загострений та давній конфлікт, котрий переріс в викрадення однієї особи та побиття, а на заключній стадії розвитку кримінально-правового конфлікту, обох учасників намагаються примирити).

Досить частим є той факт, що вияв позиції сторін у вигляді переговорів, лише сприяють поглибленню конфлікту. Проте, важливу роль у розв’язанні кримінально-правових конфліктів відіграє дуже складна технологія проведення переговорів в дуже екстремальних ситуаціях, в тому числі і переговорів з угрупованнями терористів. Знання особливостей і відмінностей між різноманітними кримінально-правовими конфліктами здебільшого дозволяє набагато пришвидшити заходи їх попередження. Саме діагностика усіх типів міжособистісних суперечностей, котрі могли стати причиною виникнення кримінального інциденту (або ж стадій його розвитку) дає більші можливості для конкретизування об’єктів профілактичного впливу в процес зародження та розвитку криміногенної ситуації. Саме зміна мотивацій сторін кримінального конфлікту є одним із тих факторів, що сприяють їх профілактиці.

Варто вказати, що аналіз мотиву злочину є обов’язковою складовою розслідування, котра досить часто обмежується загальними вказівками на ті мотиви, котрі вказуються в юридичних категоріях та особливо і не відносяться до їх істинного психологічного змісту. Що і може привести до того, що правоохоронці зверхньо констатують нібито безпричинність того, що злочинець вчинив так чи інакше [14, с.89].

На завершення варто вказати, що глибокий і детальний аналіз сутності злочину, а саме як кримінальної конфліктної ситуації оперативно допомагає уникнути помилкових формулювань та більш обґрунтовано підійти до запобігання питання на рахунок кримінальної відповідальності. Але в даній сфері мають бути більш предметно використані навички та знання соціально-психологічних факторів та чинників криміногенного розвитку конфліктної взаємодії. Вивчення та аналіз мотивів кримінальної поведінки особи, котра уже вчинила злочин на різних його етапах, та ролі в ескалації конфлікту будуть активно сприяти ще більш чіткому та оперативному визначенню суспільної небезпеки вчинених дій та безпосередньо застосуванню засобів державно-правового примусу до тих осіб, котрі безперечно винні у порушенні кримінального законодавства.

**Висновки до розділу 1**

За своєю суттю кримінально-правовий конфлікт – це соціальне явище, котре в подальшому може стати окремим предметом досліджень та подальшого ретельного аналізу зі сторони кримінально-правової науки і кримінології. Адже ефективне вирішення кримінально-правових конфліктів безумовно залежить від вірного та глибокого розуміння сутті згаданої проблеми. У світі не існує стовідсотково безконфліктних держав, адже суспільство не може існувати і розвиватися без конфліктів. Тобто, кримінально-правові конфлікти – це вічне триваюче явище, котре притаманне будь-якій державі і точно не залежить від рівня її розвитку чи може форми правління. Дослідження та вивчення кримінально-правового конфлікту має не однозначне значення, як у теоретичному, так і у практичному плані. Проте найголовнішим при цьому є той факт, що кримінально-правовий конфлікт як різновид соціального конфлікту потрібно вивчати комплексно, не тільки через призму теорії держави та права чи кримінального права, а ще й таких наук як філософія, соціологія, юридична психологія тощо. Тобто, широкий аналіз суспільних відносин у межах досліджуваного кримінально-правового конфлікту є можливим тільки за умови використання міжгалузевого підходу.

Отже, варто вказати, що в сучасності найбільш актуальним є дослідження кримінальних правовідносин через впровадження актуально-новітніх вчень, а саме – кримінально-правового конфлікту. Адже, кримінальний закон застосовується тільки у тому разі, якщо йому передує кримінально-правовий конфлікт, змістом якого становить вчинений злочин.

Кримінально-правовий конфлікт не рідко порівнюють саме із кримінально-процесуальним конфліктом. А способом виявлення та розв'язання кримінального конфлікту є безперечно кримінальне судочинство.

Можна виділити основні відмінності між ними:

- сфера застосування;

- природа вказаних конфліктів;

- зміст конфлікту;

- склад учасників;

- часові параметри;

- відносність розходження між кримінальним і кримінально процесуальним конфліктом.

Існують ситуації, коли відносини учасників кримінально-процесуальних можуть кваліфікуватись кримінальним законом як злочини, проте водночас є кримінально-правовим конфліктом (наприклад: злочини проти правосуддя, винесення свідомо неправомірного вироку, рішення чи постанови; примушення до дачі показань).

Але у свою чергу, деякі кримінальні вчинки можуть мати вплив і також на кримінально-процесуальні відносини (погроза судді, втручання в судовий розгляд справ).

Варто зауважити, що дослідження кримінально-правового конфлікту не можна ототожнити з новим питанням вивчення юридичної науки, проте в конфліктологічній парадигмі їй почали приділяти характерно більше уваги, до того ж актуальність вказаної проблеми залишається незмінно-популярною.

**РОЗДІЛ 2**

**КОМПРОМІСНІ СПОСОБИ ВИРІШЕННЯ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ**

**2.1. Конфлікт і правовий компроміс: взаємодія і співвідношення**

Як уже згадувалось у попередньому розділі сфера юриспруденції як різновид соціуму є конфліктною. Проте, як вважає С. Бобровник її стабільність та можливість правового впливу на суспільні відносини забезпечується саме за допомогою компромісу. При цьому, як стверджує А. В. Поляков, конфлікт, залежно від ступеню розвиненості та гостроти, може бути охарактеризований і як перешкода в налагоджені правової комунікації, і як причина її розриву  
[19, с.619]. При цьому фактом є те, що перешкода характерна для не деліктних відносин, а для відносин, пов’язаних із скоєнням різноманітних правопорушень, в тому числі і злочинів притаманний розрив. Тому як правило компроміс буде застосовуватись в першому наведеному випадку саме як незмінна умова для абсолютно звичайного розвитку суспільних відносин сфері права, наприклад: договірних відносин у цивільно – правовій сфері, а у другому – як небхідний результат дії права,наприклад у разі покарання винних у скоєнні злочину. [20, с.246].

Є більше ніж 400 вчень про право, тому і сприйняття співвідношення конфлікту і компромісу науковцями різне. Так прихильники природно правової теорії права вважають, що правовий конфлікт у породжує сама категорія «свобода», а компромісними засобами його подолання повинні бути різноманітні духовні та моральні принципи, що знайшли своє відображення у формалізованому праві. Хоча саме це можна сказати також і про кримінально-правовий конфлікт. Безпосередньо дія кримінально-правового конфлікту і саме успішне його подолання за допомогою правового компромісу може вказувати на реальну ефективність права та забезпечувати права та суспільну злагоду. Виходячи із вищевикладеного, Ю. О. Тихомиров зазначає, що право забезпечує громадянську злагоду шляхом розв’язання правових конфліктів, в тому числі і кримінальних за допомогою право - компромісних засобів, а саме – балансу індивідуальних та суспільних інтересів, стабільності державних та суспільних інститутів, переваги принципів моралі та моральності у правотворчості та правозастосуванні [21, с.104].

Ще одна категорія природно правової теорії , як рівноправність за своєю сутністю уже є правовим протиріччям, яке відображає конфліктність права, а для його розв’язання вчені які сповідують природно-правову теорію визначили низку принципів, які характеризуються право - компромісною спрямованістю і є умовами формування правової рівності у суспільстві. До них належать однакові елементи правосуб’єктності, рівні можливості для здійснення своїх прав та свобод, збалансованість прав та свобод, рівність всіх перед законом тощо

[22, с.110].

Ще одна відома всім категорія «справедливість» характеризується конфліктністю, що полягає у кількісному вираженні міри рівності та свободи для всіх суб’єктів права і відображає компромісну складову права, яка виявляється у наданні суб’єктам правових привілеїв на підставі їх корисних вчинків. З наведеного не зрозуміло, що є справжнім критерієм справедливості у праві, тією засадою, яка допомагала б цій категорії забезпечувати компроміс у суспільних відносинах, а не породжувати антропологічний конфлікт, тобто приборкувати її конфліктну природу.

Проаналізувавши співвідношення компромісу і юридичного конфлікту природно правовій теорії , можна підсумувати, що свобода, рівність та справедливість породжують конфлікт у правовій реальності, який можна розв’язати за допомогою компромісних засобів, побудованих на духовно-моралістичних засадах. Так, свобода без обов’язків та відповідальності призводить до злочинів; ідея рівності ігнорує різноманітність життя і без встановлення конкретних право - компромісних принципів постає умовою конфліктності суспільних відносин і стає також причиною правопорушень; справедливість без правди, любові та милосердя може стати причиною гуманітарної катастрофи. А соціологічна юриспруденція, як правило, є латентною формою позитивізму або юс - натуралізму, порушує логіку у визначенні права, а у деяких випадках ігнорує його ціннісно - орієнтаційний та регулюючий аспекти.

Що ж необхідно для щоб було менше кримінально-правових конфліктів і зберігалася стабільність в суспільстві. За словами А. Етціоні, функціонування систем, що забезпечують стабільний суспільний порядок, можливе за допомогою процесу їх інституціалізації, під яким розуміється упорядкування діянь (дій та бездіяльності), які часто повторюються і стають нормою поведінки, а також можуть у майбутньому бути здійсненими таким самим чином із застосуванням таких саме зусиль. Один із фундаторів інституціалізму Т. Веблен зазначає, що за допомогою інституціалізації встановлюється повсякденний та звичний стан життя суспільства, яким керуються люди у своїй діяльності   
[23, с.202].

У свою чергу інституціалізація конфлікту і компромісу, за словами  
О. І. Юдіної, надає зазначеним соціальним явищам правової форми, упорядковує їх динаміку, тобто забезпечує перехід від неформалізованої динаміки конфлікту і компромісу до формалізованої [24, с.63]. А на думку В. С. Нерсесянца, перехід від фактичного (соціального) конфлікту і компромісу до їх правових стадій і форм зумовлений юридичним логарифмуванням, необхідністю визначення загальної для всіх конфліктної та компромісної поведінки, яку можна тлумачити, упорядковувати та кваліфікувати Зазначений перехід від фактичного конфлікту і компромісу до їх правових стадій є процесом інституціалізації зазначених явищ [25, с.50].

Отже, юридизація конфлікту і компромісу у праві починається із взаємодії права з соціальним світом і завершується упорядкуванням цих явищ у відповідних джерелах права. Слід зазначити, що найбільш складні правові явища після юридизації стають правовими інститутами, що є завершальним етапом процесу їх інституціалізації. Однак, слід пам’ятати, що не всі правові явища під час їх інституціалізації можуть перерости у правові інститути, що зумовлено обмеженою сферою суспільних відносин, яку вони упорядковують. Інституціалізація конфлікту і компромісу у праві розпочинається у сфері правового вплив Пов’язано це з тим, що у суспільстві діє комплекс формальних та неформальних правил, принципів, норм та ін., за допомогою яких здійснюється динаміка суспільних відносин, зокрема правових. Право, будучи соціальним регулятором забезпечує як упорядкування суспільних явищ, так і здійснює вплив на них. Як правило,соціальних відносин. Отже, конфліктні та компромісні відносини у такому разі не є винятком.

У свою чергу окремими видами правового впливу є інформаційний та цннисно – орієнтаційний( культурний) впливи права на суспільне життя. Саме у межах зазначених сфер буття права розпочинається інституціалізація конфлікту і компромісу у праві. Пов’язано це з тим, що соціальний світ наповнений різноманітними інтересами та цілями, які під час взаємодії суб’єктів породжують між ними конфлікти, зокрема і кримінально-правові Тому існує необхідність для кожного суспільства сформувати інститути, за допомогою яких можна досягти суспільної злагоди. Обов’язковою ознакою встановлення компромісності між суб’єктами є визнання та збереження різних цілей та інтересів суб’єктів із одночасним застосуванням різноманітних поступок. Іншими словами компроміс у суспільстві може бути встановлений не шляхом підпорядкування одних приватних інтересів іншим або приватних інтересів певному суспільному або державному інтересу, а за допомогою взаємних поступок та отримання можливості реалізувати свої інтереси. Це важливо пам’ятати при будь-якому виді угод.

Спробуємо розглянути можливості компромісного вирішення конфліктів з точки зору людської природи. Тут важливу роль для формування та функціонування конфлікту і компромісу як правових інститутів відіграє антрополо – комунікативний підхід. Так людина взаємодіє не тільки з природним середовищем, а й з соціально- культурним порядком. Можна стверджувати, що специфічна природа людини та її діяльність взаємопов’язані. Як вірно стверджують П. Бергер та Т. Лукман, людське існування неможливе у закритій сфері внутрішньої бездіяльності. Людині необхідно постійно екстерналізувати себе в діяльності, що зумовлено її антропологічною сутністю. Внутрішня нестабільність людського існування змішує людину забезпечувати собі стабільне оточення для реалізації своїх інтересів. Водночас у більшості випадків людина сама не здатна встановити баланс між своїми антропологічними бажаннями та соціальними нормами, що відображають існуючий у конкретному суспільстві порядок [26, с.27]. Вказаний дисбаланс індивідуального та життєдіяльності людини зумовлює виникнння відповідних конфліктів, в тому числі і кримінальних, які потребують упорядкування, бажано за допомогою компромісних засобів.

З точки зору антрополого-комунікативного підходу природні бажання людини породжують конфліктність у суспільних комунікаціях, тому для упорядкування відповідних конфліктних ситуацій відбувається процес хабітуалізації, а далі інституціалізації подібних за сутністю конфліктних ситуацій. При цьому такий процес також охоплює відповідні компромісні засоби.

Звідси формується система суспільних цінностей, яка визначає конкретну поведінку людини у певних конфліктних ситуаціях, тобто встановлює форму такої поведінки та відповідні правокомпромісні засоби упорядкування таких конфліктів, що охоплюються змістом суспільних відносин, зокрема юридичних. Антрополого-комунікативний підхід дозволяє повністю розкрити систему цінностей та систему антицінностей (негативів), що існують в суспільстві, і завершити процес їх інституціалізації шляхом юридизації. При цьому конфлікт і компроміс не є винятком у такому разі. Отже, під час інституціалізації конфлікт та компроміс отримують правову форму (зазнають юридизації).

Нарешті, антрополого-комунікативне пізнання дає можливість найбільш чітко відобразити динаміку правового конфлікту і правового компромісу як у межах правового впливу так і у межах правового регулювання. Пов’язано це з тим, що завершальним етапом інституціалізації правових конфліктів і правових компромісів, як зазначено вище, є юридизація. Процес юридизації правового конфлікту і правового компромісу здійснюється у сфері буття права, яке включає в себе два виміри: правовий вплив і правове регулювання.

Отже, юридизація конфлікту і компромісу у праві починається із взаємодії права з соціальним світом і завершується упорядкуванням цих явищ у відповідних джерелах права. Слід зазначити, що найбільш складні правові явища після юридизації стають правовими інститутами, що є завершальним етапом процесу їх інституціалізації. Однак, слід пам’ятати, що не всі правові явища під час їх інституціалізації можуть перерости у правові інститути, що зумовлено обмеженою сферою суспільних відносин, яку вони упорядковують.

Таким чином, будь-яка комунікація суб’єктів у межах такого соціального інституту, як держава передбачає певну об’єктивацію за допомогою відповідних соціальнихрегуляторів (мораль, традиції, право тощо). Застосовуючи ці соціальні регулятори, держава створює відповідні правові форми, моделям яких повинна відповідати правова поведінка суб’єктів.

При застосуванні антрополого-комунікативного правопізнання до конфлікту і компромісу було встановлено, що ці явища функціонують паралельно у соціумі у зв’язку із асиметричністю соціальних суб’єктів і необхідністю забезпечення порядку в динаміці їх правовідносин. Іншими словами, правоконфліктність зароджується на рівні правових ідей, правових теорій та правових категорій тощо, а розгортається в активній поведінці суб’єктів. Для упорядкування таких конфліктів, в тому числі і кримінальних слід застосувати відповідні правові засоби, що мають правокомпромісний характер. Оцінюючи правовий компромісяк стан, що відображає результат досягнення згоди, слід відзначити низку притаманних цьому правовому явищу характерних особливостей, що покладаються в основу визначення його ознак.

Як квважає С.Бобровник правовий компроміс можна назвати юридичною категорією, що об’єднує усі правові форми згоди. Досягнення правового компромісу відбувається шляхом формування та прийняття рішень, узгодження позицій, умов, побажань учасників правових відносин. Як наслідок, змістом правового компромісу є узгоджена воля рівноправних, праводієздатних учасників правовідносин. Правовий компроміс виступає як основна умова правомірності досягнутих домовленостей. І навпаки, головною нормовстановленою ознакою домовленостей сторін є саме компроміс сторін.

Правовий компроміс тягне юридичні наслідки, адже результатом узгодження воль сторін є покладення на них обов’язків щодо реалізації взаємної волі. Більше того, порушення правового компромісу є підставою для юридичної відповідальності учасників відносин. Правовий компроміс внаслідок свого опосередкування правовими нормами отримує атрибут обов’язковості та забезпеченості примусовими заходами [27, с.110].

Правовий компроміс у більшості випадків закріплюється у типізованих зовнішніх виявах (компромісних актах). Наприклад, більшість правових систем передбачають наявність широкого спектра компромісних актів, до яких, зокрема, можна віднести: правочин (договір), контракт, угоду, згоду, конкурс, мирову угоду, конвенцію та ін.Зауважимо, що дослідники вказують на наявність як форм, так і видів правового компромісу [28, с.82]. Однак фактично в таких випадках відбувається ототожнення зазначених аспектів дослідження цього правового феномену, адже і формами, і видами називають вже зазначені типізовані зовнішні вияви [29, с.60].

У більшості випадків використовують трактування «форма правового компромісу» як такий, що здійснює логічний наголос на виокремленні членів цього поділу через окреслення типізованих зовнішніх виявів (окремих правових форм). Окрім статичного виміру правового компромісу як соціального стану, актуальним питанням є визначення процедури його досягнення. Тут мова йде про закріплення законодавчих вимог щодо змісту юридичної процедури досягнення правового компромісу. Залежно від форми правового компромісу та галузевої належності норм, якими забезпечується правове регулювання відносин, у рамках яких досягається правовий компроміс, складові цього процесу можуть істотно відрізнятись. Такі особливості визначаються загальноправовим та галузево-правовим режимом, що зумовлює динаміку правових відносин. Юридична процедура досягнення правового компромісу має законодавче закріплення та породжує юридичні наслідки. Наприклад, Кримінальний процесуальний кодекс України містить положення щодо порядку укладання угод. Отже, правовий компроміс як результат згоди (компромісний акт) та його юридична процедура пов’язані між собою як мета та засіб, правовий механізм її досягнення.

Серед характерних ознак, які притаманні саме правовому компромісу, варто виокремити такі:

– правовий компроміс опосередковується правовою формою (нормами права, правовими принципами, правовими процедурами тощо);

– правовий компроміс тягне юридичні наслідки для учасників суспільних відносин, у тому числі й у вигляді застосування до них заходів примусу для забезпечення його реалізації;

– правовий компроміс є однією з визначальних засад функціонування демократичного режиму, адже він є основою легітимації влади;

– правовий компроміс є ефективним засобом упорядкування правових конфліктів;

– правовий компроміс є невід’ємною умовою будь-якої двосторонньої угоди у державах з демократичним ладом.

З урахуванням наведеного, можна зазначити, що правовий компроміс – це опосередкований правовими нормами ціннісно-орієнтований засіб упорядкування конфлікту (в тому числі й правового), який заснований на взаємопоступках учасників суспільних відносин, метою та результатом функціонування якого є стан суспільної згоди і закріплення демократичних цінностей у суспільстві.

Визначення змісту понять правового конфлікту та правового компромісу дозволяє стверджувати, що, будучи протилежними за змістом, вони тісно взаємодіють між собою. Більше того, обидві ці категорії мають функцію взаємного відтворення в певних межах.

**2.2. Угода про примирення потерпілого та обвинуваченого**

Було б досить влучним, в розкритті данного питання, взяти до уваги і досвід зарубіжних країн щодо примирення. Для прикладу, судова система США абсолютно спрямована на досягнення компромісу між підозрюваним і потерпілим у досудовому чи позасудовому порядку. Польща узгоджує вказану процедуру примирення між підозрюваним та потерпілим на будь-якій стадії кримінального процесу з певними специфічними ознаками, одна із них - термін проведення примирення, а саме - один місяць. Варто зауважити, що на період даного терміну досудове розслідування зупиняється. В вказаних випадках французьке законодавство передбачає, що ініціатором примирення є саме прокурор, проте лише до моменту закінчення досудового розслідування.

Найперші випадки примирення почали активно спостерігатись в 1970-х роках у США і у 1980-х у Європі, а Велика Британія була однією з перших країн, котра почала розвиток програм, які забезпечували б примирення.

Сама процедура примирення передбачена в США, Бельгії, Італії, Англії, Франції, Німеччині та Швейцарії саме як результат усвідомлення того факту, що в сьогоденні недостатнім фактом є застосування лише тільки засобів юстиції.

Аналізуючи кримінальні провадження США, можна зробити висновок, що близько 90% кримінальних проваджень закінчуються все ж досягненням компромісу.

Не варто залишати без уваги і досвід Китайської Народної Республіки, котрий ґрунтується на тому факті, що у разі виникнення кримінального конфлікту в першу чергу варто зосереджувати свою увагу не на абсолютному застосуванні насильницьких методів, а на переконанні суб’єкта. На території КНР процедура примирення є дуже поширеною через те, що сам народ має досить виражену якість – ментальність, ще й вони розуміють величезний руйнівний вплив кримінального конфлікту що і для держави і для самої особи.

Для прикладу, О. Карягіна, вказує, що саме примирення в кримінальному провадженні абсолютно точно ускладнюється тим фактором, що суб’єкти здебільшого акцентують свою увагу безперечно на негативних характеристиках опонента. Як наслідком може виступати незапланована поява почуття страху та ненависті, що цим самим можуть зашкодити адекватному сприйняттю ситуації.

Метою примирення є не лише відшкодування шкоди та завданих збитків, а ще й безперечне моральне задоволення потреби потерпілого. Близької й думки дотримується М. Леоненко та А. Коцар, вони вважають, що процедура примирення для представника державного обвинувачення має велику кількість переваг. Серед них: економія процесуального часу, зменшення витрат державного бюджету, а ще, що не мало важливо, зменшення вірогідності, що процедура буде оскаржена.

Для більш глибокого розкриття вказаного питання, варто виділити основні етапи примирення: підготовчий, індивідуальні зустрічі (самовизначення суб’єкта з приводу ситуації), зустріч примирення (діалог між суб’єктами, фіксація домовленості) [30, с.36].

Важливим аспектом вирішення конфлікту між потерпілим та підозрюваним є відкритість в позасудовому спілкуванні. Не можна не звернути увагу на той факт, що відкрите обговорення проблеми, в більшості випадків без приховування емоцій є безспірним підґрунтям побудови довірливих відносин між суб’єктами. Для ще більш ефективного вирішення конфлікту, учасники самі мають мати бажання розв’язати вказану проблему, проте якщо вони мають агресивно налаштовані, то вся інша робота – це лише безпідставна втрата часу.

Можна зауважити, що саме на основі ст. 469 КПК угода про примирення може бути укладена тільки за дотримання умови висунення ініціативи обвинуваченого, потерпілого, підозрюваного чи у випадку відкриття провадженні на основі кримінальних проступків або злочинів невеликої, середньої тяжкості у формі приватного обвинувачення.

А.В. Портнов досить влучно дійшов висновку, що ініціатива про примирення повинна обов’язково виходити виключно від потерпілого або ж підозрюваного у зв’язку з тим фактом, що саме цим учасникам, які є найбільш зацікавлені в кінцевих результатах провадження, законодавцем оголошено право вирішувати між собою питання про закінчення процесу у більш спрощеній формі, проте не за наявності спору та суперечок між ними.

Сам процес примирення винуватої особи з потерпілим можна ототожнювати з актом прощення, що і безперечно виключає будь який незаконний вплив, незалежно від того, котра зі сторін була ініціатором цього, та з яких конкретних причин. Основною причиною укладання угоди між учасниками процесу є сам факт примирення особи, яка вчинила зазначене кримінальне правопорушення, з потерпілим [31, с.36].

Процес примирення є безумовно суб’єктивним правом потерпілого та при цьому абсолютно ніякими способами не може бути змушений до його досягнення та відповідно до укладання угоди. Волевиявлення потерпілого є цілком остаточним, для прикладу, потерпілий не може після спливу певного часу відмовитись від нього, якщо волевиявлення було абсолютно добровільним. Можна ще виділити умови, на підставі котрих може бути укладено угоду про примирення:

- кримінальне правопорушення стосується лише приватних інтересів особи фізичної або юридичної, за умови, що вона не є державним підприємством чи установою;

- кримінальне правопорушення має відноситись саме до категорії кримінальних проступків або злочинів середньої або невеликої тяжкості, або до категорії справ приватного обвинувачення;

- коли винний в повністю відшкодував завдані ним збитки або ж повністю усунув заподіяну ним шкоду внаслідок вчинення вказаного кримінального правопорушення;

- якщо відсутні будь-які заперечення зі сторони особи, котра вчинила кримінальне правопорушення.

Досить важливим є той факт, що надавши зазначену можливість досягнення компромісу, законодавець і сам збільшив термін ініціювання казаної угоди про примирення: тобто від моменту повідомлення про підозру і навіть до виходу суду для ухвалення вироку.

Не варто забувати той факт, що чинний Кримінальний процесуальний кодекс України у ст. 468 зафіксував види компромісних угод, які можуть укладатись безпосередньо учасниками кримінального процесу у кримінальному судочинстві, і на стадії досудового розслідування:

1) угода про примирення між потерпілим та обвинуваченим або підозрюваним;

2) угода між прокурором та обвинуваченим або підозрюваним про визнання вини [32, с.203].

Угода про примирення між потерпілим та підозрюваним (обвинуваченим) є поширеною та вивченою законодавством. Порядок укладання кримінально-процесуального компромісу був закріплений у п. 6, 7 ст. 6 “Обставини, що виключають провадження в кримінальній справі” та ч.1 ст. 27 “Притягнення до кримінальної відповідальності не інакше як за скаргою потерпілого” Кримінально-процесуального кодексу України від 28.12.1960. Враховуючи зміст п. 6, 7 ст. 6 та ч. 1 ст. 27 КПК України від 28.12.1960, залежно від бажання потерпілого - можуть порушуватися або закриватися справи про злочини (наприклад “Умисне легке, тілесне ушкодження”, “Побої і мордування”, “Самоуправство” та ін.), які передбачені відповідними нормами КК України. Безумовно, досить помітним є той факт, що законодавець, виділивши та охарактеризувавши вичерпний перелік злочинних діянь, стосовно яких можливо зафіксувати примирення сторін, виходить із тих позицій, що раніше вказані діяння собою не становлять особливо великої суспільної небезпеки і через це передбачив альтернативний варіант вирішення кримінально-правового конфлікту.

На рахунок практичної сторони, то варто зауважити основні елементи, які мають бути присутні в тексті угоди. Для прикладу можна взяти угоду про примирення між потерпілими Литвиненком К.М. та обвинуваченим Кешко О.Я., за вчинення кримінального правопорушення передбаченого ст.122 КК України. Для початку зазначається ПІБ, дата народження, серія та номер паспорту та його реквізити, адреса реєстрації [2].

Обов’язковим елементом є формулювання підозри та правова кваліфікація, в якому викладаються факти, на яких базується підозра.

Зазначається також і основні обставини, котрі мають істотне значення для укладення вказаної угоди. Це може бути щире каяття обвинуваченого, або факт відшкодування завданої шкоди потерпілому, співпраця з органами досудового розслідування у розкритті злочину.

Сторони в своїй угоді також зазначають якою частиною та статтею КК України кваліфікується злочин та якої групи тяжкості він відноситься (наприклад: що злочин вчинений гр. Кешко О.Я. кваліфікується за частиною 1 статті 122 Кримінального кодексу України. Відповідно до частини 3 статті 12 Кримінального кодексу України, злочин передбачений частиною 1 статті 122 Кримінального кодексу України по ступеню тяжкості відноситься до злочинів середньої тяжкості).

Важливим фактором є вчинення злочину обвинуваченим вперше (для прикладу це можна зазначити як злочин вчинений громадянином Кешко О.Я. вперше, тобто ніколи в житті особа не порушувала кримінальний закон).

Істотне значення має уточнення того факту, що сторони при укладенні угоди мали вільне волевиявлення, відносно них не здійснювався ні фізичний ні психологічний тиск з метою примусити когось до укладення вказаної угоди.

Ще одним критерієм є узгодження покарання сторонами, а заключним етапом є підтвердження сторонами факту, що їм відомі наслідки укладення угоди про примирення (для прикладу: зазначається що обвинувачений Кешко О.Я. підтверджує, що йому відомо про обмеження його права оскарження вироку згідно з положеннями статей 394 і 424 Кримінально-процесуального кодексу та відмова від здійснення прав, передбачених пунктом 1 частини четвертої статті 474 Кримінально-процесуального кодексу).

Формулювання складових угоди можна змінювати, проте без одного з цих критеріїв буде втрачено основну мету її укладення, якщо не будуть прописані вимоги для забезпечення примирення, то і вказаного факту не станеться.

Цікавою новинкою є положення про те, що домовленості про примирення можуть укладати потерпілі, підозрювані чи обвинувачені і самостійно, і за допомогою захисників і представників чи іншої особи, погодженої сторонами. В той самий момент можуть залучатися медіатори, котрі допомагають консультаціями обом сторонам під час домовленості в та безпосередньо складанні проекту угоди.

Абсолютно допоміжним є й покладання на слідчого, прокурора покладається зобов’язання про інформування підозрюваного й потерпілого про їх право на примирення, роз’яснення механізму його реалізації (ч. 7 ст. 469 КПК) [3]. Обов’язковим фактором є роз’яснення згаданими особам наслідків укладення та затвердження угоди про примирення, rотрі закріплені в ч. 2 ст. 473 КПК (для підозрюваного чи обвинуваченого – це обмеження права оскарження вироку згідно з положеннями ст. 394 і 424 КПК та відмова від здійснення прав, передбачених п. 1 ч. 4 ст. 474 КПК) [3].

Після факту підписання угоди, потерпілий має розуміти, що в подальшому позбавляється права просити суд про притягнення обвинуваченого до відповідальності за кримінальне правопорушення чи змінювати розмір вимог на рахунок відшкодування шкоди.

У випадку укладання угоди про примирення особам, які наділені статусом потерпілого, підозрюваного чи обвинуваченого, законодавець гарантує конкретні межі процесуальної самостійності. Іншими словами: ії не потрібно чекати, коли слідчий виконає необхідні слідчі (розшукові) дії у оголошений для цього термін. Моментом, з якого ці учасники кримінального провадження можуть уже ініціювати укладання угоди про примирення, визначає ст. 469 КПК, а саме – в будь-який час після моменту повідомлення особі про підозру (ч. 5). Ця ж сама норма закріплює також ще й кінцеву межу можливості ініціювання такої угоди, а саме ‑ вихід суду до нарадчої кімнати для ухвалення процесуального рішення. Випадок недотримання умов угоди ми можемо проаналізувати на підставі Додатка 1.

Варто ще й також звернути увагу на такі обмеження, як категорії кримінальних правопорушень, провадження в котрих можливо вести на підставі угоди про примирення (ч. 3 ст. 469 КПК). Наприклад провадження на рахунок кримінальних проступків, злочинів невеликої чи середньої тяжкості та і провадження у формі приватного обвинувачення.

У випадку, якщо згода на укладення угоди була досягнута не абсолютно з усіма підозрюваними чи обвинуваченими, то її можливо підписати з одним з них. Схожа ситуація також з потерпілими: тобто якщо їх декілька і згоду щодо укладення угоди досягнуто не з усіма, то в такому випадку угоду може бути укладено з одним (кількома) з потерпілих (ст. 469 КПК) [3].

Угода про примирення може укладатись і з представником юридичної особи у випадку завдання їй майнової шкоди.

У випадку, коли сторонами угоди є неповнолітній, який досягнув 16 років - він має право укласти угоду самостійно, проте за погодженням свого законного представника. А у випадку, коли правопорушник молодше 16 років – то угоду укладає законний представник, проте за його згодою.

Варто окреслити ще й можливість скорочення процедури досудового розслідування і судового розгляду. За умови, якщо домовленості досягнуто на стадії слідства – то обвинувальний акт з підписаною сторонами угодою терміново мають відправити до суду. Тобто цим самим суттєво скорочено процесуальні строки, а ще й дуже пов’язані з ними обмеження для підозрюваного (обраний раніше запобіжний захід).

Для з’ясування факту добровільності укладення угоди, суд має право витребу­вати документи, викликати в судове засідання осіб та опитати їх. Це виступає процесуальною гарантією потерпілого.

Сумніви на рахунок дотримання слідчим і прокурором зазначених вище положень процесуального закону, а також щодо належності перевірки (з’ясування) судом, хто саме був ініціатором укладення угоди про примирення, викликає і встановлена в окремих випадках під час безпосереднього вивчення матеріалів кримінальних проваджень неабияка схожість укладених угод. Для прикладу, значна частина досліджених матеріалів кримінальних проваджень Києво-Святошинського районного суду м. Києва, містить, крім іншого, такі тотожні формулювання:«Сторони досягли миру про остаточне вирішення кримінально-правового конфлікту.Сторони підтверджують зміну свого внутрішнього психологічного ставлення до злочину і один одного» (справи № 369/2831/13-к, № 369/2750/13-к, № 369/2750/13-к, № 1 кп/369/260/13, № 1 кп/369/126/13, № 1 кп/369/65/13, № 1 кп/369/121/13, № 1 кп/369/292/13, № 1 кп/369/200/13№ 1 кп/ 369/202/13).

Як уже вказувалось, ініціатива укладення угоди про примирення відповідно до вимог ч. 1 ст. 469 КПК має виходити тільки від потерпілого або підозрюваного чи обвинуваченого. І тільки після того, як потерпілий або підозрюваний чи обвинувачений виявили бажання примиритися. Слід зазначити, що слідчий, прокурор зобов’язані згідно з ч. 7 цієї статті лише проінформувати підозрюваного та потерпілого про їхнє право на примирення (суддя, відповідно, під час судового провадження обвинуваченого та потерпілого), роз’яснити механізм його реалізації та в жодному разі не чинити перешкод в укладенні угоди, не ініціювати її укладення та не вести перемовин (проводити домовленості) щодо її змісту.

Якщо суд переконаний, що угоду може бути затверджено - суд ухва­лює вирок, яким затверджує угоду та призначає узгоджену сторонами міру покарання.

Можна навести такий приклад. Так 01.07.2019 року Корабельний районний суд міста Миколаєва розглянув у підготовчому судовому засіданні в місті Миколаєві матеріали кримінального провадження за обвинуваченням  К. у вчиненні  кримінального правопорушення     за ч.1 ст. 190КК України (заволодіння чужим майном шляхом обману (шахрайство).

Суд встановив той факт, що «К. 17.11.2018 року  в час з 17.00 години по 18.30 години, перебуваючи за місцем свого проживання,  керуючись власною вигодою, шляхом введення в оману потерпілого С, під приводом перегляду фільму в мережі інтернет попросила у останнього  належний йому мобільний телефон “Мі А1” який коштує 2 800 грн., пообіцявши його повернути через не тривалий термін, на що потерпілий погодився.  Одержавши зазначений мобільний телефон, обвинувачена  К. з місця вчинення кримінального правопорушення зникла, розпорядившись викраденим майном на свій розсуд, чим заподіяла потерпілому матеріальну шкоду на зазначену суму.

Такі дії обвинуваченої кваліфікуються за ч. 1  ст. 190КК України, як  заволодіння чужим майном шляхом обману (шахрайство). 26 лютого 2019 року між потерпілим С. і  обвинуваченою  К.  укладена угода про примирення, в якій сторони  дійшли згоди  щодо формулювання  обвинувачення і його правової  кваліфікації  за  ч.1 ст. 190 КК України, щодо істотних для даного кримінального провадження обставин. При цьому обвинувачена беззастережно визнала свою винуватість у вчинені даних дій, за які передбачено кримінальну відповідальність;  сторони виходили із того, що матеріальна шкода потерпілій стороні в розмірі 2 800 грн. відшкодована повністю і потерпілий не має до обвинуваченої претензій матеріального характеру; сторони узгодили  покарання за  ч. 1 ст. 190КК України  у вигляді штрафу у розмірі 30 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, що складає 510 грн. і обвинувачена  погодилась  на  його  призначення.  Прокурор не заперечував проти затвердження угоди про примирення та призначення обвинуваченій обумовленого угодою покарання.

Наслідки укладення та затвердження угоди про примирення обвинуваченій та потерпілому роз’яснені, з ними сторони згодні.

    Судом перевірено, що угода відповідає дійсним намірам і волі обвинуваченої, повністю нею розуміється, обвинуваченій зрозуміло, в чому вона обвинувачується і яке покарання буде призначене за даним обвинуваченням, наслідки такого покарання.

    В ході розгляду справи суд, поміж іншого, переконався, що укладення угоди є добровільним, не є наслідком застосування насильства, примусу, погроз або наслідком обіцянок чи дії будь-яких інших обставин, ніж ті, що передбачені угодою.

  Суд  ухвалив   затвердити угоду про примирення, укладену 26 лютого 2019 року між потерпілим С. і  обвинуваченою  К.

К. визнано винною за ч.1 ст. 190  КК України  та призначено покарання у вигляді  штрафу на користь держави у  розмірі 30 неоподатковуваних мінімумів доходів громадян у сумі 510 грн.

Судом  було затверджено угоду про примирення між обвинуваченою та потерпілим» [34].

Як висновок варто зауважити, що процес примирення є виключно суб’єктивним правом потерпілого, ніякими способами він не може бути змушений до його досягнення та до укладання годи. Вказане волевиявлення потерпілого є цілком остаточним, для прикладу, потерпілий не може зі спливом часу відмовитись від нього, у випадку якщо його волевиявлення було цілком добровільним.

**2.3.Угода про визнання вини у судовому розгляді**

Не зайвим буде зазначити, що угода про визнання винуватості – це угода між прокурором та підозрюваним (обвинуваченим), в котрій вказані учасники мають узгодити умови, за якими підозрюваний буде нести відповідальність, в залежності від його дій ще з початку кримінального провадження чи після того, коли йому було вручено письмове повідомлення про підозру з метою співпраці у розкритті кримінального правопорушення.

Застосування угоди має на меті пом’якшити покарання для обвинуваченого, зменшити навантаження на систему здійснення правосуддя у кримінальних справах або ж спрощення в процесуальному порядку розгляду вказаної справи [35, 128].

Саму ідею про застосування норм, котрі б мали регулювати порядок укладання угоди про визнання винуватості ще до моменту прийняття діючого Кримінального процесуального кодексу України підтримували такі науковці: П.В. Пушкар, Л.Л. Нескороджена та ін. Саме вони зазначали те, що вказаний процес може значно допомогти зменшити напруженість конфлікту у кримінальному судочинстві, зможе забезпечити дещо процесуальну «економію» та безперечно буде сприяти процесу розробки механізмів, котрі мали б прискорювати вирішення кримінальних справ в цілому [8, с. 65].

Варто зазначити, що поняття “угода про визнання винуватості” може ототожнюватись як процес, коли обвинувачений і обвинувач мають за меті розробити взаємоприйнятне рішення. Угода про визнання досить широко застосовується у судах США та активно приймається усіма зацікавленими особами в кримінальному провадженні. Вказаний факт пов’язаний з тим, що дуже велика кількість кримінальних проваджень перевантажує судовий процес в цілому і цим самим він втрачає можливість, котра б забезпечувала для всіх рівне правосуддя [10, с. 140].

Відповідно до п. 2 ст. 469 чинного Кримінального процесуального кодексу України ініціатива для укладення угоди про визнання винуватості може виходити від підозрюваного і від прокурора. Лише прокурор наділений правом укладати (зі сторони обвинувачення) таку категорію угод, а через це, за бажання укласти угоду про визнання винуватості підозрюваний (обвинувачений) повинен звернутися з казаним клопотанням про укладання угоди лише до прокурора [3].

Дану угоду про визнання винуватості не може бути укладено у виключних кримінальних провадженнях, , наприклад щодо:

- кримінальних правопорушень, через які було завдано шкоди не інтересам держави, а інтересам особи і в даних кримінальних провадженнях бере участь потерпілий;

- особливо тяжких злочинів.

Виділяють умови, за яких можливо укласти угоду про визнання винуватості:

- у випадках, коли у кримінальному провадженні відсутній потерпілий;

- коли кримінальне правопорушення належить до кримінальних проступків, категорії злочинів невеликої чи середньої тяжкості, або ж до тяжких злочинів, внаслідок яких шкода завдана виключно лише державним чи суспільним інтересам;

- за умови, коли підозрюваний (або ж обвинувачений) визнає свою винуватості у скоєні кримінального правопорушення;

- у випадку, коли підозрюваний або ж обвинувачений згоден сприяти у викритті кримінального правопорушення.

Законодавець встановив термін ініціювання угоди про визнання винуватості від того моменту, коли уже було повідомлено про підозру і до самого моменту відправлення суду до нарадчої кімнати для прийняття судового рішення [40, 121].

Варто вказати, що законодавець більш розширив можливості укладання компромісу у кримінальному провадженні, навіть на стадії досудового розслідування. Адже кримінальне законодавство зовсім не обмежує можливість примирення тільки кримінальними провадженнями приватного обвинувачення, а збільшивши можливість укладання угод про примирення між потерпілим та підозрюваним на рахунок кримінальних злочинів невеликої чи середньої тяжкості, проступків, котрі безперечно стосуються виключно приватних інтересів. Також для зменшення навантаження на судову систему та для пом’якшення міри покарання було передбачено можливість укладання угод про визнання винуватості між прокурором та підозрюваним (обвинуваченим).

Поширення та активний розвиток практики укладання вказаних компромісних угод є безспірною умовою вирішення завдань кримінального провадження, для прикладу:

- охорони прав та свобод, законних інтересів сторін кримінального провадження;

- захист особи, суспільства і держави від вчинення кримінальних правопорушень;

- забезпечення повного розслідування та судового розгляду;

- дотримання принципу, притягнення винного до відповідальності тільки в міру своєї вини.

Варто взяти до уваги Постанову від 11.12.2015 № 13 «Про практику здійснення судами кримінального провадження на підставі угод» Пленуму вищого спеціалізованого суду України з розгляду цивільних і кримінальних справ, адже там розкриваються проблемні питання їх застосування.

1. Якщо угоди досягнуто під час досудового розслідування, після виконання процесуальних дій, передбачених [статей 290](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank), [291](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank) КПК, складений слідчим та затверджений прокурором обвинувальний акт разом із підписаною сторонами угодою терміново надсилається до суду [3].

2. Судовий розгляд на підставі угоди згідно зі [ст. 31](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank) та [частин 3](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank), [4](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank)  ст. 469 КПК здійснюється одноособово, за виключенням, передбаченим [ч. 9](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank) ст. 31 КПК, коли кримінальне провадження здійснюється колегіально судом.

3. Після отримання обвинувального акта, угоди - суддя не пізніше п'яти днів після дати передання має винести ухвалу про призначення підготовчого судового засідання.

4. Якщо угоду укладено під час судового провадження, суд терміново зупиняє процесуальні дії, надає час для утворення тексту угоди та узгодження її умов.

5. Відповідно до [ч. 1](https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/4651-17#_blank) ст. 476 КПК у разі невиконання вимог угоди про примирення чи про визнання винуватості потерпілий чи прокурор мають право звернутися до суду, з клопотанням про скасування вироку [3].

Інститут «угода про ї визнання вини» є досить розвиненим особливо в Англії та США, де 70-90% абсолютно кримінальних справ вирішується у спрощеному порядку, а саме шляхом укладання угоди.

В США по 90 % кримінальних справ обвинувачувані безумовно визнали себе винуватими, а 50 % визнань є результатом домовленості між обвинуваченим і прокурором.

В деяких регіонах США до 90 % злочинців погоджуються на укладення вказаної угоди. А більше 90 % кримінальних справ у США уже не вирішуються в судовому процесі. Сам факт визнання вини може потягнути за собою спрощену процедуру в суді, а ще, органи досудового розслідування без визнання обвинувачуваним вини не можуть забезпечити збір доказів, котрі викривають обвинувачуваного, укладається угода.

Американські вчені згадану угоду пов’язують не з варіантом встановити обставини кримінальної справи, а з бажанням обвинуваченого й прокурора уникнення не продуманого рішення чи вироку. Вказана проблема збільшує свою актуальність і для країн СНД, в яких проводиться судово-правова реформа, вони мають на меті повернутись до такої форми відправлення правосуддя, як суду присяжних [8,с.17].  
 Угоди про визнання вини раніше були відомими в Америці ще на початку 19 століття. А сама практика застосування угод про визнання вини мала свій розвиток в США не лише для того, щоб уникнути довгої форми судового процесу. Ще на початку століття суд присяжних ще міг виносити вироки по 5 справам за один робочий день. Але уже після 60-х років відбулась «революціякримінальної процедури», коли уже права захисту були розширені, а через це кримінальні процеси почали ставати довгими та важкими. Тоді головною проблемою ставало вирішення конфлікту.

До того ж в США згадані процедури спрощеного розгляду кримінальних справ все більше почали набувати свого розвитку в державах Європи, в Німеччині, Польщі, Іспанії, державах Бенілюксу, Чехії, Італії, Словаччині.

Важливою причиною порушення прав обвинуваченого на терміновий судовий розгляд є довготривале оформлення матеріалів справи ще на досудовому етапі. Через це існує порядок скорочених процедур, які націлені на ліквідацію попереднього слідства в справах про вчинення дрібних правопорушень.

Як показує міжнародна практика, більш актуальною процедурою є така, котра дозволить застосування спрощення в усіх справах, котрі тягнуть за собою позбавлення волі на термін не більше п'яти років. Вказаний скорочений порядок є змагальним, аніж процедура суду присяжних.

Суть вказаної угоди зводиться до того, щоб обвинувачений визнав себе винуватим у менш тяжкому злочині, аніж він вчинив, а за це орган досудового розслідування має просити призначення більш м'якого покарання, аніж те, яке могли б призначити.

В США коли обвинувачений визнає свою вину у вказаній угоді це зазвичай тягне за собою спрощення процедури подальшого судочинства. Отже, вказана угода замінює вердикт присяжних про винуватість, усуває принцип змагальності сторін. Вказана можливість укладення угоди про визнання вини розповсюджується на весь період кримінального розслідування. Обвинувачений часто відмовляється від попереднього розслідування, що і може тягнути за собою пом’якшення покарання чи скорочення обсягу обвинувального висновку.

Проте, найбільш вигідним для американського судочинства є відмова від проведення судового слідства в суді присяжних, котре може продовжуватись від днів до років. В тому випадку якщо обвинуваченому загрожує смертна кара, то існує особливий порядок відбору присяжних.

Термін «угода про визнання вини» варто виокремити як процес коли обвинувачений та обвинувач можуть розробити однакове рішення, яке підлягає затвердження судом. Суд не приймає участі в розмовах, котрі приводять до такої згоди, а в США суду ще й забороняється така участь. Угоди про визнання вини дуже є вигідними обвинувачам у справах, котрі пов’язані з організованою злочинністю.

Окрім економії коштів є причини, котрі обгрунтовують існування угоди про визнання вини:

- швидке вирішення справ;

- вирішення справ по-справедливості;

- уникнення бездіяльності обвинуваченого;

- скорочує термін розгляду.

Проведення переговорів про визнання вини відбуваються між державою та обвинуваченим. Проте чітка їх структура не встановлена.

Щоб визначитися із позицією прокурора, захисник має вивчити абсолютно всі докази. Дотримуючись відповідного порядку, протягом місяця після того, як уже було пред’явлено обвинувачення, тоді захист уже отримує доказів, котрі мають бути використаними проти обвинуваченого. Захист може здійснювати і особисте розслідування за фактами обвинувачення [41, с.126].

Основою та головним фактором переговорів про визнання вини є зменшення тяжкості покарання. Визнаючи той факт, що представники держави не можуть домогтись визнання вини шляхом погрози нанести фізичну шкоду чи через моральний примус, Верховний Суд США постановив, що оцінка обвинуваченим можливого покарання не може бути визнаним примусом.

Отже, як висновок варто зазначити, що угоди про визнання винуватості між прокурором та обвинуваченим мають високі позиції серед судових рішень за результатами розгляду кримінальних проваджень за [ст. 212 Кримінального кодексу України](http://uz.ligazakon.ua/ua/magazine_article/EA010656).

Змінюються тенденції власне кримінальних проваджень, у яких було затверджено угоди про визнання винуватості.

Отже: угода про визнання винуватості – це угода між прокурором та підозрюваним, в котрій учасники мають узгодити умови, за котрими буде нести відповідальність підозрюваний.

**Висновки до розділу 2**

Отже, поняття компромісу уже поступово втрачає свій теоретичний характер та впевнено набуває інструментального змісту, тобто саме як засобу досягнення практичних цілей, котрі мають сприяти втіленню найбільш важливих завдань - безпосередньо кримінально-правової боротьби зі злочинністю.

Варто вказати, що компроміс у кримінальному провадженні можна охарактеризувати як укладену угоду між учасниками досудового слідства (наприклад між потерпілими, підозрюваними чи обвинуваченими чи між прокурором та підозрюваним або обвинуваченим) на основі взаємних поступок, укладання якої відбувається тільки у порядку, котрий врегульований нормами кримінально-процесуального законодавства, проте вказане поняття наразі поступово втрачає свій теоретичний характер і впевненно набуває інструментального змісту, засобу досягнення практичних цілей, котрі мають сприяти втіленню більш важливих завдань кримінально-правової боротьби зі злочинністю, укладання компромісу сприятиме уникненню розвитку конфліктних ситуацій та дозволить вирішувати більшу кількість тактичних завдань, котрі спрямовані на подолання кримінальних конфліктів та дотримання елементарних норм спілкування.

Процес примирення в кримінальному провадженні абсолютно точно ускладнюється тим фактором, що суб’єкти здебільшого акцентують свою увагу безперечно на негативних характеристиках опонента. Як наслідком може виступати незапланована поява почуття страху та ненависті, що цим самим можуть зашкодити адекватному сприйняттю ситуації.

Метою примирення є не лише відшкодування шкоди та завданих збитків, а ще й безперечне моральне задоволення потреби потерпілого.

Основними етапами примирення є: підготовчий, індивідуальні зустрічі (самовизначення суб’єкта з приводу ситуації), зустріч примирення (діалог між суб’єктами, фіксація домовленості).

Варто зазначити, що на основі ст. 469 Кримінального процесуального кодексу угода про примирення може бути укладена лише за умови висунення ініціативи обвинуваченого, потерпілого, підозрюваного або у випадку відкриття провадженні на рахунок кримінальних проступків або злочинів невеликої, середньої тяжкості у формі приватного обвинувачення.

Ще один різновид угоди - про визнання винуватості між прокурором та підозрюваним (обвинуваченим), в котрій вказані учасники мають узгодити умови, за якими підозрюваний буде нести відповідальність, в залежності від його дій ще з початку кримінального провадження чи після того, коли йому було вручено письмове повідомлення про підозру з метою співпраці у розкритті кримінального правопорушення.

Застосування угоди має на меті пом’якшити покарання, зменшити навантаження на систему здійснення правосуддя у кримінальних справах або ж спрощення в процесуальному порядку розгляду вказаної справи.

Вказані угоди мають високі позиції серед судових рішень за результатами розгляду кримінальних проваджень за [ст. 212 Кримінального кодексу України](http://uz.ligazakon.ua/ua/magazine_article/EA010656) .

**РОЗДІЛ 3**

**ПРАКТИЧНІ АСПЕКТИ КРИМІНАЛЬНО-ПРАВОВОГО КОНФЛІКТУ**

**3.1. Запровадження процесу медіації у кримінальному законодавстві України**

Не варто забувати той факт, що у великій кількості країн країнах вже більше двадцяти п’яти років процес медіації успішно та активно розвивається: у Європі (Німеччині, Австрії, Бельгії, Норвегії, Великій Британії, Польщі, Фінляндії та ін.), США, Австралії, Новій Зеландії.

Україна знаходиться лише на етапі формування згаданої моделі правосуддя, проте потрібно ще додатково зауважити, що необхідність запровадження інституту примирення (медіації) в системі права на теперішній час уже підтримується широким колом фахівців-правників. Це пояснюється тим, що на даний момент існують позитивні та успішні результати практики застосування інституту примирення у багатьох країна світу, що не може не свідчити про його ефективність.

Варто додати, що вказаний факт повністю відповідає загальній позиції України щодо гармонізації національного законодавства безпосередньо із законодавством Європейського Союзу, тому що вказаному питанню ще раніше було присвячено велику кількість рішень та рекомендацій Ради Європи, наприклад, Рекомендації № R (99) 19 "Про посередництво в кримінальних справах" від 15 вересня 1999 року, яка є частиною основних документів Ради Європи щодо реалізації програм відновного правосуддя і Основоположного рішення Ради Європейського союзу від 15 березня 2001 року "Про місце жертв злочинів у кримінальному судочинстві" (2001/220/JНА), котрі безпосередньо роблять наголос на тому факті, що існує необхідність активного запровадження відновного правосуддя безпосередньо в національні системи права. Варто зауважити те, що медіація саме застосовується разом із офіційною системою у випадках вчинення найбільш тяжких злочинів. Медіація також застосовується навіть після появи судового рішення чи уже безпосередньо відбування самого покарання. Процес медіації може складатись з декількох етапів:

- окреслення підстав, котрі уже безпосередньо вказують на можливість закриття справи через факт примирення сторін;

- безпосереднє визначення медіатора та можливість проведення данної процедури медіації.

Через той факт, що примирення є процесом добровільними і може проводитись тільки за згодою сторін - слідчий або прокурор пропонують сторонам самим визначити особу медіатора.

В.В. Землянська вказує на факт існування умов для проведення медіації:

- наявність потерпілого і злочинця;

- коли обвинувачений визнає свою вину;

- умова добровільності участі сторін;

- безумовна конфіденційність медіації [47, с.85].

На теперішній час, важливим та актуальним залишається питання проведення медіації за участі неповнолітніх. В такому випадку вкрай важливою умовою є залучення: потерпілої сторони, безпосередньо неповнолітнього та його законних представників, а у випадку, коли є необхідність – спеціалістів, медіатора. Інститут медіації у справах неповнолітніх повинен суттєво відрізнятися від проведення медіації з повнолітніми. Особливістю медіації за участі неповнолітніх є їх правовий статус. Мають бути встановлені вимоги до медіаторів, які мають працювати з неповнолітніми, та обов’язковість залучення їх законних представників, доцільним було б залучити кваліфікованого психолога. Перевагами медіації для неповнолітніх є: їх не вносять до реєстру осіб, які притягались до кримінальної відповідальності та були засудженими, відсутність судимості а інше. Не буде зайвим закріплення в КПК України положень на рахунок обов’язкової передачі кримінальної справи, на медіацію після винесення такої постанови про розгляд справи за участю медіатора.

На даний час, незважаючи на той факт, що є відсутнім спеціальне законодавство, Україна все ж може пишатись своїм досвідом застосування процедури медіації, який безпосередньо підтверджує високу ефективність застосування казаного інституту при процесі вирішенні конфліктів.

Уже з 2003 року активно запроваджуються експерименти у судах. Варто додати, що на території України діє цілий список Регіональних Груп Медіації, котрі об`єдналися в Асоціацію Груп Медіації України та Український Центр Порозуміння, котрий активно впроваджує програми примирення потерпілих і правопорушників.

Ще з початку вересня 2006 року по лютий 2007 року в десяти регіонах України Українським Центром Порозуміння проводилося проміжне оцінювання на рахунок впровадження програм відновного правосуддя. Протягом вказаного періоду уже було проведено більше ніж 41 програму правосуддя, з них: 39 – медіації у кримінальних справах, 2- сімейні конференції.

Медіація безспірно забезпечує ще більш ефективне та пришвидшене розв’язання проблеми відшкодування моральної або матеріальної шкоди, а також ще й надає можливість сторонам впливати на вказані рішення, котрі приймаються у справі та допомагає зняти емоційне напруження.

Діюче українське законодавство має абсолютно всі умови та основи для запровадження процедури медіації, адже це інститут примирення у кримінальному судочинстві. Статтями 45 та 46 Кримінального кодексу України та статтями 72 та 8 Кримінально-процесуального кодексу України окреслені підстави та порядок звільнення від кримінальної відповідальності через дійове каяття та ще у зв’язку з примиренням винного з потерпілим. Але, більш широкому застосуванню вказаних норм на практиці активно перешкоджає відсутність регламентації детальної процедури примирення, котрі були б закріплені в законодавчих актах, а ще досить обмежене коло справ, у котрих безпосередньо може застосовуватись вказана процедура [3].

Протягом 2006 року конкретною робочою групою було уже розроблено проекти Законів України "Про медіацію у кримінальних справах" і "Про внесення змін до Кримінального та Кримінально-процесуального кодексів України щодо процедури медіації (посередництва)".

Метою вказаних законопроектів є безперечне впровадження процедури медіації, котра полягає у тому ж примиренні підозрюваного, обвинуваченого чи підсудного і потерпілого за участю посередника (медіатора) і відшкодуванні матеріальної і моральної шкоди.

Проектом Закону України "Про медіацію (примирення) у кримінальних справах" було визначено основні засади та основи процедури медіації і основні форми її організації.

Процедурою медіації у кримінальних провадженнях визначається процедура, яка спрямована на примирення потерпілого та підозрюваного у справах про умисні злочини середньої тяжкості або необережні тяжкі та особливо тяжкі злочини, та досягнення між ними згоди.

Медіатор, котрий повинен здійснювати вказану процедуру медіації, має безсумнівно володіти вмінням усунення конфліктів і мати знання, не лише у сфері права, а й у психології.

Медіація відрізняється від арбітражу та переговорів тим чинником, що вказаний процес, у котрому третя абсолютно нейтральна сторона допомагає сторонам у вказаному конфлікті досягнути взаємної згоди. Саме цей аспект ефективності медіації багато в чому залежить від ролі медіатора, котрий сприяє тому, аби сторони змістили акценти з відстоювання своїх позицій в напрямку задоволення власних інтересів. Медіатор не виступає суддею чи арбітром - він точно не судить і не приймає ніяких рішень, його роль в тому, аби за допомогою знань медіацій них технологій допомогти учасникам знайти порозуміння для задоволення своїх інтересів.

Медіація – походить від латинського «Меdіаrе» - що означає бути посередиком – посередництво в конфлікті третьої сторони, яка не бере в ньому участі, особлива форма переговорів за участю третьої сторони – посередника, у вказаному процесі сторони конфлікту за допомогою медіатора самостійно розв’язують проблему опираючись на власні інтереси [53, с.147].

Важливим аспектом є те, що систему органів професійного самоврядування медіаторів в Україні утворює З’їзд медіаторів України та Рада медіаторів України.

Проект Закону України "Про внесення змін до Кримінального та Кримінально-процесуального кодексів України щодо процедури медіації (посередництва)" має на меті саме законодавче закріплення альтернативних способів вирішення конфлікту між правопорушником і потерпілим.

Великим плюсом є те, що вказаним законопроектом визначається коло тих осіб, які мають право ініціювати процедуру медіації, змінювати порядок її призначення, встановлювати термін процедури та її наслідки.

Заохочення людей до поваги один доодного та до процедури вирішення конфліктів, на законодавчих засадах – це два з найважливіших шляхів розбудови справедливого суспільства.

В загальному, сам інститут медіації був включений до норм українського законодавства вже більше декількох років, але на теперішній час існує ряд неточностей організаційного та процесуального характеру безпосереднього застосування процедури медіації в кримінально-процесуальному праві України. Потрібно використовувати досвід зарубіжних країн, де процедура медіації уже діє впродовж тривалого часу, та має важливе теоретичне та практичне значення для практичної діяльності.

Не варто забувати, що не всі положення, котрі ефективно втілюються в практику застосування інституту медіації в зарубіжних країнах, можуть бути використані на практиці безпосередньо Україні. Тому що економічне та політичне становище держав різняться між собою.

Важливим залишається той аспект, що на даний час не припиняються пропозиції науковців щодо впровадження та покращення законопроекту «Про медіацію», в тому числі і увести до кола суб`єктів кримінально-процесуальної діяльності медіатора, цим самим визначити його права та обов’язки, безпосередньо розробити організаційні заходи на рахунок забезпечення основної діяльності медіаторів [53, с. 140].

Відповідно до з ч. 1 ст. 469 КПК України угода про примирення може бути укладена за ініціативою потерпілого, підозрюваного або обвинуваченого. В загальному всі домовленності на рахунок укладення угоди про примирення можуть в загальному проводитися самостійно потерпілим і підозрюваним або ж обвинуваченим, захисником і представником чи за допомогою іншої особи, проте погодженої сторонами кримінального провадження.

Для укладення угоди про примирення можуть залучатися фахівці, так звані медіатори, метою діяльності яких повинно бути надання допомоги сторонам при досягненні домовленості та складанні проекту угоди. Нажаль ч. 1 ст. 469 КПК України взагалі не закріплює можливості залучення медіатора, а передбачає залучення «інших осіб». Цікавим є той факт, що ст. 3 КПК України не містить безперечного визначення, хто такі ці «інші особи» через це, обумовленим є той факт, що ч. 1 ст. 469 КПК України варто трохи уточнити шляхом внесення змін на рахунок «інших осіб».

Варто приділити важливу роль нормативно-правовій базі, в тому числі і проекту Закону України «Про медіацію» № 3665 від 17.12.2015 року та «Про діяльність у сфері медіації»: Проект Закону України від 05.07.2019 р. Законопроекти визначають правові основи надання послуг медіації на професійних засадах і має основну мету - запровадження інституту медіації в суспільстві та законодавстві, а також поширення практики мирного вирішення спорів позасудовими методами та цим самим забезпечення збалансованих взаємовідносин між судовою системою та інститутом медіації [13, с.48]. В даному питанні варто вирізнити аспекти основних положень згаданого Законопроекту, цим сами можна виділити і плюси і мінуси.

Навіть якщо здійснити аналіз ст. 2 Законопроекту «Про медіацію» ,відразу можна побачити недолік, тому що визначення терміну «медіація» здійснено поверхнево. Тому що було б доречним додати до визначення такі характеристики, як: альтернативний (позасудовий) метод для вирішення конфліктів (спорів), за допомогою якого сторони конфлікту (спору) намагаються в межах процесу самостійно на добровільній основі, конфіденційності, шляхом залучення медіатора досягти згоди у процесі вирішення конфлікту.

Не варто забувати той факт, що укладення сторонами угоди вже є безперечним свідченням того, що процес медіації вже відбувся. А метою медіації є укладення та виконання угоди між сторонами. Тому і безумовно не буде зайвим на законодавчому рівні закріплення визначення поняття «медіативної угоди». А саме як: письмову угоду, яка була досягнута сторонами в результаті проведення процедури медіації з приводу конфлікту. Закон України «Про медіацію», окрім засад добровільної участі, незалежності і нейтральності медіатора, має потребу і в закріпленні засад співпраці і ще й рівноправності сторін. Перша засада - співпраці полягає в тому, що абсолютно всі сторони процесу мають брати участь у медіації. А суть рівноправності сторін пояснюється тим, що ні одна із сторін не має під час здійснення медіації процесуальних переваг. Усі сторони процесу мають рівні права, щодо висловлювання власної думки та встановлення порядку переговорів, а також і безумовне здійснювання оцінки умов угоди.

Для пришвидшення процесу запровадження медіації варто також закріпити положення на рахунок забезпечення умов взаємодії медіаторів та судових органів. Зовсім не зайвим було б те, що б забезпечило наявність у судах інформації про самих медіаторів. У Законі України «Про медіацію» потрібно окреслити сферу застосування медіації. Тому що згадана сфера в кримінальних провадженнях не узгоджується із загальними завданнями відповідного законодавства, в тому числі із завданням щодо запобігання злочинам шляхом покарання і що може призвести до звільнення осіб, які скоїли злочини.

Важливим є той факт, що в свою чергу ЗУ «Про медіацію» має конкретно включати таке поняття як сфера застосування медіації в кримінальному провадженні та тим самим вказувати категорію кримінальних проваджень, в котрих медіація безумовно може бути укладена. Укладення угоди має здійснюватись виключно на добровільній основі, через це потерпілого ніхто не може примушувати укладати дану угоду. Варто виділити і основні обов’язки суду, який буде затверджувати угоди про примирення, в тому числі і здійснення перевірки про добровільність угоди. А якщо буде встановлений протилежний факт, то суд має відмовити в її безперечному затвердженні.

Щодо аналізу законопроекту, то варто виділити, що у визначенні поняття використовується термін «спір» між учасниками, проте для кримінального права використання згаданого не є доцільним. Більш зручнішими було б використання такого терміну як «конфлікт» з уточненням що це може бути спір. Також не було б зайвим законодавче закріплення вимог, які ставляться до тих осіб, котрі можуть стати медіаторами, а також підстави, що виключає останніх такої можливості.

Досить спірною є думка, про те яку освіту повинен мати медіатор, одні наковці вважають, що найбільш продуктивно дані функції може здійснювати спеціаліст-психолог. Тому що психолог на більш професійному рівні працює з конфліктами, володіючи при цьому безперечно можливостями правильного підходу і має досвід проведення переговорів [9, с. 142]. Н.В. Новак в свою чергу вважає, що медіатором може бути особа – громадянин України, що досягла 25-річного віку, пройшла курс спеціального навчання (підготовки), досвід роботи не менше трьох років у сфері психології, має повну вищу освіту в галузі психології, педагогіки чи права та, безперечно, відповідну державну атестацію яка внесена до реєстру медіаторів [6, с. 158].

Безумовним є той факт, що на законодавчому рівні необхідно передбачити, що медіатор повинен бути обізнаний з положень чинного законодавства, тому що основним його обов’язком буде не лише розуміння позиції сторін та сприяння знаходження виходу у вирішенні конфлікту, та підвести конкретну ситуацію під норму чинного законодавства. Тому що на практичному рівні виникають такі ситуації, коли під час укладення угоди про примирення може виникнути неправильна кваліфікація дій підозрюваного чи самого обвинуваченого за нормою КК України, що само собою передбачає менш тяжкий злочин.

В Законі «Про медіацію» варто чітко зазначити, які дії безумовно заборонено вчиняти медіатору:

- бути представником однієї із сторін;

- здійснювати діяльність медіатора, у випадку перебування у родинних стосунках з особою, яка є однією із сторін, або ж у випадку, коли він особисто зацікавлений у результаті медіації;

- надавати комусь юридичну консультацію;

- оголошувати публічні заяви по суті спору або ж розголошувати відомості, які відносяться до медіаційної таємниці.

Не менш важливим фактором, є те, що на законодавчому рівні вартим уваги було закріплення такої умови, що діяльність медіатора не визначається як підприємницька діяльність.

Для покращення ефективності загального реєстру медіаторів України необхідно також і законодавчо врегулювати питання щона рахунок функцій реєстратора, адміністратора та держателя загального реєстру медіаторів України. Потрібно конкретно окреслити умови, чи мають медіатори право, котрі не включені до реєстру медіаторів, надавати послуги щодо здійснення медіації. Тобто варто розмежувати: медіація здійснюється виключно на професійній основі чи на професійній і непрофесійній основі.

Процедуру медіації можна поділити на п’ять стадій:

- попередня (вступна) стадія;

- відкриваюча стадія (розвідки та збору інформації);

- середня стадія (розробка варіантів рішень);

- заключна - вирішення спору між сторонами по суті укдадення угоди, підведення підсумків;

- затвердження угоди [63, с.157].

Не менш важливим є аспект визначення строків проведення процедури медіації. Тому що дотримання строків має істотне процесуальне значення: не порушення останніх може забезпечити проведення медіації якнайшвидше без абсолютно безпідставного затягування процесу. Термін проведення процедури медіації визначається учасниками в угоді. Сам медіатор та сторони мають вживати усіх заходів для того, аби казаний процес тривав не більше тридцяти днів з моменту направки інформації медіатору про безпосереднє екримінальне провадження провадження. Але ж бувають випадки, коли у зв’язку зі складністю вирішення спору або ж з метою отримання додаткової інформації або документів, котрі мають значення для врегулювання спору, термін проведення процедури медіації може бути збільшений.

Не варто забувати і той факт, що важливим залишається аспект закріплення належної поведінки медіатора, до кінця незрозуміло, чи варто це закріплювати в Законопроекті чи в окремому Кодексі етики медіаторів. Тому що, якщо виникають питання етичного характеру діяльності медіатора, тоді застосовуються норми міжнародного характеру [10, с.156].

Варто зазначити також той факт, що Українським центром порозуміння було розроблено Етичний кодекс медіатора. Зазначений Кодекс етики медіатора був створений на основі Європейського кодексу медіаторів. Безумовно, абсолютно вірною залишається позиція, що дуже потрібним є закріплення загальних вимог етичного характеру на рахунок поведінки медіатора, які були б однакові для всіх осіб. Згаданий Кодекс має бути ухваленим і діяти поряд із Кодексом суддівської етики або ж Правилами адвокатської етики, чи, наприклад, Кодексом професійної етики та поведінки працівників прокуратури тощо.

У Загальних положеннях згаданого кодексу, не зайвим було б закріплення того факту, що важливим залишається визначення основних особистих, професійних цінностей, котрі мають бути притаманними медіатору, закріплення принципів поведінки.

Безперечно саме позасудове вирішення спорів взагалі не може абсолютно замінити певні судові органи, але в той же момент можуть допомогти в певній мірі зменшити навантаженність. У деяких країнах кожна справа перед початком розгляду в суді має беззаперечно бути поданою на медіацію. Уже тоді лише якщо сторони не дійдуть згоди то уже суддя буде розглядати вказану справу. Але навіть в останньому випадку, сторони будуть не такими емоційними як перед початком медіації та зможуть дозволити суду беззаперечно сконцентруватися на справі, а не працювати з емоціями сторін. Установи та й саме суспільство мають розвивати та використовувати все новіші та й більш досконалі процеси запобігання і вирішення конфліктів. Медіація в Україні з часом уже починає діяти, проте для варто забезпечити деякі чітко визначені умови: внести зміни до нормативно-правових актів з метою скасування перешкод у проведенні судової медіації. Але можливо потрібно буде уповільнити швидке та завчасне врегулюваннядо кінця ще не сформованої галузі, для того щоб не припинити, тим самим обмежити її розвиток [12, с.45]. Наші суди взагалі не справляються з такою великою кількістю справ, яка до них надходить, провадження в судовому розгляді дуже часто триває роками, навіть можливі випадки, коли вироки не виконуються, а сам рівень довіри суспільства судової системи є дуже низьким [63, с.8]. Саме через цей факт уже час звернутися за допомогою до альтернативних методів вирішення спорів, котрі вплинуть та в деякій мірі розвантажать суди та зможуть відновити довіру осіб до них. До того ж, певні способи вирішення не забороняють сторонам використовувати ті методи, котрі більше всього будуть підходити для того щоб врегулювати спір та будуть відповідати інтересам та вимогам учасників.

Медіація просто вимагає в подальшому саме наукового обґрунтування і безперечного свого практичного впровадження в саму діяльність осіб, котрі займаються практичною діяльністю. Вкрай великий рівень ефективності явища медіації характеризується саме її основними принципами: добровільність, конфіденційність, результативність. Ще законодавчого визначення вимагають питання: закріплення переліку справ, у яких можливо призначити медіацію; регулювання вимог до самих медіаторів та процедури їх обрання; визначення конкретних засад і форми проведення медіації, а ще умов отримання медіаторами інформації щодо справи та важливих процесуальних питань. В цьому випадку варто брати до уваги досвід Болгарії, Польці та інших країн.

Вкрай важливою та корисною допомогою в процесі впровадженні медіації в своє практичне використання українським суспільством, виступає досвід європейських країн, таких як Польща, Норвегія, Фінляндія та Велика Британія. для прикладу в Польщі медіатори, для того що отримати справи повинні зареєструватись в суді та повинні мати відповідну кваліфікацію. А уже оплата медіаторів виділяється з державного бюджету.

Наприклад у Чехії Служба пробації та медіації має свою підпорядкованість безпосередньо Міністерству юстиції. Згадана служба має свою виконавчу вертикаль, через це послуги там доступні в кожних регіонах країни. Медіацією можуть займатися і ті, хто мають безперечну спеціальну підготовку в галузі права або ж соціальних наук та пройшли професійний тренінг.

У Франції вказані медіації надаються саме громадськими організаціями, а самі медіатори повинні бути акредитовані прокурором, тоді уже можуть підписати контракт з Міністерством юстиції Франції з приводу надання послуг медіації. Вони ж є абсолютно безкоштовними для самих учасників процесу і ця процедура оплачується з державного бюджету.

Для прикладу можна навести ще і Австрію, адже там послуги медіації надає департамент Міністерства юстиції та Асоціація пробації та соціальної роботи. Сама асоціація є незалежною приватною організацією, котра певним чином оплачується Міністерством юстиції, та має безпосередньо свою власну систему управління та контролю якості надання послуг. В Австрії медіатори мають мати обов’язково кваліфікацію в галузі права чи психології та проходять обов’язкову підготовку з проведення програм медіації.

Як висновок, можна зазначити той факт, що процес запровадження медіації в кримінальних справах є досить перспективною. Адже практичність згаданої теми полягає в тому, що окрім кримінально-правового значення, вона має й кримінально-процесуальні чинники, та і відіграє безперечно ще й профілактичну роль у боротьбі зі злочинністю. Вказана процедура може реально допомогти зменшити навантаження на систему кримінального судочинства.

**3.2. Проблеми кримінально-правових конфліктів, засоби їх попередження та вирішення**

Для розкриття вказаного питання варто згадати і про класифікацію способі правового регулювання (каральні, відновні, превентивно-захисні), тому що вона є важливою у всіх аспектах. Кримінальне покарання розглядається саме як вторинний засіб попередження злочинності, проте поступово втрачає статус єдиного ефективного засобу кримінально-правового впливу. Для прикладу, каральний спосіб регулювання кримінально - правових відносин не є і не може бути єдиним у сфері регулювання кримінального права. Для альтернативи можна назвати ще один спосіб - відновний, включає в себе трансформаційні зміни, який пов’язаний із розширенням диспозитивних засад кримінально-правового регулювання конфліктів. Характеризується підвищеною увагою до потерпілого та необхідністю соціалізації злочинців, розвитком загальних основ реституційної юстиції.

Наразі дуже активним є реформування майже кожної сфери суспільного життя, в тому числі і ті, які стосуються кримінального права. Проте, варто зауважити і той факт, що зміни до кримінального закону постійно мають свою актуальність, тому що будь – які зміни в сфері злочинності тягнуть за собою зміни в її попередженні та розкритті [49, с.135].

Відновлюючий спосіб кримінально-правового регулювання конфлікту, розширює можливість справедливого вирішення та регулювання кримінально-правового конфлікту. За допомогою поєднання відразу кількох способів кримінально-правового регулювання відбувається диверсифікація змістової сторони методу кримінального права, адепта адаптується можливість його застосування до індивідуальних правових ситуацій. Заходами розв’язання та запобігання новим кримінальним конфліктам, які безперечно не пов’язані ні з покаранням, ні з реституцією в кримінальному законодавстві є:

1) застосування примусовох заходів медичного характеру лише до тих до осіб, у яких після вчинення вказаного злочину стався психічний розлад та до осіб, які вчинили злочини і мають психічні розлади, проте які не виключають осудності;

2) заходи, які застосовуються до засуджених умовно і осіб, які звільнені умовно-достроково;

3) застосування примусових заходів виховного впливу до неповнолітніх.

Існує спосіб урегулювання та запобігання кримінально-правових конфліктів, який базуються в основному на ідеях домовленості і примирення, має назву «відновне правосуддя», «реституційне правосуддя» (в документах ООН). Сам термін «відновне правосуддя» є усталеним і досить поширеним у всій світовій практиці. Термін «відновне правосуддя» вперше був використаний ще американським психологом Альбертом Іглашем в 50-их роках XX століття для опису принципів, які є необхідними для розвитку гуманного правосуддя. Було окреслено три парадигми правосуддя: каральну, дистрибутивну та відновну. Відновне правосуддя основане на ідеї ліквідації шкоди, яка була заподіяна безпосередньо жертві. Відновлення прав потерпілого регулюється Кримінальним процесуальним кодексом України, Цивільним кодексом та окресленими законодавчими актами. Основною метою відновного правосуддя є залагодження конфлікту між людьми без використання репресивних кримінальних засобів. Кримінально-правова реституція виконує насамперед попереджувальну (превентивну) та виховну функції. У Австріі, США, Болгарії, Канаді були прийняті окремі законодавчі акти про медіацію та визначаються як способи урегулювання кримінально-правових конфліктів, які закріплюють її на державному рівні [51, с.13].

Правові конфлікти можуть виникати у будь-якійсфері або галузі суспільних відносин, що оперативно регулюються державою в процесі здійснення застосування права. Однозначно виявити найбільш конфліктогенну площину правозастосування досить складно. Проте практика підтверджує, що досить конфліктними є сфери застосування права в галузі публічних кримінально-процесуальних і адміністративних відносин, які пов’язуються у зв’язку з реакцією держави на порушення закону і забезпечення громадського порядку (сфера правоохоронної діяльності). Водночас правові конфлікти виникають і у сфері конституційно-правових відносин.

Об’єктивно неможливо конкретно перелічити всі потенційно існуючі ситуації, на підставі яких можна констатувати наявність правового конфлікту в процесі застосування права. Вважаємо доцільним зупинитися на науковому аналізі найбільш актуальних, на наш погляд, для суспільства ситуаціях коли правовий конфлікт виникає у ході здійснення правозастосовчих дій.

Варто навести та проаналізувати правовий конфлікт, що виникає при застосуванні норм Конституції України***.*** У сучасному науковому просторі досить часто лунають думки, що Основний Закон України у силу його особливостей, абстрактного викладення правових норм не має чіткого спрямування щодо його застосування. Водночас усі дискусії такого ґатунку повинні бути зведені нанівець з огляду на вимогу ч. 2 ст. 8 Конституції України від 28 червня 1996 р., відповідно до якої норми Конституції України є нормами прямої дії. Звернення до суду для захисту конституційних прав і свобод людини і громадянина безпосередньо на підставі Конституції України гарантується. Відповідно до цього припису, а також ураховуючи прагнення України розвиватися як правова держава, можливо стверджувати, що норми Основного Закону України можуть у повному обсязі підлягати застосуванню.

З огляду на це, правові конфлікти, що виникають при застосуванні норм Конституції України, можуть мати ще більш складний характер.

Отже, складні трансформаційні перетворення суттєво впливають на різні аспекти функціонування українського соціуму. Повернення до попередньої форми правління значно осилило повноваження Президента України як Глави держави, збільшило його вплив на ті процеси, що відбуваються у державі.

Проте, окрім позитивних здобутків таких змін, останні повинні передбачати підвищення й відповідальності за діяльність Президента України. Безперечно, політичний сегмент такої відповідальності підвищився оскільки сконцентрувавши владу в своїх руках, Главі держави доведеться й відповідати за її ефективну реалізацію. Водночас питання юридичної відповідальності Президента України залишаються на тому самому рівні.

Проблемою вирішення кримінально-правових конфліктів є також той факт, що противники інституту медіації в кримінальному судочинстві дуже часто визначають процес медіації як пробачення державою злочинця. Цим самим зменшує її ефективність та кількість навіть спроб використання для вирішення конфлікту. Проте в західному суспільстві все більше поширюється тенденція переходу від карального до відновного правосуддя.

Не менш важливою виступає проблема застосування примирення, як одного із способів вирішення кримінально-правового конфлікту. І тут вистачає критики з цього приводу, адже на їхню думку, процес примирення виступає з таким сенсом, ніби «учасники примирились – і зовсім ніякого злочину навіть і не було». Через це деякі учасники принципово проти правового примирення. Не варто зациклюватись з цього приводу, адже в кожній ситуації є прихильники та критики, в кожного із них міститься раціональне зерно.

Проблемні ситуації з’являються і тоді, коли відбувається впровадження реституційного правосуддя, а саме на позиції замінити покарання некаральними засобами кримінально-правового впливу. Тому зо цей процес, при вирішенні кримінально-правового конфлікту, може бути виправданою тільки тоді, коли:

- злочин, не становить собою суспільної небезпеки;

- обставини вчинення злочину є очевидними, не потребує доведення конфлікт правопорушника і жертви;

- злочином заподіяна шкода тільки приватним інтересам [39, с.48].

Останнім часом найбільш актуальними є дослідження кримінальних правовідносин не тільки через різноманітні інтерпретації вчення про злочин і склад злочину, а ще через призму сучасних досліджень кримінально-правового конфлікту. Тому що, кримінальний закон може застосовуватись тільки в тому разі, якщо йому передує виникнення кримінально-правового конфлікту. Для кримінально-правової науки і правозастосовної практики надзвичайно проблемним залишається:

- факт встановлення механізмів виникнення та вирішення кримінально-правових конфліктів за допомогою правових засобів;

- розробка максимально ефективних прийомів, які б змогли подолати конкретну конфлікту ситуацію у кримінально - правовій сфері.

Неодноразові спроби вчених-правників відшукати найбільш ефективні та раціональні шляхи удосконалення кримінально-правової матерії мають цілком логічний характер та є обґрунтованими. Проте не варто забувати мету цих всіх змін - охорона та гарантування сукупності загальнолюдських цінностей. Не можна залишити без уваги велику роль розроблення, вивчення та розвиток проблеми кримінально-правового конфлікту. Навіть попередній аналіз вказаної тематики може вказувати на згадана те, що проблема кримінально-правових конфліктів та засобів їх вирішення має саме міждисциплінарний характер, через це має вивчатися через призму різноманітних концепцій.

Не варто забувати і за актуальність вказаної проблеми, так як її дуже важко переоцінити, тому що з сплином часу, вона лише збільшує своє об’єми розвитку. Цей можна пояснити тим, що велика кількість різних соціальних інтересів людини призводить собою до виникнення суперечностей та конфліктів, цим самим зумовлюючи боротьбу між соціальними суб’єктами за власні життєво-важливі потреби. Узгодженість та відсутність суперечностей відносин є запорукою ефективності, вдосконалення безпосередньо суспільства.

Іншими словами, можна зазначити, що вказана проблема кримінально-правового конфлікту є «вічною», через це її дослідження викликають необхідність комплексного погляду на традиційні проблеми вітчизняного кримінального права, які обумовлюють додаткові можливості для більш якісно-нового розвитку вказаної фундаментальної галузі права. Не зайвим буде погодитись з думкою зарубіжних вчених, котрі зазначають, що «там, де ми старі поняття, старий зміст формулюємо по-новому, в межах нової, більш широкої теорії, ми завжди отримуємо дещо більше, ніж просто нове повторення старого» [16, с.29]. Підґрунтям для дослідження проблеми кримінально-правових конфліктів і більш сучасних засобів їх вирішення мають стати не тільки теорія кримінального права і суміжних з ним галузей права, а ще й інших соціальних наук. Якщо дотримуватись вказаного інтегративного підходу, одночасно з використанням новітніх досягнень на зіткненні різноманітних наук, залучення зарубіжного досвіду, здійснене дослідження може претендувати на системність та завершеність.

Варто виділити і теорію конфлікту, яка станом на теперішній час набула дещо нового поштовху в ґрунтовних дослідженнях її послідовників. Конфліктологію як науку з правознавством поєднує генетично-конфліктна природа багатьох юридичних фактів. Правова система час від часу може відчувати на собі деструктивні впливи і тенденції, які безумновно є результатом її внутрішньої суперечливості: між частиною і цілим, через процеси дезорганізації та дезінтеграції, оновлення й рутинізації та інше. Велика кількість конфліктних ситуацій відбувається безпосередньо в галузі правовідносин, що є наслідком спірних юридичних фактів та суперечливих правових стосунків. Згадані конфлікти набувають власне юридичного характеру і від початку і до кінця просякнуті правовими зв’язками між опонентами, а тому й вирішуватись повинні тільки в юридичний спосіб [7, c. 3].

На даний час досить швидким є розвиток конфліктологічної доктрини, в тому числі і юридичної (а разом з нею ще й кримінально-правової) конфліктології, через те, що уже не одноразово досліджена проблема кримінально-правового конфлікту набула нового характеру вивчення, а саме з використанням все більш загальних теорій фундаментального та прикладного характеру. Але варто зауважити і те, що на сьогоднішній день вказана проблема кримінально-правового конфлікту, не звертаючи увиги на її поширеність, все ще залишається малодослідженою.

Дуже поширеною проблемою в запровадженні процесу медіації, разом з тим і процесу вирішення кримінально-правових конфліктів, є розмежування сфер злочинів, у яких можливе затвердження угод. Адже суд має враховувати, що якщо основним безпосереднім об’єктом вчиненого кримінального правопорушення виступають публічні інтереси (в тому числі немайнові), укладення угоди про примирення не допускається. В тому числі, у справах про злочини, передбачені розділом І «Злочини проти основ національної безпеки України»; розділом VІІ «Злочини у сфері господарської діяльності»; розділом VІІІ «Злочини проти довкілля»; розділом ІX «Злочини проти громадської безпеки»; розділом XІ «Злочини проти безпеки руху та експлуатації транспорту», розділом XІІ «Злочини проти громадського порядку та моральності»; розділом XІІІ «Злочини у сфері обігу наркотичних засобів, психотропних речовин, їх аналогів або прекурсорів та інші злочини проти здоров’я населення»; розділом XІV «Злочини у сфері охорони державної таємниці, недоторканності державних кордонів, забезпечення призову та мобілізації»; розділом XV «Злочини проти авторитету органів державної влади, органів місцевого самоврядування та об’єднань громадян»; розділом XVІІ «Злочини у сфері службової діяльності та професійної діяльності, пов’язаної з наданням публічних послуг» (не може укладатися угода про примирення щодо злочинів, спеціальним суб’єктом яких є службова особа, але які містяться в інших розділах КК (напдля прикладу можна навести діяння, передбачені частиною другою ст. 189 та частиною третьою ст. 229 КК України); розділом XVІІІ «Злочини проти правосуддя»; розділом XІX «Злочини проти встановленого порядку несення військової служби (військові злочини)»; розділом XX «Злочини проти миру, безпеки людства та міжнародного правопорядку» Особливої частини КК. Проте в той же момент у кримінальному провадженні у формі приватногообвинувачення в разі вчинення вказаних кримінальних правопорушень угода про примирення може бути укладена. Деякі приктики називають цей момент досить несправедливим, адже у осіб виникають неоднакові права та можливості. Тому що укладення угод, як засобу вирішення кримінально-правових конфліктів, дозволяє зменшити кримінальну відповідальність за вчинене правопорушення, проте в той же момент відбувається їх чітке розмежування. Не можливо конкретно перейти на ту чи іншу сторону, проте важливо зазначити,що не за вчинення усіх злочинів, злочинець може заслуговувати на зменшення своєї відповідальності або ж зовсім її уникнути, адже це залежить від розміру завданої шкоди, збитків та інше.

Наразі, особливо популярною темою для обговорення науковцями та практиками стала декриміналізація ст.205 КК України.

25 вересня набрав чинності закон «Про внесення змін до Кримінального кодексу України та Кримінального процесуального кодексу України про зменшення тиску на бізнес» від 18.09.2019 №101-ІX, яким виключено ст.205 («Фіктивне підприємництво») КК. Можна зробити висновок, що контролюючі органи наразі позбавлені можливості використовувати матеріали досудового розслідування за вказаною правовою кваліфікацією для донарахування податкових зобов’язань. В тому числі— послуговуватися вироками, також на підставі угод про визнання винуватості, щодо директора або учасника контрагента такого суб’єкта господарювання. Наразі на практиці відбувається наступне, в судовому засіданні представник органу досудового розслідування заявляє клопотання про повернення їм обвинувального акту, тим самим анулюючи раніше укладену угоду. Тобто, всі намагання та витрачений час на домовленості, не відіграє ніякої ролі, всі умови, позиції угоди просто скасовуються. Звичайно, практики підтримують процес декріміналізицї як процес створення нової системи, більш досконалої, проте що стосується скасування угод, тут думки розходяться.

Як висновок, можна зазначити що проблеми запобігання та вирішення кримінально-правових конфліктів зростають разом з їх актуальністю.

Наразі держава робить спроби їх запобігання, проте ще немає належних умов для систематичного та належного запровадження вказаного процесу.

**Висновки до розділу 3**

Отже, Україна в даний період знаходиться лише на етапі формування згаданої моделі правосуддя, проте потрібно ще додатково зауважити, що необхідність запровадження інституту примирення (медіації) в системі права на теперішній час уже підтримується широким колом фахівців-правників. Це пояснюється тим, що на даний момент існують позитивні та успішні результати практики застосування інституту примирення у багатьох країна світу, що не може не свідчити про його ефективність.

На даний час, незважаючи на той факт, що є відсутнім спеціальне законодавство, Україна все ж може пишатись своїм досвідом застосування процедури медіації, який безпосередньо підтверджує високу ефективність застосування казаного інституту при процесі вирішенні конфліктів.

Медіація безумовно забезпечує більш ефективне та швидше розв’язання проблеми відшкодування моральної або матеріальної шкоди, а також, що не менш важливо, надає можливість сторонам впливати на вказані рішення, які приймаються у справі, а ще допомагає зняти емоційне напруження.

Не варто забувати і за актуальність вказаної теми, так як її дуже важко переоцінити, тому що з сплином часу, вона лише збільшує своє об’єми розвитку. Цей можна пояснити тим, що велика кількість різних соціальних інтересів людини призводить собою до виникнення суперечностей та конфліктів, цим самим зумовлюючи боротьбу між соціальними суб’єктами за власні життєво-важливі потреби. Узгодженість та відсутність суперечностей відносин є запорукою ефективності, вдосконалення безпосередньо суспільства.

Проблемою вирішення кримінально-правових конфліктів є той факт, що противники інституту медіації в кримінальному судочинстві дуже часто визначають процес медіації як пробачення державою злочинця. Цим самим зменшує її ефективність та кількість навіть спроб використання для вирішення конфлікту. Проте в західному суспільстві все більше поширюється тенденція переходу від карального до відновного правосуддя.

Не менш важливою виступає проблема застосування примирення, як одного із способів вирішення кримінально-правового конфлікту. І тут вистачає критики з цього приводу, адже на їхню думку, процес примирення виступає з таким сенсом, ніби «учасники примирились – і зовсім ніякого злочину навіть і не було». Через це деякі учасники принципово проти правового примирення. Не варто зациклюватись з цього приводу, адже в кожній ситуації є прихильники та критики, в кожного із них міститься раціональне зерно.

Проблемні ситуації з’являються і тоді, коли відбувається впровадження реституційного правосуддя, а саме на позиції замінити покарання некаральними засобами кримінально-правового впливу. Тому зо цей процес, при вирішенні кримінально-правового конфлікту, може бути виправданою тільки тоді, коли:

- злочин, не становить собою суспільної небезпеки;

- обставини вчинення злочину є очевидними, не потребує доведення конфлікт правопорушника і жертви;

- злочином заподіяна шкода тільки приватним інтересам.

Останнім часом найбільш актуальними є дослідження кримінальних правовідносин не тільки через різноманітні інтерпретації вчення про злочин і склад злочину, а ще через призму сучасних досліджень кримінально-правового конфлікту. Тому що, кримінальний закон може застосовуватись тільки в тому разі, якщо йому передує виникнення кримінально-правового конфлікту

Дуже поширеною проблемою в запровадженні процесу медіації, разом з тим і процесу вирішення кримінально-правових конфліктів, є розмежування сфер злочинів, у яких можливе затвердження угод.

Варто зауважити, що особливо новою та актуальною темою для обговорення науковцями та практиками стала декриміналізація ст.205 КК України, що тягне за собою анулювання раніше укладених угод про примирення.

**ВИСНОВКИ**

Отже, підсумовуючи все вищевикладене, варто зауважити, що кримінально-правові конфлікти, об’єктивно є складовими соціальних конфліктів і співвідносяться з ними як частина з цілим, та виступають формою прояву та вирішення соціальних протиріч.

1. Кримінально-правовий конфлікт, виходячи з сутності даного поняття, обов’язково передбачає зіткнення інтересів винного та потерпілого (фізичної чи юридичної особи), або ж навіть держави. Варто зауважити, що дослідження кримінально-правового конфлікту не можна ототожнити з новим питанням вивчення юридичної науки, але в конфліктологічній парадигмі їй почали приділяти дещо більше уваги науковці, до того ж актуальність вказаної проблеми залишається незмінною.

2. Основною проблемою гносеології виступає той факт, що поняття кримінально-правового конфлікту не закріплене ні на законодавчому ні на науковому рівнях.

3. Окресленими способами вирішення кримінально-правового конфлікту та сприянню процесу уникненню розвитку конфліктних ситуацій та вирішення тактичних завдань, котрі спрямовані на подолання кримінальних конфліктів та дотримання елементарних норм спілкування є активне запровадження процесу медіації, укладення угод про примирення, про визнання вини, пошук компромісу.

4. Процес примирення винуватої особи з потерпілим варто ототожнювати з актом прощення, що само собою виключає будь який незаконний вплив, незалежно від того, яка саме зі сторін була ініціатором цього, та з яких конкретних мотивів.

Процес примирення є виключно суб’єктивним правом потерпілого та при цьому ніякими способами він не може бути змушений до його досягнення та відповідно укладання угоди. Вказане волевиявлення потерпілого є цілком остаточним, для прикладу, потерпілий не може зі спливом часу відмовитись від нього, якщо його волевиявлення було цілком добровільним. Основними проблемами при укладанні вказаної угоди є: пошук компромісу між учасниками, пошук рішення по справі, яке б підходило усім сторонам, окреслені категорії злочинів, коли така угода дозволяється, затвердження міри покарання для обвинуваченого зі сторони потерпілого та органу досудового розслідування.

Варто зазначити, що застосування угоди ж між прокурором та підозрюваним має на меті, по-перше, пом’якшення покарання для обвинуваченого, а по-друге – зменшення навантаження на систему здійснення правосуддя у кримінальних справах, спрощення в процесуальному порядку розгляду даної справи.

5. В загальному, сам інститут медіації був введений до норм українського законодавства вже понад декількох років, проте на теперішній час існує ряд неточностей організаційного та процесуального характеру безпосереднього застосування процедури медіації в кримінально-процесуальному праві України. Варто використовувати досвід зарубіжних країн, де процедура медіації уже діє впродовж тривалого часу, та має важливе теоретичне та практичне значення для практичної діяльності.

Успішною в цьому контексті можна окреслити Пілотний проект Міністерства юстиції України «Програма відновлення для неповнолітніх, які є підозрюваними у вчиненні злочину», котрий розпочався в 2019 році на основі системи надання безоплатної правової допомоги у Донецькій, Одеській, Львівській, Миколаївській та Харківській областях. Ще найперші медіаційні угоди на рахунок участі у вказаній програмі уже на той час довели той факт, що вказана процедура має безумовні переваги над каральним правосуддям. Програма відновлення для неповнолітніх, застосовується за чотирьох умов. «Перша – наявність потерпілої сторони. Друга – якщо неповнолітній вперше вчинив злочин невеликої або середньої тяжкості. Третя – визнання неповнолітнім факту вчинення злочину. Четверта – і неповнолітній, і потерпілий дали згоду на участь у програмі. Медіаторами у вказаній ситуації виступають адвокати, котрі впевненно співпрацюють з програмою та успішно пройшли тему «Базові навички медіації у кримінальному процесі». Вони сприяють сторонам у примиренні та цим самим допомагають з’ясувати, котрого саме відшкодування потребують сторони. Можна зробити висновок, що медіація вже на ранньому етапі сприяє виведенню неповнолітніх правопорушників із кримінального процесу, цим самим допомагає уникнути кримінального світу. Це зовсім не означає те, що порушник взагалі не нестиме відповідальності, тому що він має відшкодувати заподіяну шкоду потерпілому. А уже в подальшому з неповнолітнім будуть працювати фахівці, для допомоги вирішення проблем, котрі і призвели до правопорушення».

Варто також зазначити що саме  Мін’юст у грудні 2019 року запропонував новий  проект Закону «Про медіацію». Одне з положень цього закону – ­ «процедура медіації застосовуватиметься у будь-яких конфліктах (спорах), котрі виникають, в тому числі, з цивільних, сімейних, трудових, господарських, адміністративних правовідносин, а ще й у кримінальних провадженнях при укладенні угод про примирення між потерпілим та підозрюваним, обвинуваченим та в інших сферах суспільних відносин». Чи буде прийнятий цей закон побачимо у найближчому майбутньому.

Таким чином, незважаючи на поглиблене вивчення вказаної теми, надзвичайно проблемним залишається:

- факт встановлення механізмів виникнення та вирішення кримінально-правових конфліктів за допомогою правових засобів;

- розробка максимально ефективних прийомів, які б змогли подолати конкретну конфлікту ситуацію у кримінально-правовій сфері.

Дуже поширеною проблемою в запровадженні процесу медіації, разом з тим і процесу вирішення кримінально-правових конфліктів, є розмежування сфер злочинів, у яких можливе затвердження угод.

Не варто забувати і за актуальність вказаної проблеми, так як її дуже важко переоцінити, тому що зі сплином часу, вона лише збільшує своє об’єми розвитку. Цей можна пояснити тим, що велика кількість різних соціальних інтересів людини призводить собою до виникнення суперечностей та конфліктів, цим самим зумовлюючи боротьбу між соціальними суб’єктами за власні життєво-важливі потреби. Узгодженість та відсутність суперечностей відносин є запорукою ефективності, вдосконалення безпосередньо суспільства.

**СПИСОК ВИКОРИСТАНОЇ ЛІТЕРАТУРИ:**

1. Конституція України : прийнята на п’ятій сесії Верховної Ради України 28 червня 1996 р (зі змінами). URL: Нttр://zаКоn3. rаdа.gоv.uа/lаws/sНоw/254к/96-вр (дата звернення 24.01.2020р.).

2. Кримінальний кодекс України прийнятий 05 квітня 2001р. № 25-26 (зі змінами). URL: [Нttрs://zаКоn5.rаdа.gоv.uа/lаws/sНоw/2341-14/раgе](https://zakon5.rada.gov.ua/laws/show/2341-14/page) (дата звернення 24.01.2020р.).

3. Кримінальний процесуальний кодекс України прийнятий 13 квітня 2012р. №9-13 (зі змінами). URL: Нttрs: //zаКоn.rаdа.gоv.uа/lаws/sНоw/ 4651-17 (дата звернення 24.01.2020р.).

4. Туманянц А.Р. Запровадження інституту медіації в кримінальне судочинство України. Проблеми законності. Нац. юрид. акад. України ім. Я. Мудрого, Київ. 2015.146 с.

5. Бондаренко-Зелінська Н.Л. Медіація: Перспективи впровадження в Україні. Міжнародне приватне право: розвиток і гармонізація. Київ, 2015. 188 с.

6. Гірник А.М. Основи конфліктології. Київ: Вид. дім. «Києво– Могилянська академія», 2010. 222 с.

7. Землянська В.В. Запровадження медіації у кримінальне судочинство України. Прокуратура. Людина. Держава. Київ: 2014. 120 с.

8. Свиридов Б. Реформування кримінальної юстиції з позиції подальшої гуманізації кримінальних покарань. Правовий тиждень, 2013. 160 с.

9. Землянська В.В., Ільковець Л.Б., Сегедін В.Б. Впровадження відновного правосуддя у кримінальне судочинство України. Київ, видавець Захаренко В.О., 2018. 168 с.

10. Новак Р.В. Кримінальне провадження на підставі угод в Україні. Харківський національний університет ім. В.Н. Каразіна. Харків, 2015. 214 с.

11. Потій П.А. Деякі питання застосування інституту кримінально-правових угод. Досудове розслідування: актуальні проблеми та шляхи їх вирішення. Юрид. акад. України ім. Я. Мудрого, НЮУ ім. Я. Мудрого. Харків, 2015. 165 с.

12. Стратій О.В. Психолого-правові особливості кримінального провадження на підставі угод. НАВС: навч. посіб. Київ, 2015. 226 с.

13. Бєляков К.І. Вступ до інформаційно-правової конфліктології. Право та державне управління, 2013. 45 с.

14. Говард Зер. Зміна об’єктива: новий погляд на злочин та правосуддя. Університетське видавництво "Пульсари", 2014. 230 с.

15. Боброва О.М., Горова А.О., Прокопенко Н.М.. Відновне правосуддя. Особливості впровадження процедури медіації: європейський досвід. Київ, 2016. 170с.

16. Горова А.А. Проміжна оцінка розвитку центрів відновного правосуддя у громадах. Відновне правосуддя в України. Київ, 2015. 150с.

17. Гловацький І. Влада, Суд, Адвокатура в афоризмах, сентенціях та прислів’ях. Львів : Апріорі, 2016. 564 с.

18. Герасіна Л. М. Проблеми правової конфліктології: феноменологічний, гносеологічний та праксеологічний аналіз: монографія АПН України; Ін-т держ. буд-ва та місц. самоврядування. Х.: Право, 2004. 112 с.

19. Поляков А. В. Общая теория права. Проблемы интерпретации в контексте коммуникативного подхода : курс лекций. СПб : СПбГУ, 2004. 864 с.

20. Сальников В.П., Ромашов Р.А. Право и общество: от конфликта к консенсусу : монография. СПб : С-Петербург. у-нт МВД России, 2004. 480 с.

21. Тихомиров Ю. А. Коллизионное право : учеб. и науч.-практ. пособие. М.: Изд. г-на Тихомирова М. Ю., 2003.394 с.

22. Бобровник С. В. Компроміс і конфлікт: методологічні підходи до дослідження. *Правова держава : щоріч. наук. пр. І-нт держави і права ім. В. М. Корецького НАН України*. Київ, 2009. С. 110–119.

23. Веблен Т. Теория праздного класса: экономическое исследование институций. М. : Прогресс, 1984. 336 с.

24. Юдина О. В. Консенсус в демократическом государстве: теоретико-правовой анализ : дис. … канд. юрид. наук : 12.00.01 / Юдина Ольга Ивановна. М., 2002. 174 с.

25. Нерсесянц В.С. История политических и правовых учений.М. : Инфра-М, 1996. 736 с.

26. Бергер П., Лукман Т., Руткевич Е. Социальное конструирование реальности : трактат по социологии знания. М. : Медиум, 1995. 333 с.

27. Астахов П. А. Динамика разрешения юридических конфликтов: теоретико-правовое исследование : дис. … канд. юрид. наук : 12.00.01.М., 2002.185 с.

28. Бобровник С. В. Компроміс і конфлікт у праві: антрополого-комунікативний підхід до аналізу. Київ, 2014. 159 с.

29. Герасіна Л.М., Требін М.П., Воднік В.Д. Конфліктологія. Право. Харків, 2016. 245 с.

30. Хруслова Л. А. Форми реалізації положень відновного правосуддя у судовому розгляді кримінальної справи. Щоквартальний бюллетень. Київ, 2017. 152 с.

31. Ващук О.М. Роль неурядових організацій у запровадженні медіації в Україні (практика використання європейського досвіду). Часопис Київського університету права, 2015. 274 с.

32. Цувіна Т. А. Впровадження інституту присудової медіації як перспективний напрямок реформування цивільного процесуального законодавства України. Україна на шляху до Європи: реформа цивільного процесуального законодавства: зб. наук. праць Міжнародної науково-практичної конференції. Київ 7 липня 2017 р. К.: ВД Дакор, 2017. 201 с.

33. Ложкін Г. В. Психологія конфлікту: теорія і сучасна практика: навч. посібник. Київ. ВД «Професіонал», 2017. 446 с.

34. Тогова Л.В., Ємельяненко Л.М., Гриненко А.М. Конфліктологія: навч. посібник. Київ. КНЕУ, 2013. 315 с.

35. Руденко В.М. Колективні трудові спори: загальні питання. Нормативні акти національної служби посередництва і примирення. Судова практика. Національна служба посередництва і примирення. Київ. Юрінком Інтер, 2016. 383 с.

36. Дуткевич Т. В. Конфліктологія з основами психології управління. Київ. Центр навчальної літератури, 2015. 456 с.

37. Скібіцька Л. І. Конфліктологія. Київ: Центр учбової літератури, 2016. 384 с.

38. Шакун В.І. Влада і злочинність. Київ: Пам'ять століть, 2015. 226 с.

39. Гловацький І.В. Влада, Суд, Адвокатура в афоризмах, сентенціях та прислів’ях. Львів: Апріорі, 2014. 564 с.

40. Сватко Ю.І. Конфлікти в галузі державного управління: риторичний вимір. Конфліктологічна експертиза: теорія і методика. Т-во конфліктологів України. Київ, 2014. 216 с.

41. Юридична енциклопедія. Редкол Ю.С., Шемчушенко Ю.С. Київ: Укр. енцикл., 2011. 792 с.

42. Зер Говард. Зміна об’єктива: новий погляд на злочини та правосуддя. Київ: Унів. Видавництво «Пульсари», 2014. 224 с.

43. Крівцова В.М. Юридичний конфлікт як феномен правової дійсності. Київ, 2005. 214 с.

44. Усатий Г.О. Кримінально–правовий компроміс. Київ: Атіка, 2011. 128 с.

45. Курта Є.О. Поняття компромісу на досудовому слідстві. *Вісник Запорізького юридичного інституту МВС України*, 2013. Вип.123. С.31-33.

46. Нескороджена Л.Л. Мирова угода та угода про визнання вини: можливість іх застосування в кримінальному процесі України. *Вісник Верховного Суду України*, 2011. Вип.15.С.12-13.

47. Пушкар П.В. Визначення, правова природа, види та елементи угоди про визнання вини в сучасному кримінальному процесі. Київський національний університет імені Тараса Шевченка. Юридичні науки. Київ, 2011. 125 с.

48. Парфило О.А. Щодо компромісу в кримінальному процесі зарубіжних країн. *Вісник Луганської академії внутрішніх справ МВС імені 10-річчя незалежності України*, 2012. Вип.13. С.14-16.

49. Про медіацію: Проект Закону України від 17.12.2015р. URL: **Ошибка! Недопустимый объект гиперссылки.**звернення: 24.01.2020).

50. Валевська Л.М., Перепелиця Г.М. Конфлікт міжнародний. Київ: Знання України, 2014. 760 с.

51. Котигоренко В.А. Конфлікт. Київ: Парламентське видавництво, 2011. 360 с.

52. Перепелиця Г.М. Військово-політичний конфлікт. Київ: Парламентське видавництво, 2011. 808 с.

53. Бондарчук В.І., Арцишевський Р.А. Особа і суспільство. Ірпінь: ВТФ Перун, 2012. 352 с.

54. Карамушка Л.М., Дзюба Т.М. Психологія управління конфліктами в організації. АПН України, Ін-т психології им. Г. С. Костюка, Полтав. держ. пед. ун-т ім. В. Г. Короленка, Укр. асоц.. організац. психологів та психологів праці. Київ : Наук. світ, 2010. 266 с.

55. Тофтул М.Г. Конфлікт. Сучасний словник з етики. Житомир: Вид-во ЖДУ ім. І. Франка, 2014. 416 с.

56. Хавронюк М.І. Запобігання та врегулювання конфлікту інтересів. Київ: Ваіте, 2018. 472 с.

57. Назимко Є.С., Лосич С.В., Данилевська Ю.О. Кримінальне право України: Загальна частина : підручник. Київ : ВД «Дакор», 2018. 386 с.

58. Ємельянов В.П. Кримінальне право України: Загальна частина. Основні питання вчення про злочин. Харків : Право, 2018. 142 с.

59. Баулін Ю.В., Борисов В.І., Тютюгін В.І. Кримінальне право України: Загальна частина. Х. : Право, 2010. 456 с.

60. Цюрупа М. В. Основи конфліктології та теорії переговорів: Навчальний посібник. К.: Кондор, 2004.182 с.

61. Дуткевич Т. В. Конфліктологія з основами психології управління: навчальний посібник. – К.: Центр навч. літератури, 2015. 456 с.

62. Матвійчук Т.Ф. Конфліктологія: навчально-методичний посібник. Львів: Вид-во «ГАЛИЧ-ПРЕС», 2018. 76 с.

63. Бандурка О.М. Кримінальний процесуальний кодекс України. Науково практичний коментар. Х.: Право, 2012. 768 с.

64. Шумило М.Є., Гончаренко В.Г., Нора Т.В. Кримінальний процесуальний кодекс України : наук.-практ. комент. К. : Юстініан, 2012. 1328 с.

65. Лобойко Л. М. Кримінальний процес : підручник. К. : Істина, 2014. 432 с.

66. Макбрайд Д. Європейська конвенція з прав людини та кримінальний процес. Рада Європи. К. : К.І.С., 2010. 576 с.

67. Молдован А. В. Кримінальний процес України : навч. посіб. К. : Центр учб. л-ри, 2013. 368 с.

68. Костицький М.В. Психологія судового розгляду кримінальних справ: підручник. Чернівці : Чернів. нац. ун-т, 2010. 400 с.

69. Васильєв Г.Ю., Герасіна Л.М. Конфліктологія. Нац. юрид. академія України ім. Ярослава Мудрого. X. : Право, 2012.256 с.

70. Туркота С.С. Правовий компроміс у кримінальному судочинстві. Право України. Київ, 2011. 156 с.

71. Верещак В.М. Судовий компромісу кримінальному судочинстві. *Вісник Верховного Суду України*. 2000. Вип. № 1. С.32-35.

72. Парфило О.А. Щодо визначення поняття кримінально-процесуального компромісу. Актуальні проблеми боротьби зі злочинністю на етапі реформування кримінального судочинства. Запоріжжя : Юридичний ін-т МВС України, 2002. 75 с.

73. Орлянський В.С. Конфліктологія: навчальний посібник. К.: Центр учбової літератури, 2007. 160 с.

74. Кузьмічов В.С. Компроміс на досудовому слідстві (криміналістичний аспект). К. : КНТ, 2007. 136 с.

75. Череватюк В.Б. Юридична конфліктологія : курс лекцій. Тернопіль: Вектор, 2018. 170 с.

76. Грищенко Людмила. Смак перемоги та мирові угоди. Вісник НААУ. 2019. Вип.3 (51). URL:**Ошибка! Недопустимый объект гиперссылки.**(датазвернення: 24.01.2020р.).

77. Горбаль А., Насрідінов Р., П’ятак І. Статистичний аналіз судових рішень у кримінальних справах, що стосуються корупції 2014-2018. Український центр суспільних данних. 2019. URL: [Нttрs://sосіаldаtа.оrg.uа/wр-соntеnt/uрlоаds/2019/05/соrruрtіоn-rероrt-20-05-2019.рdf](https://socialdata.org.ua/wp-content/uploads/2019/05/corruption-report-20-05-2019.pdf) (дата звернення 24.01.2020р.).

78. Судом було затверджено угоду про примирення між обвинуваченою та потерпілим. Корабельний районний суд м.Миколаєва. Судова влада України. Публ. від 04.07.2019 року. URL: [Нttрs://КВ.МК.соurt.gоv.uа/sud1414/рrеs-сеntr/gеnеrаl/740469/](https://kb.mk.court.gov.ua/sud1414/pres-centr/general/740469/)(дата звернення 24.01.2020р.).

79. Череватюк В.Б. Сай Р. Інститут примирення та медіація в контексті специфіки ментальності сторін конфлікту.Наукові праці Національного авіаційного університету. *Серія: Юридичний вісник «Повітряне і космічне право».* Зб. Наук. Пр. К.:НАУ, 2018. №4 (49). С 81-89.

80. Про діяльність у сфері медіації: Проект Закону України від 05.07.2019 р. URL: [Нttр://w1.с1.rаdа.gоv.uа/рls/zwеВ2/wеВрrос4\_1?рf3511=66139](http://w1.c1.rada.gov.ua/pls/zweb2/webproc4_1?pf3511=66139) (дата звернення: 24.01.2020).

Додаток 1

Постанова Верховного Суду від 16 жовтня 2018 рокусправа № 439/1344/17провадження № 51-6922 км 18.

**Постанова**

**Іменем України**

16 жовтня 2018 року

м. Київ

справа № 439/1344/17 провадження № 51-6922 км 18

Колегія суддів Другої судової палати Касаційного кримінального суду Верховного Суду у складі:

головуючого Щепоткіної В. В.,

суддів Кишакевича Л. Ю., Остапука В. І.,

за участю:

секретаря судового засідання Буланова О. П.,

прокурора Пантєлєєвої А. С.,

розглянула у відкритому судовому засіданні касаційну скаргу прокурора Свореня І. М., який брав участь у розгляді справи судом апеляційної інстанції, на ухвалу Апеляційного суду Львівської області від 16 березня 2018 року у кримінальному провадженні, внесеному до Єдиного реєстру досудових розслідувань за № 12017140160000575, за обвинуваченням**ОСОБА\_1,** ІНФОРМАЦІЯ\_1, громадянина України, котрий народився та проживає у АДРЕСА\_1, раніше не судимого,у вчиненні злочину, передбаченого ч. 1 [ст. 309 КК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1657/ed_2018_09_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#_blank).

**Зміст оскаржених судових рішень і встановлені судами**

**першої та апеляційної інстанцій обставини**

Вироком Бродівського районного суду Львівської області від 09 листопада 2017 року затверджено угоду про визнання винуватості, укладену 09 жовтня 2017 року між начальником Бродівського відділу Радехівської місцевої прокуратури Дудчаком В. Б. та ОСОБА\_1 Визнано ОСОБА\_1 винуватим у вчиненні злочину, передбаченого ч. 1 [ст. 309 КК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_1657/ed_2018_09_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#_blank) та призначено йому покарання у виді штрафу в розмірі п'ятдесяти неоподатковуваних мінімумів доходів громадян, що становить 850 грн. На підставі [ст. 2 Закону України «Про амністію у 2016 році»](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_14/ed_2016_12_22/pravo1/T161810.html?pravo=1#_blank) ОСОБА\_1 звільнено від кримінальної відповідальності, а кримінальне провадження закрито.

Згідно з вироком ОСОБА\_1 навесні 2017 року на території свого господарства на АДРЕСА\_1 незаконно придбав (зірвав) частини рослин коноплі, що є особливо небезпечним наркотичним засобом - канабісом, масою у перерахунку на суху речовину 21,53 г, які подрібнив та зберігав за місцем свого проживання без мети збуту до 09 вересня 2017 року.

Ухвалою Апеляційного суду Львівської області від 16 березня 2018 року закрите апеляційне провадження за апеляційною скаргою прокурора Замороза Р. В. на вказаний вирок суду першої інстанції.

**Вимоги касаційної скарги і узагальнені доводи особи, яка її подала**

У касаційній скарзі прокурор, посилаючись на істотне порушення вимог кримінального процесуального закону та неправильне застосування закону України про кримінальну відповідальність, просить ухвалу апеляційного суду про закриття апеляційного провадження скасувати і призначити новий розгляд в суді апеляційної інстанції. Неправильним застосуванням закону України про кримінальну відповідальність прокурор вважає звільнення ОСОБА\_1 на підставі акту амністії від кримінальної відповідальності, а не від покарання. На думку прокурора, прийнявши відповідне рішення, місцевий суд фактично призначив обвинуваченому менш суворе покарання, ніж узгоджене сторонами угоди, а тому висновок апеляційного суду про відсутність у прокурора права на апеляційне оскарження вироку не відповідає вимогам п. 2 ч. 4 [ст. 394 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2894/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank). Також зазначає, що всупереч приписам кримінального процесуального закону рішення про закриття апеляційного провадження апеляційний суд прийняв на стадії апеляційного розгляду, тобто вже після перевірки апеляційної скарги на предмет її відповідності вимогам [статтей 392-396 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2875/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), у тому числі й щодо права прокурора на апеляційне оскарження.

**Позиції учасників судового провадження**

Прокурор Пантєлєєва А. С. підтримала касаційну скаргу прокурора.

Захисник Лукащук Я. М. подав заперечення на касаційну скаргу прокурора та просив відмовити у її задоволенні.

**Мотиви Суду**

Відповідно до вимог [ст. 370 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2694/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) судове рішення повинно бути законним, обґрунтованим і вмотивованим. Законним є рішення, ухвалене компетентним судом згідно з нормами матеріального права з дотриманням вимог щодо кримінального провадження, передбачених цим Кодексом. Обґрунтованим є рішення, ухвалене судом на підставі об'єктивно з'ясованих обставин, які підтверджені доказами, дослідженими під час судового розгляду та оціненими судом відповідно до [ст. 94 цього Кодексу](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_721/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank). Вмотивованим є рішення, в якому наведені належні і достатні мотиви та підстави його ухвалення.

Проте ухвала апеляційного суду цим вимогам закону не відповідає.

Не вдаючись до оцінки законності підстави, що слугувала звільненню особи від кримінальної відповідальності, розглядаючи питання, яке ставиться перед судом касаційної інстанції, слід звернути увагу на наступне.

За загальним правилом, у випадку наявності підстав для звільнення від кримінальної відповідальності, з огляду на те, що інститут угод у кримінальному провадженні, як і інститут призначення покарання, у тому числі з урахуванням його особливостей у випадку затвердження угоди (ч. 5 [ст. 65 КК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_267/ed_2018_09_06/pravo1/T012341.html?pravo=1#_blank)), жодним чином (як в матеріальному, так і в процесуальному аспектах) не кореспондуються з інститутом звільнення від кримінальної відповідальності, є взаємовиключними та потребують розмежування, суд має згідно з п. 3 ч. 7 [ст. 474 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3427/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) відмовити у затвердженні угоди та звільнити особу від кримінальної відповідальності. У цьому аспекті також варто зважати на змістовне навантаження ч. 3 [ст. 314 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2394/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), яка, передбачаючи відокремлений перелік судових рішень, які суд може прийняти у підготовчому судовому засіданні (окремі з яких по своїй суті є завершальними для судового провадження у суді першої інстанції - затвердження угоди вироком суду (п. 1 ч. 3) та закриття провадження у зв'язку зі звільненням особи від кримінальної відповідальності ухвалою суду (п. 2 ч. 3) та спричиняють різні правові наслідки), визначає межі розсуду суду в обсязі наведених в ній процесуальних можливостей. Підміна одного рішення іншим не допускається.

Крім того, відповідно до [ст. 472 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3419/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) «узгоджене покарання та звільнення від його відбування з випробуванням (якщо такі домовленості мали місце та сторони дійшли згоди)» є, окрім іншого, обов'язковими складовими змісту угоди, яке, у випадку затвердження останньої, згідно закріпленої у [ст. 475 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3458/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) імперативної вимоги через використання у нормі словосполучення «призначає узгоджену сторонами міру покарання», має бути призначене судом. Вжите ж у п. 2 ч. 4 [ст. 394 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2894/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) формулювання «призначення судом покарання, менш суворого, ніж узгоджене сторонами угоди», як підстави для оскарження прокурором вироку на підставі угоди про визнання винуватості, свідчить, що дана норма кореспондує із [ст. 475 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3458/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) і є гарантією її реалізації.

Враховуючи вищевикладене, оскільки суд ухвалив вирок на підставі угоди про визнання винуватості, який за своїм змістом є обвинувальним ([ст. 373 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2722/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank)), вказав про призначення узгодженої сторонами міру покарання, одночасно звільнивши особу від кримінальної відповідальності, чим знівелював та, відповідно, не реалізував укладену угоду як таку (за своїм змістом укладення угоди між сторонами свідчить про узгодження умов відповідальності, виконання яких при її затвердженні судом є обов'язковими для сторін та тягне певні правові наслідки в разі їх невиконання), тобто прийняв рішення, яке не передбачене [КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1), то суду апеляційної інстанції під час вирішення питання про відкриття апеляційного провадження за апеляційною скаргою на це рішення, діючи відповідно до принципу верховенства права ([ст. 8 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_77/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank)) слід було керуватися, крім іншого, приписами ч. 6 [ст. 9 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_80/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) щодо застосування загальних засад кримінального провадження.

Таким чином, дійшовши висновку про те, що вирок на підставі угоди оскаржений прокурором виключно з підстав, з яких він не може бути оскаржений згідно з положеннями [ст. 394 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2894/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), в даному конкретному випадку апеляційний суд істотно порушив вимоги кримінального процесуального закону.

Разом із тим, доводи прокурора про неможливість, на його думку, закриття апеляційним судом провадження вже після перевірки апеляційної скарги на предмет її відповідності вимогам [статтей 392-396 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_2875/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank) є необґрунтованими. Хоча можливість прийняття такого рішення прямо не передбачено процесуальним законом, проте у випадку відсутності у особи права на апеляційне оскарження ухвала про закриття провадження з цих підстав за своєю суттю відповідатиме загальним засадам кримінального провадження – змагальності й диспозитивності, вимогам розумності й справедливості, а тому не може вважатися такою, що не відповідає вимогам кримінального процесуального закону.

За таких обставин, касаційна скарга прокурора підлягає частковому задоволенню, а ухвала апеляційного суду - скасуванню з призначенням нового розгляду в суді апеляційної інстанції, під час якого апеляційному суду слід врахувати викладене та ухвалити законне, обґрунтоване й вмотивоване судове рішення.

Керуючись статтями [434](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3194/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), [436](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3203/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), [441](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3226/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), [442 КПК](http://search.ligazakon.ua/l_doc2.nsf/link1/an_3229/ed_2018_08_05/pravo1/T124651.html?pravo=1#_blank), колегія суддів

**ухвалила:**

Касаційну скаргу прокурора задовольнити частково.

Ухвалу Апеляційного суду Львівської області від 16 березня 2018 року скасувати і призначити новий розгляд в суді апеляційної інстанції.

Постанова є остаточною й оскарженню не підлягає.

**Судді:В. В. Щепоткіна**

**Л. Ю. Кишакевич**

**В. І. Остапук**