

**УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА СУБЪЕКТА  
НЕЗАКОННОГО ЗАВЛАДЕНИЯ ЗЕМЛЯМИ ВОДНОГО ФОНДА В  
ОСОБО КРУПНЫХ РАЗМЕРАХ**

*В статье исследуется субъект преступления, предусмотренного ст.239-2 Уголовного кодекса Украины – незаконного завладения землями водного фонду в особо крупных размерах, и его признаки. Особое внимание уделяется возрасту уголовной ответственности за данное преступление, анализируется вменяемость лица в момент совершения преступления, как обязательный признак субъекта преступления. А также, с учетом современных тенденций развития уголовно-правовой науки, рассматривается проблема уголовной ответственности юридических лиц. На основании проведенного исследования сформулирована авторская позиция относительно таких признаков субъекта незаконного завладения землями водного фонду в особо крупных размерах как, возраст уголовной ответственности, вменяемость лиц при отставании его психического развития не связанного с психическим расстройством, а также, возможность ответственности юридических лиц.*

*Ключевые слова: субъект преступления, физическое лицо, юридическое лицо, вменяемость, невменяемость, возраст уголовной ответственности.*

Как известно, субъект преступления является обязательным элементом любого состава преступления, в том числе, незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах.

В ст. 239<sup>2</sup> Уголовного кодекса Украины (далее – УК Украины или УК), введенной Законом Украины «О внесении изменений в некоторые

законодательные акты Украины относительно ответственности за правонарушения в области охраны окружающей среды»<sup>1</sup>, предусмотрено уголовною ответственность за незаконное завладение землями водного фонду в особо крупных размерах. В теории и следственно-судебной практике проблемным остается вопрос о субъекте этого преступления.

Актуальность и необходимость исследования субъекта незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах обосновывается тем, что в науке уголовного права Украины исследования этого вопроса ранее не проводилось, как следствие отсутствуют научные работы по этой проблеме.

Целью статьи является изучение и анализ субъекта преступления, предусмотренного ст. 239<sup>2</sup> УК Украины, выявление проблемы его законодательного определения и формулирования предложений по совершенствованию соответствующей нормы.

По вопросу определения субъекта преступления и установления его сущности в науке уголовного права высказывалось немало ученых. Среди них: Р.И.Михеев<sup>2</sup>, А. В. Зайцев<sup>3</sup>, В.Г.Павлов<sup>4</sup>, В.В.Лень<sup>5</sup>, В.С.Трахтеров<sup>6</sup>, В.В.Устименко<sup>7</sup>, В.С.Орлов<sup>8</sup>, О.О.Дудоров<sup>9</sup> и др.

Дефиниция субъекта преступления содержится в ч.1 ст.18 УК Украины, где указано, таковым есть физическое вменяемое лицо, совершившее

---

<sup>1</sup> О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно ответственности за правонарушения в области охраны окружающей среды. Закон Украины от 05.11.2009 № 1708-VI // Сведения Верховной Рады Украины, 2010, N 5, ст.44

<sup>2</sup> Михеев Р. И. Проблемы вменяемости и невменяемости в советском уголовном праве. Владивосток, 1983. - 300 с.

<sup>3</sup> Зайцев О. В. Обмежена осудність у кримінальному праві України. Х., 2007. – 240с.

<sup>4</sup> Павлов В. Г. Субъект преступления и уголовная ответственность. СПб., 2000. – 192 с.

<sup>5</sup> Лень В. В. Осудність у кримінальному праві і законодавстві. Дніпропетровськ, 2008. – 180 с.

<sup>6</sup> Трахтеров В. С. Вменяемость и невменяемость в уголовном праве (исторический очерк). Харьков, 1992. – 83 с.

<sup>7</sup> Устименко В. В. Специальный субъект преступления. Х., 1989. – 104с.

<sup>8</sup> Орлов В. С. Субъект преступления по советскому уголовному праву. М., 1958. - 259 с.

<sup>9</sup> Дудоров О. О. Проблема юридичної особи як суб'єкта злочину та її вирішення у проектах КК України // Вісник Академії правових наук України. 1999. № 2. С. 133–141.

преступление в возрасте, с которого в соответствии с настоящим Кодексом может наступать уголовная ответственность. В то же время определение признаков субъекта преступления и их содержания вызывают дискуссию, как относительно родового понятия субъекта преступления (ч.1 ст.18 УК), так и относительно исследуемого преступления. Это определение касается общего субъекта преступления, оно содержит минимальный и одновременно достаточный набор признаков, наличие которых является условием привлечения к уголовной ответственности лица: (1) физическое, (2) вменяемое, (3) достигшие возраста уголовной ответственности лицо. Такие признаки являются обязательными и при их отсутствии нельзя говорить о наличии такого элемента состава преступления как субъект, при этом уголовная ответственность не наступает.

Исследование субъекта незаконного завладения поверхностным (грунтовым) слоем земель водного фонда в особо крупных размерах осуществим исходя из указанных общих признаков субъекта преступления.

*Субъектом незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах может быть только физическое лицо.* При определении субъекта преступления ученые используют целый ряд терминов - «лицо», «личность», «индивид», «человек» и т.д. Ученый В. С. Орлов отмечает, что только человека, совершившего то или иное опасное для общества и установленного в нем правопорядка деяния, может быть признано субъектом преступления<sup>10</sup>. А.П.Закалюк для определения субъекта преступления использует термин «лицо», и отмечает, что лицо - это образ человека, с помощью которого она предстает в общественных отношениях, ее воспринимают участники этих отношений<sup>11</sup>.

В науке уголовного права и в положениях действующего законодательства определено, что субъектом преступления может быть

---

<sup>10</sup> Орлов В.С. Субъект преступления по советскому уголовному праву. М., 1958. С. 22

<sup>11</sup> Закалюк А. П. Курс сучасної української кримінології: теорія і практика: У 3 кн. Кн. 1. Теоретичні засади та історія української кримінологічної науки. К., 2007. С. 234-235.

только физическое лицо, то есть человек<sup>12</sup>. Такое утверждение основано на принципе персональной, личной ответственности каждого человека за виновное совершение им общественно опасного деяния. Кроме того, такое указание прямо следует из законодательно закрепленных принципов силу уголовного закона в пространстве - территориального, гражданства, универсального и реального (статьи 6 - 8 УК). А потому, исходя из деления лиц на физических и юридических лиц, отметим, что юридические лица, согласно действующему законодательству, не могут быть субъектами уголовно-противоправных правонарушений.

В последнее время все больше актуальности приобретает вопрос уголовной ответственности юридических лиц, особенно, в отношении преступлений против окружающей среды<sup>13</sup>. Эта проблема активно обсуждается в юридической литературе, в том числе, относительно реформирования экологического законодательства.

Вопрос введения уголовной ответственности юридических лиц в украинское законодательство в течение последних 20 лет возникало дважды. Первая попытка узаконить такой институт ответственности приходится на время разработки действующего УК Украины. В проекте УК, разработанном под руководством профессора В. М. Смитиенка, предлагалось признать субъектом преступления юридических лиц<sup>14</sup>. Но законодатель решил, что общество не готово к таким революционным изменениям в уголовном законе и отклонили этот проект. Вторично попытка привлечь к уголовной

---

<sup>12</sup> Кримінальне право України: Загальна частина : підручник / [Ю. В. Баулін, В. І. Борисов, В. І. Тютюгін та ін.; за ред. проф. В. В. Сташиса, В. Я. Тація. – 4-те вид., переробл. і допов. Х., 2010. С. 139.

<sup>13</sup> Энциклопедия уголовного права. Состав преступления. Т.4. Состав преступления. – Издание проф. Малинина, СПб., 2005. С. 513

<sup>14</sup> Кримінальний кодекс України. Проект. Вноситься народним депутатом України Матковським О. Б. Сектор реєстрації законопроектів. № 0041/1. Від 04.11.96. Київ, 1996. 187 с.

ответственности юридических лиц была предпринята 17 января 2013<sup>15</sup>. По инициативе Кабинета Министров Украины был внесен проект Закона Украины «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Украины относительно внедрения мер уголовно-правового характера в отношении юридических лиц» (далее проект № 2032). Обращает на себя внимание то, что в Пояснительной записке к проекту № 2032 отмечается, что его положения направлены на приведение законодательства Украины «в соответствии с положениями Уголовного конвенции Организации Объединенных Наций (ООН) против коррупции и Уголовной конвенции о борьбе с коррупцией в части ответственности юридических лиц». Обращаясь к содержанию данной конвенции ООН, мы не находим какого-то положения, которое бы обязывало вводить уголовную ответственность<sup>16</sup>. Более того и ст.26 этого акта подчеркивается важность и незыблемости принципов права каждого государства: «Каждое Государство-участник принимает такие меры, которые, с учетом его правовых принципов, могут потребоваться для установления ответственности юридических лиц за участие в преступлениях, охватываемых настоящей Конвенцией». То есть, ООН призывает принять меры для установления ответственности юридических лиц за участие в преступлениях, но при этом должны быть незыблемыми устоявшиеся принципы, на которых построено украинское законодательство. Одними из таких правил являются конституционные принципы уголовного права индивидуальной и виновной ответственности. Незыблемость и приоритет этих принципов нарушается при введении уголовной ответственности юридических лиц, ведущий уголовное право к признанию коллективной ответственности. Такие новелы – замена индивидуальной ответственности за совершение преступления коллективной фактически приведет к признанию

---

<sup>15</sup> Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо запровадження заходів кримінально-правового характеру стосовно юридичних осіб. Закон України від 17 січня 2013 року № 2032 <http://ivpz.org/zakonoproekt-2032-v-d-17-01-2013>

<sup>16</sup> Конвенція Організації Об'єднаних Націй проти корупції. Міжнародний документ від 31.10.2003// Відомості Верховної Ради України (ВВР), 2007, N 49.

субъектом преступления так называемой «виртуальной личности», быть и аккаунт, учетная запись, сайт - это можно назвать «виртуальным лицом», которая существует во Всемирной сети Интернет. Количество преступлений, совершаемых с помощью и в самой сети растет с каждым днем, и с этим безусловно нужно бороться, и этому предотвращать. Сеть Интернет это своего рода общественные отношения, только виртуальные, отношения между учетными записями. И не вызывать удивления, если через несколько лет встанет вопрос в науке уголовного права о признании таких «виртуальных субъектов» субъектами преступления. В настоящее время такой взгляд кажется странным, но он также имеет свое основание. К любому нововведению нужно готовить общество. По поводу введения уголовной ответственности юридического лица, следует поддержать общий подход к предлагаемым новым институтам уголовного права – необходимость принятия концепции таких изменений и их широкого обсуждения<sup>17</sup>.

Таким образом, введение уголовной ответственности юридических лиц в Украине возможно лишь после одобрения на научном уровне этой концепции, выработка механизмов внедрения ее во все институты уголовного права. При необходимости разработать теоретическую модель нового УК Украины, построенного на концепции признания субъектами, подлежащих уголовной ответственности, и физических, и юридических лиц. Совершенно очевидно, что такое кардинальная реформа отечественного уголовного права, возможно, только по результатам общенациональной дискуссии специалистов. Эти результаты требуют научного анализа, изучения и доведения, многократной апробации, моделирование механизмов их реализации и прогнозирования возможных проблем и результатов и т.п.<sup>18</sup>.

---

<sup>17</sup> Борисов В. І. Проблеми запровадження у законодавство України інституту кримінального поступку // Підприємництво, господарство і право. 2012. № 9. С.107

<sup>18</sup> Висновок кафедри кримінального права № 1 Національного університету «Юридична академія України імені Ярослава Мудрого» щодо проекту Закону України «Про внесення змін до деяких законодавчих актів України щодо запровадження заходів кримінально-правового характеру стосовно юридичних осіб» <<http://ivpz.org/nternet-konferents-ya-2013>> (последние посещение – 28 июня 2013 г.)

Учитывая выше приведенное относительно возможности признания субъектом преступления, в том числе против окружающей среды, юридических лиц, следует сказать, что на сегодня ни общество, ни наука уголовного права к такому нововведению не готовы. А потому субъектом незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах может быть только физическое лицо (человек).

*Субъектом незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах является вменяемое лицо.* С юридической точки зрения, вменяемость лица - многозначное понятие, один из важнейших признаков субъекта преступления<sup>19</sup>. И наличие или отсутствие этого признака играет важную роль в вопросе наступлении уголовной ответственности.

В ч. 1 ст. 19 действующего УК закреплено, что вменяемым признается лицо, которое во время совершения преступления могло осознавать свои действия (бездействие) и руководить ими. Вменяемое лицо всегда имеет свободу выбора своего поведения и способна выбирать правомерное решение<sup>20</sup>. Вопрос о вменяемости преступления возникает только в связи с совершением им преступления.

Важность установления вменяемости лица, незаконно завладевшего поверхностным (грунтовым) слоем земель водного фонда в особо крупных размерах, определено, прежде всего, тем, что вменяемость является предпосылкой вины этого лица, а без доказательства вины не может идти речь об уголовной ответственности и наказания<sup>21</sup>.

Антиподом понятию вменяемости выступает понятие невменяемости, представляющие собой два парных понятия<sup>22</sup>. Невменяемость - это

---

<sup>19</sup> Лень В. В. Осудність у кримінальному праві і законодавстві. Дніпропетровськ, 2008. С.18

<sup>20</sup> Лень В. В. Осудність у кримінальному праві і законодавстві. Дніпропетровськ, 2008. С.25

<sup>21</sup> Кримінальне право України: Загальна частина : підручник / [Ю. В. Баулін, В. І. Борисов, В. І. Тютюгін та ін.; за ред. проф. В. В. Сташиса, В. Я. Тація. – 4-те вид., переробл. і допов. Х., 2010. С. 140.

<sup>22</sup> Бажанов М. И. Уголовное право Украины: Общая часть : конспект лекций. Днепропетровск, 1992. С. 33

самостоятельное юридическое обстоятельство в уголовном праве, порождающие правовые последствия для невменяемого человека, совершившего общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом<sup>23</sup>.

Определение невменяемости содержится в ч. 2 ст. 19 УК Украины. В науке уголовного права его принято называть формулой невменяемости. Содержание этой формулы, принято делить с помощью медицинского и юридического критериев. Медицинский критерий позволяет выделить группу возможных психических заболеваний, которые существенно влияют на сознание и волю человека. В законе указаны следующие виды психических отклонений: 1) хроническое психическое заболевание, 2) временное расстройство психической деятельности, 3) слабоумие 4) иное болезненное состояние психики (ч. 2 ст. 19 УК). Юридический критерий невменяемости проявляется в неспособности лица во время совершения общественно опасного деяния осознавать свои действия (бездействие) или руководить ним вследствие наличия психического заболевания, определяемого с помощью медицинского критерия.

Следовательно, не может быть привлечено к уголовной ответственности за незаконное завладение поверхностным (грунтовым) слоем земель водного фонда в особо крупных размерах физическое лицо, которое в момент его совершения, не могло осознавать свои действия (бездействие) или руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного расстройства психической деятельности, слабоумия или иного болезненного состояния психики. И соответственно субъектом незаконного завладения поверхностным (грунтовым) слоем земель водного фонда в особо крупных размерах может быть физическое лицо, которое во время совершения преступления было вменяемым.

---

<sup>23</sup> Лень В. В. Осудність у кримінальному праві і законодавстві. Дніпропетровськ, 2008. С.95

Наряду с вменяемостью и невменяемостью науке уголовного права и уголовному законодательству известна ограниченная вменяемость. Вопросы ограниченной вменяемости остаются дискуссионным и в доктрине уголовного права, так и судебной психиатрии. Следует отметить, что многие государства, такие как Аргентина, Болгария, Нидерланды, Эстония, Испания, Китай, Молдова, Норвегия, Румыния, США и др. не признают ограниченной вменяемости.

Ограниченная вменяемость является новеллой в украинском уголовном законодательстве. В ч. 1 ст. 20 УК Украины закреплено, что подлежит уголовной ответственности лицо, признанное судом ограниченно вменяемым, то есть такое, которое во время совершения преступления, вследствие имеющегося у него психического расстройства, не было способно в полной мере осознавать свои действия (бездействие) и (или) руководить ими.

В литературе приводят формулу ограниченной вменяемости содержащей медицинский и юридический критерий, которые должны существовать в неразрывном единстве<sup>24</sup>. Не углубляясь в дискуссии относительно преимуществ и недостатков института ограниченной вменяемости. Отметим, что значение ограниченной вменяемости заключается в том, что она учитывается судом при назначении наказания и может быть основанием для применения принудительных мер медицинского характера<sup>25</sup>. То есть, ограниченная вменяемость является видом вменяемости, как таковой, хотя и пограничной. Состояние вменяемости лица при этом существует, и соответственно, не исключается вменяемость как обязательный признак субъекта преступления, а следовательно, не исключает уголовной ответственности. Никакого влияния на квалификацию

---

<sup>24</sup> Зайцев О. В. Обмежена осудність у кримінальному праві України. Х., 2007. С.139.

<sup>25</sup> Кримінальне право України: Загальна частина : підручник / [Ю. В. Баулін, В. І. Борисов, В. І. Тютюгін та ін.; за ред. проф. В. В. Сташиса, В. Я. Тація. – 4-те вид., переробл. і допов. Х., 2010. С. 149.

преступления ограниченная вменяемость субъекта преступления не оказывает.

Следовательно, если лицо незаконно завладело поверхностным (грунтовым) слоем земель водного фонда в особо крупных размерах, вследствие имеющегося у него психического расстройства, не было способно в полной мере осознавать свои действия (бездействие) и (или) руководить ими, то оно подлежит уголовной ответственности. Но это может быть учтено судом при назначении наказания и может служить основанием применения принудительных мер медицинского характера.

*Возраст уголовной ответственности как обязательный признак субъекта незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах.* Необходимость установления в законе минимального возраста уголовной ответственности обусловлена, прежде всего тем, что это обстоятельство неразрывно связана со способностью лица осознавать значение своих действий и руководить ими. Привлечение к уголовной ответственности лица за деяния, общественной опасности которого оно не осознает, недопустимо. Достижение лицом установленного возраста уголовной ответственности предполагает возможность правильно воспринимать наказание, ибо только так последнее может достичь своей цели.

В ч. 1 ст. 22 УК предусмотрено, что уголовной ответственности подлежат лица, которым до совершения преступления исполнилось шестнадцать лет, а в ч. 2 – приведен исчерпывающий перечень преступлений, при совершении которых минимальный возраст уголовной ответственности лиц снижается до четырнадцати лет. Исходя из этого, возраст уголовной ответственности принято делить на общий - 16 лет и пониженный - 14 лет.

Пониженный возраст уголовной ответственности устанавливается на основе определенных критериев. Среди них выделяют: 1) уровень умственного развития, сознания лица, свидетельствует о возможности уже в

четырнадцать лет осознавать фактические объективные признаки и общественную опасность преступлений, перечисленных в ч. 2 ст. 21 УК, 2) значительная распространенность большинства из этих преступлений среди подростков, 3) значительная общественная опасность (тяжесть) большинства из этих преступлений.

Для субъекта незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах, законодатель специально не предусматривает пониженного возраста уголовной ответственности, так как соответствующая статья Кодекса не указана в ч. 2 ст. 21 УК. Таким образом, лица в возрасте до 16 лет не могут быть незаконного завладения землями водного фонда в особо крупных размерах. Проблемным остается вопрос о привлечении к ответственности лиц, не достигших шестнадцатилетнего возраста, которых используют для совершения незаконного завладения землями водного фонда (снятия грунтового покрова, изъятия песка с дна моря реки и т. п.). Довольно часто возникают такие ситуации, когда лица, не достигшие возраста, с которого наступает уголовная ответственность за совершение преступления, в том числе ст. 239<sup>2</sup> УК, совершают такое деяние под непосредственным руководством так называемых «наставников»<sup>26</sup>. От этого подростки не приобретают способность осознавать общественно опасный характер своего деяния, а значит, и не являются субъектом данного преступления. Здесь возникает уже вопрос - посредственного совершения преступления, когда субъектом преступления признается лицо, которое использовала для совершения преступления другое лицо, по закону не может подлежать уголовной ответственности, поскольку не достиг определенного возраста.

С признанием вменяемости лица, совершившего незаконное завладения землями водного фонда в особо крупных размерах, а также возрастом уголовной ответственности связана проблема осознания фактического характера действий, совершенных таким лицом. Все больше появляется

---

<sup>26</sup> Нетеса Н. В. Кримінальна відповідальність за порушення правил охорони або використання надр. Х., 2013. С. 214.

случаев, когда лицо достигло возраста уголовной ответственности, не страдает психическим заболеванием, ни психическим расстройством, но не может осознавать фактического характера и общественной опасности своих действий или руководить ими. Как быть в такой ситуации, ведь признав субъектом преступления такое лицо, нарушаются принципы виновности лица и не достигается цель наказания. Украинский уголовный закон не регламентирует разрешения такой ситуации, в отличие от законодательства других стран. В ч. 3 ст. 20 УК РФ закреплено, если несовершеннолетний достиг возраста, предусмотренного "частями первой" или "второй" этой статьи, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности. По нашему мнению, является необходимым закрепление подобного положения и в УК Украины.

Таким образом, исследования признаков субъекта преступления, предусмотренного ст.239<sup>2</sup> УК, через призму основных положений теории уголовного права и действующего законодательства позволяет сделать следующие выводы:

1. Субъектом данного преступления является физическое вменяемое лицо, которое в момент совершения преступления достигло шестнадцать лет.

2. Уголовная ответственность юридических лиц действующим законодательством Украины не предусмотрено, что обосновывается, во-первых, его несоответствием основным принципам и институтам уголовного права, во-вторых, отсутствием Концепции внедрения такой ответственности в уголовное законодательство Украины.

3. Необходимо закрепление положения в УК Украины относительно неподлежания уголовной ответственности лица, достигшего возраста уголовной ответственности, но которое вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения

общественно опасного деяния не могло в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими. Это положение целесообразно предусмотреть в Общей части УК, чтобы его действие распространялось не только на ст.239<sup>2</sup>, но и на другие преступления.