

На правах рукописи



Замалеева Светлана Владимировна

**ЯТРОГЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ: ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА
И ВОПРОСЫ КРИМИНАЛИЗАЦИИ**

Специальность: 12.00.08 – уголовное право и криминология;
уголовно-исполнительное право

Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Екатеринбург – 2016

Диссертация выполнена на кафедре уголовного права и криминологии федерального государственного казенного образовательного учреждения высшего образования «Дальневосточный юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации»

Научный руководитель: **Антонова Елена Юрьевна**
доктор юридических наук, доцент, заведующий
кафедрой уголовного права и криминологии
ФГБОУ ВО «Хабаровский государственный
университет экономики и права»

Официальные оппоненты: **Коробеев Александр Иванович**
Заслуженный деятель науки Российской Федерации,
доктор юридических наук, профессор, заведующий
кафедрой уголовного права и криминологии
ФГАОУ ВПО «Дальневосточный федеральный
университет»

Чернышева Юлия Андреевна
кандидат юридических наук, доцент, доцент
кафедры уголовного процесса и криминалистики
ФГБОУ ВО «Елецкий государственный универси-
тет им. И.А. Бунина»

Ведущая организация: **Федеральное государственное автономное
образовательное учреждение высшего
образования «Национальный
исследовательский университет
«Высшая школа экономики»**

Защита состоится «23» сентября 2016 г. в 10 часов 00 минут на заседании диссертационного совета Д 212.282.03, созданного на базе ФГБОУ ВО «Уральский государственный юридический университет», по адресу: 620137, г. Екатеринбург, ул. Комсомольская, 21, зал заседаний Ученого совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке и на сайте ФГБОУ ВО «Уральский государственный юридический университет» (<http://www/usla.ru>)

Автореферат разослан «___» _____ 2016 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета
доктор юридических наук, профессор



З. А. Незнамова

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Охрана здоровья граждан является одним из приоритетных направлений государственной политики. Конституция РФ гарантирует каждому человеку право на жизнь (ст. 20), право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41). Указом Президента РФ от 31 декабря 2015 г. № 683 утверждена Стратегия национальной безопасности Российской Федерации, в соответствии с которой одной из стратегических целей развития здравоохранения и укрепления здоровья населения Российской Федерации является соблюдение прав граждан в сфере охраны здоровья и обеспечение связанных с этими правами государственных гарантий.

Стремительное развитие современной медицины и системы здравоохранения в целом, с одной стороны, расширяет возможности совершения различных медицинских манипуляций (трансплантация органов и тканей человека, искусственное оплодотворение, имплантация эмбриона и т.д.). С другой стороны, их проведение всегда сопряжено с риском для жизни и (или) здоровья пациентов. Поэтому медицинские работники, в процессе выполнения своих профессиональных функций, обязаны четко соблюдать правила и (или) стандарты оказания медицинской помощи. Несмотря на то, что нарушение данных правил и (или) стандартов, особенно в тех случаях, когда это влечет за собой общественно опасные последствия в виде смерти или вреда здоровью пациента, вызывает негативную реакцию со стороны общества, должную правовую оценку получают не все подобного рода случаи. В связи с этим ятрогенные преступления являются высоко латентными. Данное обстоятельство осложняется и отсутствием в Российской Федерации их статистического учёта.

Кроме того, на законодательном уровне содержится ряд запретов, которые имеют лишь декларативный характер. Например, в Федеральном законе от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» установлены запреты на куплю-продажу органов и тканей человека, на незаконное проведение медицинской стерилизации. Запрет на клонирование человека регламентирован в Федеральном законе от 20 мая 2002 г. № 54-ФЗ «О временном

запрете на клонирование человека». Запреты есть, а норм об ответственности за нарушение этих запретов в российском законодательстве не предусмотрено.

Для выработки эффективных мер правового воздействия на ятрогенные преступления необходимо проанализировать их сущность, определить систему, а также исследовать вопросы, связанные с криминализацией новых общественно опасных деяний в сфере медицинской деятельности, и дифференциацией уголовной ответственности за уже криминализованные деяния в случае их совершения в процессе исполнения лицом своих профессиональных (медицинских) обязанностей.

Данные обстоятельства и обусловили выбор темы диссертационного исследования.

Степень научной разработанности темы исследования. В доктрине уголовного права преступления, совершаемые медицинскими работниками, изучались В.И. Акоповым, Ф.Ю. Бердичевским, В.А. Глушковым, И.И. Гореликом, А.П. Громым, П.С. Дагелем, Н.И. Загородниковым, А.И. Концевичем, А.Н. Красиковым, М.Н. Малеиной, Н.С. Малеиным, В.П. Новосёловым, И.Ф. Огарковым, Ю.Д. Сергеевым, Н.С. Таганцевым, М.Д. Шаргородским и другими.

Исследованием проблем врачебной ошибки посвящены работы таких ученых в области судебной медицины, как А.А. Андреев, М.А. Авдеев, О.А. Быховская, А.П. Громов, Ю.С. Зальмунин, М.Г. Сердюков, Ю.П. Эдель и другими.

Диссертационные исследования по вопросам правовой ответственности медицинских работников проводились специалистами в области криминалистики: В.Д. Пристансковым (2000 г.), К.А. Саранцевым (2009 г.) и другими; гражданского права: Ю.А. Звездиной (2001 г.), А.В. Мелиховым (2006 г.), Т.В. Шепель (2006 г.), А.В. Тихомировым (2008 г.), М.В. Болотиной (2009 г.) и др.; трудового права: В.В. Власенковой (2007 г.).

На диссертационном уровне вопросы уголовно-правового регулирования сферы медицинской деятельности рассматривались В.А. Глушковым (1983 г.), А.Н. Язухиным (1986 г.), С.А. Химченко (1990 г.), А.Г. Блиновым (2001, 2014 г.), М.В. Радченко (2002 г.), Г.Р. Рустемовой (2003 г.), А.А. Раковым (2004 г.), Я.В. Старостиной (2005 г.), Н.К. Елиной (2006 г.), М.Г. Заславской (2006 г.),

О.С. Капинус (2006 г.), Н.Е. Крыловой (2006 г.), Н.В. Павловой (2006 г.), А.Н. Пищитой (2006 г.), О.Е. Жамковой (2007 г.), И.О. Никитиной (2007 г.), Н.В. Мирошниченко (2007 г.), В.В. Татаркиным (2007 г.), А.П. Соловьевым (2007 г.), А.С. Якименко (2007 г.), Т.А. Фабрикой (2007 г.), Е.В. Червонных (2009 г.), Ю.А. Чернышевой (2009 г.), Г.Г. Карагезяном (2009 г.), А.В. Кудаковым (2011 г.), И.И. Нагорной (2013 г.), Н.А. Огнерубовым (2014 г.).

Основное внимание в данных работах уделялось либо общей системе преступлений (правонарушений) в сфере здравоохранения, либо отдельным составам преступлений (правонарушений), субъектами которых могут быть медицинские работники, либо частным вопросам ответственности медицинских работников за ненадлежащее врачевание, например, в репродуктивной сфере, трансплантологии, в области охраны жизни и здоровья детей и т.д., либо криминологической характеристике ятрогенных преступлений, либо мерам по предупреждению или расследованию указанных деяний.

Вместе с тем целый ряд вопросов уголовно-правового регулирования сферы медицинской деятельности требует дальнейшего научного осмысления и обоснования. Это, в частности, относится к сущности ятрогенных преступлений, их систематизации и социальной обусловленности, проблемам их криминализации. Крайне важно также исследование судебно-следственной практики по делам о преступлениях указанной категории, что вызывается, прежде всего, необходимостью совершенствования уголовного законодательства.

Объект исследования – общественные отношения, возникающие в связи с совершением медицинскими работниками в процессе исполнения ими профессиональных обязанностей преступлений против жизни и здоровья пациента, а также преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье пациента.

Предмет исследования – нормы российского законодательства об ответственности медицинских работников за ятрогенные преступления, уголовное законодательство зарубежных стран в рассматриваемой области, нормативные правовые акты в сфере здравоохранения, научные разработки, судебно-следственная практика, а также результаты проведенного автором опроса по исследуемой теме.

Цель диссертационного исследования – комплексное уголовно-правовое исследование ятрогенных преступлений и выработка рекомендаций по совершенствованию норм уголовного законодательства.

Задачи диссертационного исследования:

- сформулировать понятие ятрогенных преступлений;
- систематизировать ятрогенные преступления;
- определить факторы, социально обуславливающие криминализацию ятрогенных преступлений;
- провести компаративный анализ зарубежного законодательства, регламентирующего ответственность за совершение ятрогенных преступлений;
- исследовать криминообразующие объективные и субъективные признаки ятрогенных преступлений;
- изучить и обобщить практику применения уголовно-правовых норм в отношении медицинских работников, совершивших ятрогенные преступления;
- сформулировать в порядке *de lege ferenda* предложения и рекомендации по совершенствованию российского уголовного законодательства в рассматриваемой сфере.

Научная новизна диссертационного исследования. В диссертации разрабатывается авторская модель уголовно-правовых положений об ответственности за ятрогенные преступления. В работе показана социальная обусловленность ятрогенных преступлений, определены их критерии. На основе проведенного исследования разработаны криминообразующие признаки ятрогенных преступлений в целом, а также ятрогенных преступлений, связанных с нарушением правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи. Кроме того, в работе сформулирована авторская позиция относительно понятий: «ятрогенное преступление», «нарушение правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи», «неисполнение (игнорирование) правил и (или) стандартов медицинского вмешательства», «ненадлежащее исполнение медицинским работником своих профессиональных обязанностей».

Это позволило сформулировать и предложить в порядке *de lege ferenda* нормы об ответственности за ятрогенные преступления.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования. Теоретическое значение исследования заключается в разработке криминообразующих признаков ятрогенных преступлений и выработке уголовно-правовых положений об ответственности за ятрогенные преступления.

Практическая значимость исследования заключается в том, что его положения могут быть использованы в дальнейших исследованиях вопросов об ответственности медицинских работников за ятрогенные преступления, при разработке учебников и учебных пособий по уголовному праву, криминологии и медицинскому праву. Содержащиеся в работе выводы и предложения могут быть использованы при дальнейшем совершенствовании российского уголовного законодательства, нормативных правовых актов в сфере здравоохранения, в правоприменительной практике по решению вопросов квалификации ятрогенных преступлений, послужить основой для подготовки постановлений Пленума Верховного Суда РФ, в преподавании дисциплин «Уголовное право» и «Криминология».

Методология и методы диссертационного исследования. В основу диссертационного исследования положены общенаучные методы познания (анализ и синтез, исторический и логический, восхождение от абстрактного к конкретному в мышлении и др.), предполагающие изучение правовых явлений и понятий в их развитии и взаимообусловленности. В процессе исследования ятрогенных преступлений использованы частно-научные методы (системно-структурный, логико-юридический, сравнительно-правовой, конкретно-социологический, контент-анализ и др.).

Положения, выносимые на защиту:

1. Обосновывается, что ятрогения – это медико-правовой термин, означающий деяние медицинского работника, повлекшее смерть или вред здоровью пациента.

Ятрогения приобретает уголовно-правовое значение, т.е. влечет уголовную ответственность только в случаях виновного нарушения правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи медицинскими работниками, вследствие которого наступают общественно опасные последствия (смерть, вред здоровью).

2. Выработано авторское определение понятия «ятрогенное преступление». Ятрогенное преступление – это виновное нарушение правил и (или) стан-

дартов оказания медицинской помощи, совершенное физическим лицом, имеющим юридический статус медицинского работника, в процессе исполнения им своих профессиональных обязанностей, причинившее смерть или вред здоровью пациента или создавшее угрозу причинения таких последствий.

3. Определяются критерии ятрогенного преступления:

- наличие надлежащего субъекта уголовно наказуемого деяния, то есть лица, имеющего юридический статус медицинского работника;
- связь деяния с профессиональной деятельностью субъекта; нарушением правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи;
- причинение смерти или вреда здоровью пациента либо создание угрозы наступления таких последствий.

Только совокупность указанных критериев позволяет отнести преступление к ятрогенному.

4. Доказывается, что ятрогенные преступления, входя в систему преступлений в сфере здравоохранения, являются разновидностью преступлений против жизни и здоровья человека. Предлагается систематизировать ятрогенные преступления по непосредственному объекту (преступления против жизни или здоровья пациента; преступления, ставящие в опасность жизнь и здоровье пациента); по характеру нарушений правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи (неисполнение (игнорирование) правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи; ненадлежащее исполнение правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи); в зависимости от формы вины (умышленные или неосторожные преступления, преступления с двумя формами вины).

5. Устанавливается совокупность факторов, социально обуславливающих криминализацию ятрогенных преступлений. В частности, обосновывается, что ятрогенные преступления, обладая высокой степенью общественной опасности, имеют относительную распространенность и типичность. Их неблагоприятная динамика, обусловленная экономическими, общесоциальными, техническими, психологическими и правовыми детерминантами, вызывает негативное отношение общества к системе здравоохранения, дискредитируют ее. Гражданско-

правовые и административные средства борьбы с ятрогенными правонарушениями не всегда эффективны, при имеющейся возможности и необходимости (в случае виновного причинения смерти или вреда здоровью пациентов) воздействия на них уголовно-правовыми средствами.

6. Определяется, что основными непосредственными объектами ятрогенных преступлений являются жизнь или здоровье пациента, а в качестве дополнительного объекта выступают общественные отношения в сфере оказания медицинской помощи, т.е. отношения, связанные с осуществлением комплекса мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающие в себя предоставление медицинских услуг. Потерпевшими от ятрогенных преступлений являются пациенты.

7. Аргументируется, что общественно опасное ятрогенное деяние заключается в совершении медицинским работником действия (бездействия), нарушающего правила и (или) стандарты оказания медицинской помощи, т.е. комплекса положений, устанавливающих порядок соблюдения положений (требований), направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья (медицинское вмешательство), регламентированных различными нормативными правовыми актами (законами, постановлениями, приказами, инструкциями и т.д.).

Нарушение правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи – это неисполнение (игнорирование) или ненадлежащее исполнение медицинским работником положений (требований), устанавливающих порядок медицинского вмешательства или комплекса медицинских вмешательств, направленных на профилактику, диагностику, лечение заболеваний, а также медицинскую реабилитацию.

Неисполнение (игнорирование) медицинским работником правил и (или) стандартов медицинского вмешательства выражается в совершении деяния вопреки установленному запрету либо в полном невыполнении профессиональных обязанностей, в результате чего наступают общественно опасные последствия (смерть или вред здоровью) или создается угроза их наступления.

Под ненадлежащим исполнением медицинским работником своих профессиональных обязанностей понимается действие (бездействие), полностью

или частично не соответствующее правилам и (или) стандартам оказания медицинской помощи, обязательным для медицинских работников, в результате чего наступают общественно опасные последствия (смерть или вред здоровью) или создается угроза их наступления.

8. В целях совершенствования статистического учета ятрогенных преступлений, предлагается включить в Указания Генеральной прокуратуры России № 744/11, МВД России № 3 от 31 декабря 2014 г. «О введении в действие перечня статей Уголовного кодекса Российской Федерации, используемые при формировании статистической отчетности» Перечень преступлений, субъектами которых являются медицинские работники в процессе исполнения своих профессиональных обязанностей.

9. Определяются криминообразующие признаки ятрогенных преступлений и разработаны предложения в порядке *de lege ferenda* по совершенствованию норм уголовного законодательства.

Степень достоверности диссертационного исследования обусловлена нормативной базой диссертационного исследования, которую составили положения международных правовых норм и обязательств Российской Федерации в сфере противодействия преступности, Конституции РФ, действующего российского уголовного законодательства, нормативных правовых актов иных отраслей права.

Теоретическую основу диссертационного исследования составили современные достижения науки в области уголовного, административного, гражданского права, криминологии, философии права, медицины. При проведении исследования использовались работы общетеоретического плана таких ученых, как С.В. Бородин, П.С. Дагель, А.Э. Жалинский, И.А. Ильин, А.И. Коробеев, М.И. Ковалев, И.Я. Козаченко, Л.Л. Кругликов, А.В. Наумов, Б.С. Никифоров, А.А. Пионтковский, Н.С. Таганцев, А.А. Тер-Акопов, И.Я. Фойницкий, М.Д. Шаргородский и другие.

Эмпирическую базу диссертационного исследования составляют судебно-следственная практика за 2007 – 2015 гг.; статистические данные Судебного департамента при Верховном Суде РФ за 2009 – 2014 гг. о количестве осужденных за преступления, совершенные вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 109 УК РФ, ч. 2 ст.118, ч. 4 ст. 122 УК РФ), а

также за неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ). В работе использованы материалы изучения 69 уголовных дел о причинении смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 109 УК РФ), 37 уголовных дел о неоказании помощи больному (ст. 124 УК РФ), 22 уголовных дела о причинении тяжкого вреда здоровью по неосторожности, вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей (ч. 2 ст. 118 УК РФ), полученных выборочным методом из архивов судов Краснодарского, Пермского, Приморского, Ставропольского и Хабаровского краев; Амурской, Архангельской, Астраханской, Владимирской, Волгоградской, Калужской, Костромской, Ленинградской, Московской, Омской, Самарской, Сахалинской, Свердловской, Смоленской, Тамбовской и Еврейской автономной областей; Республик Карелии, Саха (Якутия), Татарстан, Тыва, Удмуртской Республики и Республики Хакасия.

По вопросам, относящимся к исследуемой теме, автором опрошено 612 респондентов (из них 210 – *пациенты* [93 мужского и 118 женского пола] в возрасте от 18 до 60 лет, разного социального статуса [12 безработных, 37 неработающих пенсионеров, 24 работающих пенсионера, 26 рабочих, 83 служащих, 28 студентов]; 136 – *медицинские работники* государственных и частных медицинских учреждений, имеющие стаж работы от 2 до 50 лет и различные врачебные категории и специализации [терапия, хирургия, стоматология]; 266 – *сотрудники правоохранительных органов* в возрасте от 23 до 45 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж практической работы от 1 года до 20 лет). При подготовке диссертации изучены результаты эмпирических исследований, проведенных другими учеными, а также материалы средств массовой информации, включая интернет-издания.

Объем эмпирических данных обеспечивает репрезентативность исследования.

Апробация результатов диссертационного исследования. Отдельные положения, выводы и методы диссертационного исследования были изложены на международных научно-практических конференциях: «Актуальные проблемы теории и практики борьбы с преступностью в Азиатско-Тихоокеанском регионе» (ДВЮИ МВД России, 2007 г.); «Развитие молодежной юридической науки в совре-

менном мире» (Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, 2010 г.); «Проблемы государства, права, культуры и образования в современном мире» (Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, 2011 г.); «Совершенствование уголовного законодательства в современных условиях» (Балтийский институт экологии, политики и права, 2011 г.); «Гуманитарные науки и современность» (Международный исследовательский институт, 2011 г.); «Современная социология и меняющееся общество: изменения и проблемы» (Международный исследовательский институт, 2012 г.); «Современные вопросы государства, права, юридического образования» (Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, 2014 г.); «Деятельность правоохранительных органов по обеспечению законности и правопорядка в Азиатско-Тихоокеанском регионе: проблемы и перспективы» (ДВЮИ МВД России, 2015 г.); на международном «круглом столе» «Уголовное законодательство России и Китайской Народной Республики: сравнительно-правовой анализ, проблемы, тенденции развития» (ДВЮИ МВД России, 2010 г.), а также на Всероссийских научно-практических конференциях: «Развитие молодежной юридической науки в современном мире» (Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, 2007, 2012 гг.); «Современные вопросы государства, права, юридического образования» (Тамбовский государственный университет им. Г.Р. Державина, 2007, 2009 гг.); «Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Дальневосточном федеральном округе» (ДВЮИ МВД России, 2008 г.); «Актуальные проблемы теории и практики противодействия преступлениям против личности» (ДВЮИ МВД России, 2014 г.), «Актуальные проблемы юридической науки и судебной практики» (ДВЮИ МВД России, 2015 г.).

Основные теоретические выводы и предложения диссертационного исследования докладывались, обсуждались и получили положительную оценку на заседаниях кафедры уголовного права и криминологии Дальневосточного юридического института МВД России.

Материалы диссертации используются автором при подготовке лекций по дисциплине «Уголовное право», при проведении семинарских и практических занятий в Дальневосточном юридическом институте МВД России.

Основные теоретические выводы по итогам диссертационного исследования нашли отражение в двадцати семи опубликованных научных статьях и докладах общим объемом 6,46 п.л., в том числе в пяти научных работах, размещенных в изданиях из Перечня, рекомендованного ВАК при Министерстве образования и науки РФ.

Структура диссертационного исследования. Работа состоит из введения, трёх глав, заключения, списка литературы. Общий объем работы – 217 листов машинописного текста.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, раскрывается степень ее разработанности; определяется объект и предмет, цели и задачи исследования, его методологическая и эмпирическая база, научная новизна; формулируются основные положения, выносимые на защиту; подчеркивается теоретическая и практическая значимость диссертации.

Первая глава **«Общая характеристика и основания криминализации ятрогенных преступлений»** состоит из двух параграфов.

В первом параграфе – **«Понятие и система ятрогенных преступлений»** проводится анализ понятия «ятрогенные преступления», а также исследуются различные классификации ятрогенных преступлений.

Автор, обобщив различные точки зрения, приходит к выводу, что ятрогения – это медико-правовой термин, означающий деяние медицинского работника, повлекшее смерть или причинившее вред здоровью пациента. При этом ятрогения приобретает юридическое (уголовно-правовое) значение, т.е. влечет за собой уголовную ответственность, лишь в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения медицинским работником своих профессиональных обязанностей либо в результате умышленного нарушения правил и стандартов оказания медицинской помощи, вследствие чего наступают общественно опасные последствия (смерть, вред здоровью).

Диссертант заключает, что под ятрогенным преступлением следует понимать виновное нарушение правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи, совершенное физическим лицом, имеющим юридический статус медицинского работника, в процессе исполнения им своих профессиональных обязанностей, причинившее смерть или вред здоровью пациента либо создавшее угрозу причинения таких последствий. К ятрогенным (профессиональным) преступлениям не относятся ни служебные, ни должностные преступления.

Систематизировать ятрогенные преступления автором предложено по непосредственному объекту; в зависимости от характера нарушения; а также в зависимости от психического отношения медицинского работника к общественно опасному деянию и его последствиям.

Второй параграф – **«Социальная обусловленность криминализации ятрогенных преступлений»** посвящен анализу факторов, влияющих на социальную обусловленность законодательной регламентации ятрогенных преступлений.

Диссертант приходит к выводу, что социальная обусловленность законодательной регламентации ятрогенных преступлений, включает в себя совокупность следующих факторов, свидетельствующих о необходимости и целесообразности защиты жизни и здоровья пациента путем применения к медицинским работникам, в случае совершения ими общественно опасных деяний в процессе исполнения своих профессиональных обязанностей, уголовно-правовых санкций: а) ятрогенные преступления, обладая высокой степенью общественной опасности, имеют относительную распространенность и типичность; б) неблагоприятная динамика ятрогенных преступлений обусловлена экономическими, общесоциальными, техническими, психологическими и правовыми детерминантами; в) гражданско-правовые и административные средства борьбы с ятрогенными правонарушениями не всегда эффективны; г) возможность воздействия на умышленные и совершенные вследствие ненадлежащего исполнения медицинским работником своих профессиональных обязанностей ятрогенные деяния, влекущие причинение смерти или вреда здоровью различной степени тяжести пациенту, уголовно-правовыми средствами; д) негативное отношение общества к случаям

причинения смерти или вреда здоровью пациента в процессе исполнения медицинскими работниками своих профессиональных обязанностей.

Вторая глава – **«Компаративный анализ ятрогенных преступлений»** состоит из двух параграфов.

Проведенный в первом параграфе **«Криминализация ятрогенных преступлений, посягающих на жизнь пациента в уголовном законодательстве зарубежных стран»** компаративный анализ позволил заключить, что зарубежные законодатели подразделяют ятрогенные преступления на три основные группы: а) посягающие на жизнь пациента; б) посягающие на здоровье пациента; в) ставящие в опасность жизнь и здоровье пациента.

В группе ятрогенных преступлений, посягающих на жизнь пациента, зарубежные законодатели выделяют в качестве самостоятельных составов преступлений эвтаназию; неисполнение или ненадлежащее исполнение медицинским работником своих профессиональных обязанностей вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним, повлекшее смерть человека, а также квалифицированный состав убийства с целью изъятия органов и (или) тканей потерпевшего.

Особый интерес для российского законодателя представляет выделение эвтаназии в качестве привилегированного состава убийства. Критериями криминализации эвтаназии являются: характеристика состояния потерпевшего (больной; умирающий; неизлечимо, безнадежно или тяжело больной; больной, испытывающий невыносимые физические страдания); наличие волеизъявления потерпевшего (с его стороны должны быть требование, желание, [серьезная или настоятельная] просьба либо согласие на причинение смерти); мотив сострадания.

Законодательная конструкция состава убийства с целью использования органов и (или) тканей потерпевшего, предложенная зарубежными законодателями прямо не указывает, а лишь подразумевает участие в совершении данного преступления медицинского работника.

Во втором параграфе – **«Криминализация ятрогенных преступлений, посягающих на здоровье и ставящих в опасность жизнь и здоровье пациента в уголовном законодательстве зарубежных стран»** автор заключает, что

к ятрогенным преступлениям, посягающим на здоровье пациента, зарубежные законодатели относят: преступления в сфере трансплантации; незаконный медицинский эксперимент; преступления в сфере репродуктивного здоровья человека; преступления в сфере биомедицинской этики.

К посягательствам, ставящим в опасность жизнь и здоровье пациента относятся: ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей, повлекших вред жизни или здоровью пациента; неоказание помощи больному; незаконное производство аборта; заражение вирусом иммунодефицита человека; нарушение медицинским работником порядка проведения трансплантации органов или тканей человека; осуществление врачом искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона без согласия пациентки; незаконное осуществление врачом хирургической стерилизации; совершение искусственного осеменения лицом, имеющим медицинскую специальность.

Компаративный анализ указанных преступлений позволил выделить криминообразующие признаки, которые кладутся в основу их криминализации.

Глава третья – **«Уголовно-правовая характеристика ятрогенных преступлений и вопросы их криминализации»** состоит из трех параграфов.

В первом параграфе – **«Объект ятрогенных преступлений и его признаки»** исследуются различные подходы в определении объекта ятрогенных преступлений. Проведенный автором анализ позволяет заключить, что ятрогенные преступления – это разновидность преступлений против жизни и здоровья человека. Родовым объектом ятрогенных преступлений являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность личности; видовым объектом – жизнь и здоровье человека; непосредственным объектом – жизнь и здоровье пациента.

Автор считает нецелесообразным выделение самостоятельной главы об ятрогенных преступлениях, поскольку это нарушит заложенный законодателем критерий при построении Особенной части УК РФ. В качестве такого критерия выступает именно объект, а не субъект преступления и не сфера его деятельности.

Дополнительным непосредственным объектом ятрогенных преступлений выступают общественные отношения в сфере оказания медицинской помощи.

Потерпевшим от ятрогенных преступлений, по мнению диссертанта, является не больной, а пациент, т.е. физическое лицо, получающее медицинские услуги или обратившееся за оказанием медицинских услуг независимо от наличия у него болезненного состояния или заболевания. Исключением является потерпевший – неизлечимо больной, испытывающий сильные физические боли и страдания, – при эвтаназии.

Предметом ятрогенных преступлений в сфере трансплантологии являются донорские материалы и любые фрагменты организма человека.

Во втором параграфе – **«Криминообразующие объективные и субъективные признаки ятрогенных преступлений»** автор отмечает, что основными криминообразующими признаками ятрогенных преступлений являются: 1) объект посягательства – это жизнь и (или) здоровье пациента, а также общественные отношения в сфере оказания медицинской помощи; 2) потерпевший от преступления – пациент; 3) общественно опасное деяние, заключающееся в совершении медицинским работником общественно опасного действия (бездействия), нарушающего правила и (или) стандарты оказания медицинской помощи; 4) общественно опасное последствие – смерть или вред здоровью пациента; 5) специальный субъект преступления – физическое вменяемое лицо, имеющее юридический статус медицинского работника.

В параграфе детализируются криминообразующие признаки эвтаназии; преступлений в сфере трансплантологии (пересадки); преступлений в репродуктивной сфере; преступлений, связанных с нарушением правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи, выражающимся в полном невыполнении (игнорировании) профессиональных обязанностей; преступлений, связанных с нарушением правил и (или) стандартов оказания медицинской помощи, характеризующимся ненадлежащим исполнением медицинским работником своих профессиональных обязанностей.

В третьем параграфе – **«Субъект ятрогенных преступлений»** отмечается, что УК РФ не выделяет медицинского работника в качестве специального субъекта преступления. В то же самое время медицинский работник может быть субъектом как ятрогенных (профессиональных), так и должностных преступлений.

По мнению автора, к субъектам ятрогенных преступлений, относятся только те лица, которые обладают юридическим правом на осуществление медицинской деятельности и исполняют профессиональные функции на различных этапах профилактики, диагностики и лечения. К субъектам ятрогенных преступлений диссертант предлагает отнести врачей, работников среднего и младшего медицинского персонала, акушеров, фармацевтов, их помощников, студентов высших и средних медицинских учебных заведений, работающих в государственных, муниципальных, частных системах здравоохранения. При этом на указанных лиц должна быть возложена обязанность по непосредственному оказанию соответствующего вида медицинской помощи.

В **заключении** диссертации излагаются основные итоги выполненного исследования, формулируются рекомендации для правоприменительной практики и перспективы дальнейшей разработки данной темы.

В порядке *de lege ferenda* автор предлагает внести в Уголовный кодекс РФ следующие изменения и дополнения:

1. Дополнить статьей 105.1 следующего содержания:

«Статья 105.1. Эвтаназия

1. Эвтаназия, то есть причинение смерти неизлечимо больному пациенту, испытывающему сильные физические боли и страдания, по его просьбе, совершенное медицинским работником, если это деяние совершено по мотиву сострадания, – наказывается...

2. То же деяние, совершенное в отношении неизлечимо больного пациента, находящегося в состоянии, при котором он лишен возможности выразить свою волю, либо без его согласия, – наказывается...».

2. Статью 120 изложить в следующей редакции:

«Статья 120. Принуждение к изъятию донорских материалов и фрагментов организма

1. Принуждение к изъятию донорских материалов для трансплантации (пересадки) или научных целей, а равно фрагментов организма человека для иных целей, совершенное с применением насилия либо с угрозой его применения, – наказывается...

1.1. То же деяние, совершенное медицинским работником в процессе исполнения своих профессиональных обязанностей, – наказывается...

2. Деяния, предусмотренные частью первой или частью 1.1, совершенны в отношении лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного, – наказываются...

Примечание. 1. Под донорским материалом в статьях настоящего Кодекса понимаются орган, органы, части органов человека, биологический материал, кровь и ее компоненты, предназначенные для трансплантации (пересадки) или научных целей.

2. Под фрагментами организма потерпевшего в статьях настоящего Кодекса понимаются любые органы, ткани, клетки человека.

3. Под иными целями в настоящей статье, а также в пункте «м» части второй статьи 105, в пункте «ж» части 2 статьи 111 и пункте «ж» части 2 статьи 127.1 настоящего Кодекса следует понимать использование фрагментов организма потерпевшего при отправлении культовых обрядов, каннибализме, изготовлении консервированной продукции и других формах утилизации органов или тканей человека, не образующих признаков преступления, предусмотренного статьей 244 настоящего Кодекса».

3. Пункт «м» ч. 2 ст. 105, пункт «ж» ч. 2 ст. 111 и пункт «ж» ч. 2 ст. 127.1 изложить в следующей редакции:

«в целях использования донорских материалов для трансплантации (пересадки) или научных целей, а равно фрагментов организма потерпевшего для иных целей».

4. Дополнить статьей 120.1 следующего содержания:

«Статья 120.1. Нарушение правил трансплантации (пересадки) донорских материалов

1. Изъятие и использование для трансплантации (пересадки) органов неустановленных лиц и неопознанных трупов, а равно получение и использование для производства биомедицинских клеточных продуктов биологического материала неустановленных лиц и неопознанных трупов, – наказывается...

2. Изъятие и использование донорских материалов для трансплантации (пересадки) у лица, в отношении которого констатирована смерть, без его согласия на изъятие донорских материалов из своего тела после смерти для трансплантации (пересадки), оформленного в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, либо без согласия на изъятие донорских материалов из тела умершего для трансплантации (пересадки) супруга (супруги), а при его (ее) отсутствии – одного из близких родственников, а равно совершенное вопреки оформленному в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, несогласию на изъятие его органов и тканей после смерти для трансплантации (пересадки), – наказывается...

3. Изъятие и использование донорских материалов для трансплантации (пересадки) без добровольного информированного согласия живого человека и с нарушением иных условий, предусмотренных законодательством Российской Федерации в сфере трансплантологии (донорства), – наказывается...

4. Деяние, предусмотренное частью третьей настоящей статьи, совершенное в отношении живого несовершеннолетнего человека (за исключением случаев пересадки костного мозга) или признанного в установленном законодательством Российской Федерации порядке недееспособным, – наказывается...

5. Участие медицинского работника в оказании медицинской помощи методом трансплантации (пересадки), если есть основания полагать, что донорские материалы являются предметом купли-продажи, – наказывается...».

5. Статью 123 изложить в следующей редакции:

«Статья 123. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности, стерилизации или применение вспомогательных репродуктивных технологий

1. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности при наличии информированного добровольного согласия женщины лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля, – наказывается...

1.1. Проведение искусственного прерывания беременности при наличии добровольного согласия женщины лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, – наказывается...

3. Деяния, предусмотренные частью первой или частью 1.1 настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью, – наказываются...

4. Незаконное проведение стерилизации при наличии информированного добровольного согласия пациента или применение в отношении его вспомогательных репродуктивных технологий лицом, имеющим высшее медицинское образование соответствующего профиля, – наказываются...

5. Проведение стерилизации при наличии добровольного согласия потерпевшего лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, – наказываются...».

6. Статью 124 изложить в следующей редакции:

«Статья 124. Неоказание медицинской помощи пациенту

Неоказание медицинской помощи пациенту без уважительных причин медицинским работником, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или специальным правилом, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда его здоровью, – наказывается...

2. То же деяние, если оно повлекло по неосторожности смерть пациента либо причинение тяжкого вреда его здоровью, – наказывается...».

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

**Научные статьи, опубликованные в изданиях, рекомендованных
Высшей аттестационной комиссией**

Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Замалеева, С. В. Уголовная ответственность медицинских работников : история и современность // Пробелы в Российском законодательстве. – 2009. – № 3. – С. 85 – 87. (0,4 п.л.).
2. Замалеева, С. В. К вопросу о понятии ятрогенных преступлений // Право и государство : теория и практика. – 2011. – № 4 (76). – С. 105 – 107. (0,3 п.л.).
3. Замалеева, С. В. Систематизация ятрогенных преступлений // European Social Science Journal (Европейский журнал социальных наук). – 2011. – № 5. – С. 350 – 357. (0,6 п.л.).
4. Замалеева, С. В. Жизнь как объект ятрогенных преступлений // Уголовное право. – 2013. – № 1. – С. 24 – 27. (0,2 п.л.).
5. Замалеева, С. В. Эвтаназия в медицинской деятельности: сравнительно-правовой анализ / Е. Ю. Антонова, С. В. Замалеева // Право и государство : теория и практика. – 2015. – № 11 (131). – С. 111 – 115. (0,3 п.л.).

Статьи, опубликованные в иных научных изданиях:

6. Замалеева, С. В. К вопросу об уголовной ответственности медицинских работников // Вопросы сотрудничества государств Азиатско-Тихоокеанского региона по противодействию преступности : материалы международной научно-практ. конф. 18 – 19 мая 2006 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД РФ, 2006. – С. 118 – 122. (0,2 п.л.).
7. Замалеева, С. В. Уголовная ответственность за врачебную ошибку // Право и современность : сб. научно-практ. статей. Вып. 2. Ч. 2 / под ред. Л. И. Бочковой, С. В. Савиновой. – Саратов : Саратовский юридический институт МВД России, 2007. – С. 121 – 124. (0,2 п.л.).

8. Замалеева, С. В. Уголовная ответственность за нарушение профессиональных обязанностей медицинскими работниками // Развитие молодежной юридической науки в современном мире : материалы II Общероссийской научной юридической интернет-конф. аспирантов и студентов 23 апреля 2007 г. – Тамбов : Изд-во Першина Р.В., 2007. – С. 139 – 144. (0,2 п.л.).

9. Замалеева, С. В. Уголовная ответственность медицинских работников в странах Юго-Восточной Азии (на примере Японии, КНР и Республики Корея) // Актуальные проблемы теории и практики борьбы с преступностью в Азиатско-Тихоокеанском регионе : материалы международной научно-практич. конф. 17 – 18 мая 2007 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД РФ, 2007. – С. 107 – 110. (0,2 п.л.).

10. Замалеева, С. В. Уголовная ответственность медицинских работников по УК Франции // Современные вопросы государства, права, юридического образования : материалы IV Общероссийской научно-практ. интернет-конф. 22 декабря 2007 г. / отв. ред. О. В. Белянская. – Тамбов : Изд-во Першина Р.В., 2008. – С. 116 – 121. (0,2 п.л.).

11. Замалеева, С. В. К вопросу о понятии врачебной ошибки // Актуальные проблемы борьбы с преступностью в Дальневосточном федеральном округе : материалы всероссийской научно-практ. конф. 24 – 25 апреля 2008 г. : в 2 ч. Ч. 1. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД РФ, 2008. – С. 171 – 174. (0,2 п.л.).

12. Замалеева, С. В. Ответственность медицинских работников по уголовному законодательству Российской Федерации, Кыргызской Республики и Республики Таджикистан : сравнительно-правовой анализ // Современные вопросы государства, права, юридического образования : материалы VI Общероссийской научно-практ. интернет-конф. 22 декабря 2009 г. / отв. ред. В. М. Пучнин. – Тамбов : Издательский дом ТГУ им. Г.Р. Державина, 2010. – С. 331 – 335. (0,2 п.л.).

13. Замалеева, С. В. Ответственность медицинских работников по уголовному законодательству Российской Федерации, Республики Армения и Республики Молдова: сравнительно-правовой анализ / С. В. Замалеева, Е. Ю. Антонова // Развитие молодежной юридической науки в современном мире : материалы VII международ-

ной научно-практ. интернет-конф. 21 мая 2010 г. / отв. ред. В. М. Пучнин. – Тамбов : Издательский дом ТГУ им. Г.Р. Державина, 2010. – С. 483 – 489. (0,3 п.л.).

14. Замалеева, С. В. Преступления против общественного здравоохранения по уголовному законодательству КНР / Е. Ю. Антонова, С. В. Замалеева // Уголовное законодательство России и Китайской Народной Республики : сравнительно-правовой анализ, проблемы, тенденции развития: материалы междунар. «круглого стола» 19 октября 2010 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России, 2011. – С. 81 – 85. (0,2 п.л.).

15. Замалеева, С. В. К вопросу о преступлениях в сфере общественного здравоохранения по уголовному законодательству Китайской Народной Республики // Проблемы государства, права, культуры и образования в современном мире : материалы VIII Международной научно-практ. интернет-конф. 22 марта 2011 г. / отв. ред. В. Н. Окатов. – Тамбов : Издательский дом ТГУ им. Г.Р. Державина, 2011. – С. 123 – 127. (0,2 п.л.).

16. Замалеева, С. В. Актуальность правового исследования ятрогений // Совершенствование уголовного законодательства в современных условиях : материалы международной научно-практ. конф. 23-24 мая 2011 г. – СПб. : Балтийский институт экологии, политики и права и Балтийский институт иностранных языков и межкультурного сотрудничества, 2011. – С. 486 – 490. (0,2 п.л.).

17. Замалеева, С. В. Потерпевший от ятрогенных преступлений по уголовному законодательству России и отдельных стран-участниц СНГ // Social Science («Общественный науки»). – 2012. – № 4. – С. 239 – 242. (0,26 п.л.).

18. Замалеева, С. В. Медицинский работник как субъект ятрогенного преступления по уголовному законодательству России и отдельных стран-участниц СНГ // Развитие молодежной юридической науки в современном мире : материалы VII Общероссийской научной юридической конф. аспирантов, студентов и молодых ученых 23 апреля 2012 г. / отв. ред. О. В. Белянская. – Тамбов: Изд-во ТРОО «Бизнес-Наука-Общество», 2012. – С. 273 – 276. (0,2 п.л.).

19. Замалеева, С. В. Крайняя необходимость как обстоятельство, исключающее преступность деяния в медицинской деятельности // Вестник Дальневосточного юридического института МВД России. – 2012. – № 2 (23). – С. 43 – 48. (0,4 п.л.).

20. Замалеева, С. В. К вопросу об объекте ятрогенных преступлений // Проблемы борьбы с преступностью на современном этапе : материалы Всероссийской научно-практ. конф. 16 ноября 2012 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России, 2013. – С. 127 – 129. (0,2 п.л.).

21. Замалеева, С. В. Соотношение гражданско-правовой, административной и уголовной ответственности медицинских работников / Е. Ю. Антонова, С. В. Замалеева // Проблемы обеспечения законности и правопорядка в Дальневосточном регионе : материалы международной научно-практ. конф. 30-31 мая 2013 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России, 2013. – С. 191 – 195. (0,2 п.л.).

22. Замалеева, С. В. Обоснованный риск как обстоятельство, исключающее преступность деяния в медицинской деятельности // Современные вопросы государства, права, юридического образования : сб. научных трудов по материалам X международной научно-практ. конф. 22 декабря 2013 г. – Тамбов : Издательский дом ТГУ им. Г.Р. Державина, 2014. С. 404 – 409. (0,3 п.л.).

23. Замалеева, С. В. Ятрогенные преступления в репродуктивной сфере по уголовному законодательству некоторых зарубежных стран / Е. Ю. Антонова, С. В. Замалеева // Вестник Дальневосточного юридического института МВД России. – 2014. – № 1 (26). – С. 50 – 56. (0,3 п.л.).

24. Замалеева, С. В. Незаконное проведение искусственного прерывания беременности по уголовному законодательству некоторых зарубежных стран // Актуальные проблемы теории и практики противодействия преступлениям против личности : материалы Всероссийской научно-практ. конф. 18 апреля 2014 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России; Хабаровский краевой суд, 2014. – С. 104 – 108. (0,2 п.л.).

25. Замалеева, С. В. Проблемы квалификации профессиональной халатности медицинских работников // Деятельность правоохранительных органов по обеспечению законности и правопорядка в Дальневосточном регионе : материалы меж-

дународной научно-практ. конф. 29-30 мая 2014 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России, 2014. – С. 72 – 74. (0,3 п.л.).

26. Замалеева, С. В. Зарубежный опыт законодательной регламентации незаконного медицинского эксперимента // Актуальные проблемы юридической науки и судебной практики : сб. материалов всероссийской научно-практ. конф. 27 марта 2015 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России; Хабаровский краевой суд, 2015. – С. 87 – 90. (0,2 п.л.).

27. Замалеева, С. В. О предмете ятрогенных преступлений в сфере трансплантологии // Деятельность правоохранительных органов по обеспечению законности и правопорядка в Азиатско-Тихоокеанском регионе: проблемы и перспективы: сборник материалов международной науч.-практ. конф. 14 мая 2015 г. – Хабаровск : Дальневосточный юридический институт МВД России, 2015. С. – 111 – 114. (0,2 п.л.).

Научное издание

Замалеева Светлана Владимировна

**ЯТРОГЕННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ: ПОНЯТИЕ, СИСТЕМА
И ВОПРОСЫ КРИМИНАЛИЗАЦИИ**

Автореферат диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук