

ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ ПРИ РАССЛЕДОВАНИИ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ВЫПОЛНЕНИЯ ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ ОБЯЗАННОСТЕЙ МЕДИЦИНСКИМ РАБОТНИКОМ



К. В. КИМ,
профессор кафедры уголовно-процессуального права и
криминалистики КазГЮУ, к. ю. н.

Научная статья раскрывает проблемы формирования и исследования обстоятельств, подлежащих установлению при расследовании ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником, их теоретическое и методологическое значение в процессе установления объективной истины по делу, связь с криминалистической характеристикой данного уголовно-наказуемого деяния, соотношение с элементами предмета доказывания, предусмотренного УПК РК.

Ключевые слова: криминалистическая методика, медицинский работник, расследование, уголовное дело, предмет доказывания, преступление, криминалистическая характеристика, врачебная ошибка, истина, доказывание.

Объявление высшими ценностями человека, его жизни, прав и свобод является общим признаком и целью государств, претендующих на построение правового демократического государства, что отражено в статье первой Конституции Республики Казахстан.¹ В соответствии со статьями 29 и 15 Конституции РК граждане Республики Казахстан имеют право на охрану здоровья, и каждый имеет право на жизнь.² Согласно официальным статистическим данным органами предварительного следствия Республики Казахстан по факту ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинскими работниками в 2008 году возбуждено 39 уголовных дел, в 2009 году – 41, в 2010 году – 57, в 2011 году – 57, в 2012 году – 134.³ Предлагаемые цифры свидетельствуют об увеличении количества возбужденных уголовных дел по данной категории преступлений. При этом, в суд не направляется почти каждое третье уголовное дело. Причиной такого положения, в первую очередь, является сложность доказывания, недостаточность собранных по делу доказательств, причиной которых выступают как объективные, так и субъективные факторы. При современном уровне развития медицины стабильный рост врачебных ошибок и ненадлежащего выполнения профес-

сиональных обязанностей медицинским работником как проблема международного характера, актуализирует вопросы установления причин такого явления, а также необходимости разработки рекомендаций по их расследованию. Развитие и совершенствование методики расследования ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником, преступления, предусмотренного ст. 114 УК РК,⁴ предполагает, в первую очередь, определение обстоятельств, подлежащих доказыванию, как первого структурного элемента данной частной криминалистической методики.

Эффективность и результативность любой деятельности определяется правильно сформулированной целью и задачами. Задачи расследования могут быть классифицированы на уголовно-правовые, уголовно-процессуальные и криминалистические. Определение правовых задач расследования не представляет особой сложности, поскольку они сформулированы в законе. Например, процессуальные задачи определены в ст. 117 УПК РК⁵ и выражены в круге обстоятельств, подлежащих обязательному установлению по уголовному делу. В теории доказательственного права под ними понимаются также элементы предмета доказывания. Впервые обязательный круг фактов, позволяющий выносить обоснованное решение при расследовании преступлений (предмет доказывания), введен в Закон XII Таблиц в виде семи вопросов: что, где, когда, каким образом, кто, с помощью кого и почему.⁶ В настоящее время данные вопросы с учетом соответствия уголовно-процессуальным принципам не могут быть исчерпывающими, но закономерно, определяют основу обстоятельств, подлежащих доказыванию, перечень которых приводится в ст. 117 УПК РК и состоит из 11 обстоятельств.

Такое систематизированное и законодательно закрепленное содержание предмета доказывания имеет методологическое значение и способствует всестороннему, полному и объективному установлению истины по уголовному делу и решению задач уголовного судопроизводства. При этом, все обстоятельства, подле-

жащие установлению, могут быть сгруппированы по их направленности и назначению в процессе доказывания:

- обстоятельства, способствующие правильной квалификации преступлений;
- обстоятельства, способствующие правильной индивидуализации наказания;
- обстоятельства, способствующие невозможности привлечения к уголовной ответственности невиновного лица.

При определении задач предстоящего расследования необходимо установление данных обстоятельств преступления путем собирания, исследования, фиксации и оценки совокупности доказательств о них. Это обстоятельства, входящие в предмет доказывания, установление которых образует конечные (стратегические) задачи расследования, а также доказательственные факты, сведения о которых составляют содержание косвенных доказательств виновности преступника, позволяющие объяснить связь между элементами состава преступления и входящие в общую систему доказательств по уголовному делу.

Обстоятельства или элементы предмета доказывания также называют «главным фактом».⁷ Как правило, к нему относят сведения о событии преступления и наступивших последствиях. Помимо главного факта к обстоятельствам, подлежащим доказыванию, необходимо отнести промежуточные или доказательственные факты, без установления которых в процессе расследования сложно, в отдельных ситуациях, невозможно раскрыть преступление. В предмет доказывания включают также обстоятельства, установление которых необходимо для правильной оценки доказательств. Например, содержание взаимоотношений между участниками расследования, имеющими личный интерес в уголовном деле; особенности характера, личностные свойства подозреваемого, потерпевшего других участников; уровень профессионализма, практический стаж медицинской деятельности подозреваемого, свидетелей и т. д.

Сложность принятия информационного решения по формулировке поставленных перед расследованием задач состоит в правильном определении содержания указанных в законе признаков состава преступления и обстоятельств, подлежащих доказыванию. Например, первым обстоятельством, подлежащим обязательному установлению, в части 1 статьи 117 УПК РК названы «событие и предусмотренные уголовным законом признаки состава преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления)».⁸ Как могут быть выражены время, место, способ совершения отдельных видов уголовно-наказуемых деяний; что понимать под другими обстоятельствами, которые могут повлиять на правильную квалификацию преступления и индивидуализацию наказания; и т. д. Их определение связано с особенностями совершения различных видов преступлений. Это может быть обстановка, механизм совершения преступления и наступления преступного результата, при этом содержание и значение отдельных признаков данных обстоятельств в криминалистической характеристике отдельных видов преступлений являются различными. При расследовании ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником к другим обстоятельствам следует отнести механизм наступления

неблагоприятных для пациента последствий. В содержание механизма, исходя из разработанности криминалистической характеристики данного вида преступлений, могут входить:

- время, место и обстановка поступления больного в медицинское учреждение (иного появления пациента на излечение медицинского работника);
- общее состояние больного, его действия;
- действия медицинских работников по первому осмотру больного;
- действия медицинских работников по определению диагноза;
- количество и качество используемых в ходе лечения медицинских препаратов;
- действия медицинских сестер, санитарок, связанные с лечением пациента;
- порядок лечения; содержание лечебных процедур;
- медицинские работники, обеспечивающие их принятие больным и контроль за правильным и своевременным проведением;
- действия пациента по соблюдению режима назначенного лечения.

Данные элементы механизма ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником конкретизируются и расширяются в зависимости от области медицины: хирургии, гинекологии, анестезиологии, стоматологии, педиатрии, отоларингологии, иммунологии и др. Установление времени при расследовании данной категории преступлений предполагает исследование каждого из выявленных действий медицинских работников и во временном аспекте. Содержание деяний врача исследуется в соответствии с их этапами, периодами, началом, окончанием и т. д., что также должно быть отнесено и к развитию болезни.

Например, по уголовному делу, возбужденному в связи с наступлением летального исхода гр. М. вследствие неправильно поставленного диагноза, была проведена комиссия судебно-медицинская экспертиза, согласно заключения которой за № 4 от 9 марта 2010 г., «... основным в неблагоприятном (смертельном) исходе необходимо считать запущенность, т. е. позднее обращение за медицинской помощью на 4-5 день, тяжесть заболевания — острого панкреатита с переходом в некроз поджелудочной железы, осложненного разлитым перитонитом, полиорганной недостаточностью и смертельный случай был неизбежен». Определяющее значение при установлении причинно-следственной связи между действиями лечащего врача и наступившей смертью пациента явилось время обращения им в медицинское учреждение. Постановка неправильного диагноза и проведение хирургического вмешательства не явилось причиной наступления смерти больного, поскольку не могли привести к ней. Ошибка врача К. связана не с небрежностью, халатным отношением к своим обязанностям, а с небольшим стажем и опытом.⁹

В этой связи можно различать профессиональную неосторожность лечащего врача, связанную с процедурой лечения, и заурядную неосмотрительность технического плана (спутал лекарственные средства, причинил ранение и т.д.). В начале XIX века предлагалось привлекать к ответственности лечащего медицинского работника только за обыкновенную оплошность или небрежность.¹⁰ Данный во-

© К. В. Ким, 2014

¹ Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 г.).

² Там же.

³ Официальный сайт Комитета по правовой статистике и специальным учетам при Генеральной прокуратуре Республики Казахстан. <http://pravstat.prokuror.kz>

⁴ Уголовный Кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 г. № 167 <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K970000167>.

⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 декабря 1997 г. № 206-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.01.2013 г.) // http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1008442.

⁶ Криминалистика / Под ред. С. А. Горского. М., 1959. С. 230.

⁷ Горский Г. Ф., Кокарев Л. Д., Элькин П. С. Проблемы доказательств в советском уголовном процессе. Воронеж, 1978; Альперт С. А. Доказательства в советском уголовном процессе. Киев, 1983; Эйсман А. А. Логика доказывания. М., 1978.

⁸ Уголовно-процессуальный кодекс РК от 13 декабря 1997 г.

⁹ Из следственной практики по Карагандинской области.

¹⁰ Плющевский-Плющик М. А. Об ответственности врачей // Вестник общественной гигиены. СПб., 1913. С. 215-216.



прос также связан с понятием врачебной ошибки, её содержанием, является она или нет основанием привлечения медицинского работника.

Понятие, содержание, последствия ошибки врача (медицинская ошибка, врачебная ошибка) является актуальной проблемой и в медицинской науке, поскольку до настоящего времени нет единого законодательно закреплённого понятия данного термина. В медицинской литературе следует выделить два основных направления понимания врачебной ошибки: первое – невиновное допущение причинения вреда жизни и здоровью пациента в процессе его лечения и второе – виновное. Сторонники первого направления причинами неправильных действий врача, иных медицинских работников называют объективные, такие как: «несовершенство современной медицинской науки, объективные трудности работы, недостаточная квалификация или невозможность использовать свои знания»,¹¹ «незлоумышленное заблуждение врача в его профессиональной деятельности»,¹² «добросовестное заблуждение при надлежащем исполнении своих профессиональных обязанностей». ¹³ Виновное причинение вреда здоровью пациента врачом должно влечь ответственность самого различного вида, предусмотренную действующим законодательством нашего государства.

Уголовная ответственность медицинских работников предполагает совершение виновных неправильных действий или бездействия, которые характеризуются тем, что с объективной стороны они являются несоответствующими, противоречащими современным правилам медицинской науки; и в силу данного стали причиной причинения вреда больному. При этом достаточно нарушения и несоответствия одного подлежащего обязательному использованию в данной врачебной ситуации медицинского правила.¹⁴ Содержание субъективной стороны ненадлежащих действий медицинского работника определяется презумпированием у него наличия соответствующих знаний в соответствие с полученной специальностью и его должностными обязанностями, а потому и необходимостью им осознания и предвидения наступления возможных негативных последствий для жизни и здоровья больно-

¹¹Эльштейн Н. В. Современный взгляд на врачебные ошибки //http://www.fesmu.ru/elib/search.aspx? author=%22%DD%EB%FC%F8%F2%E5%E9%ED%20%CD.%C2.%22.

¹²Зарецкий М. М. Врачебная ошибка: неизбежна или нет?//http://therapia.ua/files/content/1292572560161_vr_oshibka.pdf.

¹³Денисова А. Медицинская ошибка: уголовно-правовые аспекты //http://www.zdorovieinfo.ru/socialny_voprosy/stati/meditsinskaya_oshibka_ugolovno-pravovyye_aspekty/.

¹⁴Бердичевский Ф. Ю. Уголовная ответственность медицинского персонала за нарушение профессиональных обязанностей. М.: «Юридическая литература». 1970. С.15.

го, то есть свидетельствует о самонадеянности или небрежности.

Для установления второго обстоятельства, подлежащего доказыванию, «кто совершил уголовно-наказуемое деяние», следует установить, как минимум следующие факты: правовые основы по оказанию медицинских услуг; их наличие или отсутствие в конкретной ситуации оказания медицинских услуг; соответствие оказываемых медицинских услуг профессии и уровню специализации их сотрудников; наличие диплома о медицинском образовании, сертификата или лицензии на право оказания медицинских услуг населению; содержание профессиональной деятельности, а следовательно, и наличие функциональных обязанностей указанных работников в соответствующих лечебных или научных организациях и учреждениях, оказывающих медицинские услуги.

Требование соблюдения гарантий законности и ненарушения конституционных прав и свобод граждан в процессе раскрытия, расследования и предупреждения преступлений, к числу обязательных в предмете доказывания относят обстоятельства, исключающие преступность деяния. Доказывание виновности конкретного лица, исходя из данного положения, должно идти от обратного – действия медицинского работника полностью соответствовали стандартам оказания медицинских услуг, научным рекомендациям, действующим законам, положениям и инструкциям, если нет доказательств обратного.¹⁵

К данным же обстоятельствам следует отнести понятие риска. При этом необходимо выяснить:

- был ли риск обоснованным, соответствующим медицинским научным исследованиям, достижениям;
- были ли факты, не позволявшие проводить лечение в конкретной ситуации риска;
- можно ли считать, что медицинские работники в данных типовых ситуациях оказания меди-

¹⁵При расследовании ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником в отдельных странах: Англии, Германии, Франции и США, иногда судебная практика исходит не из положений принципа презумпции невиновности, и вытекающих из него правил, например, «обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность», а из доктрины *res ipsa loquitur* – вещь, которая говорит сама за себя. В частности, данное имеет место, когда врач не может доказать правильность своих действий при предъявлении к нему требования о возмещении ущерба, причиненного в процессе оказания медицинских услуг, бремя доказывания перекладывается на ответчика. Значение применения данной доктрины также объясняется возможностью бороться с корпоративностью врачей при даче экспертного заключения о качестве предоставления медицинских услуг. См.: Глашев А. А. Медицинское право: Практическое руководство для юристов и медиков. М.: Волтерс Клувер, 2004. - 208 с.; http://scilib.biz/gosudarstva-prava-istoriya/doktrina-legizma-52786; html http://all-sci.net/sravnitelnoe-pravovedenie/nebrejnost-31118.html.

цинской помощи не подлежат уголовной ответственности даже при наступлении тяжких последствий;

- может ли расследуемая ситуация рассматриваться как несчастный случай в медицинской практике.

В исследуемых ситуациях к фактам, не позволяющим проводить лечение в конкретной ситуации риска, может быть отнесено то обстоятельство, что пациент не поставлен в известность о вероятном характере наступления положительного результата предлагаемых медицинских процедур и лечения.

Определенное значение при выявлении связи между действиями медицинского работника и наступившими неблагоприятными последствиями может также иметь установление таких фактов, как профессиональный опыт, практический стаж в оказании медицинских услуг при лечении данного вида заболеваний, практические навыки конкретного медицинского работника. Кроме того, одним из требований медицинского лечения конкретного пациента является использование индивидуального подхода, обусловленного всевозможными формами проявления одной и той же болезни у неодинаковых больных людей, профессиональным опытом и стажем практической работы врача. Даже, «... если молодой врач уверен в своих анатомических познаниях и ясно представляет себе ход операции, то все-таки он почувствует отсутствие мелких, нигде несообщенных подробностей техники разреза, отсепаровки тканей, обнажения операционного поля, целой массы мелких соображений, которые даются только путем соответственного опыта, путем повторения несколько раз одной и той же операции».¹⁶

К обстоятельствам, позволяющим не привлекать медицинского работника к уголовной ответственности, следует отнести факт предотвращения наступления негативных последствий для пациента, вызванных его непрофессиональными действиями по определению диагноза, лечению, количеству и качеству процедур и т.д.¹⁷ Когда неправильные действия врача своевременно выявлены им самим, им же самим принимаются меры по недопущению или устранению наступивших негативных последствий, причиненный ущерб возмещен материально, нецелесообразно ставить вопрос о привлечении такого медицинского работника к уголовной ответственности.¹⁸

Правомерность деятельности специалиста в его профессиональной сфере должна определяться наличием соответствия его поведения основным медицинским критериям оценки. Поэтому установление предмета доказывания ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником предполагает не только назначение и проведения судебно-медицинских экспертиз и экспертизы качества оказания медицинских услуг, как формы привлечения специальных научных знаний, но и получения консультаций и изучения соответствующих специальных источников. Особая сложность в установлении правомерности действий в указанных ситуациях медицинских работников, составляют такие, когда речь идет о специалистах с хорошей репутацией и большим стажем работы.

Обстоятельствами, позволяющими не привлекать к уголовной ответственности за ненадлежащее выполнение профессиональных

¹⁶Сенкевич Э. М. Техника и ошибка первых операций. Свердловск, 1935. С. 5.

¹⁷Ибраев М. А., Ким К. В. Методика расследования ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником. Монография. Астана, 2013. С. 51.

¹⁸Там же.

обязанностей медицинского работника, следует установить:

- выявление вредных последствий своих действий самим виновным врачом;
- устранение вредных последствий, наступивших для пациента;
- принятие мер по восстановлению здоровья пациента.

Если при совершении умышленных преступлений активное деятельное раскаяние виновного лица может служить основанием для освобождения от уголовной ответственности, находим, что в рассматриваемой ситуации справедливо доминирующим положением определить не привлечение к уголовной ответственности и несение наказания медицинским работником, а восстановление нарушенного права потерпевшего.

Таким образом, круг обстоятельств, подлежащих установлению по конкретному уголовному делу, шире предмета доказывания, регламентированного ст. 117 УПК РК, поскольку задача последнего – обязательно лишь установить, доказать определенные обстоятельства.

Методологическое значение обстоятельств, подлежащих обязательному установлению, обуславливает их положение – это первый структурный элемент частной криминалистической методики расследования ненадлежащего выполнения профессиональных обязанностей медицинским работником. Содержание данных обстоятельств обуславливается разработанностью криминалистической характеристики соответствующего вида преступления.

В круг обстоятельств подлежащих установлению должны входить обстоятельства, способствующие: правильной квалификации преступлений; правильной индивидуализации наказания; невозможности привлечения к уголовной ответственности невиновного лица.

К. В. Ким: Медициналық қызметкердің орындауға тиісті емес кәсіби міндеттерін тергеу кезіндегі дәлелдеу нысаны.

Ғылыми мақала медициналық қызметкердің орындауға тиісті емес кәсіби міндеттерін тергеу кезінде анықтауға жататын жағдайларды қалыптастыру және зерттеу проблемаларын, іс бойынша объективті шындықты анықтау үдерісінде оның теориялық және әдіснамалық маңызын, осы қылмыстық-жазалау әрекетінің қылмыстық сипатпен байланысын, ҚР ҚПК-те қарастырылған дәлелдеу нысанының элементтерімен қатынасын ашады.

Түйінді сөздер: қылмыстық әдіс, медицина қызметкері, тергеу, қылмыстық іс, дәлелдеу нысаны, қылмыс, қылмыстық сипаттама, дәрігердің қателігі, шындық, дәлелдеу.

K. Kim: Subject of proof in the investigation improper performance of the professional duties by medical worker.

The present article reveals the problems of the research and formation circumstances to be established during the investigation of improper performance of professional duties by medical workers. As well as their theoretical and methodological value in the process of establishment of the objective truth in criminal case, their connection with the forensic characteristic of that crime and their ratio with the elements of the subject of proof according to the Criminal Procedure Code of the Republic of Kazakhstan.

Keywords and phrases: forensic technique, medical worker, investigation, criminal case, fact in proof, crime, forensic characterization, medical error, truth, proof.