**Меркурьев В.В.**, заведующий отделом проблем прокурорского надзора

и укрепления законности в сфере федеральной безопасности, межнациональных отношений и противодействия экстремизму

НИИ Университета прокуратуры Российской Федерации

доктор юридических наук, профессор

**Защита ребенка до рождения**

**в контексте противодействия ятрогенным преступлениям**

Применительно к ситуации, в которой оказалась Россия в третьем десятилетии XXI в., когда Здоровье нации является определяющим фактором будущего нашей цивилизации, лейтмотивом защиты национальных интересов могут быть слова русского ученого и мыслителя Дмитрия Ивановича Менделеева: «Разрозненных нас сразу уничтожат, наша сила – в единстве, благодушной семейственности, умножающей прирост народа, да в естественном росте нашего внутреннего богатства и миролюбия»[[1]](#footnote-1).

Переходя к теме моего выступления, несколько слов о том, что определяет суть вопроса о противодействии ятрогенным преступлениям.

Криминологи исходят из следующих уголовно-правовых постулатов охраны жизни человека от преступных посягательств, в том числе ятрогенных:

объектом убийства (ст. 105 УК РФ и др.) как преступления признается жизнь человека, независимо от ее качественной или количественной характеристики;

уголовный закон (ст. 106 УК РФ) связывает начало уголовно-правовой охраны жизни с моментом начала физиологических родов;

уголовно-правовая охрана жизни начинается, в силу прямого указания закона, с момента родов. Роды у женщины начинаются с момента отхождения вод. Поэтому причинение смерти ребенку в процессе родов может быть квалифицировано как преступление против жизни;

моментом смерти человека признается констатация смерти мозга.

Эти критерии важны и для оценки действий врачей (медицинских работников), оказывающих медицинскую помощь, и охраны жизни ребенка до рождения (неродившегося ребенка).

Дело в том, что с каждым годом общество и государство стало предъявлять все больше требований к медицинским работникам, это стало выражаться в недопущении ошибок в их профессиональной деятельности. Тому свидетельством является увеличение количества уголовных дел по факту гибели граждан, в том числе несовершеннолетних и новорожденных, вследствие ненадлежащего оказания или вовсе неоказания медицинской помощи. Однако количество раскрываемых ятрогенных преступлений остается достаточно невысоким. С чем это связано остается проблемой не только для Министерства здравоохранения, но и других органов публичной власти, обеспечивающих охрану прав и свобод граждан.

Как известно, материнство, детство и семья находятся под защитой государства (ст. 38 Конституции РФ), право человека на охрану здоровья и медицинскую помощь, закреплено в ст. 41 Конституции РФ. Из этого следует, что неоказание надлежащей медицинской помощи представляет собой нарушение конституционных прав граждан и в зависимости от последствий является уголовно наказуемым деянием.

Медицинские работники могут быть привлечены к уголовной ответственности за ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей, при оказании помощи пациенту, повлекшее причинение смерти по неосторожности (ч. 2 ст. 109 УК РФ); заражение ВИЧ-инфекцией (ч. 4 ст. 122 УК РФ), причинение по неосторожности смерти потерпевшей либо тяжкого вреда ее здоровью при производстве незаконного аборта (ч. 3 ст. 123 УК РФ), неоказание помощи больному (ст. 124 УК РФ); причинение смерти при незаконном осуществлении медицинской или фармацевтической деятельности; а также при оказании медицинской помощи, если врач применил прием или способ, который не отвечает требованиям безопасности жизни и здоровья человека (ст. 235 УК РФ), халатность (ст. 293 УК РФ).

Указанные преступные посягательства с учетом специфики субъекта, а также его профессиональной деятельности образуют группу преступлений, получившую определение «ятрогенные преступления».

Ятрогенные преступления – это умышленные или неосторожные общественно опасные деяния *медицинских работников[[2]](#footnote-2)*, нарушающие основные принципы и условия оказания медицинской помощи, установленные Конституцией РФ и иными нормативными правовыми актами, совершаемые при исполнении ими своих профессиональных или служебных обязанностей и ставящие под угрозу здоровье или причиняющие вред жизни, здоровью и иным законным правам и интересам пациента.

Исследуя составы вышеизложенных преступлений, можно сказать, что в некоторых их низ медицинский работник (главный врач больницы) является должностным лицом, выполняющий организационно-распорядительные функции (прим. к ст. 285 УК РФ), а это значит, что к нему предъявляются более жесткие требования, что вполне обоснованно.

Анализируя статистику преступлений в области ятрогении, наталкиваешься на то, что до 2015 г. эта категория преступлений не подвергалась огласке, а дело прекращалось вследствие недостаточности доказательной базы. По данным Следственного комитета РФ в 2015 г. потерпевшими от врачебных ошибок и ненадлежащего оказания медицинской помощи стали 888 человек, из них 317 детей.

Количество сообщений в правоохранительные органы о преступлениях, связанных с дефектами оказания медицинской помощи, не уменьшается. В 2021 г. каждое третье обращение завершилось возбуждением уголовного дела. Так, только в Следственный комитет России (СКР) поступило 6 248 заявлений от граждан о ятрогенных преступлениях, принято 2 095 решений о возбуждении уголовных дел.

Хорошо известно, что судебная практика по делам об ятрогенных преступлениях характеризуется большим числом оправданных. В 2019 г. было 307 обвиняемых и 27 прекращенных дел, в 2020 г. из 230 обвиняемых медработников 18 были оправданы судом или уголовное преследование было прекращено. В 2021 г. по направленным в суд «медицинским» уголовным делам было 196 обвиняемых, данных о числе оправдательных приговоров нет[[3]](#footnote-3). Считается, что медиков в России оправдывают в 38 раз чаще других подсудимых.

Между тем, острота проблемы достигла такого уровня, что на заседании совета ректоров медицинских вузов глава Минздрава Михаил Мурашко 08.02.2020 озвучил такую статистику: врачебные ошибки и непрофессионализм медработников косвенно приводят к гибели более 70 тысяч россиян каждый год[[4]](#footnote-4).

Другой проблемой ятрогенных преступлений можно назвать отставание уголовно-правового механизма охраны семьи, материнства и детства, здоровья лиц, нуждающихся в медицинской помощи, от современного состояния и перспектив развития медицины и репродуктивных технологий. Поэтому некоторые составы преступлений можно признать архаичными. Это говорит о том, что назрела проблема корректировки Уголовного кодекса, а также выделения новых преступлений в связи с потребностью социальной практики. В уголовно-правовой доктрине уже предлагалось включить в УК РФ: «Незаконное проведение искусственного оплодотворения или имплантации эмбриона», «Клонирование», «Незаконные создание и использование эмбрионов человека» и другие.

Но главная проблема, которую должны решать ученые правоведы, состоит в защите врача и жизни ребенка до рождения в свете поиска эффективных мер защиты репродуктивного здоровья женщин, будущих поколений, а в конечном результате – реализации стратегического национального приоритета «Сбережение народа России и развитие человеческого потенциала».

Развитие медицины опережает, как нам представляется, создание эффективного механизма снижения ятрогенных преступлений.

Вот только несколько примеров. В венгерском городке Дебрецен  в 2014 г. женщина родила  семимесячного недоношенного ребёнка  всего полтора килограмма весом. У мамы этого малыша на четвёртом  месяце беременности произошёл  инсульт. Врачи констатировали  смерть мозга (диагноз,  идентичный  смерти всего организма). При этом ребенок в утробе матери оказался живым.  Его крошечное сердечко билось вопреки всем законам природы. Отец  ребенка уговорил врачей пойти на рискованный эксперимент – попробовать спасти кроху. В мире к тому времени было зафиксировано всего два подобных случая.   Венгерские специалисты  решили использовать тело матери как инкубатор, и ещё три  месяца  держали пациентку на аппарате жизнеобеспечения.  Врачи наблюдали за здоровьем ребёнка с помощью УЗИ, а умная машина обеспечивала плод через организм матери кислородом и всеми нужными питательными веществами. Затем   с помощью кесарева сечения акушеры приняли роды.  На свет родился абсолютно здоровый малыш.

После спасательной операции родственники вынуждены были разрешить  врачам отключить женщину от аппарата искусственного жизнеобеспечения. По словам медиков, шансов вернуться к жизни у неё самой не было.  После рождения ребёнка  женщина стала  донором для тяжелобольных пациентов. Хирурги, с согласия родственников, пересадили сердце, почки, поджелудочную железу и печень умершей другим людям. Это спасло жизни четырёх человек[[5]](#footnote-5).

Другой пример сродни антиутопии «О, новый дивный мир» Олдоса Хаксли, в котором дети рождаются только в лабораториях. В Норвегии совсем недавно предложили использовать женщин со смертью мозга в качестве суррогатных матерей. Норвежский профессор Анна Смайдор поделилась идеей о «донорстве всего тела разом» для женщин, у которых произошла гибель мозга. Смайдор считает, что её инициатива поможет познать радость родительства людям, которые хотят иметь детей, но не могут[[6]](#footnote-6): бесплодным или однополым парам дать реальный шанс стать родителями. Автор концепции подчёркивает, как важна реализация её идеи для феминистского движения. Если ребёнка выносит донор с умершим мозгом, то будущая мать сможет избежать неудобств и осложнений, связанных с беременностью и родами. Иными словами – задачу продолжения рода человеческого лучше передать «человеческому инкубатору».

Справедливости ради отметим, что и на западе предложение норвежской «энтузиастки» Смайдор многим показалось противоречивым и возмутительным.

Кроме того, проблема ятрогенной преступности приобретает новые горизонты в связи созданием искусственной матки и выращивании детей вне утробы матери, о котором говорят уже давно. В 2021 г. прошли успешные испытания на мышах. И вот ученые открыто заявили, что готовы вырастить эмбрион человека, пишет Science and Stuff[[7]](#footnote-7).

Насколько велика потребность в новой форме рождения детей?

Еще в 2017 г. ученые создали так называемый «биомешок» («BioBag»), который работал как искусственная матка и с помощью которого им удалось вырастить ягненка. Теперь же была представлена новая концепция того, каким образом можно проделывать то же самое с людьми. Речь идет о концепцию инкубатора для выращивания детей внутри искусственных маток под названием EctoLife.

Концепция EctoLife может однажды вытеснить традиционный процесс рождения детей. Если это произойдет, общество наконец сумеет удовлетворить потребности тех родителей, которые «устали ждать ответа от агентств по усыновлению», а также тех, кто «беспокоится по поводу возможных осложнений беременности». Что еще важнее, разработчики EctoLife предлагают с помощью новой технологии непосредственным образом бороться с кризисом бесплодия. Как не цинично звучит: необходимо вкладывать средства в технологии, которые делают рождение детей в искусственных утробах более быстрым, простым, дешевым и доступным, а также способны превратить проблему «невынашивания в пережиток прошлого».

По оценкам Всемирной организации здравоохранения, в настоящее время во всем мире бесплодием страдают 15% пар репродуктивного возраста. За последние 70 лет коэффициент рождаемости во всем мире снизился на целых 50%. Причинами падения этого показателя являются (среди прочего) более высокий уровень образования у женщин, рост занятости, высокая стоимость воспитания детей и уменьшение количества сперматозоидов у мужчин по всему миру. 23 страны уже находятся в зоне риска, а на переднем крае кризиса оказались такие страны, как Япония, Испания, Португалия, Таиланд и Южная Корея. Эта же проблема не менее остро стоит и для России.

От научной фантастики и реальности завтрашнего дня обратимся к суровой реальности нынешнего.

В Российской Федерации принято одно из самых либеральных законодательств в вопросе искусственного прерывания беременности. Так, в частности, до определенного срока беременности врачом соответствующего профиля в определенном профильном медицинском учреждении по заявлению женщин проводятся операции по искусственному прерыванию беременности.

При этом учитывается здоровье предполагаемой абортируемой и ее способность перенести операцию. На основании ст. 56 ФЗ-323 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» операция по искусственному прерыванию беременности (аборт) производится при сроке беременности:

а) до 12 недель — по желанию женщины;

б) до 22 недель — по социальным показаниям;

в) а при наличии медицинских показаний и с согласия женщины — независимо от срока беременности. Отсутствие такого согласия дает основание квалифицировать содеянное по ст. 111 УК РФ как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, разумеется, если эти действия не были предприняты в состоянии крайней необходимости.

Женщина, сама сделавшая прерывание беременности (самоаборт), уголовной ответственности не подлежит и потерпевшей от данного преступления, естественно, признана быть не может.

Искусственное прерывание беременности производится в учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности. Согласно ч. 1 ст. 123 УК РФ ответственность наступает за производство операции по искусственному прерыванию беременности лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля.

Потерпевшей от ятрогенного преступления, предусмотренного ст. 123 УК РФ (Незаконное проведение искусственного прерывания беременности), может быть только женщина, находящаяся в состоянии беременности. Эмбрион (зародыш человека) по действующему законодательству нельзя признать потерпевшим, поскольку он не является родившимся (человеком) в юридическом смысле. В тех случаях, когда незаконный аборт сопряжен с умерщвлением рождающегося ребенка, объектом преступления является жизнь последнего, и, следовательно, сам он должен признаваться потерпевшим от убийства. Гранью, отделяющей убийство от операции по незаконному прерыванию беременности (аборта), является начало физиологических родов и начало движения плода по родовому каналу. Если плод (даже будучи жизнеспособным) умерщвляется в утробе матери до начала родов, речь может вестись только о незаконном аборте. Если в ходе криминального аборта начинаются роды и рождающийся ребенок (независимо от его жизнеспособности) умерщвляется в момент появления на свет из чрева матери, – налицо убийство. В последнем случае содеянное необходимо квалифицировать по совокупности преступлений – по ч. 1 ст. 123 и п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ, ибо имеет место реальная совокупность указанных преступлений.

Цель моего выступления состоит в попытках решения проблемы с защитой эмбриона человека вообще и эмбриона человека in vitro (в пробирке). Для меня является очевидным аргумент в пользу необходимости всесторонней защиты со стороны права эмбриона человека, в т.ч. эмбриона in vitro. Однако определение статуса эмбриона человека остается областью, где приходится сталкиваться с принципиальными разногласиями.

Во многом именно эти разногласия лежат в основе большинства споров вокруг других проблем, связанных с защитой эмбриона in vitro. Но даже если нельзя прийти к согласию в вопросе о статусе эмбриона человека, можно попробовать вернуться к рассмотрению некоторых проблем в свете новейших событий в биомедицине и связанных с ними успехов в медицинской практике, о которых говорилось выше.

Это важно для защиты эмбрионов человека in vitro, с необходимостью которой согласны все страны. В этом контексте представляется возможным и желательным, уважая принципиальный выбор каждой страны, выявить общие для всех подходы с тем, чтобы обеспечить надлежащие условия для применения процедур, связанных с созданием и использованием эмбрионов in vitro. Говорить о проблемах, возникающих при обсуждении вопроса о статусе эмбриона человека вообще и защите эмбриона человека in vitro в частности, на самом высоком экспертном уровне означает способствовать ускорению их решения.

В этой связи интерес представляют результаты опросов различных категорий экспертов в России, проведенных криминологами.

# В частности, доктором юридических наук и членом Правления РКА Е.С. Стешич во время сбора эмпирического материала по докторской диссертации в 2017 – 2018 гг. на тему «Теоретические и методологические основы криминологического исследования преступлений, связанных с причинением смерти», в котором исследовалась в том числе уголовно-правовая и криминологическая характеристика гомицидальных преступлений и лиц, их совершающих, были заданы вопросы экспертам – судьям федеральных судов общей юрисдикции из 7 регионов России (общее количество опрошенных – 316 человек).

# Первый вопрос:

# В мировой практике к особому преступлению против жизни относится аборт, а причинение смерти плоду является убийством. В связи с чем, по вашему мнению, верно устанавливать уголовную ответственность за прекращение жизни еще нерожденного ребенка?

Были получены следующие ответы:

1. Да, полагаю, что нужно:

1.1. с этапа формирования в организме матери клетки зиготы, являющейся организмом нового поколения – 1 %;

1.2. с 22-х недельного периода развития плода – 15,8 %.

2. Нет, это не нужно – 74,1 %.

3. Воздержались от ответа – 9,1 %.

Среди ответов: «права женщины приоритетны», «одной трудно воспитывать ребенка», «плод не носитель человеческой жизни».

Второй вопрос:

В некоторых государствах мира предусмотрен уголовно-правовой запрет на аборты по «социальным показаниям» 1) на любом сроке беременности, 2) на поздних сроках беременности. В национальной теории права этих стран эмбрион человека признается носителем человеческой жизни. Справедливо ли, на Ваш взгляд, существование уголовно-правовых запретов на аборты?

1. Да – 18,8 %;
2. Нет – 65,5 %;
3. Воздержались от ответа – 10,7 % респондентов.

Резюмируя сказанное, считаю возможным высказать свою позицию.

Как нам представляется, убийство нерожденного – это умышленное причинение смерти эбмриону человека, возраст которого соответствует 7 неделе беременности женщины. Именно в этот срок у эмбриона формируется четырехкамерное сердце, крупные кровеносные сосуды, развивается мозг, формируется плацента, которая сама начинает производить гормоны. На конечностях полностью формируются пальцы и плод начинает двигаться в материнском теле.

Полагаю, что аборт в данный срок и есть убийство. Конечно к решению данного вопроса следует привлечь специалистов из разных областей науки, которые занимаются подобными исследованиями на протяжении многих лет, практиков, теоретиков, представителей государственных и общественных институтов.

Как показали результаты обсуждаемых вопросов на VI Международном гиппократовском медицинском форуме «Здоровье нации – будущее России. Законодательные и организационные меры защиты репродуктивного здоровья женщин, будущих поколений и жизни ребенка до рождения», подавляющее большинство экспертов, политиков, ученых, врачей и медицинских работников, а также священнослужителей поддерживают идею значительного сужения законодательного поля, позволяющего осуществлять искусственное прерывание беременности, и наоборот – расширения набора правовых, организационных, профилактических и иных мер по защите жизни ребенка до рождения и борьбы с ятрогенных преступлений.

3 марта 2023 г. в Центре международной торговли (г. Москва) состоялся **VI Международный гиппократовский медицинский форум «Здоровье нации – будущее России. Законодательные и организационные меры защиты репродуктивного здоровья женщин, будущих поколений и жизни ребенка до рождения».**

В работе форума приняли участие депутаты и сенаторы Федерального Собрания Российской Федерации, представители Общественной палаты и социально-ориентированных общественных объединений и благотворительных фондов, ученые и педагоги ведущих образовательных организаций страны, научно-медицинских центров, духовенства и творческой интеллигенции.

По приглашению председателя Патриаршей комиссии по вопросам семьи, защиты материнства и детства, члена Совета при Правительстве Российской Федерации по вопросам попечительства в социальной сфере, член экспертно-консультативного Совета по семейному праву при Совете Федерации РФ, члена Экспертного совета по вопросам совершенствования законодательства в социальной сфере Государственной Думы ФС РФ, члена Экспертного совета при Комитете Государственной Думы ФС РФ по вопросам семьи, женщин и детей Иерея Федора Лукьянова в дискуссионной сессии «Механизмы снижения ятрогенных преступлений. Защита врача и жизни ребенка до рождения» принял президент Общероссийской общественной организации «Российская криминологическая ассоциация имени Азалии Ивановны Долговой» доктор юридических наук, профессор Виктор Викторович Меркурьев.

**Тезисы доклада В.В. Меркурьева прилагаются.**

Иерей Федор Лукьянов и Аполихин Олег Иванович, доктор медицинских наук, профессор, Заслуженный врач РФ, член-корреспондент РАН, главный специалист Минздрава России по репродуктивному здоровью мужчин, директор НИИ урологии и интервенционной радиологии им. Н.А. Лопаткина, член Общественной палаты РФ высказали заинтересованность в сотрудничестве с Российской криминологической ассоциацией имени Азалии Ивановны Долговой в рамках функционирования Гиппократовского форума по вопросам реализации стратегического национального приоритета «Сбережение народа России и развитие человеческого потенциала», защиты врачей и пациентов, семьи, материнства и детства, охраны жизни ребенка до рождения и поиска эффективных мер защиты репродуктивного здоровья женщин и будущих поколений.

В ближайшее время пройдут консультации по вопросам сотрудничества сторон, поиска форм и способов взаимодействия, а также совместного решения уставных задач.

**Рекомендации Гиппократовского форума будут дополнительно размещены на нашем сайте.**

1. *Менделеев Д.И.* Заветные мысли / Д.И. Менделеев. – Москва: Мысль, 1995. – 413 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. Легальное определение понятий «медицинский работник» и «медицинская помощь» дано в ст. 2 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ (ред. от 29 мая 2019 г.) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Так, в соответствии с ним под медицинской помощью понимается комплекс мероприятий, направленных на поддержание и (или) восстановление здоровья и включающих в себя предоставление медицинских услуг. А медицинским работником является физическое лицо, которое имеет медицинское или иное образование, работает в медицинской организации и в трудовые (должностные) обязанности которого входит осуществление медицинской деятельности, либо физическое лицо, которое является индивидуальным предпринимателем, непосредственно осуществляющим медицинскую деятельность. [↑](#footnote-ref-2)
3. СК привел новые данные о количестве обвиняемых в ятрогенных преступлениях медработников. URL: <https://medvestnik.ru/content/news/SK-privel-novye-dannye-o-kolichestve-obvinyaemyh-v-yatrogennyh-prestupleniyah-medrabotnikov.html> (дата обращения: 21.04.2023). [↑](#footnote-ref-3)
4. Минздрав озвучил статистику гибели россиян из-за врачебных ошибок URL:<https://news.rambler.ru/community/43645476/?utm_content=news_media&utm_medium=read_more&utm_source=copylink> (дата обращения: 08.02.2020). [↑](#footnote-ref-4)
5. Женщина родила ребенка после смерти. <URL:https://islamdag.ru/analitika/14293?ysclid=le9ue05gvo724637830> [↑](#footnote-ref-5)
6. URL:<https://www.novochag.ru/obshchestvo/mnenie/v-norvegii-predlozhili-ispolzovat-zhenshchin-so-smertyu-mozga-v-kachestve-surrogatnyh-materey/> [↑](#footnote-ref-6)
7. URL: <https://inosmi.ru/20221217/iskusstvennaya-matka-258954189.html> [↑](#footnote-ref-7)