

Стратегия и тактика защиты по уголовным делам о преступлениях в сфере здравоохранения

Медицинские работники могут быть привлечены к уголовной ответственности по весьма внушительному списку статей Уголовного Кодекса РФ. Во многом от того, что они знают о своих правах, как поведут себя на этапах доследственной проверки и следствия, зависит и итог рассмотрения дела. О том, на что следует обращать внимание при расследовании уголовных «медицинских» преступлений, как себя вести, какими правами можно воспользоваться, чем может помочь адвокат, рассказали Валерий Кучин, кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовно-процессуального права Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России) и Ирина Колосова, кандидат юридических наук заведующая кафедрой уголовно-процессуального права Всероссийского государственного университета юстиции (РПА Минюста России).

В зоне особого внимания

В уголовной практике можно выделить большой блок преступлений, по которым работники сферы здравоохранения могут быть привлечены к уголовной ответственности: преступления, непосредственно связанные с оказанием медицинской помощи; преступления, связанные с исполнением государственных контрактов; преступления коррупционной направленности. Каждый вид правонарушений имеет свою специфику.

Правоохранительные органы сегодня уделяют особое внимание контролю за использованием бюджетных средств **при исполнении государственных контрактов**. Современная правоохранительная практика свидетельствует, что любое нарушение при исполнении государственного контракта (неполное, частичное или ненадлежащего качества исполнение) может трактоваться как совершение уголовного преступления, например, хищение, хотя представители медицинской организации могут вовсе не иметь никаких преступных намерений и не подозревать о серьезности последствий. В пример можно привести случай из реальной судебной практики, когда представители одного из крупных медицинских ВУЗов увидев на международной выставке в Германии учебное медицинское оборудование, решили его закупить. По поданной заявке бюджетные деньги были выделены, но оказалось, что оборудование не успело пройти сертификацию в России и ввозить его нельзя. При этом деньги поставщику уже были перечислены в полном объеме и надо было отчитываться за их использование. Тогда поставщик, вне установленной процедуры, начал завозить учебный медицинский комплекс по частям, так как оборудование поставляемое таким образом не проходило на таможне как несертифицированное. Контролирующими органами к моменту проверки был выявлен факт недопоставки оборудования и заказчику было вменено хищение недопоставленной части. При заключении госконтракта необходимо очень внимательно относиться к подобным деталям.

Борьба с **преступлениями коррупционной направленности** часто принимает характер кампании, когда правоохранительные органы начинают не только активно их выявлять, но и провоцировать их совершение с тем, чтобы затем успешно раскрыть. Случай из практики – на прием к врачу пришел пациент, который не был прикреплен к данному

медицинскому учреждению и проживал в другом регионе, но сообщил, что ему рекомендовали именно этого врача как отличного специалиста и «отблагодарил» доктора за прием некоей денежной суммой. После того, как врач эту сумму принял, в кабинете появились сотрудники правоохранительных органов и задержали доктора за получение взятки. Врач получил 4 года условно. Конечно, подобных ситуаций допускать не следует, но все же, для защиты своих прав в суде полезно знать позицию Европейского суда по правам человека, которая заключается в том, что если вне проведения полицейской операции преступления бы не было (в данном случае врач не был бы спровоцирован на получение денежного вознаграждения подставным пациентом), то значит подобные эпизоды и нельзя рассматривать как преступление.

И, наконец, **преступления связанные с качеством оказания медицинской помощи.** К «медицинским» уголовным преступлениям относятся: причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей; причинение тяжкого вреда здоровью вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей; неоказание помощи больному; оставление в опасности; заражение другого лица ВИЧ-инфекцией вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей; незаконное проведение искусственного прерывания беременности, оказание услуг, не отвечающих требованиям безопасности.

Когда строится стратегия защиты по данной категории дел, особое внимание следует уделить судебно-медицинской экспертизе (СМЭ). Вывод о том, были ли нарушены правила оказания медицинской помощи, делают именно судмедэксперты и вопрос о наличии состава преступления решается с учетом их позиции. Часто судебно-медицинские эксперты ошибаются в своих выводах, так как не являются специалистами в той или иной области медицинских знаний и это надо иметь в виду. В рамках производства предварительного расследования существует процедура – ознакомление с постановлением о назначении судебно-медицинской экспертизы и ознакомление с заключением эксперта. И если в качестве подозреваемого или обвиняемого выступает врач, т.е. человек обладающий специальными знаниями в своей медицинской области, то еще на этапе ознакомления с постановлением о назначении судебно-медицинской экспертизы он имеет право поставить дополнительные вопросы, ходатайствовать о производстве СМЭ в конкретном экспертном учреждении, заявить отвод экспертов в виду их недостаточной квалификации или по иной причине.

Конечно, в обязательном порядке медицинскими работниками должны исполняться приказы Минздрава – их соблюдение минимизирует риски возникновения уголовной ответственности. И крайне важно – надлежащее ведение медицинской документации. Следователь, который не является специалистом в медицине, оперирует теми данными, которые в ней содержатся. Если документация ведется с соблюдением требований, то две трети вопросов у следователя снимаются автоматически, сокращается число вопросов от судебно-медицинских экспертов.

Изъятие медицинской документации

Помимо правильно заполненной медицинской документации, врачам необходимо знать свои права при ее изъятии (выемке) и запросах о ее предоставлении. Во всех случаях, когда речь идет о предоставлении информации, содержащей врачебную тайну, в первую

очередь необходимо руководствоваться Федеральным законом №323 «Об основах охраны здоровья граждан РФ», где в статье 13 раскрывается понятие врачебной тайны и механизмы ее защиты.

Так, в ответ на адвокатский запрос в медицинскую организацию, защитнику может быть предоставлена информация, только, если он представляет интересы пациента и действует в его интересах и этому факту необходимо документальное подтверждение, например, нотариально оформленная доверенность. Если адвокат представляет интересы пациента по доверенности, то в ней должно быть указано, какую именно информацию пациент разрешает предоставить адвокату. В случаях, когда подзащитный находится в СИЗО допустимо оформление доверенности начальником следственного изолятора. Только в этих случаях адвокат может получить информацию в виде выписок и копий документов, оригиналы медицинской документации адвокатам не выдаются.

Чаще всего проблемы возникают, когда информацию истребуют следственные органы. Как правило, это происходит на этапе предварительного расследования в рамках возбужденного уголовного дела или в ситуациях, когда дело еще не возбуждено, а следователь в рамках доследственной проверки проверяет сообщение о преступлении (по статье 144 УПК РФ).

В тех случаях, когда проводится проверка сообщения о преступлении, следователю предоставляется только справочная информация о факте обращения гражданина за медицинской помощью – это прямо записано в ФЗ №323. Однако следователи любят ссылаться на уголовно-процессуальный кодекс, где говорится, что в рамках проверки можно истребовать справки и документы даже до возбуждения уголовного дела в ходе доследственной проверки. В этом случае представители медицинской организации могут сослаться на Постановление Конституционного Суда о проверке конституционности части 1-ой статьи 7 УПК РФ «Законность при производстве по уголовному делу». Поводом к рассмотрению дела явилась жалоба адвоката на то, что следователь в ходе проверки, изъял из кабинета адвоката документы, которые предоставил ему доверитель. По закону же, адвокатская тайна может быть нарушена только судебным решением, то же касается и врачебной тайны. И Конституционный суд в своем Постановлении указал, что Уголовно-процессуальный кодекс имеет приоритет перед другими законами при производстве по уголовным делам, в том числе и при производстве проверок, но с одним исключением, **если другим федеральным законом гражданам предоставлены дополнительные гарантии их прав и свобод, то приоритет будет именно у этого закона, а не у УПК РФ. Закон об охране здоровья граждан в отношении врачебной тайны, такие гарантии гражданам предоставляет, поэтому имеет приоритет перед УПК РФ** и на этапе доследственной проверки следователь имеет право только на справочную информацию.

При этом следователь не наделен правом до возбуждения уголовного дела обращаться в суд с ходатайством о производстве выемки документов или изымать документы в принудительном порядке, но следователь имеет право дать поручение полиции провести оперативно-розыскное мероприятие, а полиция уже может обращаться в суд за подобным разрешением и **провести выемку документов во время оперативно-розыскных мероприятий.**

Если же выемка документов производится в рамках уже возбужденного уголовного дела, то следователь может ее осуществить на основании судебного решения. И в этом случае, все документы должны быть выданы ему незамедлительно, иначе это может расцениваться как препятствие действиям правоохранительных органов.

При выемке документов по какому-то определенному делу, лицо, чьи медицинские документы изымаются, должно было конкретно определено, т.е. должны быть указаны не только ФИО пациента, чья медицинская документация подлежит изъятию, но и его полная дата рождения, адрес и т.п. Это делается для охраны сведений, составляющих врачебную тайну, других пациентов. Если медики отдадут документы не того человека, а, например, однофамильца, то они понесут ответственность за разглашение врачебной тайны другого человека.

Иногда следователи приходят на выемку документов не с решением суда, а со своими собственными постановлениями, и ссылаются на то, что им нужны копии, а не оригиналы документов. Такое требование незаконно, поскольку **законом о врачебной тайне охраняются не копии или оригиналы, а информация**, которая содержится в этих документах. Если следователи пытаются изъять документы принудительно – это превышение полномочий. В случае возникновения конфликтной ситуации рекомендуется звонить по телефону дежурному по управлению внутренних дел субъекта РФ и объяснить возникшую ситуацию. Факт обращения в любом случае будет зафиксирован, это может пригодиться в случае дальнейшего обжалования действий сотрудников следственных органов.

Значимый правовой нюанс - следователь вправе назначать судебно-медицинскую экспертизу, как в случаях, когда уголовное дело возбуждено, так и до его возбуждения. И если в рамках расследования уголовного преступления следователь в постановлении о назначении СМЭ указывает вопросы, которые он ставит перед экспертами, определяет экспертное учреждение и должен предъявить это постановление для ознакомления обвиняемому, подозреваемому и потерпевшему, а они, в свою очередь имеют право написать свои возражения, задать дополнительные вопросы экспертам и т.п., то в рамках доследственной проверки, с постановлением о назначении СМЭ, следователь возможных фигурантов будущего дела не знакомит, так как на этом этапе у них еще нет статуса подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего. Если СМЭ была проведена на этапе доследственной проверки, а затем было возбуждено дело, то по требованию потерпевшего, обвиняемого, или подозреваемого, следователь обязан назначить СМЭ повторно, так как при первой экспертизе они не были ознакомлены с постановлением о ее назначении, не могли внести предложения или возражения.

Часто следователи, назначая СМЭ, приостанавливают производство по уголовному делу, так как не хотят продлевать сроки предварительного следствия, а когда в следственные органы поступает заключение экспертов, то производство по делу возобновляется. Такое **заключение экспертов не может быть использовано как доказательство в суде, поскольку было получено** вне сроков предварительного следствия. Для того, чтобы СМЭ была признана легитимной, ее придется назначить еще раз.

Привлекаем адвоката

Доверить защиту своих интересов в рамках расследования уголовного преступления и судебного разбирательства, конечно лучше специалисту. Как только правоохранительные органы начинают проявлять интерес к какому-либо медицинскому работнику, разумно сразу обратиться за юридической помощью к адвокату.

На практике это означает, что у медработника есть право все беседы

со следователем как в рамках возбужденного уголовного дела, так и до его возбуждения, вести в присутствии адвоката, есть право на любом этапе консультироваться с адвокатом, с его помощью обжаловать действия должностных лиц и т.п.

Помощь адвоката очень важна на этапе доследственной проверки – это первый и очень стрессовый этап расследования, когда в состоянии шока можно значительно навредить себе показаниями. Конечно, адвокат поможет правильно себя вести на этапе доследственной проверки, но есть нюансы на которые стоит обратить внимание. До возбуждения уголовного дела следователем не проводятся допросы, а берутся объяснения. В дальнейшем объяснения могут рассматриваться судом в качестве доказательств со статусом «иной документ». Однако, **если лицо, давало объяснения без адвоката, а затем, в рамках возбужденного уголовного дела, получило статус подозреваемого или обвиняемого, то объяснения полученные в ходе доследственной проверки, в качестве доказательства использоваться не будут**, поскольку гражданину не было обеспечено право на защиту. Объяснения данные в присутствии адвоката, могут быть приняты в качестве доказательств.

Еще один существенный аспект – **в уголовном праве у адвоката нет возможности давать ответы и объяснения за своего доверителя** (в рамках гражданско-правового кодекса такое право у защитника есть). Тем не менее его присутствие при беседе со следователем важно. В частности, можно не сразу отвечать сразу на вопрос следователя, а кратко переговорить со своим адвокатом и лишь потом отвечать. Такие краткие консультации должны происходить вслух, в присутствии следователя. Также адвокат может вмешаться в ход беседы и посоветовать своему клиенту не отвечать на какой-либо вопрос, или пояснить подзащитному, что следователь задает конкретный вопрос по такой-то причине и рекомендовать хорошо обдумать ответ.

В рамках возбужденного уголовного дела, когда подзащитный адвоката допрашивается не в качестве свидетеля, а в качестве подозреваемого, то перед первым допросом в этом качестве, **гражданин имеет право на конфиденциальную встречу с адвокатом, без присутствия следователя и иных свидетелей.**

Если в рамках возбужденного уголовного дела подозреваемый допрашивается без присутствия адвоката (его не предупредили о праве на адвоката, или не предоставили, несмотря на требования), то в дальнейшем лицо имеет право отказаться от своих показаний

У адвоката очень много обязанностей по отношению к своим доверителям. В частности, адвокат не имеет права отказаться от принятого на себя обязательства защищать гражданина, даже если ему не платят оговоренную сумму. В дальнейшем он сможет взыскать со своего доверителя деньги в судебном порядке, но возможности отказаться от защиты – не имеет.

В обязанности адвоката входит сохранение адвокатской тайны, т.е. тех документов или информации, которые доверитель предоставляет для оказания ему юридической помощи. Эти сведения охраняются законом и не могут быть изъяты. Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката допускается только на основании судебного решения. При этом полученные в ходе таких действий сведения не могут быть использованы в качестве доказательств обвинения. Исключением является только орудие преступления.

Адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью. Даже

если соглашение об оказании юридической помощи не было заключено, а была только предварительная консультация, то адвоката тоже нельзя допросить. Допросить адвоката в качестве свидетеля можно только в том случае, если сам доверитель настаивает на этом и просит дать такие показания.

Выбирая адвоката, не забудьте проверить его действующий статус в адвокатской палате субъекта РФ, поскольку статус может быть приостановлен и следственные действия на которых присутствовал адвокат с приостановленным статусом, в дальнейшем будут признанными недопустимыми.

Более подробную информацию по актуальным юридическим вопросам Вы можете получить на бесплатном образовательном он-лайн курсе для медицинских работников по вопросам права <https://www.vrachprav-nmp.ru>

Материал подготовлен в рамках гранта президента Российской Федерации, предоставленным Фондом президентских грантов (в соответствии с Указом Президента Российской Федерации от 30 января 2019 г. No 30 «О грантах Президента Российской Федерации, предоставляемых на развитие гражданского общества»)