

СОДЕРЖАНИЕ БАЗОВЫХ ТЕРМИНОВ СТ. 134 УК УКРАИНЫ

Лапко Г. К.

Таврический национальный университет им. В. И. Вернадского

Уголовное право, будучи правом материальным, требует закрепления точных и ясных понятий, исключающих неоднозначное толкование [1, 66]. Учитывая это, представляется необходимым исследовать правовое содержание некоторых терминов, употребляемых в диспозиции ч. 1 ст. 134 УК («Незаконное производство аборта»).

Прежде всего, необходимо определиться с самим термином аборт. Действующий УК Украины, установив в ст. 134 ответственность за незаконное производство аборта, не дает определения используемого термина «аборт» и не раскрывает его содержание. В исследованиях правоведов даются различные определения аборта (от лат. *abortus* — изойти, погибнуть). Так, одни авторы рассматривают его как операцию искусственного прерывания беременности [2, 10; 3, 313], другие — как изгнание плода [4, 131], третьи — как искусственное прерывание беременности [5, 278]. Очевидно, что приведенные определения значительно разнятся по своей сути и, соответственно, правовому наполнению.

Из ч. 1 ст. 50 ЗУ «Основы законодательства Украины о здравоохранении» следует, что абортom является операция искусственного прерывания беременности, произведенная в сроки до 28 недель. Сразу следует отметить два ключевых положения этого определения: во-первых, под абортom подразумевается операция; во-вторых, аборт ограничен определённым сроком беременности (в соответствии с ч. 6 ст. 281 ГК Украины, искусственное прерывание беременности может быть проведено при сроке беременности до 22 недель, а не до 28, как до сих пор установлено Основами).

Понятие «операция» не раскрывается ни в Основах законодательства Украины о здравоохранении, ни в иных законодательных и нормативных актах. Однако известно, что ещё в середине XVIII под операцией понимали действие, производимое с помощью ножа (скальпеля). Авторы учебников того времени постоянно повторяли: «Есть разрез — есть хирургия, нет разреза — нет хирургии» [6, 27]. Анализ современной медицинской литературы позволяет заключить, что под операцией (от латинского «*operatio*» — работа, действие) следует понимать механическое воздействие на ткани и органы специальными инструментами [7, 422; 8, 260; 9, 169; 10, 207].

Таким образом, формальное рассмотрение ст. 50 Основ позволяет заключить, что абортom является исключительно оперативное вмешательство, т. е. прерывание беременности путём механического воздействия на плодное яйцо специальными инструментами, произведенное до 22 недель. Вместе с тем, неоперативные способы искусственного прерывания беременности известны человечеству с глубокой древности.

Более того, для прерывания беременности в настоящее время официально разрешены и широко используются методы, именуемые в нормативных актах МОЗ Украины медикаментозными абортами, и основанные на введение в организм женщины путём инъекций различных гормональных препаратов [11].

Говоря об оперативных методах прерывания беременности, так же следует помнить о наличии такого понятия как манипуляция (от фр. *Manipulation* — сложный приём в работе ручным способом; действие, требующие ловкости рук), которая формально операцией не является, но с её помощью можно вызвать искусственное прерывание беременности (например, прокол плодного пузыря).

Кроме понятия «аборт», в медицине существует понятие «искусственные преждевременные роды», определяемые в нормативных документах МОЗ Украины как «прерывание беременности в сроки от 28 до 36 недель» [12]. Юридическая наука и судебная практика квалифицирует искусственные, проведенные с нарушением действующих законодательно-нормативных актов, преждевременные роды как незаконное производство аборта, хотя по-существу они таковым не являются.

Кроме преждевременных родов в медицине для прерывания беременности в сроки более 28 недель используются плодоразрушающие операции. Их смысл состоит в том, что бы разрушить плод в полости матки, а затем извлечь по-частям. Они так же не является абортom.

Таким образом, искусственное прерывание беременности возможно двумя способами: аборт и искусственные преждевременные роды. В свою очередь аборт может быть проведен неоперативным и оперативным (включая плодоразрушающие операции) методом.

Учитывая вышеизложенное, считаем необходимым, привести в соответствие с положениями медицинской науки и сложившейся судебной практикой, терминологию ст. 134 УК, заменив в названии и по тексту термин «незаконное производство аборта» на «незаконное прерывание беременности».

Часть 1 ст. 134 УК определяет субъекта незаконного производства аборта как «лицо, не имеющее специального медицинского образования». Изучение нормативно — правовых актов, регулирующих образование и здравоохранение на Украине показало, что в них отсутствует как термины «специальное образование» и «специальное медицинское образование».

Отечественные авторы, комментирующие ст. 134 УК, в круг лиц, не имеющих специальное медицинское образование, включают: медсестер, акушерок, фельдшеров и других лиц, не имеющих среднее специальное медицинское образование, а так же врачей, имеющих «другую специальную медицинскую подготовку» (или врачей, «получивших высшее медицинское образование и по характеру деятельности не уполномоченных на прерывание беременности») [13, 30; 14, 317 и др.]. Частично соглашаясь

с такой точкой зрения, следует подчеркнуть, что понятие «специальное медицинское образование» в контексте ст. 134 УК требует уточнений.

Как указывалось, в нормативно правовых актах отсутствует рассматриваемый термин, однако закреплено понятие «врач-специалист» [15; 16; 17]

Так пунктами 2.1. и 2.4. приказа МОЗ №359 определен перечень лиц, имеющих звание врач — специалист в соответствии с действующей Номенклатурой врачебных специальностей, а именно: лица, работавшие по специальности до выхода упомянутого приказа; лица, закончившие интернатуру, магистратуру, клиническую ординатуру или аспирантуру по избранной специальности и имеющие соответствующий сертификат врача — специалиста; лица, которые в установленном порядке допущены к врачебной деятельности, прошли курсы специализации, стажировки или иные виды подготовки и имеют необходимую по программе теоритическую и практическую подготовку по своей специальности, владеют современными методами профилактики, диагностики и лечения больных.

Следует отметить, что в упомянутой Номенклатуре приводится перечень 63 врачебных специальностей по каждой из которых присваивается звание врач — специалист (и этот перечень постоянно обновляется). Из этого следует формальный вывод, что субъектом преступления (по рассматриваемому признаку), является лицо, не имеющее звания врач-специалист любой специальности. В связи с тем, что данный вывод противоречит общепринятой юридической и медицинской практике, можно заключить, что субъектом преступления всё же является не просто лицо, не имеющее специальное медицинское образование, а лицо, не имеющее специальное медицинское образование по специальности акушерство и гинекология (т. е. не имеющее звание врача-специалиста акушера-гинеколога). Этот вывод находит свое подтверждение и в приказе МОЗ Украины №111 от 28.06.1994г., где п. 8 определено: «Операция искусственного прерывания беременности проводится исключительно врачами-акушерами-гинекологами» [18]. К ним следует относить лиц, успешно закончивших интернатуру, прошедших аттестацию для определения знаний и практических навыков по результатам которой присваивается звание «Врач-специалист акушер-гинеколог» и выдается сертификат установленного образца.

Решение вопроса о медицинской специальности лица, имеющего право на производство аборта, не означает полное установление содержания термина «лицо, не имеющих специальное медицинское образование». В круг этих лиц так же должны быть включены субъекты, имеющие признаки врача-специалиста акушера-гинеколога, но юридически таковым не являющиеся. Для их определения следует учитывать положения пр. МЗ №359 от 19.12.1997 «О дальнейшем усовершенствовании аттестации врачей» устанавливающего, что сертификат врача-специалиста акушера-гинеколога действует на протяжении пяти лет, по истечению которых врач может: подтвердить звание врача-специалиста

по избранной специальности (фактически продлить действие сертификата еще на пять лет) или получить категорию, автоматически подтвердив звание врач-специалист (так же действует пять лет). В случае непрохождения аттестации на звание врача-специалиста (по личной инициативе или по решению аттестационной комиссии), а так же в случае непрохождения аттестации на подтверждение категории (по личной инициативе) врач теряет звание специалиста и переводится на должность врача-стажера.

Так же следует учитывать, что действующим является сертификат (свидетельство о присвоении категории) срок действия которых не истек или срок действия которых продлен на основаниях, предусмотренных пунктом 4.2. Пр. МОЗ № 359, а именно: беременным женщины и лицам, находившиеся в отпуске по уходу за ребенком, в соответствии с действующим законодательством; лицам, которым Министерством здравоохранения Украины срок аттестации перенесен (но не более чем на один год).

Не действующим является сертификат (свидетельство) срок действия которых истек; срок действия которых не истек, но лицо, которому они выданы не работало по специальности более трех лет (п. 2.1.) или лишено звания врача-специалиста на основаниях, предусмотренных п. 1.11 Пр. МОЗ № 359.

Из п. 1.10 приказа № 359 МОЗ Украины следует, что по формальным признакам в круг лиц «не имеющих специальное медицинское образование», следует включать «врачей, которые в течении года после окончания пятилетнего срока с момента предыдущей аттестации не проявили желания и не подали документов для очередной аттестации... подлежат аттестации на определение знаний и практических навыков на подтверждения звания врач-специалист после прохождения стажировки».

Дискуссионным до настоящего времени остаётся вопрос том, следует ли под «лицами, не имеющими специального медицинского образования» понимать студентов и интернов, производящих аборт во время отработки практических навыков в порядке, предусмотренном МОЗ Украины.

Из вышеизложенного следует, что термин «лицо, не имеющее специальное медицинское образование», не соответствует своему правовому наполнению. И, соответственно, не должен использоваться в качестве признака субъекта незаконного производства аборта, предусмотренного ст. 134 УК. Представляется, что в диспозиции рассматриваемой статьи для описания субъекта должен быть использован термин, характеризующий не его образовательный уровень, а наличие допуска к производству абортов. В качестве возможного варианта (с учетом рассмотренных выше особенностей понятия «аборт») мы предлагаем сформулировать его как «лицо, не имеющее права на прерывание беременности». В этом случае диспозиция ч. 1 ст. 134 может быть изложена в следующей редакции:

«Преждевременное прерывание беременности лицом, не имеющим на это права, —...»

Представляется, что предложенные нами терминологические изменения в ст. 134

УК позволят соблюсти один из основных принципов законодательной техники, гласящих, что использование в законе общеупотребительных терминов оправдано лишь в тех случаях, когда их значение очевидно и ни у кого не вызывает сомнений.

Литература

1. Алёшин Д. Соучастие по новому уголовному законодательству России и Украины // Российская юстиция. — 2002. — №9. — С. 66—69.
2. Юридична енциклопедія: В 6 т. / Редкол.: Ю.С. Шемшученко (від. ред) та ін. — К.: Українська енциклопедія, 1998. — Т. 1 — 672 с.
3. Уголовный кодекс Украины. Научно — практический комментарий. Ответственный редактор С.С. Яценко. — К.: «АСК», 2003. — 1088 с.
4. Курс советского уголовного права. — М.: Наука, 1971. — 457 с.
5. Комментарий к Уголовному кодексу РСФСР. — М.: Юридическая литература, 1971. — 278 с.
6. Петров С.В. Общая хирургия: учебник 12-е изд. — СПб.: Питер, 2002. — 268 с.
7. Большая Советская энциклопедия. — М.: Советская энциклопедия, 1974. — Т. 18. — 631 с.
8. Энциклопедический словарь медицинских терминов в 3-х томах / Гл. ред. Б.В. Петровский. — М.: Советская энциклопедия. Т. 2, 1983. — 474 с.
9. Загальна хірургія. Підручник для студентів вищих навчальних медичних закладів. — К.: Здоров'я, 1999. — 485 с.
10. Гостищев В.К. Общая хирургия: Учебник. — 2-е изд., — М.: Медицина, 1997. — 672 с.
11. Инструкция про порядок проведення медикаментозного штучного переривання вагітності ранніх строків шляхом застосування препаратів міфепристону та мізопростолу й інших зареєстрованих в Україні препаратів аналогічної дії» / Утверждена приказом МОЗ Украины №192 от 05.05.03 // www.liga.com.ua
12. Клінічні протоколи з акушерської та гінекологічної допомоги / Наказ МОЗ України №582 від 15.12.2003 // www.liga.com.ua
13. Уголовный кодекс Украины. Комментарий: под ред. Ю.К. Карамазина и Е.Л. Стрельцова. — Х., ООО «Одессей», 2001, — 960 с.
14. Науково-практичний коментар Кримінального кодексу України від 5 квітня 2001 р. / За ред. М.І. Мельника, М.І. Хавронюка. — К.: Каннон. А. С. К., 2002 — 1104 с.
15. Закон України «Основи законодавства України про охорону здоров'я (Відомості Верховної Ради (ВВР), 1993, №4, ст. 19
16. Постанова Кабінета Міністрів України від 20 січня 1998 р. №65 Про затвердження Положення про освітньо-кваліфікаційні рівні (ступеневу освіту).
17. Наказ МОЗ України №359 від від 19.12.97 «Про подальше удосконалення атестації лікарів».
18. Наказ МОЗ України №111 від 28.06.94 «Про затвердження інструкцій про порядок проведення операції штучного переривання вагітності та про порядок проведення операції штучного переривання вагітності ранніх строків методом вакуум-аспірації»