

Полубинская С.В.

МЕДИЦИНСКОЕ ПРАВО В СОВРЕМЕННОМ ГОСУДАРСТВЕ

Аннотация: В рецензии на книгу А.А. Рёрихт «Теоретические основы медицинского права: Проблемы формирования и развития» (М.: ИНИОН РАН, 2011. 214 стр.) отмечается важность и своевременность этой книги. Монография относится к немногочисленным работам в отечественной юридической науке, посвященным теоретическим вопросам медицинского права, таким как понятие медицинского права, предмет и методы правового регулирования, принципы медицинского права, самостоятельность и система медицинского права, взаимосвязь медицинского права с другими отраслями права. Автор книги видит свою задачу в развитии именно теории медицинского права, чтобы способствовать его становлению как целостной, развитой и эффективной правовой отрасли, соотносимой с потребностями современного российского здравоохранения. Структура книги, включающая в себя предисловие и три главы, позволяет автору полно и с достаточной степенью подробности изложить свое видение теории медицинского права. Логика изложения движется от социальной обусловленности медицинского права через теоретические категории, обосновывающие его самостоятельность, к отраслевым правовым институтам. В рецензируемой книге четко выражена позиция автора по всем дискуссионным вопросам, связанным с понятием медицинского права, предметом его регулирования и местом в правовой системе. Совершенно справедливо центральной категорией медицинского права, определяющей его социальное назначение, признается медицинская деятельность в сочетании с иными, обеспечивающими ее видами деятельности. Книга написана на основе анализа значительного числа российских и зарубежных научных источников, российского и зарубежного законодательства с использованием судебной практики. Рецензируемая книга наглядно показывает, что для современного здравоохранения не менее важным, чем создание необходимой правовой базы, является разработка теории медицинского права, отражающей его природу, задачи и социальные функции.

Ключевые слова: здравоохранение, законодательство о здравоохранении, медицинская деятельность, медицинское право, предмет регулирования, методы правового регулирования, принципы медицинского права, система медицинского права, теория медицинского права, институты медицинского права

На протяжении столетий медицинская деятельность является предметом этического регулирования. Правовая регламентация медицинской практики, напротив, существует в течение значительно меньшего времени – в большинстве стран не более века с небольшим. И до настоящего времени во многих странах, не исключая Россию, сохраняется устойчивая тенденция к расширению использования правовых норм в регулировании профессиональной деятельности врачей и других специалистов в сфере здравоохранения. В основе этой тенденции лежат социальные потребности, поскольку, как правильно отмечает автор рецензируемой книги, в обществе «усиливается спрос на специализированную группу правовых норм, пригодных для регулирования медицинских отношений при профессиональной и сбалансированной защите прав и интересов общества,

пациента, медицинского сообщества как совокупности структур и профессионалов» (с.4).

Российское законодательство в сфере здравоохранения стало быстро развиваться после 1991 г. Именно в 90-ые г.г. был принят целый ряд федеральных законов, впервые урегулировавших многие сферы медицинской деятельности, как-то: психиатрическая помощь, донорство крови, трансплантация органов и тканей человека, иммунопрофилактика и ряд других.

Важно отметить, что законодательные акты принимались как на федеральном уровне, так и в субъектах Российской Федерации, и в этом смысле Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан 1993 г. не только стали базовым законом для отечественного здравоохранения, но и подтолкнули развитие регионального медицинского законодательства.

Процесс формирования законодательных основ российского здравоохранения продолжается до сих пор. В ранее принятые законы вносятся изменения, вводятся в действие новые федеральные законы. Так, в 2011 г. был принят Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹, одна из целей которого – «отразить произошедшие с момента принятия в 1993 г. Основ законодательства изменения условий функционирования экономики, системы исполнительной власти, организационных основ оказания медицинской помощи, определенные концептуальные направления реформирования отрасли здравоохранения и смежных отраслей, разграничение полномочий между органами государственной власти и местного самоуправления»².

В этой связи не вызывает сомнений, что количество законодательных и иных нормативных правовых актов в сфере здравоохранения будет только увеличиваться, что уже сегодня требует не только их систематизации, но и теоретического осмысления. В этом отношении книга А.А. Рёрихт очень своевременна и важна. Она относится к немногочисленным работам в юридической науке, посвященным теории медицинского права, его основным понятиям, категориям и институтам.

Автор справедливо отмечает, что разработанность проблем медицинского права в отечественной юридической науке весьма различна. К этим проблемам обращались специалисты в области различных отраслей права – конституционного, административного, гражданского, уголовного, и вполне ожидаемо они рассматривали вопросы, входящие в предмет этих правовых отраслей. Вопросы же построения и развития собственно медицинского права в этих работах исследованы недостаточно.

В подтверждение своего вывода А.А. Рёрихт приводит результаты контент-анализа публикаций по вопросам медицинского права из юридической библиотеки «Спарк» (1240 единиц хранения на 1 июня 2008 г.). Публикации по теории медицинского права, включая понятие и место отрасли в системе российского права, ее принципы, методы, предмет регулирования и правоотношения, составили 2,58%. Для сравнения – на долю публикаций по вопросам юридической ответственности пришлось 7,58%, по медицинским аспектам административного, гражданского, трудового и уголовного права – 5,81%, по

вопросам медицинского страхования – 5,5% и по проблемам правового регулирования медицинских услуг и медицинского договора – 4,1% и 3,7% соответственно. При этом наибольший удельный вес в библиотеке имели публикации по судебной медицине и судебно-медицинской экспертизе (20,5%) и по принудительным мерам медицинского характера (10,2%). Таким образом, преобладали научные публикации по традиционным отраслям правовой науки, таким как уголовный процесс, криминалистика и уголовное право (с.109-112).

Свою задачу автор рецензируемой книги видит в развитии именно теории медицинского права, что будет, по ее мнению, способствовать его становлению как целостной, развитой и эффективной правовой отрасли, соотносимой с потребностями современного российского здравоохранения. Решение этой задачи – дело не простое, поскольку существование медицинского права как самостоятельной правовой отрасли, его понятие и предмет регулирования, место в правовой системе и соотношение с другими отраслями права являются в российской юридической науке темами острых научных дискуссий. Правда, как точно заметила О.Л. Дубовик, «как бы ни решила юридическая наука это вопросы, правовое регулирование охраны здоровья и жизни людей представляет собой важнейшую сферу правотворчества и правореализации»³.

Структура книги – от социальной обусловленности медицинского права через теоретические категории, обосновывающие его самостоятельность, к отраслевым институтам – позволяет автору полно и с достаточной степенью подробности изложить свое видение теории медицинского права.

В главе 1 «Медицинское право в современной социальной структуре» рассматриваются основные направления становления и развития медицинского права с выделением специфики нашей страны, понятие медицинского права и объекты его юридизации.

Под юридизацией автор понимает «использование специфических средств, включая юридическую технику, для обеспечения становления и действия права» (с.21). Как объекты юридизации она рассматривает «нормы поведения, уже закрепленные в нормативных правовых актах, если они не обладают или в недостаточной степени обладают юридическими признаками» и «различного рода социальные и профессиональные нормы, которые ... примыкают к медицинскому праву

¹ СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724.

² Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (Постатейный) / Под общ. ред. А.А. Кирилловых. – М.: «Деловой двор», 2012. С.4.

³ Дубовик О.Л. Здоровье человека – важнейший объект правотворчества и правореализации / В кн.: Современное медицинское право в России и за рубежом: Сб. науч. тр. / Отв. ред.: Дубовик О.Л., Пивоваров Ю.С. – М.: ИНИОН РАН, 2003. С.6.

и так или иначе регламентируют поведение в сфере охраны здоровья общества и индивида» (с.41).

Таким образом, по мнению А.А.Рёрихт, нормы медицинского права вырастают из иных, уже существующих социальных и правовых норм, регламентирующих, прежде всего, медицинскую деятельность. На самом деле этические нормы в медицине весьма часто трансформируются в правовые. К примеру, один из центральных принципов современной медицинской этики – уважение индивидуальности пациента – в Федеральном законе «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» особенно заметен в правовых нормах, регламентирующих согласие на медицинское вмешательство и соблюдение врачебной тайны (ст.20 и 13 соответственно). Однако нормы иных правовых актов в Федеральном законе обнаружить сложнее, что, конечно же, не исключает возможность их законодательного оформления в принципе.

Внимание в этой же главе привлекает также развернутое авторское определение медицинского права как находящейся в состоянии становления, интенсивно меняющейся, самостоятельной, комплексной, основанной на публично-правовых и частноправовых началах совокупности норм, образующих отрасль права, регулируемую специфическую сферу, т.е. устройство системы здравоохранения, медицинскую и обеспечивающие ее виды деятельности, включая права, обязанности и ответственность всех ее участников, а также общественные отношения в смежных с медициной областях научного знания и видах оказания услуг, релевантных для охраны здоровья и требующих применения специальными субъектами профессиональных знаний (с.35-36).

В этом определении ясно выражена позиция автора книги по всем дискуссионным вопросам, связанным с понятием медицинского права, предметом его регулирования и местом в правовой системе. Совершенно справедливо центральной категорией медицинского права, определяющей его социальное назначение, признается медицинская деятельность в сочетании с иными, обеспечивающими ее видами деятельности. По нашему мнению, приведенное определение относится к медицинскому праву периода формирования, и можно ожидать его корректировку в будущих исследованиях автора.

В главе 2 рецензируемой книги А.А.Рёрихт обращается к предмету, методам и юридической технике медицинского права, принципам и системе этой правовой отрасли, а также месту науки медицинского права в системе юридических наук и учебных дисциплин. Глава 3 посвящена анализу некоторых институтов медицинского права – его субъектам, «информированному согласию», медицинскому договору и ответственности за медицин-

ские правонарушения. При изложении этих, чрезвычайно важных в теоретическом и практическом отношении вопросов, широко используется зарубежная юридическая литература и законодательство. Помимо введения в научный оборот новой информации, автор демонстрирует общность проблем и сходство направлений научных дискуссий в российском медицинском праве и медицинском праве других европейских стран (Польша, ФРГ, Франции).

Книга А.А. Рёрихт наглядно показывает, что для современного здравоохранения не менее важным, чем создание необходимой правовой базы, является разработка теории медицинского права, отражающей его природу, задачи и социальные функции. Современная медицина далеко ушла от трех предметов медицинского искусства по Гиппократу – болезни, больного и врача⁴. Как заметил известный английский историк медицины Рой Портер, «медицина сегодня превратилась в общеизвестного Левиафана, сравнимого с военной машиной или государственной службой, и во многих случаях не менее ориентирована на бизнес и деньги, чем крупные олигополистические корпорации»⁵. Риск из-за стремления к деньгам потерять традиционную систему ценностей и норм медицинской деятельности существует и в развитых странах Запада, к которым относится это замечание, и в России, пока отстающей от них как по сложности и технологичности системы здравоохранения, так и по числу субъектов в этой сфере, но двигающейся в том же направлении. Развитие российской теории медицинского права как научной основы законотворческой деятельности будет способствовать снижению этого риска.

Библиография:

1. Гиппократ. Избранные книги. М.: «Сварог», 1994.
2. Дубовик О.Л. Здоровье человека – важнейший объект правотворчества и правореализации / В кн.: Современное медицинское право в России и за рубежом: Сб. науч. тр. / Отв. ред.: Дубовик О.Л., Пивоваров Ю.С. – М.: ИНИОН РАН, 2003.
3. Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (Постатейный) / Под общ. ред. А.А. Кирилловых.-М.: «Деловой двор», 2012.
4. Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ – СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724.

⁴ См.: *Гиппократ*. Избранные книги. М.: «Сварог», 1994. С.340.

⁵ *Porter R. The Greatest Benefit of Mankind: A Medical History of Humanity*. N.Y., London: W.W. Norton&Company, 1998. P. 628.

5. Porter R. The Greatest Benefit of Mankind: A Medical History of Humanity. N.Y., London: W.W. Norton&Company, 1998.

References (transliteration):

1. Gippokrat. Izbrannye knigi. M.: «Svarog», 1994.

2. Dubovik O.L. Zdorov'e cheloveka – vazhneyshiy ob'ekt pravotvorchestva i pravorealizacii / V kn.: Sovremennoe medicinskoe pravo v Rossii i za rubezhom: Sb. nauch. tr. / Otv. red.: Dubovik O.L., Pivovarov Yu.S. – M.: INION RAN, 2003.

3. Porter R. The Greatest Benefit of Mankind: A Medical History of Humanity. N.Y., London: W.W. Norton&Company, 1998.