

А.В. Коротков, Н.В. Еремина

ДИСКУССИОННЫЕ ВОПРОСЫ О СУБЪЕКТЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 128 УК РФ

Алексей Викторович Коротков – доцент кафедры уголовно-правовых дисциплин, Государственный институт экономики, финансов, права и технологий, кандидат юридических наук, доцент, г. Санкт-Петербург; **e-mail: 1964KAV@mail.ru**.

Нелли Владимировна Еремина – старший преподаватель кафедры теории права и гражданско-правового образования, Российский Государственный Педагогический Университет имени А.И. Герцена, г. Санкт-Петербург; **e-mail: nelli-eremina@mail.ru**.

В статье исследуются спорные вопросы установления признаков субъекта преступления незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, предусмотренного статьей 128 УК РФ. Авторами предпринята попытка синтезировать отраслевые и локальные нормативно-правовые акты с целью уяснения признаков субъекта преступления применительно к статье 128 УК РФ. В статье авторы выделили основные подходы, позволяющие определять признаки субъекта преступления незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях.

Ключевые слова: специальный субъект преступления; субъект преступления; госпитализация; недобровольная госпитализация; медицинское учреждение; психиатрический стационар; врач-психиатр; уголовное законодательство.

A.V. Korotkov, N.V. Eremina

DEBATABLE ISSUES ON SUBJECT OF CRIME UNDER ARTICLE 128 OF RUSSIAN CRIMINAL CODE

Aleksey Korotkov – Senior Lecturer, the Department of Criminal Law Disciplines, State Institute of Economics, Finance, Law and Technology, PhD in Law, Associate Professor, St. Petersburg; **e-mail: 1964KAV@mail.ru**.

Nelli Eremina – Senior Lecturer, the Department of Theory of Law and Civil Law Education, the Herzen State Pedagogical University of Russia, St. Petersburg; **e-mail: nelli-eremina@mail.ru**.

The article examines disputable issues of establishing signs of a subject of crime with regard to unlawful hospital admission to a medical institution providing mental health care in hospital settings stipulated by art. 128 of the Criminal Code of the Russian Federation. The authors attempt to synthesize sectoral and local regulatory legal acts with the purpose to clarify signs of subject of crime in relation to Art.128 of the Russian Criminal Code. The article identifies major approaches for determining signs of subject of crime of unlawful hospitalization to a medical institution rendering psychiatric care on an impartial basis.

Keywords: special subject of crime; subject of crime; hospitalization; involuntary hospitalization; medical institution; psychiatric hospital; psychiatrist; criminal legislation.

В юридической литературе вопросу о субъекте преступления, как общем, так и специальном, посвящено много трудов (А.Н. Трайнин, Н.С. Лейкина, В.Г. Пав-

лов, Б.В. Волженкин, С.Н. Шишков). Вместе с тем остаются дискуссионными вопросы о составах преступлений.

Традиционно установление субъекта

преступления ориентируется на общие положения, выработанные наукой уголовного права, а также закрепленные в Уголовном кодексе Российской Федерации (УК РФ). Презюмируя такие признаки субъекта, как физическое лицо и вменяемость (ст. 19 УК РФ), полагаем, что основная практическая составляющая направлена на установление возраста уголовной ответственности, который указан в ст. 20 УК РФ, и на признаки специального субъекта преступления. Вместе с тем вопросы установления признаков специального субъекта преступления в большей степени связаны с текстом диспозиции соответствующей статьи, где, помимо возрастных признаков субъекта, чаще раскрываются признаки других элементов состава преступления (объективной или субъективной стороны состава преступления). Поэтому именно они в ряде случаев помогают выяснить, кто является субъектом рассматриваемого преступления. Таким образом, правильное толкование уголовно-правовой нормы снимает дискуссионные вопросы практического применения статьи УК РФ.

На наш взгляд, одним из спорных моментов считается установление признаков субъекта преступления в ст. 128 «Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях» (название изменено Федеральным законом от 25 ноября 2013 г. № 317-ФЗ) УК РФ. Действительно, анализируя специальную литературу в виде периодической, научной, учебной, включая комментарии, в том числе в сети Интернет, можно прийти к выводу о неоднозначном подходе авторов к установлению субъекта преступления. В целом имеющиеся высказывания по данному поводу условно можно разделить на три группы. Первая группа исследователей высказывают мнение о том, что в рассматриваемом преступлении присутствуют признаки общего субъекта, устанавливая только следующие признаки: физическое лицо, вменяемое, достигшее 16 лет. Приведем примеры некоторых комментариев: «субъект преступного посяательства – это вменяемое лицо, дос-

тигшее возраста 16 лет». Субъектами рассматриваемого преступления могут выступать родственники, а также иные лица, причастные к его госпитализации потерпевшего в психиатрическую больницу, в том числе психиатр, поставивший либо заведомо ложный диагноз, либо давший заключение о необходимости стационарного лечения»¹. Или «субъект преступления общий, то есть физическое, вменяемое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста. При этом, указывают, что количество лиц, способных отвечать по ч. 1 ст. 128 УК РФ, ограничено. К ним они относят лиц, не наделенных правом помещения человека в психиатрическую больницу (например, близкие, ... и др.)»²; «субъект преступления, предусмотренный ч. 1 ст. 128 УК РФ – общий, то есть обладает признаками физического, вменяемого лица, и достигшее возраста 16 лет (родственник, опекун или попечитель и т.д., предпринимающий незаконную госпитализацию в психиатрической стационар))»³. Либо, что «субъект преступления – это лицо, достигшее возраста 16 лет (родственники, законные представители выступают соучастниками)» [5].

Вторая группа исследователей отдают предпочтение признакам специального субъекта, наделяя его соответствующим дополнительным признаком профессии (медицинские работники). Например, «субъект преступления специальный – врач-психиатр, принимающий незаконное решение о помещении человека в такую

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (в ред. от 24 сентября 2022 г.) // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/05e0a6da06aa5b4e453c32dca4e7b20865b55e20/?ysclid=19j0m1p72b992134652 (дата обращения: 20.09.2022).

² Там же.

³ Статья 128. Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Комментарий к ст. 128 УК РФ // Уголовный кодекс РФ. Последняя действующая редакция с комментариями. URL: <https://stykrf.ru/128/?ysclid=19jmczgl6n941006652> (дата обращения: 20.09.2022); Ст. 128 УК РФ с комментариями // Нужен адвокат. URL: <http://нужен-адвокат.рф/detail2310.html> (дата обращения: 20.09.2022).

медицинскую организацию. Частные лица (родственники, опекуны, попечители) могут быть соучастниками преступления» [6]. Как пишут В.А. Авдеев, Е.В. Авдеева, «субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 128 УК РФ, могут являться только врачи-психиатры, принимающие решение о незаконной недобровольной госпитализации лица в психиатрический стационар, а также врачи-психиатры, принимающие решение об обоснованности такой госпитализации в рамках психиатрического освидетельствования, проводимого комиссией врачей-психиатров» [1]. В Комментариях к УК РФ указано следующее: «Существует мнение о том, что, исходя из того, что субъект преступления, предусмотренного ст. 128 УК РФ, специальный – врач-психиатр или члены комиссии врачей-психиатров, которые в любом случае при осуществлении НПГ используют свои служебные (властные) полномочия, обусловленные их служебным положением, действия их всегда следует квалифицировать по ч. 2 ст. 128 УК РФ. Это, в свою очередь, означает, что ч. 1 ст. 128 УК РФ применению, по сути, не подлежит» [3].

Третья группа пытается соединить воедино признаки общего субъекта преступления со специальным субъектом преступления. Например, «субъект преступления специальный – это лицо, достигшее возраста 16 лет и одновременно уполномоченное по закону принимать решение о принудительной госпитализации в психиатрическое медицинское учреждение». Трудно представить, чтобы лицо обладало правом принятия решений о госпитализации в 16 лет. К соучастникам преступления они относят категорию лиц, которые тоже достигли возраста 16 лет, – это члены семьи, иные родственники и т.д. Судья, вынесший незаконное постановление о принудительной госпитализации лица в психиатрический стационар, подлежит ответственности по ч. 1 ст. 305 УК РФ»⁴.

⁴ Статья 128 УК РФ. Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях // Уголовный кодекс РФ 2022. Актуальная редакция

Или, что «субъектом преступления, предусмотренного ст. 128 УК РФ, может быть вменяемое лицо, достигшее на момент совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Но при этом указывают, что субъект специальный: лицо, которое может в силу своего положения принимать решение о помещении человека в психиатрический стационар. И делают предположения, что к уголовной ответственности по ч.1 ст. 128 УК РФ могут привлекать не только лицо, в компетенцию которого входит принятие подобных решений, но и иные лица, непосредственно участвующие в процедуре помещения в психиатрический стационар (родственники, законные представители потерпевшего и т.п.)» [4].

Представляется, чтобы правильно разобраться в заявленном дискуссионном вопросе, необходимо обратиться к диспозиции рассматриваемой ст. 128 УК РФ, где определяются признаки уголовной ответственности за незаконную госпитализацию лица в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях. Следовательно, термин «госпитализация» носит ключевое значение, раскрывающее сущность понятия «субъект преступления». Данный термин относится, скорее, к медицинским наукам, чем к юридическим. К сожалению, обратившись к нормативно-правовым актам в сфере здравоохранения⁵, мы

с Комментариями по состоянию на 16.05.2022 г. URL: <https://ukodeksrf.ru/ch-2/rzd-7/gl-17/st-128-uk-rf> (дата обращения: 20.09.2022).

⁵ Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации (с изм. и доп., вступ. в силу с 1 сентября 2022 г.): федер. закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ (в ред. от 11 июня 2022 г., с изм. от 13 июля 2022 г.) // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (дата обращения: 20.09.2022); О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 (в ред. от 30 декабря 2021 г.) // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4205/ (дата обращения: 20.09.2022); Об утверждении Правил обязательного медицинского страхования (зарегистрировано в Минюсте России 17 мая 2019 г. № 54643: приказ Минздрава России от 28 февраля 2019 г. № 108н (в

не нашли легального определения обозначенного термина «госпитализация», в чем состоит его сущность. Единственный документ, в котором упоминается термин «госпитализация», – Закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»⁶, нов нем не раскрывается смысл его содержания. Поэтому считаем допустимым обратиться к локальным нормативным актам учреждений здравоохранения⁷, в которых раскрыты понятие и суть госпитализации. Анализ этих документов показал, что под госпитализацией понимается помещение пациента, нуждающегося в медицинской помощи, в клиниках различных форм собственности (частной или государственной). Из данной формулировки становится очевидным, что пациента необходимо поместить в стационар, с внесением его данных в медицинские документы регистрации.

Выделяют два основных вида госпитализации обследуемых: экстренная и

плановая. Госпитализация в стационар по экстренным показаниям осуществляется по направлению врачей медицинских организаций, фельдшеров, бригад скорой медицинской помощи. Плановая госпитализация осуществляется через направление, выданное лечащим врачом медицинской организации, в которую обратился пациент для разрешения проблем со здоровьем. Как правило, плановая госпитализация связана с установленными сроками, позволяющими планомерно загружать медицинские стационары. Как видим, любая госпитализация осуществляется медицинскими работниками лечебных учреждений или скорой неотложной помощи. Вместе с тем в ряде источников говорится⁸ о том, что существуют несколько путей госпитализации в больничное учреждение: во-первых, при помощи автомобиля скорой медицинской помощи (при несчастных случаях, травмах, острых заболеваниях и обострении хронических заболеваний); во-вторых, при плановой госпитализации, но необходимо направление из поликлиники. В-третьих, направление могут оформить иные учреждения (например, экспертная комиссия медико-реабилитационного учреждения или военный комиссариат); в-четвертых, в процессе перемещения пациента из одной медицинской организации в другую, в случае необходимости дополнительной специализированной медицинской помощи, а также при временном закрытии медицинской организации (например, ремонт). В-пятых, госпитализация может осуществляться при самостоятельном обращении больного в приемное отделение (покой) медицинской организации, если его самочувствие ухудшилось. В данном процессе могут участвовать иные лица, например,

ред. от 21 февраля 2022 г.) // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_324740/ (дата обращения: 20.09.2022).

⁶ О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 от 30 декабря 2021 г. № 491-ФЗ (с изм., внесенными постановлением Конституционного Суда РФ от 27 февраля 2009 г. № 4-П // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4205/ (дата обращения: 28.09.2022).

⁷ Выдача направления на госпитализацию // Портал госуслуг Санкт-Петербурга. URL: <https://gu.spb.ru/188463/traditional/> (дата обращения: 25.09.2022); Клиническая больница скорой медицинской помощи № 7. URL: <https://kbsmp7.ru/patients/rules-for-hospitalization/> (дата обращения: 25.09.2022); Республика Марий Эл: офиц. интернет-портал. URL: http://mari-el.gov.ru/minzdrav/kcgb/Pages/pog_napr_na_gospital.aspx (дата обращения: 25.09.2022); Направление на госпитализацию в плановом порядке // Детская городская поликлиника № 30. URL: <https://dgp30.ru/info/poryadok-napravleniya-na-gospitalizatsiyu-v-planovom-poryadke/> (дата обращения: 25.09.2022); Об утверждении Положения об организации оказания специализированной, в том числе высокотехнологичной, медицинской помощи: приказ Министерства здравоохранения РФ от 2 декабря 2014 г. № 796Н. URL: <https://www.yadonor46.ru/dokumenty/gospitalizatsiya> (дата обращения: 25.09.2022).

⁸ Госпитализация // Diamagplus. URL: <https://www.diamagplus.com.ua/personal/gospitalizatsiya.php> (дата обращения: 24.09.2022); Госпитализация // Словари и энциклопедии на Академике. Медицинская энциклопедия. URL: https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_medicine/9492/Госпитализация (дата обращения: 24.09.2022); Госпитализация – это... // Insai.ru. URL: <https://www.insai.ru/slovar/gospitalizatsiya> (дата обращения: 24.09.2022).

родственники.

Бесспорно, первые четыре способа госпитализации должны осуществляться медицинскими работниками, обладающими полномочиями на осуществление госпитализации. Некоторую дискуссию может вызвать четвертый способ госпитализации. В нем говорится о возможности самостоятельно обратиться в медицинский стационар для оказания необходимой помощи, следовательно, указывается способ, при котором, вроде бы участия медицинских работников необязательно. Но это при поверхностном взгляде; во-первых, перечисленные способы назвать госпитализацией в полном объеме нельзя – это возможные пути госпитализации, а не госпитализация как таковая. Во-вторых, можно ли считать обращение в стационар госпитализацией? Думаем, что нельзя, поскольку при самостоятельном обращении в приемное отделение больницы, медицинские работники осуществляют предварительное обследование и на его основе решают, помещать пациента в больницу или нет. Иными словами, решение о помещении в стационар принимают медицинские работники.

В целом подобная процедура предусмотрена при помещении пациента в стационарную медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь. Так, госпитализация в медицинскую организацию (частную, государственную), оказывающую психиатрическую помощь, в стационарных условиях осуществляется в соответствии с указанным ранее Законом РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» в добровольном порядке и недобровольном порядке по постановлению судьи о направлении на принудительное лечение в стационар с общим типом наблюдения.

В добровольном порядке госпитализация проводится либо при личном обращении, либо по просьбе и при согласии законных представителей недееспособных лиц или несовершеннолетних до 15 лет, но во всех случаях она оформляется через запись в медицинских документах с обязательной подписью указанных лиц и врача-психиатра. Иными словами, требуется

форма информированного добровольного согласия, при которой врач-психиатр в доступной форме будет доводить информацию о необходимости психиатрического вмешательства. По решению суда может осуществляться принудительная госпитализация, но только в случаях, если для лечения пациента необходимы исключительно стационарные методы лечения. Кроме того, пациенты страдающие психическим расстройством, могут быть госпитализированы в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, без их согласия либо без согласия одного из родителей или иных законных представителей, до постановления судьи, если его психиатрическое обследование или лечение возможны только в стационарных условиях, а психическое расстройство является тяжелым и обуславливает: его непосредственную опасность для себя или окружающих, или его беспомощность, то есть неспособность самостоятельно удовлетворять основные жизненные потребности, или существенный вред его здоровью вследствие ухудшения психического состояния без психиатрической помощи. Заявление о госпитализации лица в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке подается в суд представителем медицинской организации, в которой находится лицо, либо прокурором.

В данном случае требуется мотивированное заключение комиссии врачей-психиатров о необходимости дальнейшего пребывания лица в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях⁹. Представляется, что во всех вариантах госпитализации она проводится через освидетельствование больного в приемном отде-

⁹ О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании: закон РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-1 от 30 декабря 2021 г. № 491-ФЗ, с изм., внесенными постановлением Конституционного Суда РФ от 27 февраля 2009 г. № 4-П // Справ.-правовая система «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4205/ (дата обращения: 28.09.2022).

лении психиатрического стационара врачом-психиатром, либо комиссией врачей-психиатров. Относительно ч. 2 ст. 128 УК РФ, в которой указан квалифицирующий вид – использование своего служебного положения, считаем, что возможен вариант привлечения к ответственности медицинских работников, занимающих руководящее положение в стационаре, в который помещают пациента. Если указание на незаконную госпитализацию исходит от вышестоящих руководителей системы здравоохранения, то налицо должностные преступления. Если неправомерные действия при принудительной госпитализации осуществляет судья, то, как нам представляется, в данном случае необходимо квалифицировать по ст. 305 «Вынесение заведомо неправосудных приговора, решения или иного судебного акта» УК РФ.

В итоге можно согласиться с мнением П.Г. Габай, Р.Ю. Карапетяна: «..., субъектом преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 128 УК РФ, могут являться только врачи-психиатры, принимающие решение о незаконной недобровольной госпитализации лица в психиатрический стационар, а также врачи-психиатры, принимающие решение об обоснованности такой госпитализации в рамках психиатрического освидетельствования, проводимого комиссией врачей-психиатров» [2]. Родственники, а также иные лица, выступающие инициаторами незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказыва-

ющую психиатрическую помощь в стационарных условиях, могут выступать лишь как соучастники преступления (организаторы, подстрекатели, пособники).

ЛИТЕРАТУРА

1. Авдеев В.А., Авдеева Е.В. Актуальные вопросы квалификации незаконного помещения в психиатрический стационар // Российский следователь. 2013. № 16. С. 20–22.

2. Габай П.Г., Карапетян Р.Ю. О проблемах уголовной ответственности за незаконную госпитализацию лица в психиатрический стационар // Медицинское право. 2019. № 2. С. 20–28.

3. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (научно-практический, постатейный). 6-е изд., перераб. и доп. / под ред. Н.Г. Кадникова. М.: ИД «Юриспруденция», 2019. 1096 с.

4. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) с практическими разъяснениями официальных органов и постатейными материалами / авт. коммент. и сост. А.Б. Борисов. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Кн. мир, 2014. 879 с.

5. Уголовное право России. Части Общая и Особенная: учебник / под ред. А.И. Рарога. 10-е изд., перераб. и доп. М.: Проспект, 2018. 944 с.

6. Уголовное право России. Общая и Особенная части: учебник / под ред. А.И. Чучаева. М.: Контракт ИНФРА-М, 2017. 704 с.