

УДК: 615.12: 339.18

А. С. Абросимов, В. В. Шаповалов, Н. М. Никонов, В. А. Шаповалова
 Национальный фармацевтический университет (г. Харьков),
 Следственное управление ГУ МВД Украины в Харьковской области

АСПЕКТЫ СУДЕБНОЙ ФАРМАЦИИ: ЗАЩИТА ПРАВ ПРОВИЗОРА, ВРАЧА, МЕДИЦИНСКОЙ СЕСТРЫ И ФАРМАЦЕВТА НА ДОСУДЕБНОМ СЛЕДСТВИИ ПРИ ВЫЯВЛЕНИИ ФАКТОВ НЕЗАКОННОГО ОБОРОТА ЛЕКАРСТВЕННЫХ СРЕДСТВ, ОБЛАДАЮЩИХ ПСИХОАКТИВНЫМИ СВОЙСТВАМИ

Одной из наиболее актуальных проблем современной уголовно-процессуальной науки, судебной фармации, фармацевтического права, медицинского права и правоприменительной практики является проблема обеспечения законности, обоснованности и целесообразности ограничения конституционных прав человека (провизора, фармацевта, врача, пациента), который привлекается к участию по расследуемому уголовному делу, возбужденному по признакам статей 305—322 Уголовного кодекса (УК) Украины, т. е. при установлении фактов незаконного оборота лекарственных средств, обладающих психоактивными свойствами (трамадол, тарен, морфин, диазепам, эффект, трайфед, колдакт и др.) или используемых лицами-пациентами, страдающими психическими, неврологическими и другими расстройствами здоровья (наркомании, токсикомании). Поэтому правильное понимание провизорами, врачами, фармацевтами, медицинскими сестрами юридических терминов, толкование следователями этих терминов, своевременное привлечение к участию в уголовном деле адвокатов (юристов) способствует защите прав, жизни и здоровья указанных лиц. Стремление Украины к вступлению в ЕС должно сочетаться с пониманием юристами (оперативными работниками, следователями, прокурорами, судьями, адвокатами) того, что практика Европейского суда по правам человека ориентирует отечественную правоприменительную практику на правильное понимание положений Конвенций ООН и одновременно влияет на формирование норм уголовно-процессуального права в соответствии с европейскими стандартами защиты прав человека и основополагающих свобод [1].

Так, под досудебным расследованием уголовного дела подразумевается осуществляемая в соответствии с требованиями уголовно-процессуального закона деятельность следователя и органа дознания, направленная на собирание, исследование, оценку, проверку и использование доказательств, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, установление объективной истины, обеспечение правильности применения закона, охрану прав и законных интересов физических и юридических лиц. *Дознание* — это основанная на законе розыскная, доказательственная и правоприменительная деятельность наделенных процессуальными полномочиями органов административной и оперативно-розыскной юрисдикции, направленная на выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, розыск и изобличение виновных, обеспечение задач уголовного судопроизводства. *Досудебное следствие* — это деятельность следователя по возбужденному и принятому к производству уголовному делу (например, ст. 305—322 УК Украины), содержание которой за-

ключается в раскрытии преступления, установлении события преступления, лиц, виновных в совершении преступления, собирании, исследовании, проверке, оценке и использовании доказательств, установлении объективной истины, осуществлении правоприменительных действий в целях обеспечения правильности применения закона, защиты прав и законных интересов граждан (провизоров, врачей) и юридических лиц (аптек, лечебно-профилактических учреждений и др.), создания условий для осуществления правосудия [3].

Несмотря на то, что Уголовно-процессуальным кодексом Украины (УПК Украины) четко определены задачи органов, осуществляющих дознание и досудебное следствие, деятельность которых должна быть направлена на установление как изобличающих, так и оправдывающих подозреваемого (обвиняемого) обстоятельств, регламентирован порядок выполнения процессуальных действий, права и обязанности их участников, на практике в отдельных случаях встречаются нарушения закрепленных законом прав граждан Украины. К наиболее характерным нарушениям закрепленных законом прав граждан Украины можно отнести:

- задержание гражданина без своевременного составления протокола об этом;
- изъятие предмета преступления (таблетки, ампулы, порошка и др.) не по месту обнаружения, а после доставки задержанного в помещение правоохранительного органа;
- нечеткое разъяснение задержанному гражданину, находящемуся формально в статусе свидетеля, его права отказаться давать показания в отношении себя и близких родственников, а также иметь свидание с защитником до первого допроса;
- выполнение процессуальных действий в присутствии понятых, являющихся фигурантами по другим уголовным делам;
- воспрепятствование свиданию защитника с задержанным наедине и непредоставление для ознакомления материалов, послуживших основанием для задержания;
- искусственное сохранение для фактически подозреваемого в совершении преступления лица статуса свидетеля, влекущее ущемление его права на приглашение защитника, а также других предусмотренных законом прав: на своевременное ознакомление с постановлениями о назначении и заключениями судебных экспертиз, заявление ходатайств, предоставление доказательств;
- несоблюдение установленных сроков дознания и необоснованное приостановление сроков досудебного следствия, выполнение процессуальных действий после их истечения;

- наличие обвинительного уклона при сборе и оценке доказательств по уголовному делу, отклонение по формальным мотивам обоснованных ходатайств защиты.

Осуществляя свою защиту самостоятельно или с помощью адвоката, обвиняемый (подозреваемый) вправе знать, в чем он обвиняется, давать показания по предъявленному обвинению или отказаться от дачи показаний и ответов на вопросы, иметь защитника и свидание с ним до первого допроса, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, знакомиться по окончании досудебного следствия или дознания со всеми материалами дела, подавать жалобы на действия лица, производящего дознание, следователя, прокурора, судьи, суда, а при наличии соответствующих оснований — на обеспечение безопасности [2].

Участие защитника в уголовном процессе регламентируется ст.ст. 44—48 УПК Украины. Защитником является лицо, которое в установленном законом порядке уполномочено осуществлять защиту прав и законных интересов подозреваемых, обвиняемых, подсудимых, осужденного, оправданного и предоставлять им необходимую юридическую помощь при производстве по уголовному делу.

В качестве защитника допускаются лица, имеющие свидетельство о праве на занятие адвокатской деятельностью в Украине, а также другие специалисты в области права, имеющие по закону право на предоставление правовой помощи лично или по поручению юридического (физического) лица. В случаях и в порядке, предусмотренных УПК Украины, в качестве защитников допускаются близкие родственники обвиняемого, подсудимого, осужденного, оправданного, его опекуны или попечители. Защитник допускается к участию в деле в любой стадии процесса. Близкие родственники обвиняемого, его опекуны и попечители допускаются к участию в деле в качестве защитников с момента предъявления обвиняемому для ознакомления материалов досудебного следствия. Защитник обязан использовать все указанные в законе средства защиты с целью выяснения обстоятельств, оправдывающих подозреваемого, обвиняемого и подсудимого или смягчающих либо исключающих его ответственность, оказывать им необходимую юридическую помощь.

С момента допуска к участию в деле на досудебном следствии защитник имеет право:

- до первого допроса подзащитного иметь с ним конфиденциальное свидание, а после первого допроса — такие же свидания без ограничения их количества и продолжительности;
- знакомиться с материалами, которыми обосновывается задержание подозреваемого или избрание меры пресечения, либо предъявление обвинения, а после окончания досудебного следствия — со всеми материалами дела;
- присутствовать при допросах подозреваемого и обвиняемого, а также при производстве других следственных действий, производящихся с их участием или по их ходатайству, либо ходатайству защитника, а при производстве других следственных действий — с разрешения следователя;
- применять научно-технические средства при производстве следственных действий, в которых участвует защитник, а также при ознакомлении с мате-

риалами дела — с разрешения лица, производящего дознание или следователя;

- представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, обжаловать действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора;
- собирать сведения о фактах, которые могут использоваться как доказательства по делу, в том числе запрашивать и получать документы или их копии от граждан и юридических лиц, знакомиться на предприятиях, в учреждениях и организациях, объединениях граждан с необходимыми документами, кроме тех, тайна которых охраняется законом, получать письменные заключения специалистов по вопросам, требующим специальных познаний, опрашивать граждан.

В сложившейся ситуации для наиболее эффективной защиты прав специалистов фармации, медицины и пациентов, связанных с оборотом лекарственных средств, с точки зрения профессионального адвоката на этапе досудебного следствия наиболее применимыми могут быть следующие практические способы.

А. Повсеместная пропаганда необходимости получения гражданами элементарных юридических познаний и разъяснение их прав на случай любых контактов с работниками правоохранительных органов.

Б. При первичном контакте гражданина с работником правоохранительных органов могут быть рекомендованы следующие необходимые действия:

а) выяснение его личности, полномочий и оснований для любых процессуальных действий, которыми, например, могут быть отбор образцов, проверка правильности отпуска лекарственных средств и денежных расчетов, контрольная закупка, осмотр и изъятие объектов, задержание и т. п.;

б) требование разъяснить свое процессуальное положение и объем процессуальных прав в каждом случае;

в) отказ от дачи пояснений и участия в процессуальных действиях в случае нарушения процессуальных прав с внесением в документы соответствующих отметок;

г) внимательное изучение реквизитов и содержания составляемых процессуальных документов с внесением в их текст соответствующих замечаний при подписании;

д) обжалование в установленном порядке неправомερных действий работников правоохранительных органов.

В. Привлечение при первой необходимости для оказания правовой помощи профессионального юриста (адвоката) с целью отработки тактики защиты своих законных интересов, реализации имеющихся возможностей по сбору оправдывающих либо смягчающих предусмотренную ответственность доказательств.

Так, например, на рассмотрении Зм. районного суда Х. области находилось уголовное дело по обвинению несовершеннолетнего гр. Ш. в совершении преступления предусмотренного ч. 1 ст. 321 УК Украины, т. е. в незаконном приобретении, перевозке, хранении с целью сбыта и сбыте ядовитого вещества тарен (подтверждается заключением судебно-химической экспертизы), которое гр. Ш. незаконно приобрел в сентябре 2005 г. и в последующем гр. Ш. незаконно дважды сбыл гр. В. и гр. И. Постановлением Зм. районного суда Х. области от 04.05.2006 г. уголовное дело по обвинению несовершеннолетнего гр. Ш. в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 321 УК Украины возвращено

прокурору району для производства дополнительного расследования в соответствии со ст. 246, 273 и 296 УПК Украины. Основанием направления уголовного дела на дополнительное расследование послужили доводы, изложенные в ходатайстве защитника подсудимого адвоката А.:

• В заключениях экспертиз имеется ряд противоречий в части вида, точного названия и количества вещества, изъятого у гр. Ш. и гр. В., для устранения которых необходимо проведение судебной химико-фармацевтической экспертизы. Так, во вводной части заключения экспертизы от 27.01.2006 г. № 118 указано, что эксперт произвел экспертизу наркотических средств, психотропных веществ, их аналогов и прекурсоров, в резолютивной части указано, что таблетка, изъятая у гр. Ш., является ядовитым лекарственным препаратом (п. д. 34). Кроме того, при проведении экспертизы экспертом были исследованы 1 таблетка, изъятая у гр. Ш. и 2 таблетки, изъятые у гр. В., в то время как это количество таблеток было изъято у указанных лиц, но на момент проведения экспертизы ½ таблетки, изъятой у гр. Ш., и 1 таблетка, изъятая у гр. В., уже были израсходованы при исследовании специалистами (п. д. 10, 28);

• в нарушение ст. 197 УПК Украины гр. Ш. был ознакомлен с постановлением о назначении экспертизы 28.01.2006 г., т. е. после проведения экспертизы 27.01.2006 г., в связи с чем гр. Ш. был лишен возможности реализовать свои права при назначении и проведении экспертизы, что также привело к неполноте проведения досудебного следствия.

В соответствии со ст. 281 УПК Украины в случае, если неполнота или неправильность досудебного следствия не может быть устранена в судебном заседании, уголовное дело может быть возвращено для дополнительного расследования по мотивам его неполноты или неправильности.

Для устранения неполноты или неправильности досудебного следствия необходимы процессуальные действия, направленные на сбор новых доказательств либо производство действий в таком объеме, исполнение которых невозможно с соблюдением специфики процессуальной формы судебного разбирательства, а противоречия касаются существенных обстоятельств дела и суд не может дать им однозначной оценки без установления для этого новых данных.

Поэтому в ходе дополнительного расследования органу досудебного следствия следует:

1) установить лицо по имени И., приобретавшее у гр. Ш. лекарственный препарат тарен, и принять по этому вопросу процессуальное решение;

2) установить личность мужчины, который предложил гр. Ш. разобрать дом, где был найден препарат тарен, а также место нахождения дома и личность его хозяина;

3) установить лиц, в том числе из окружения гр. Ш., которые могли быть причастны к употреблению препарата тарен;

4) провести экспертизу для установления вида, точного названия и количества вещества, изъятого у гр. Ш. и гр. В.

Таким образом, стремление Украины, направленное на вступление в ЕС, должно ориентировать законодательную власть на формирование норм уголовно-процессуального права в соответствии с европейскими стандартами защиты прав человека и основополагающих свобод, а также формировать понимание у юристов (оперативных работников, следователей, прокуроров, судей, адвокатов) необходимость правильного понимания положений Конвенций ООН и применения их в отечественной правоприменительной практике.

Проблема современной уголовно-процессуальной науки, судебной фармации, фармацевтического права, медицинского права и правоприменительной практики — это проблема обеспечения законности, обоснованности и целесообразности ограничения конституционных прав человека (провизора, фармацевта, врача, пациента), который привлекается к участию по расследуемому уголовному делу, возбужденному по признакам статей 305—322 УК Украины.

Работа кафедры фармацевтического права Национального фармацевтического университета направлена на разъяснение действующего законодательства, что способствует формированию у провизоров, врачей, фармацевтов и медицинских сестер правильного понимания юридических терминов, а также осознанию необходимости своевременного привлечения к участию в уголовном деле адвокатов для защиты своих прав, свобод и здоровья.

Список литературы

1. Гражданско-правовые отношения в фармацевтическом секторе Украины: конспект лекции / В. А. Шаповалова, А. С. Абросимов, В. В. Шаповалов, Н. М. Халин. — Харьков, 2002. — 17 с.
2. Юридична опіка: лікар — пацієнт — провізор // Лікарські засоби в неврології, психіатрії та наркології / За ред. В. О. Шаповалової, П. В. Волошина, О. В. Стефанова, І. М. Трахтенберга, В. В. Шаповалова. — Харків: Факт, 2003. — 784 с.
3. Роль захисника у досудовому слідстві при обранні запобіжних заходів, не пов'язаних із взяттям під варту: Матер. міжнар. наук.-практ. конф. — Харків — Київ: ПП «Серга», 2006. — 184 с.

Надійшла до редакції 15.08.2006 р.

О. С. Абросимов, В. В. Шаповалов,
М. М. Ніконов, В. О. Шаповалова

Аспекти судової фармачії: захист прав провизора, лікаря, медичної сестри і фармацевта на досудовому слідстві під час виявлення фактів незаконного обігу лікарських засобів, що мають психоактивні властивості

Національний фармацевтичний університет (м. Харків),
Слідче управління ГУМВС України в Харківській області

У межах судової фармачії приведені правові засади захисту прав спеціалістів фармачії і медицини на досудовому слідстві, коли виявлено факти незаконного обігу лікарських засобів, що мають психоактивні властивості.

A. S. Abrosimov, V. V. Shapovalov,
M. M. Nikonov, V. A. Shapovalova

Forensic pharmacy aspects: pharmacist's, doctor's, nurse's rights' protection on pre-court investigation in events of illegal turn-over of medicines with psychoactive characteristics

National pharmaceutical University (Kharkiv),
Investigations department of Main governing
of MIA in Kharkiv region

In the borders of forensic pharmacy law basis of protection for right of medicine and pharmacy specialists on pre-trial investigation phase during illegal turn-over of medicines with psychoactive elements were given.