

Медработник и благотворительные взносы: как обезопасить себя от уголовного преследования?



В последнее время новостные ленты все чаще пестрят информацией о том, что правоохранители то тут, то там задержали медицинского работника, получившего от пациента деньги. Преподносится такая информация, естественно, в крайне негативном для медицинского работника ключе. Действительно, если подходить к этому вопросу исключительно формально, получается, что, принимая деньги от пациента, врач вроде как нарушает ст. 49 Конституции Украины, которая гарантирует, что в государственных и коммунальных учреждениях здравоохранения медицинская помощь предоставляется бесплатно. В то же время вполне очевидно, что эта конституционная гарантия — лишь фикция: в реальности никакой бесплатности не существует. А не существует ее как раз по причине того, что государство не принимает должных мер к финансированию медицины.

В Решении Конституционного суда Украины от 29.05.2002 г. № 10-рп/2002 (дело о бесплатной медицинской помощи) приведены мнения высших государственных органов по вопросу бесплатности медицинской помощи.

Так, по мнению Президента Украины, Конституция Украины гарантирует лишь часть комплекса медицинских услуг в виде бесплатной медицинской помощи, что влечет за собой осуществление ее только на гарантированном уровне и в установленном законодательством объеме за счет налогов. Министерство финансов Украины указывало на разрыв между закрепленными Конституцией Украины гарантиями предоставления бесплатной медицинской помощи и экономическими возможностями государства. Министерство экономики утверждало, что положения ч. 3 ст. 49 Конституции Украины о бесплатности медицинской помощи являются рецидивом плановой экономики и совершенно не учитывают рыночных принципов (Конституционный Суд Украины, 2002).

Как видим, не только врачам и лицам, волей случая ставшими пациентами и столкнувшимися с реалиями «бесплатной» медицины, но и высшим государственным органам власти вполне очевидно, что норма ст. 49 Конституции Украины, гарантирующая бесплатную медицинскую помощь, — лишь фикция. Ее положения не выполняются — в первую очередь самим государством. Только вот уголовная ответственность в таких случаях перекладывается на обычных врачей и медсестер, которые пытаются как-то приспособиться к существующим экономическим реалиям.

Чтобы хоть как-то наладить финансирование, которое, в нарушение норм Конституции, не обеспечивается государством, и легализовать оплату предоставляемых медицинских услуг, Постановлением Кабинета Министров Украины от 04.08.2000 г. № 1222 утвержден Порядок получения благотворительных (добровольных) взносов и пожертвований от юридических и физических лиц бюджетными учреждениями и учреждениями образования, здравоохранения, социальной защиты, культуры, науки, спорта и физического воспитания для нужд их финансирования (далее — Порядок № 1222) (Кабинет Міністрів України, 2000).

С учетом дозволения, полученного от государства, сегодня почти в каждом врачебном кабинете можно увидеть коробочку для сбора благотворительных пожертвований. Однако, как показывает судебная практика, правоохранительные органы пытаются привлечь медиков к уголовной ответственности за сбор такой благотворительной помощи на основании ч. 1 ст. 184 Уголовного кодекса Украины, предусматривающей ответственность за незаконное требование оплаты медицинской помощи в государственных и коммунальных учреждениях здравоохранения. И иногда у них это получается.

Так, одним из судебных решений Верховного Суда Украины установлено, что врач анестезиолог-реаниматолог незаконно

предъявил требование оплатить оказанную медицинскую помощь в указанном им размере. Требование было представлено в виде просьбы осуществить взнос в благотворительный фонд медицинского учреждения, однако потерпевший воспринял ее именно как категорическое требование, поскольку она была произнесена соответствующей интонацией и сопровождалась пояснениями об обязательном характере такого благотворительного взноса. С учетом обстоятельств суд признал, что врач осужден законом.

В другом же судебном решении Верховный Суд Украины пришел к выводу о невиновности обвиняемой, обосновав свой вывод следующим: обвиняемая, занимая должность рентгенлаборанта, предлагала пациентам оказать благотворительную помощь в пользу благотворительного фонда, а следствие не установило факта требования денег за оказание медицинских услуг.

Как видим, при практически одинаковых обстоятельствах (обращение с просьбой об оказании благотворительной помощи) в первом случае медицинский работник признан виновным в уголовном проступлении, во втором — нет.

Что же принципиально важно при осуществлении сбора благотворительных взносов с пациентов во избежание обвинительного приговора суда?

Прежде всего необходимо юридически грамотно оформить всю процедуру сбора благотворительных взносов.

Следует четко решить, кто является конечным получателем благотворительной помощи — некий благотворительный фонд, созданный при медицинском учреждении, либо само учреждение?

Закон Украины от 05.07.2012 г. № 5073-VI «Про благодійну діяльність та благодійні організації» предусматривает возможность реализации обоих вариантов (п. 1 ст. 1) (Верховна Рада України, 2012). При этом, согласно п. 2 ч. 2 ст. 3 этого Закона, одной из сфер благотворительной деятельности является здравоохранение, а одним из видов благотворительной деятельности — бесплатная передача в собственность получателя благотворительной помощи денежных средств (ч. 1 ст. 5). С точки зрения действующего законодательства безвозмездная передача денежных средств в целях благотворительности является не чем иным, как гражданско-правовым договором пожертвования.

Следовательно, прежде чем вступить с пациентом в такие правоотношения, как сбор пожертвований, следует тщательно подготовиться.

Необходимо знать, что, согласно ч. 1 ст. 729 Гражданского кодекса Украины, «пожертвою є дарування нерухомих та рухомих речей, зокрема грошей та цінних паперів, особам, встановленим частиною першою ст. 720 цього Кодексу, для досягнення ними певної, наперед обумовленої мети».

Ч. 1 ст. 6 Закона Украины «Про благодійну діяльність та благодійні організації» также установлено, что «благодійною

пожертвою визнається безоплатна передача благодійником коштів, іншого майна, майнових прав у власність бенефіціарів для досягнення певних, наперед обумовлених цілей благодійної діяльності, відповідно до цього Закону».

Из приведенных норм законов можно сделать следующие выводы:

Во-первых, пожертвование является абсолютно безвозмездным и не может быть поставлено под условие осуществления каких-либо встречных действий в пользу жертвователя.

Следовательно врач либо иной сотрудник учреждения здравоохранения, предлагая осуществить пожертвование, не должен использовать категорические формулировки, а также не имеет права обещать осуществить лечение либо оказание иных медицинских услуг взамен полученного пожертвования.

Если пожертвование осуществляется на условиях получения пациентом встречного блага (а оказание медицинских услуг как раз и будет являться одной из форм предоставления встречного блага), то такой договор не может быть признан договором пожертвования. Следовательно, лицо, которое настояло на таких условиях «пожертвования», очень сильно рискует оказаться на скамье подсудимых.

Во-вторых, и Гражданский кодекс Украины, и Закон Украины «Про благодійну діяльність та благодійні організації» говорят о необходимости установления заранее известных целей благотворительного взноса (пожертвования). Отсутствие таких целей ведет к незаконности самого пожертвования. На практике следует оформлять письменное соглашение о благотворительном пожертвовании, в котором обязательно указывать цель такого пожертвования. Например, согласно Порядку № 1222, благотворительные взносы могут осуществляться для нужд финансирования по направлениям расходов конкретного учреждения, в том числе на выплату заработной платы работников.

Также следует помнить, что после осуществления благотворительного пожертвования отношения медицинского учреждения с пациентом, осуществившим пожертвование, не закончились, а только начались. Ведь, согласно положениям ч. 1 ст. 730 Гражданского кодекса Украины и ч. 6 ст. 6 Закона Украины «Про благодійну діяльність та благодійні організації», жертвователь имеет право осуществлять контроль за целевым использованием благотворительного пожертвования. Форма такого контроля законом не установлена.

Таким образом, для предупреждения злоупотреблений со стороны пациентов медицинского учреждения должно самостоятельно установиться порядок и форму осуществления жертвователями контроля за целевым использованием их благотворительных пожертвований. При этом желательно включить эти положения о форме и способе контроля в договор пожертвования, который пациент подписывает в момент осуществления благотворительного взноса.

После того как все документы, связанные с юридическим оформлением процедуры получения благотворительного пожертвования, подготовлены, необходимо правильно организовать сбор таких пожертвований.

Как установлено ч. 1 ст. 7 Закона Украины «Про благодійну діяльність та благодійні організації», «публічним збором

благодійних пожертв визнається добровільний збір цільової допомоги у формі коштів або майна серед невизначеного кола осіб, зокрема з використанням засобів електронного зв'язку або телекомунікації, у тому числі благодійного телекомунікаційного повідомлення, для досягнення цілей, визначених цим Законом».

Если медицинский работник осуществляет публичный сбор пожертвований для медицинского учреждения, в котором он работает, то, согласно ч. 3 ст. 7 Закона Украины «Про благодійну діяльність та благодійні організації», он должен действовать на основании «контракту (договору) про благодійну діяльність з таким бенефіціаром або одним із його законних представників. Контракт (договір) має визначати, зокрема, цілі, місце і строк збору коштів або іншого майна, порядок їх цільового використання, обліку та звітності, а також відповідальність особи, яка здійснює публічний збір благодійних пожертв, перед бенефіціаром і благодійниками у разі порушення контракту (договору) або порядку використання таких пожертв».

Выходит, что, прежде чем уполномочить медицинского работника собирать пожертвования с пациентов, необходимо заключить с таким работником достаточно сложный договор (контракт) и детально прописать в нем все нюансы такой деятельности. Отсутствие такого договора (контракта) может самым печальным образом отразиться на судьбе лица, собирающего благотворительную помощь.

И последний совет: что бы не случилось, ничего никому не говорите и не подписывайте без консультации с адвокатом. Это ваше неотъемлемое конституционное право, не забывайте им пользоваться. Еще лучше — заблаговременно подпишите с адвокатом договор об оказании правовой помощи, в рамках которой адвокат проведет юридический аудит, а также, при необходимости, разработает все надлежащие документы и проинструктирует о том, как, собирая благотворительные взносы, не нарушить закон.

Не пренебрегайте мерами превентивной безопасности. Уж кому-кому, а врачам хорошо известно, что профилактика обходится значительно дешевле, чем лечение запущенного заболевания.

Список использованной литературы

Верховна Рада України (2012) Закон України від 05.07.2012 р. № 5073-VI «Про благодійну діяльність та благодійні організації» (<http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/5073-17>).

Кабінет Міністрів України (2000) Постанова Кабінету Міністрів України від 04.08.2000 р. № 1222 «Про затвердження Порядку отримання благодійних (добровільних) внесків і пожертв від юридичних та фізичних осіб бюджетними установами і закладами освіти, охорони здоров'я, соціального захисту, культури, науки, спорту та фізичного виховання для потреб їх фінансування» (<http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/1222-2000-%00%BF>).

Конституційний Суд України (2002) Рішення Конституційного Суду України від 29.05.2002 р. № 10-рп/2002 у справі за конституційним поданням 53 народних депутатів України щодо офіційного тлумачення положення частини третьої статті 49 Конституції України «у державних і комунальних закладах охорони здоров'я медична допомога надається безоплатно» (справа про безоплатну медичну допомогу) (<http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/010p710-02>).

О. Ю. Юдин,

адвокат в області медичного права

РЕФЕРАТИВНА ІНФОРМАЦІЯ

Метод кенгуру не опасен для недоношенных новорожденных

Физический контакт кожа к коже (ККК) новорожденного и матери при выхаживании детей, рожденных преждевременно, не ассоциирован со значительным снижением уровня кислорода в тканях головного мозга — к такому выводу в ходе нового исследования пришли ученые Королевского женского госпиталя (Royal Women's Hospital), Австралия.

В работе сравнивали уровень церебральной оксигенации, которую измеряли неинвазивным методом инфракрасной спектроскопии, и другие физиологические показатели у 40 детей, рожденных преждевременно, при ККК и в закрытом кувезе. Установлено, что во время ККК уровень регионарной церебральной оксигенации у детей был на 1,3% ниже, чем при их нахождении в кувезе, но такая разница не являлась клинически значимой. У новорожденных при ККК отмечали статистически значимое по-

вышение частоты сердечных сокращений, они больше спали. При возвращении в закрытый кувез уровень церебральной оксигемации у них незначительно повышался, частота сердечных сокращений снижалась, а время сна сокращалось.

Несмотря на то что в ходе работы не удалось продемонстрировать значимых преимуществ ККК по сравнению с содержанием в закрытом кувезе, доказано отсутствие негативного влияния этого метода ухода за новорожденным. Ученые полагают, что ККК следует поощрять при выхаживании недоношенных.

Boggs W. (2017) Skin-to-skin care does not impair cerebral oxygenation in preterm infants. *Medscape*, Aug. 08 (www.medscape.com/viewarticle/883852).

Lorenz L., Marullit A., Dawson J.A. et al. (2017) Cerebral oxygenation during skin-to-skin care in preterm infants not receiving respiratory support. *Archives of Disease In Childhood – Fetal and Neonatal Edition*, July 28 [Epub ahead of print].

Юлія Котиківич