

<https://doi.org/10.29296/25877305-2021-12-06>

К проблеме страхования риска профессиональной ответственности медицинских работников

И.А. Шмелев, кандидат медицинских наук, доцент,
В.В. Сергеев, доктор медицинских наук, профессор,
В.А. Купряхин, кандидат медицинских наук, доцент
 Самарский государственный медицинский университет
 Минздрава России
E-mail: i.a.shmelyov@samsmu.ru

В статье проводится анализ существующих положений нормативной, правовой базы, регулирующей право медицинских работников на страхование риска профессиональной ответственности за вред, причиненный жизни и здоровью граждан. Рассматриваются 3 концептуальных подхода к профессиональным ошибкам медицинских работников. Формулируется базовый тезис, позволяющий определить принципиальные отличия между профессиональным правонарушением и профессиональной ошибкой медицинского работника. Предлагается и обосновывается нормативное определение профессиональной ошибки медицинского работника.

Ключевые слова: врачебная ошибка, страхование, профессиональная ответственность, медицинский работник, Федеральный закон.

Для цитирования: Шмелев И.А., Сергеев В.В., Купряхин В.А. К проблеме страхования риска профессиональной ответственности медицинских работников. *Врач.* 2021; 32 (12): 44–47. <https://doi.org/10.29296/25877305-2021-12-06>

Пандемия COVID-19, являясь экзистенциальной угрозой современному человечеству, в значительной степени обострила многие проблемы правового регулирования медицинской деятельности. В борьбе с новой опасной инфекцией медицинские работники нередко оказываются в ситуации, сопряженной со значительной степенью неопределенности в понимании всех звеньев патогенеза заболевания, что повышает риск применения тех или иных методов лечения. В этой связи актуализируется проблема страхования риска профессиональной ответственности медицинских работников.

Цель настоящего исследования — сформулировать предложения, направленные на совершенствование правового регулирования страхования риска профессиональной ответственности медицинских работников.

В задачи исследования входило:

- рассмотрение вопроса декриминализации понятия «ошибка» в Уголовном кодексе (УК) Российской Федерации (РФ);
- анализ содержания понятия «профессиональная ошибка медицинского работника»;

- изучение возможности осуществления страхования риска профессиональной ответственности медицинских работников как коммерческими, так и некоммерческими организациями.

В исследовании применен сравнительно-правовой метод.

В настоящее время проблему страхования риска профессиональной ответственности, как правило, рассматривают в аспекте понятия «врачебная ошибка». Несмотря на все многообразие этих понятий, можно выделить следующие три концептуальных подхода (КП) к профессиональным ошибкам медицинских работников:

- профессиональная ошибка — это правонарушение;
- профессиональная ошибка — это добросовестное заблуждение;
- профессиональная ошибка — это неопределенное понятие.

Во многих странах в качестве эталона используется данное в отчете Института медицины Национальной академии США «To Err is Human: Building a Safer Health System» [1] определение: «Врачебная/медицинская ошибка — это невыполнение запланированных действий (*ошибка исполнителя*) или применение ошибочного плана, неспособного достичь поставленной цели (*ошибка планирования*)».

Зарубежные специалисты различают 2 вида врачебных ошибок:

- 1) квалифицируемые как халатность (врачебная халатность);
- 2) не связанные с халатностью.

В качестве примера реализации 1-го КП «Профессиональная ошибка — это правонарушение» на уровне законодательного акта можно привести пример формулирования этого понятия в законах некоторых стран, где указано, что медицинская (профессиональная, врачебная) ошибка — это деятельность или сознательное бездействие поставщика медицинских услуг, приведшее к смерти или причинению ущерба здоровью пациента по неосторожности, халатности или в связи с отсутствием профессионализма [2].

В нашей стране взгляд на профессиональную ошибку медицинского работника, как на правонарушение разделяет большинство юристов. Так, в Комментарий к УК РФ отмечено, что врач за допущенную врачебную ошибку будет нести ответственность за вред, причиненный здоровью потерпевшего. Вместе с тем и в России и за рубежом многие специалисты придерживаются 2-го КП «Профессиональная ошибка — это добросовестное заблуждение».

Следует заметить, что в п. 7 ч. 1 ст. 72 Федерального закона (ФЗ) от 21 ноября 2011 г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» [3] определено, что медицинские работники и фармацевтические работники имеют право на основные гаран-

тии, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами РФ, в том числе на страхование риска своей профессиональной ответственности.

Важно подчеркнуть, что к одним из принципиальных подходов к страхованию, содержащихся в гражданском праве, относится запрет на страхование противоправных интересов [4].

С учетом сказанного можно сформулировать следующий базовый тезис: «Законодатель, устанавливая право медицинских и фармацевтических работников на страхование риска профессиональной ответственности, исходил из правомерности их интересов, поскольку страхование противоправных интересов не допускается».

Очевидно, что такая позиция законодателя соответствует 2-му КП к профессиональной ошибке. В этой связи логично было бы в специальном законодательном акте дать следующее нормативное определение: «Профессиональная ошибка медицинского работника – это добросовестное заблуждение медицинского работника при исполнении им профессиональных обязанностей, последствием которого явилось причинение вреда жизни или здоровью гражданина».

Названный подход находит отражение при разработке проекта ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности медицинских организаций перед пациентами» [5]. Так, в пояснительной записке к данному проекту ФЗ отмечается, что профессиональной ошибкой следует считать добросовестное заблуждение медицинского работника при отсутствии прямого или косвенного (халатности, небрежности) умысла, направленного на причинение вреда жизни и здоровью пациента.

В п. 1 ч. 1 ст. 1 указанного проекта используется понятие «дефект оказания медицинской помощи», под которым понимается допущенное медицинской организацией нарушение качества или безопасности оказываемой медицинской услуги, а равно иной ее недостаток, независимо от вины такой медицинской организации и ее работников.

В соответствии с пунктом «а» ч. 4 ст. 16 данного проекта ФЗ расследуются в установленном порядке и по решению Комиссии по расследованию в зависимости от конкретных обстоятельств могут квалифицироваться как дефекты оказания медицинской помощи: ошибка работников медицинской организации при применении в отношении пострадавшего методов диагностики, профилактики или лечения вследствие их добросовестного заблуждения, в том числе ошибка в диагнозе пострадавшего, полноте диагностики, определении сроков и периодичности оказания лечения, выборе метода лечения.

Однако при рассмотрении одного из вариантов проекта ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан

в Российской Федерации», можно констатировать иной КП законодателя к профессиональным ошибкам.

Во-первых, в соответствии с данным проектом ФЗ медицинские и фармацевтические работники лишаются права на страхование профессиональной ошибки. *Во-вторых*, в ч. 1 ст. 93 проекта сформулировано следующее нормативное определение профессиональной ошибки: «Профессиональной ошибкой при оказании медицинской помощи признается допущенное нарушение качества или безопасности оказываемой медицинской услуги, а равно иной ее недостаток, независимо от вины медицинской организации и ее работников».

В принятом ФЗ от 21 ноября 2011 г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» определение профессиональной ошибки вообще не содержится.

Уместно заметить, что в уголовном законодательстве отдельных стран допускается декриминализация деяния судом, если обвиняемый совершает запрещенное деяние, добросовестно заблуждаясь в его противоправности, и смягчения наказания судом, если ошибка виновного не оправдана [6].

В УК РФ [7] отсутствуют положения об ошибке. Вместе с тем в ч. 2 ст. 28 УК установлено, что деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий или бездействия, но не могло предотвратить эти последствия в силу *несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам*.

Безусловно, приведенные положения УК РФ открывают возможности для глубокого юридического анализа профессиональных ошибок.

Мы предлагаем следующее определение профессиональной ошибки медицинского работника:

Профессиональная ошибка медицинского работника – это добросовестное заблуждение специалиста в надлежащем исполнении своих профессиональных обязанностей, последствием чего явилось невиновное причинение вреда пациенту [8].

В данном определении особого внимания заслуживают следующие элементы:

- заблуждение;
- добросовестность;
- невиновное причинение вреда.

Заблуждение является сущностью профессиональной ошибки медицинских работников и представляет собой саму мысль или ход мысли, относительно которых хотя в сознании и существует уверенность, что они правильны, но которые не соответствуют «истине», фактическим обстоятельствам (*материальное заблуждение*) или противоречат логическим законам (*формальное заблуждение*) [9].

Следует отметить, что в некоторых странах (США, Великобритания и Канада), страхование профессиональной ответственности предлагает деятельность страховых компаний 3 типов:

1. Крупные многопрофильные страховые компании, которые являются открытыми акционерными обществами, имеют крупный акционерный капитал.
2. Контролируемые врачами компании, специализирующиеся на страховании профессиональной ответственности. (например, в Великобритании — это Союз защиты медиков, который был создан в 1885 г. и является некоммерческой организацией взаимного страхования).
3. Закрытые страховые программы, охватывающие только членов одной больничной цепи, медицинской школы или ассоциации врачей одной специальности [10].

В пункте «а» ч. 3 ст. 21 проекта ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности медицинских организаций перед пациентами» [5] устанавливаются требования, которым должна соответствовать страховая организация для осуществления обязательного страхования, к одним из которых относится определенная (2 млрд рублей и более) величина уставного капитала страховой организации.

Из приведенной нормы видно, что речь идет о коммерческом страховании, поскольку проект ФЗ устанавливает требования, характерные для коммерческих организаций.

Представляется, что в сфере страхования профессиональной ответственности необходим комплексный подход, предусматривающий различные формы коммерческого и некоммерческого страхования.

Особое значение при этом имеет развитие взаимного страхования и создание компенсационных фондов саморегулируемыми организациями.

В ст. 4 ФЗ от 29 ноября 2007 г. №286-ФЗ «О взаимном страховании» [11] отмечено, что объектами взаимного страхования являются объекты имущественного страхования, то есть имущественные интересы членов общества, связанные, в частности:

- 1) с владением, пользованием и распоряжением имуществом (страхование имущества);
- 2) с риском наступления ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, риском ответственности за нарушение договора (страхование гражданской ответственности);
- 3) с осуществлением предпринимательской деятельности (страхование предпринимательских рисков).

В соответствии с ч. 1 ст. 13 ФЗ от 1 декабря 2007 г. №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» [12] саморегулируемая организация вправе применять следующие способы обеспечения имущественной ответственности членов саморегулируемой организации пе-

ред потребителями произведенных ими товаров (работ, услуг) и иными лицами:

- 1) создание системы личного и (или) коллективного страхования;
- 2) формирование компенсационного фонда.

Таким образом, можно сделать следующие выводы:

1. УК РФ необходимо дополнить статьей о фактической и юридической ошибке.
2. Нормативное понятие «профессиональная ошибка медицинского работника» должно быть сформулировано с отражением ее сущности — добросовестного заблуждения.
3. При страховании профессиональной ответственности медицинских работников следует использовать разнообразные формы некоммерческого и коммерческого страхования.

* * *

Авторы заявляют об отсутствии конфликта интересов.

Работа не имела финансовой поддержки.

Литература/Reference

1. To Err is Human: Building a Safer Health System. Washington (DC): National Academies Press (US), 2000. DOI: 10.17226/9728. Available at: <https://pubmed.ncbi.nlm.nih.gov/25077248/>
2. Закон Республики Молдова от 27 октября 2005 г. №263-XVI «О правах и ответственности пациента» [Law of the Republic of Moldova No.263-XVI of 27 October 2005 «On the rights and responsibilities of the patient» (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://lex.justice.md/ru/313060/>
3. Федеральный закон от 21 ноября 2011г. №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» [Federal law No.323-FZ of 21 November 2011 «on the basis of public health protection in the Russian Federation» (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://base.garant.ru/57499516/>
4. Гражданский кодекс РФ [Civil code of the Russian Federation (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://base.garant.ru/10164072/>
5. Проект федерального закона «Об обязательном страховании гражданской ответственности медицинских организаций перед пациентами» [Draft Federal law «on compulsory insurance of civil liability of medical organizations to patients» (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://pravo-med.ru/legislation/fz/4845/>
6. Уголовный кодекс Республики Польша. Науч. ред. А.И. Лукашов, Н.Ф. Кузнецова. Перевод с польского. СПб: Издательство «Юридический центр Пресс», 2001; 234 с. [Criminal code of the Republic of Poland/Science. ed. the faculty of law. Ed. A.I. Lukashov, N.F. Kuznetsova. Translated from the Polish. SPb: Publishing house «Legal center Press», 2001; 234 p. (in Russ.)].
7. Уголовный кодекс РФ [Criminal code of the Russian Federation (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://base.garant.ru/10108000/>
8. Горлова Е.В., Сергеев В.В. Алгоритмы анализа врачебных ошибок: монография. Самара: Самар. гуманитар. акад., 2017; с. 16 [Gorlova E.V., Sergeev V.V. Algorithms of analysis of medical errors: monograph. Samara: Samar. Humanitarian. Acad., 2017; pp. 16 (in Russ.)].
9. Шмидт Г. Философский словарь. 22-е, новое, переработ. изд. под ред. Г. Шмидкофа. Пер. с нем. М.: Республика, 2003; с. 161 [Schmidt G. Philosophical dictionary. 22nd, new, rework. ed. Ed. G. Shishkoff. M.: Republic, 2003; pp. 161 (in Russ.)].
10. Фили Ф.Г. Маринер У.К. Основы законодательного и нормативного регулирования ответственности врача за нанесение вреда здоровью пациента вследствие халатности: США, Великобритания и Канада. Вопросы экспертизы и качества медицинской помощи. 2006; 8: 36–52 [Fili F.G., Mariner W.K. Fundamentals of legislative and regulatory regulation of the doctor's liability for harm to the patient's health due to negligence: USA, UK and Canada. Questions of expertise and quality of medical care. 2006; 8: 36–52 (in Russ.)].

11. Федеральный закон от 29 ноября 2007 №286-ФЗ «О взаимном страховании» [Federal law No. 286-FZ of 29 November 2007 «On mutual insurance» (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://base.garant.ru/12157374/>

12. Федеральный закон от 1 декабря 2007 №315-ФЗ «О саморегулируемых организациях» [Federal law No. 315-FZ of 1 December 2007 «On self-regulatory organizations» (in Russ.)]. Доступно на / Available at: <http://base.garant.ru/12157433/>

TO THE PROBLEM OF MEDICAL PROFESSIONAL LIABILITY RISK INSURANCE IN HEALTHCARE WORKERS

Associate Professor **I. Shmelev**, Candidate of Medical Sciences; Professor **V. Sergeev**, MD; Associate Professor **V. Kupryakhin**, Candidate of Medical Sciences

Samara State Medical University, Ministry of Health of Russia

The paper analyzes the existing provisions of the regulatory and legal framework governing the right of medical workers to insure the professional liability risk for the harm caused to the life and health of citizens. It considers three conceptual approaches to the professional errors made by healthcare workers. A basic thesis is formulated, which allows determination of fundamental differences between a healthcare worker's professional offense and professional mistake. The authors propose and substantiate the normative definition of a professional error made by a healthcare worker.

Key words: medical error, insurance, professional liability, healthcare worker, federal law.

For citation: Shmelev I., Sergeev V., Kupryahin V. To the problem of medical professional liability risk insurance in healthcare workers. *Vrach. 2021; 32 (12): 44–47.* <https://doi.org/10.29296/25877305-2021-12-06>