

УДК 340.68(618)

Лапко Г. К.

ПОНЯТИЕ «АБОРТ» В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И МЕДИЦИНСКОЙ ПРАКТИКЕ

Действующий УК Украины, установив в ст. 134 ответственность за незаконное производство аборта, не дает определения используемого термина «аборт» и не раскрывает его содержание. В исследованиях правоведов даются различные определения аборта (от лат. abortus – изойти, погибнуть). Одни авторы рассматривают его как операцию искусственного прерывания беременности [1, с. 10; 2, с. 313], другие – как изгнание плода [3, с. 131], третьи – как искусственное прерывание беременности [4, с. 278]. Очевидно, что приведенные определения значительно разнятся по своей сути и правовому наполнению.

Учитывая вышеизложенное, в настоящей статье ставится цель обосновать и дать четкое и однозначное определение понятие «аборт», приемлемое для квалификации преступления, предусмотренного ст. 134 УК.

Как определено ст. 3 Закона Украины «Основы законодательства Украины об охране здоровья» (далее – Основы) смысл понятий и терминов, употребляемых в законодательных актах в области здравоохранения, определяется законодательством Украины и специальными словарями понятий и терминов Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ) [5, с. 19]. В ч.1 ст.50 Основ термин «аборт» расшифровывается как «операция искусственного прерывания беременности». В то же время, в Приказе МОЗ Украины он определяется как «...прерывание беременности, вызванное воздействием непосредственно на плодное яйцо, матку организм беременной» [6]. Поскольку понятие «операция» в медицинской практике является более узким, чем «воздействие ... на плодное яйцо, матку, организм», понятие аборт, устанавливаемое Приказом МОЗ Украины, является более широким, чем понятие, устанавливаемое Основами, однозначно трактующими аборт как операцию. Таким образом, исследование нормативных актов так же не дает однозначный ответ о содержании исследуемого термина.

В связи с этим для достижения поставленной цели представляется необходимым исследовать содержание понятия «аборт» в медицинской науке и практике. Для этого, руководствуясь ст. 3 Основ, вначале обратимся к Глоссарию терминов по медико-социальной помощи ВОЗ, который определяет, что «термин «аборт», используемый в медицинской профессии, означает «прерывание беременности до того, как плод обретет жизнеспособность, т.е. способность к независимой внеутробной жизни» [7, с. 19]. Приведенное определение имеет следующие особенности: во-первых, эксперты ВОЗ подчеркивают, что даваемое ими определение аборта является сугубо профессиональным, используемым в медицинской сфере человеческой жизнедеятельности; во-вторых, конечная временная граница (т.е. срок беременности), до которой её прерывание является абортом, увязывается не с ка-

лендарным сроком беременности, а с моментом возникновения самостоятельной жизнеспособности плода; в-третьих, начальная временная граница, с которой её прерывание можно определить как аборт экспертами ВОЗ не установлена. Есть все основания считать, что такой подход экспертами ВОЗ избран не случайно - во многих странах аборт остаётся законодательно не урегулированным понятием и поэтому его медицинские критерии могут не совпадать с правоприменительными, религиозными и житейскими.

Говоря о конечных временных границах, для рассматриваемого определения, следует иметь в виду, что жизнеспособность плода обычно определяют по продолжительности беременности и/или его весу, либо в некоторых случаях по длине. Ранее традиционно считалось, что состояние жизнеспособности наступает на 28 неделе беременности [8, с. 294; 9, с. 349], однако в последнее время все больше авторов высказываются за снижение этого срока до 20–22 недель в соответствии с тенденцией развития неонатологии [10, с. 258]. На Украине частью 6 ст. 281 ГК установлено, что искусственное прерывание беременности может быть проведено при сроке беременности до 22 недель [11].

Что касается начальной временной границы, то, как правило, в большинстве стран она законодательно не закреплена, а для медицинских целей начало беременности принято считать с момента слияния двух гамет. Вместе с тем в ряде стран вакуум-аспирация, проводимая до 4 – 5 недель беременности не считается абортом. Например, закон об абортах, принятый ещё в 1976 г. в ГДР определял, что действия, начинающиеся до завершения укрепления в матке оплодотворенной яйцеклетки, не являются прерыванием беременности [12, с. 39]. Из изложенного следует, что в международных актах так же отсутствует единое определение исследуемого понятия.

Отечественная медицинская наука считала и считает, что абортом является прерывание беременности в первые 28 недель, что фактически является максимальной временной границей, определенной для этого понятия экспертами ВОЗ [13, с. 46; 14, с. 5, 10, 258]. Очевидно, что мнение учёных-медиков находится в явном противоречии с законодательством и нормативными документами МОЗ Украины.

Из содержания ст. 50 Основ следует, что для уголовно-правовой характеристики аборта важным является не только срок беременности в котором он был осуществлён, но и причины его наступления. В зависимости от них медицинская наука подразделяет аборты на самопроизвольные, искусственные и не выясненной этиологии. Для настоящего исследования интерес представляет искусственный аборт, поскольку именно за его незаконное производство статьёй 134 УК предусмотрена уголовная ответственность.

В документах ВОЗ искусственный аборт определяется как преднамеренное прерывание беременности и подразделяется на разрешенный и неразрешенный [7, с. 24; 15 с. 24]. В Основах не дается определения термина «искусственный аборт», однако, сделать вывод о его понимании отечественным законодателем можно при рассмотрении ст. 50. При её анализе обращает на себя внимание то, что законодатель, говорит об аборте исключительно как об операции и следовательно рассматривает аборт только как операцию. Поэтому представляется необходимым проанализировать содержание этого термина.

ПОНЯТИЕ «АБОРТ» В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И МЕДИЦИНСКОЙ ПРАКТИКЕ

Понятие «операция» не раскрывается ни в Основах законодательства Украины о здравоохранении, ни в иных законодательных и нормативных актах. Большая Советская энциклопедия раскрывая термин операция (от лат. *operatio* – работа, действие), подчеркивает «...(в том числе и медицинская)» и определяет её как, как законченное действие или ряд действий, направленных на решение определенной задачи, достижение поставленной цели [16 с. 422]. Энциклопедический словарь медицинских терминов операцию трактует как лечебное или диагностическое мероприятие, связанное с травмированием органов и тканей больного. Этот же источник даёт определение акушерской операции как вмешательство на половых органах женщины, плодном яйце или плоде, производимое при беременности, родах или в послеродовом периоде [17 с. 260]. Современные учебники хирургии дают следующие определения понятия «операция»: механическое воздействие на органы и ткани, сопровождающееся их разъединением с целью обнажения больного органа и выполнения на нем лечебных или диагностических манипуляций [18 с. 393]; механическое воздействие на ткани и органы специальными инструментами с целью излечения и уменьшения страданий больного [19 с. 169]; выполнение специального механического воздействия на органы и ткани с лечебной целью [20 с. 207].

Из рассмотренных определений термина «операция» видно, что оперативное вмешательство подразумевает: механическое воздействие на ткани и органы специальными инструментами. Таким образом, если рассматривать ст. 50 Основ с формальных позиций, то искусственный аборт следовало бы понимать исключительно как оперативное вмешательство, т.е. прерывание беременности путём механического воздействия на плодное яйцо специальными инструментами. Вместе с тем, неоперативные способы искусственного прерывания беременности известны человечеству с глубокой древности. Более того, для прерывания беременности в настоящее время официально разрешены и широко используются методы, основанные на введении в организм женщины путём инъекций различных гормональных препаратов, именуемые в нормативных актах МОЗ Украины медикаментозными абортами [21].

Говоря об оперативных методах прерывания беременности, так же следует помнить о наличии такого понятия как манипуляция (от фр. *Manipulation* - сложный приём в работе ручным способом; действие, требующие ловкости рук), которая формально операцией не является, но с её помощью можно вызвать искусственное прерывание беременности (например, прокол плодного пузыря).

Кроме понятия «аборт», в медицине существует понятие преждевременные роды. В контексте исследования уголовной ответственности за незаконное производство аборта, необходимо определиться с содержанием и этого термина. С определением их сроков в акушерской науке так же отсутствует однозначное мнение. Одни специалисты определяют его от 28 до 37 нед. беременности [22 с. 107], а другие – от 28 до 39 [10 с. 277]. При этом одни авторов их обязательным признаком считают рождение живого плода (не определяясь: чем же тогда является рождение мертвого) [23 с. 277], а другие считают что преждевременные роды могут закончиться рождением как живого так и мертвого плода [24 с. 131]. В нормативных доку-

ментах МОЗ Украины преждевременные роды определяются как прерывание беременности в сроки от 28 до 36 недель [6].

Для уголовно-правовой оценки преждевременных родов важно знать, что они, как и аборт, могут быть вызваны как внутренними (самопроизвольные, спонтанные), так и внешними (искусственные) причинами. Исходя из расширенного толкования современной юридической наукой и практикой незаконного аборта, искусственные, проведенные с нарушением действующих законодательно-нормативных актов, преждевременные роды, как правило, квалифицируются по ст.134 УК. Мы считаем, что исходя из положений медицинской науки, искусственные преждевременные роды не являются абортom. В связи с чем необходимо либо уточнить диспозицию ст.134 УК и вести в ней речь о незаконном прерывании беременности в любом сроке, проведенном любым способом (оперативный, неоперативный); либо вводить новый специальный состав убийства.

Кроме преждевременных родов в медицине для прерывания беременности в сроки более 28 недель используются плодоразрушающие операции. Их смысл состоит в том, что бы разрушить плод в полости матки, а затем извлечь по-частям. Что так же не является абортom.

Таким образом, анализ представленных выше материалов, позволяет прийти к выводу, что наиболее часто встречается в нормативно-правовых актах и медицинской практике понятия искусственное прерывание беременности, аборт и преждевременные роды имеют своё специфическое содержание, отличающее их по предмету правового регулирования.

Резюмируя рассмотрение вышеизложенного материала, можно заключить, что прерывание беременности бывает двух видов:

- естественное, вызванное различными процессами, протекающими в организме беременной, без внешнего целенаправленного воздействия, как с её стороны, так и со стороны других лиц;

- искусственное, сопряжённое с внешним вмешательством в физиологические процессы внутриутробного развития плода со стороны самой беременной или других лиц.

В свою очередь искусственное прерывание беременности возможно путем: аборта (законного или незаконного), который может быть произведен оперативным и неоперативным способом; искусственных преждевременных родов (так же произведенных оперативным или неоперативным способом), а так же плодоразрушающих операций.

Статьей 134 УК предусмотрена ответственность за незаконное производство аборта, который отличается по своим объективным признакам от искусственных преждевременных родов и плодоразрушающих операций.

Как видно из положений, изложенных в настоящей статье, возникновение анализируемых проблем свидетельствует: во-первых, о необходимости совершенствования ст. 50 Закона Украины «Основы законодательства Украины о здравоохранении», а во-вторых, о несоответствии нормативных документов Министерства Здравоохранения Украины Закону Украины «Основы законодательства Украины о здравоохранении» в части определения употребляемых терминов. Оче-

ПОНЯТИЕ «АБОРТ» В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И МЕДИЦИНСКОЙ ПРАКТИКЕ

видно, что для формулирования ст. 134 УК следует воспользоваться одним из основных принципов законодательной техники, гласящих, что использование в законе общеупотребительных терминов оправдано лишь в тех случаях, когда их значение очевидно и ни у кого не вызывает сомнений.

Так же считаем необходимым привести в соответствие с ч. 6 ст. 281 ГК и ст. 50 ЗУ «Основы законодательства Украины об охране здоровья» нормативные акты МОЗ Украины. В качестве предложения считаем возможным рекомендовать следующие определения.

Преждевременное прерывание беременности - прерывание беременности до 37 недель, вызванное любыми причинами. Может быть самопроизвольным и искусственным.

Самопроизвольное прерывание беременности – прерывание беременности до 37 недель, произошедшее без внешнего вмешательства.

Искусственное прерывание беременности – прерывание беременности до 37 недель, вызванное внешним воздействием на плодное яйцо, матку или организм беременной. Включает: искусственный аборт, искусственные преждевременные роды, плодоразрушающие операции.

Искусственный аборт - искусственное прерывание беременности до 22 недель, проведенное оперативным или неоперативным способом.

Искусственные преждевременные роды – искусственное прерывание беременности с 22 до 37 недель беременности, проведенное оперативным и неоперативным способом.

Плодоразрушающие операции – оперативные вмешательства, направленные на разрушение плода в полости матки в сроки с 22 до 37 недель беременности.

Из приведенных в статье материалов видно, что уголовная ответственности по ст. 134 УК должна наступать за незаконное искусственное прерывание беременности в сроке до 22 недель независимо от способа производства аборта. Вместе с тем, вне уголовно-правового регулирования остаются неабортные методы искусственного прерывания беременности: искусственные преждевременные роды и плодоразрушающие операции, незаконное производство которых может нанести вред здоровью женщины. Дальнейшее исследование проблемы ответственности за незаконное прерывание беременности указанными способами по нашему мнению является перспективным направлением уголовно-правовой науки.

Литература

1. Юридична енциклопедія: В 6 т./ Редкол.: Ю.С. Шемшученко (від. ред.) та ін. – К.: Українська енциклопедія, 1998. - Т.1 – 672 с. ;
2. Уголовный кодекс Украины. Научно – практический комментарий. Ответственный редактор С.С. Яценко. – К.: «АСК», 2003. – 1088 с.;
3. Курс советского уголовного права. – М.: Наука, 1971. – 457 с.
4. Комментарий к Уголовному кодексу РСФСР. – М.: Юридическая литература, 1971. – 278 с.;
5. Основы законодавства України про охорону здоров'я. Закон України від 19.11.1992 № 2801-ХІІ // Відомості Верховної Ради – 1993. - N 4. – С.19;
6. Клінічні протоколи з акушерської та гінекологічної допомоги / Наказ МОЗ України № 582 від 15.12.2003 //www.liga.com.ua;

7. Глоссарий терминов по медико – социальной помощи. ВОЗ Европейское региональное бюро. - Копенгаген, 1976. - 429 с.;
8. Каплан А.Л. Акушерство – М.: Медгиз, 1956. – 352 с.;
9. Бодяжина В.И. Жмакин К.Н. Акушерство. – М.: Медицина, 1970. – 429 с.;
10. Бодяжина В.И., Жмакин К.Н., Кирющенко А.П. Акушерство. – Курск: ГУИПП «Курск», 1998. – 496 с.;
11. Цивільний кодекс України від 16.01.2003. – ОВУ. – 2003. - № 11. – Ст. 461. – Из змін. Від 19.06.2003; 18.11.2003; 2.05.2004.
12. Кузнецов В.К., Баранова Е.В. Законодательства об аборте в странах мира. - Здравоохранение Российской Федерации. - 1980. - № 5. – с. 37 - 40;
13. Руководство по акушерству и гинекологии в 6-ти т. Т. 3 кн. 1 / Под ред. П.А. Белошапко – М.: медицина, 1964. – 440 с.;
14. Энциклопедический словарь медицинских терминов. Изд. 1. Под. Ред. Б.В. Петровского Т.1 - М.:Мед, 1983. - 448 с.
15. Осложнения при аборте: Руководство по техническим и управленческим аспектам предупреждения и лечения / ВОЗ. – Женева: ВОЗ, 1995. – 183 с.;
16. Большая Советская энциклопедия. – М.: Советская энциклопедия, 1974. – Т. 18. – 631 с.;
17. Энциклопедический словарь медицинских терминов в 3-х томах / Гл. ред. Б.В. Петровский.- М.: Советская энциклопедия. Т. 2, 1983. – 474 с.;
18. Петров С.В. Общая хирургия: учебник 12-е изд. – СПб.: Питер, 2002. – 768 с.
19. Загальна хірургія. Підручник для студентів вищих навчальних медичних закладів. – К.: Здоров'я, 1999. – 485 с.
20. Гостищев В.К. Общая хирургия: Учебник. – 2-е изд., - М.: Медицина, 1997. – 672 с.;
21. Инструкция про порядок проведення медикаментозного штучного переривання вагітності ранніх строків шляхом застосування препаратів міфепростону та мізопростолу й інших зареєстрованих в Україні препаратів аналогічної дії" / Утверждена приказом МОЗ Украины № 192 от 05.05.03 // www.liga.com.ua;
22. Невідкладне акушерство / Степанковська Г.К., Венцківський Б.М., Гордєєва Г.Д. та ін. – К.: Здоров'я, 1994. – 384 с.;
23. Бодяжина В.И., Жмакин К.Н., Кирющенко А.П. Акушерство. – М.: Медицина, 1986.- 496 с.;
24. Сидельникова В.М. Невынашивание беременности. – М.: Медицина, 1986. – 176 с.

Поступила в редакцию: 09.12.2005 г.