

ГК РФ), регулирование патентных правоотношений выходит за рамки предмета гражданско-правового регулирования. Комплексный характер патентного законодательства обуславливает необходимость рассмотрения, наряду с источниками гражданского законодательства, иных законодательных актов РФ, поскольку совершенствование российского патентного законодательства предполагает, прежде всего, согласованность с внутрисударственными нормативными актами, исключающую возможность взаимных отсылок и противоречий.

Иваницкая Е.Ю., УГТУ-УПИ¹

МЕДИЦИНСКИЕ УСЛУГИ: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

При стремительном развитии рыночных отношений в России, проявилась острая необходимость в надежном регуляторе гражданских отношений в этой области. Правоотношения, возникающие в связи с оказанием медицинской услуги, в настоящий момент регулируются Общими положениями ГК РФ, Основами законодательства РФ об охране здоровья граждан, другими законами прямого действия и нормативными актами, действие которых распространяется на медицинские услуги и условия их оказания, а также договором.

Медицинская услуга - это медицинская помощь, оказываемая по договору возмездного оказания услуг. Медицинскую услугу могут оказывать лица в процессе своей деятельности и имеющие на то право.

Медицинская услуга по своим квалифицирующим признакам является нематериальной услугой, направленной на самого человека и нематериальные, духовные (с точки зрения юридической науки) ценности.

Объектом медицинской услуги является здоровье человека.

Цель пациента при обращении в лечебно-профилактическое учреждение (далее – ЛПУ) для лечения - не какое-то определенное медицинское действие, вмешательство, операция, манипуляция, а восстановление здоровья. То есть пациент ждет выполнения неопределенных и неизвестных для себя (по крайней мере, на первом этапе отношений с ЛПУ) действий для получения результата в восстановлении нематериальных ценностей. Результата, которого может и не быть, и пациент осознает это еще до обращения за медицинской помощью, но сознательно идет на риск недостижения результата в надежде на выздоровление или улучшение состояния здоровья.

Цель и результат услуги - не одно и то же. Результат услуги гарантировать исполнителем не только невозможно, но и недопустимо.

Профессиональный характер медицинской услуги порождает проблемы и трудности в определении и измерении качества предоставленной услуги. Медицинская услуга не существует до ее предоставления, что делает невозможным сравнение и оценку услуги до ее получения. Сравнению подлежат лишь ожидаемые и фактические последствия предоставления медицинских услуг. При этом требования, ожидания и надежды пациента по поводу желаемого ре-

¹ Научный руководитель Шаблова Е.Г.

зультата от медицинской услуги могут оказаться завышенными либо недостижимыми вовсе, что связано с целым рядом сопутствующих медицинской услуге обстоятельств: физиологическими особенностями организма пациента, запущенностью заболевания, объективными трудностями диагностики и лечения, наконец, несовершенством медицинской науки. При этом специальные знания, опыт и профессиональное мастерство исполнителя медицинских услуг достаточно трудно понять и оценить пациенту, в связи с чем остро встает проблема авансирования доверия в отношениях между исполнителем и клиентом.

С профессиональным характером медицинской услуги связана еще одна принципиальная проблема – квалификация действий исполнителя. Несмотря на осуществление исполнителем медицинской услуги сугубо профессиональных действий, их анализ, тем не менее, остается правовым.

При оказании медицинской услуги может полностью или частично отсутствовать ожидаемый результат, однако ответственности исполнителя при этом не наступит, поскольку полезный эффект медицинской услуги не отделим от самой услуги, в связи с чем он не может быть гарантирован, по крайней мере, в полном объеме¹.

Следует отметить, что современная правоприменительная практика, прежде всего в лице судейского корпуса, оказалась неготовой к принятию законодательных новаций по причине оценки существа конфликтной ситуации по меркам прежнего времени. Рассматривая медицинскую деятельность с позиций п. 3 ст. 1064 ГК РФ как правомерную, не нарушающую нравственные принципы общества, выполняемую с согласия или по просьбе больного, суды в большинстве случаев уменьшают суммы возмещения ущерба (по сравнению с ценой иска) либо полностью отказывают в его взыскании. Причинение вреда правомерными действиями по общему правилу исключает ответственность. Такой вред подлежит возмещению лишь в предусмотренных законом случаях, например в состоянии крайней необходимости (ст. 1067 Г РФ), опять же по усмотрению суда. Последний обычно не утруждает себя выяснением того, не является ли причиненный вред равным или значительно превосходящим предотвращенный.

Результатом медицинской услуги является реализованная медицинским работником и медицинским учреждением мера возможного, достижимого в отношении состояния здоровья пациента. Медицинская услуга весьма специфична. Качество медицинской услуги зависит не только и не столько от профессионализма медицинского персонала, технической оснащенности медицинского учреждения, но прежде всего от состояния здоровья пациента, индивидуальных особенностей его организма, в том числе и анатомических, способности органов и тканей к восстановлению и т.д. данные факторы необходимо учитывать, поскольку фактическое содержание медицинской услуги определяет существо и меру ответственности перед пациентом.

¹ Ломакина И.Г. Права потребителя-пациента и их защита при некачественном оказании медицинской услуги.// Медицина и право./ Материалы конференции. М., 1999. С. 138.

Особенностью ответственности медицинских учреждений за причинение вреда здоровью пациентов является проблема врачебной ошибки. Главное расхождение во взглядах на природу медицинской ошибки заключается в признании или непризнании вины ее характерным признаком. С юридической точки зрения, среди ошибок необходимо различать противоправные виновные деяния медицинских работников (учреждений) и случаи причинения вреда пациенту при отсутствии вины. В первом случае имеет место правонарушение (преступление, проступок), влекущее уголовную, дисциплинарную, гражданскую ответственность, во втором – в отсутствие вины нельзя говорить и об ответственности.

Об отсутствии вины лечебного учреждения (его сотрудников) и освобождении его от ответственности можно говорить в тех случаях, когда медицинский персонал не предвидел и не мог предвидеть, что его действия причинят вред здоровью пациента.

Медицинская услуга в корне отличается от других профессиональных услуг, поскольку ориентирована на особое благо – здоровье. Отличительной чертой ее является рискованность. Любое вмешательство в процессы жизнедеятельности человека сопровождается определенной степенью врачебного риска, и если этот риск обоснован, то даже в случае причинения вреда здоровью пациента, он не будет признан преступлением.

Судебная практика последних лет свидетельствует о том, что чаще других медицинским работникам вменяются преступления, наказание за которые предусмотрены следующими статьями Уголовного кодекса РФ: 109, часть 2 (Причинение смерти по неосторожности), 118, часть 2 (Причинение тяжкого вреда здоровью вследствие ненадлежащего исполнения своих профессиональных обязанностей), и 124 (Неоказание помощи больному). Есть также случаи применения статей УК РФ 292 (Служебный подлог) и 293 (Халатность) к действиям должностных лиц от медицины – руководителей комитетов и отделов здравоохранения, главных врачей учреждений и их заместителей, связанным с ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Медицинская услуга является одной из наиболее сложных и наименее урегулированных профессиональных услуг. Она направлена на особое благо – здоровье. В настоящее время в российском законодательстве остается немало проблем, связанных с регулированием этого вида социальных отношений.

Практически отсутствует правовая база регулирования трансплантации органов и тканей человека, клонирования, не определены границы возможности использования генной инженерии, создания и использования банка трансплантационных органов, эмбриональных тканей, проведения экспериментов. Остаются нерешенными проблемы определения момента смерти человека, эвтаназии, использования органов и тканей abortируемых зародышей, защиты прав неродившихся детей, коррекции пола и многие другие.

Серьезной практической и теоретической проблемой остается определение правового механизма оценки качества оказываемых медицинских услуг. Медицинская услуга характеризуется отсутствием осязаемого реального ре-

зультата. Оказание услуги и ее потребление - единый, неразрывный процесс, результат услуги неотделим от самой услуги.

Эти вопросы являются спорными и, возможно, до сих пор не решенными только потому, что все они имеют субъективный характер. Чаще всего, они не могут объективно оценены как потребителями услуг, так и органами, которые должны урегулировать эту сферу правоотношений. Обстоятельства предоставления медицинской услуги могут усложнять ее исполнение, а профессионализм, специальные знания, мастерство исполнения - затруднять такую оценку услуги пациентом, которая соответствовала бы ее качеству.

Короткова Е.М., РГППУ¹

ПРАВОВОЕ СОДЕРЖАНИЕ КОММЕРЧЕСКИХ ОБОЗНАЧЕНИЙ

Федеральным законом от 18 декабря 2006 года № 230-ФЗ принята часть четвертая Гражданского кодекса РФ (вводится в действие с 1 января 2008 г.), которая имеет большое значение не только как акт кодификации гражданского права Российской Федерации, но и как нормативный правовой акт, содержащий немало новелл, в том числе устраняющих ранее существовавшие пробелы в гражданском законодательстве. Одной из таких новелл является § 4 главы 76, посвященный праву на коммерческое обозначение².

Однако необходимо отметить, что после принятия части четвертой Гражданского кодекса остались неразрешенными некоторые вопросы, касающиеся проблемы правового регулирования отношений, объектом которых выступают коммерческие обозначения, в связи с чем, определенные нормы потребуют доработки. Так, например, не вполне определен момент возникновения исключительных прав на коммерческое обозначение, порядок установления известности коммерческого обозначения в пределах определенной территории, возможность предоставления прав на него, по иным договорам, не предусмотренным п.5 ст. 1539 и др.

В настоящее время большой интерес представляют появившиеся в ГК РФ правила о коммерческих обозначениях. Хотя они и являются очень лаконичными, но все же вносят некоторую определенность в связанные с ними отношения. Во-первых, стало ясно, что коммерческое обозначение является средством индивидуализации не субъекта, а объекта права, т.е. торгового, промышленного или иного предприятия как единого имущественного комплекса. Конечно, через коммерческое обозначение косвенно индивидуализируются также владелец данного предприятия и реализуемые им товары, работы и услуги, поскольку способы использования коммерческого обозначения в основном совпадают со способами использования фирменных наименований и товарных знаков

¹ Научный руководитель Гришин А.А.

² На пробелы в законодательстве в сфере использования и защиты прав на коммерческое обозначение указывает, например, постановление ФАС Московского округа от 10 сентября 2001 г. по делу № КА-А40/4873-01 об установлении юридического факта использования коммерческого обозначения «Ресторан Львиное сердце» в целях заключения договора коммерческой концессии.