ОТКАЗ РОДИТЕЛЕЙ ИЛИ ИНЫХ ЗАКОННЫХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ ОТ МЕДИЦИНСКОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ, РОЖДЕННЫХ ВИЧ – ИНФИЦИРОВАННЫМИ МАТЕРЯМИ.

ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ. ПРАКТИКА И НОРМАТИВНОЕ ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ.

Подготовил: юрисконсульт ГБУЗ «ИОЦ СПИД» Б.Н. Байминова

Иркутский Областной Центр СПИД

НОРМАТИВНАЯ ПРАВОВАЯ БАЗА:

Конституция Российской Федерации (ч.1 ст. 46) гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод.

В соответствии с ч. 1 ст. 63 Семейного Кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Также согласно ст. 65 СК РФ при осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Иркутский Областной Центр СПИД

Медицинское вмешательство (ч.5 ст.2 Федерального закона от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее Закона № 323-ФЗ)) – это выполняемые медицинским работником и иным работником, имеющим право на осуществление медицинской деятельности, по отношению к пациенту, затрагивающие физическое или психическое состояние человека и имеющие профилактическую, исследовательскую, диагностическую, лечебную, реабилитационную направленность виды медицинских обследований и (или) медицинских манипуляций, а также искусственное прерывание беременности.

Необходимым предварительным условием медицинского вмешательства (ч. 1 ст. 20 Закона № 323 -ФЗ) является дача **информированного добровольного согласия гражданина или его законного представителя на медицинское вмешательство** на основании предоставленной медицинским работником в доступной форме полной информации о целях, методах оказания медицинской помощи, связанном с ними риске, возможных вариантах медицинского вмешательства, о его последствиях, а также о предполагаемых результатах оказания медицинской помощи.

Иркутский Областной Центр СПИД

В отношении несовершеннолетних информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство **дает один родителей или иной законный представитель (опекун, усыновитель, опекун, попечитель или иное лицо на основании предоставленного права федеральным законом)**

Согласно ч. 5 ст. 20 Закона № 323-ФЗ при отказе одного из родителей или иного законного представителя лица от медицинского вмешательства, необходимого для спасения его жизни, **медицинская организация имеет право обратиться в суд для защиты интересов такого лица**.

Данное право впервые появилось с 1 января 2012 года

Иркутский Областной Центр СПИД

Приказом министерства здравоохранения Иркутской области от 22.07.2011 г. № 87-мпр утвержден «Порядок оказания медицинской помощи детям из перинатального контакта по ВИЧ-инфекции и детям, больным ВИЧ-инфекцией, в Иркутской области», который регулирует вопросы оказания медицинской помощи детям, рожденным ВИЧ-инфицированными матерями, и детям, больным ВИЧ-инфекцией, в Иркутской области.

Форма информированного согласия на проведение антиретровирусной терапии ребенку, больному ВИЧ-инфекцией, форма информированного добровольного отказа от проведения антиретровирусной терапии ребенку, больному ВИЧ-инфекцией предусмотрена данным приказом

Иркутский Областной Центр СПИД

Согласно ст.1 Федерального закона от 30.03.1995г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» (далее - Закон № 38-ФЗ) ВИЧ - инфекция это - хроническое заболевание, вызываемое вирусом иммунодефицита человека

В целях выявления указанного заболевания проводится медицинское освидетельствование.

Так, согласно п.1 ст.7 Закона № 38 медицинское освидетельствование проводится в медицинских организациях и включает в себя, в том числе соответствующее лабораторное исследование, которое проводится на основании лицензии, предоставляемой в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Иркутский Областной Центр СПИД

При этом, медицинское освидетельствование проводится добровольно, за исключением случаев, предусмотренных ст.9 Закона № 38-ФЗ, когда такое освидетельствование является обязательным (п.3 ст.7 Закона № 38).

Согласно Закону № 38 освидетельствование детей, рожденных ВИЧ – инфицированными матерями и матерями, не обследованными на ВИЧ – инфекцию во время беременности и родов **является добровольным.**

Также в приложении 1 СанПин «Профилактика ВИЧ – инфекции», утверждёнными постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 11.01.2011 г. № 1 дети, рожденные ВИЧ – инфицированными матерями, дети, получавшие грудное вскармливание от ВИЧ-инфицированной женщины, относятся **к рекомендуемой категории для обследования**.

Иркутский Областной Центр СПИД

Медицинское вмешательство без согласия гражданина, одного из родителей или иного законного представителя допускается (ч.9 ст. 20 ФЗ№ 323):

1) если медицинское вмешательство необходимо по экстренным показаниям для устранения угрозы жизни человека и если его состояние не позволяет выразить свою волю или отсутствуют законные представители;
2) **в отношении лиц, страдающих заболеваниями, представляющими опасность для окружающих;**
3) в отношении лиц, страдающих тяжелыми психическими расстройствами;
4) в отношении лиц, совершивших общественно опасные деяния (преступления);
5) при проведении судебно-медицинской экспертизы и (или) судебно-психиатрической экспертизы.

Иркутский Областной Центр СПИД

Решение о медицинском вмешательстве без согласия гражданина, одного из родителей или иного законного представителя принимается в случаях, указанных в пунктах 1 и 2 части 9 настоящей статьи, - **консилиумом врачей**, а в случае, если собрать консилиум невозможно, - **непосредственно лечащим (дежурным) врачом** с внесением такого решения в медицинскую документацию пациента и последующим уведомлением должностных лиц медицинской организации (руководителя медицинской организации или руководителя отделения медицинской организации), гражданина, в отношении которого проведено медицинское вмешательство, одного из родителей или иного законного представителя лица, которое указано в части 2 настоящей статьи и в отношении которого проведено медицинское вмешательство, **либо судом** в случаях и в порядке, которые установлены законодательством Российской Федерации.

Иркутский Областной Центр СПИД

Механизм реализации права на обращение в суд

КАС
Глава 31.1
Ст. 285.1
Срок принятия искового заявления – незамедлительно,
Срок рассмотрения дела судом – 5 суток (в день поступления - для медицинского вмешательства в экстренной форме)

ГПК
Глава 12
Срок принятия искового заявления- 5 дней со дня принятия искового заявления
Срок рассмотрения дела судом – до истечения 2 месяцев со дня поступления в суд заявления

Иркутский Областной Центр СПИД

В Иркутской области сложилась противоречивая судебная практика по защите прав и интересов несовершеннолетних детей, рожденных ВИЧ-инфицированными матерями:

Так, в порядке ГПК:

- в 2016 году было подано 1 исковое заявление (дело № 2-5130/2016), суд удовлетворил исковые требования,
- в 2017 году было подано 1 исковое заявление (дело № 2-3380/2017) в удовлетворении исковых требований было отказано.

Так, в порядке КАС:

- в 2017 году было подано 3 исковых заявления, в 1 случае медицинская организация выиграла процесс (дела № 2а-5672/17), в остальных случаях в удовлетворении исковых требований было отказано (дело № 2а-609/17, дело № 2а-3061/17).
- в 2018 году было подано 2 исковых заявления (дела №2а-418/2018, 2а-483/2018), в обеих случаях медицинская организация выиграла процесс.

Иркутский Областной Центр СПИД

ПОЛОЖИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА:

- **Решение Иркутского районного суда Иркутской области от 14 декабря 2016года (дело №2-5130/2016);**

Результат рассмотрения:

1. Обязать ответчика незамедлительно обеспечить проведение обследования своего ребенка -для исключения или подтверждения ВИЧ-инфекции методом ПЦР ДНК/РНК ВИЧ (с составлением графика повторных обследований в зависимости от его результатов);
2. Обязать ответчика в случае отсутствия (или неподтверждения) диагноза ВИЧ-инфекция у ребенка обеспечить проведение диспансерного наблюдения ребенка в ГБУЗ «ИОЦ СПИД» (г. Иркутск, ул. Спартаковская,11) и поликлинике по месту жительства до возраста 18 (+/ -3) месяца;
3. Обязать ответчика в случае установление диагноза ВИЧ-инфекции у ребенка обеспечить регулярный прием антиретровирусных препаратов, обеспечить прохождение диспансерного наблюдения ребенка в ГБУЗ «ИОЦ СПИД» (г. Иркутск, ул. Спартаковская,11) согласно графику, определенному врачом-педиатром;
4. Обязать ответчика проходить диспансерное наблюдение в ГБУЗ «ИОЦ СПИД» (г. Иркутск, ул. Спартаковская, 11) согласно графику, определенному врачом-инфекционистом ГБУЗ «ИОЦ СПИД»), с получением АРВТ при продолжении грудного вскармливания для снижения риска передачи ВИЧ от матери ребенку;

Иркутский Областной Центр СПИД

- **Решение Свердловского районного суда г. Иркутска 21 декабря 2017 года (дело №2а-5672 -2017);**

Результат рассмотрения:

1. Обязать ответчика незамедлительно обеспечить проведение обследования своего ребенка -для исключения или подтверждения ВИЧ-инфекции методом ПЦР ДНК/РНК ВИЧ (с составлением графика повторных обследований в зависимости от его результатов);
2. Разрешить истцу провести медицинское вмешательство в виде проведения химиопрофилактики передачи ВИЧ от матери к ребенку.

Иркутский Областной Центр СПИД

- **Решения Тулунского городского суда Иркутской области от 6 апреля 2018 года, 19 апреля 2018 года (дело № 2А-418/2018, №2а-483/2018);**

Результат рассмотрения:

1. Признать незаконным отказ от медицинского вмешательства.
2. Обязать ответчика обеспечить прохождение диспансерного наблюдения, обследования ребенка в ГБУЗ «ИОЦ СПИД» (г. Иркутск, ул. Спартаковская,11) или по месту жительства согласно графику, определенному врачом-педиатром,
3. Обеспечить регулярный прием ребенка антиретровирусных препаратов при наличии клинико – лабораторных показаний до достижения возраста 15 лет.

Иркутский Областной Центр СПИД

❑ Общий алгоритм действий медицинских организаций в случае отказа от медицинского вмешательства:

1. Оформить письменный отказ от медицинского вмешательства по утверждённой форме.
2. Уведомить орган прокуратуры, органы опеки и попечительства, комиссию по делам несовершеннолетних и защите их прав, а также подать экстренное извещение в министерство здравоохранения Иркутской области.
3. Оформить заключение врачебной комиссии с указанием диагноза, тяжести заболевания, описания состояния, требующего спасения жизни пациента, а также иные материалы, подтверждающие необходимость проведения медицинского вмешательства в целях спасения жизни пациента и возможность его присутствия в судебном заседании в силу состояния здоровья;

Иркутский Областной Центр СПИД

4. При подаче искового заявления приложить документы, подтверждающие уведомление органа опеки и попечительства о подаче административного искового заявления о защите интересов несовершеннолетнего или лица, признанного в установленном порядке недееспособным, в случае отказа законного представителя от медицинского вмешательства, необходимого для спасения жизни представляемого лица;
5. Приложить уведомления о вручении или иные документы, подтверждающие вручение другим лицам, участвующим в деле, направленных в соответствии с ч. 7 ст. 125 КАС копий административного искового заявления и приложенных к нему документов, которые у них отсутствуют.
6. В случае, если другим лицам, участвующим в деле, копии административного искового заявления и приложенных к нему документов не были направлены, в суд представляются копии заявления и документов в количестве, соответствующем числу административных ответчиков и заинтересованных лиц, а при необходимости также копии для прокурора.

Иркутский Областной Центр СПИД

Спасибо за внимание !

Иркутский
Областной
Центр
СПИД