

*Андреева Д.Д.,
студентка 2 курса магистратуры
СГУ,*

Россия, Саратов

Научный руководитель: Дураев Т.А., к.ю.н. доцент

К ВОПРОСУ О НЕЗАКОННОМ ОБОРОТЕ ОРГАНОВ И (ИЛИ) ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА

***Аннотация:** в статье приводится краткое описание истории становления правового регулирования трансплантации органов и тканей человека в Российской Федерации. Указывается на существование коллизий норм, регулирующих данные отношения. Указано на недостаточность уголовно-правового запрета на незаконный оборот органов и тканей человека.*

***Ключевые слова:** уголовное право, трансплантация органов или тканей, медицина, презумпция согласия, коллизия норм.*

***Resume:** The article provides a brief description of the history of the formation of legal regulation of human organ and tissue transplantation in the Russian Federation. The existence of conflicts of rules governing these relations is indicated. It is pointed out that the criminal law prohibition on the illegal circulation of human organs and tissues is insufficient.*

***Key words:** criminal law, organ or tissue transplantation, medicine, presumption of consent, conflict of norms.*

Возникновение российской трансплантологии связано с именем выдающегося русского хирурга В.И. Пирогова, который в 1835 г. обобщил собственный опыт и мысли о будущем трансплантологии в лекции «О

пластических операциях вообще, о пластике носа в особенности»¹. Его труды стали отправным пунктом для научной деятельности многих других российских ученых.

Постановление ВЦИК и СНК от 1 декабря 1924 г. «О профессиональной работе и правах медицинских работников» стало фундаментальным документом, которым были заложены основы информированного согласия на медицинское вмешательство и правового статуса медицинских работников². Например, закреплялась необходимость дачи согласия родителей или опекунов для проведения хирургических операций в отношении лиц моложе 16 лет или душевно больных.

С тех пор качественное преобразование, как самой медицины, так и законодательного регулирования данной сферы привело к созданию ряда правовых норм, закрепляющих принципы трансплантации органов и тканей человека и ответственность за нарушение данных принципов.

Разрозненные нормативные акты зачастую содержали в себе различные подходы к разрешению многих принципиально важных для трансплантологии вопросов, таких как: установление момента смерти человека, процедура получения разрешения на изъятие органов и тканей, правовой статус донора и реципиента и др. Лишь с момента официального признания и закрепления в конце XX столетия за трансплантацией роли средства спасения и восстановления здоровья пациентов наблюдается существенный прогресс в формировании единой и эффективной базы правового регулирования.

Результатом развития и совершенствования механизмов правового регулирования трансплантации органов и тканей в России явилась сформированная на сегодняшний день нормативно-правовая база, состоящая из следующих законодательных актов: Конституции Российской Федерации;

¹ Порудоминский В.И. Пирогов. Серия «Жизнь замечательных людей». М.: Молодая гвардия, 1965. С. 98.

² Постановление всероссийского Центрального Исполнительного Комитета о профессиональной работе и правах медицинских работников от 1 декабря 1924 г. // становление и развитие здравоохранения в первые годы советской власти 1917-1924 гг. сборник документов и материалов. М.: Медицина, 1966. с. 466-475.

Гражданского кодекса Российской Федерации; Федерального закона от 21 ноября 2011 г. n 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»; Закона РФ от 22.12.1992 № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека»³; Закона РФ от 09.06.1993 № 5142-1 «О донорстве крови и ее компонентов»; Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»; Федерального закона от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле».

Нельзя не отметить роль Уголовного кодекса Российской Федерации 1963 г.⁴, который с самого момента его принятия закрепил неизвестную предыдущему кодексу ответственность за принудительное изъятие органов или тканей человека в целях трансплантации, совершенное с применением насилия либо с угрозой его применения.

В отдельные статьи Уголовного кодекса были включены законодателем новые квалифицирующие признаки, определяющие ответственность за противоправные действия с человеческими органами:

- п. «м» ч. 2 ст. 105 («Убийство») УК РФ предусматривает более строгую ответственность за убийство в целях использования органов и тканей человека;

- п. «ж» ч. 2 ст. 111 («Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью») УК РФ предписывает более строгую ответственность за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в целях использования органов и тканей человека;

- Федеральным законом от 8 декабря 2003 года «О внесении изменений и дополнений в УК РФ» была введена ст. 127.1. «Торговля людьми». Пункт «ж» ч. 2 указанной статьи ужесточает ответственность за торговлю людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей.

³ Закон РФ от 22.12.1992 N 4180-1 (ред. от 23.05.2016) "О трансплантации органов и (или) тканей человека" // СПС КонсультантПлюс.

⁴ "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 07.04.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.04.2020) // СЗ РФ, 1996. N 25. ст. 2954.

25 января 2002 года Государственной Думой ФС РФ была предпринята попытка расширить перечень составов преступлений, устанавливающих ответственность за противоправные действия с человеческими органами, путем дополнения главы 16 статьей 120.1 УК РФ «Незаконное изъятие органов и (или) тканей трупа человека».

Однако до настоящего времени упомянутое дополнение к УК РФ так и не было принято, хотя оно представляется вполне обоснованным, поскольку перечисленные выше нормы устанавливают ответственность только за посягательства на живых лиц, а статья 244 УК РФ устанавливает ответственность только за надругательство над телами умерших и местами их захоронения. Надругательство над телом умершего человека может быть совершено в любой форме, оскорбляющей память умершего и чувства его близких, при этом в деяниях лица нет цели на изъятие органов и или тканей умершего человека для трансплантации.

Статья восьмая специального закона провозглашает презумпцию согласия умершего на изъятие его органов и тканей, при этом Федеральным законом от 12 января 1996 г. N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" устанавливается необходимость взятия разрешения у родственников (или иных лиц) согласия на подобные действия. Наблюдается коллизия норм, которая должна быть устранена законодателем. Практика показывает, что медицина чаще придерживается Закона РФ от 22.12.1992 № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека», что иногда приводит к судебному оспариванию ее действий⁵.

Порядок изъявления согласия или несогласия на посмертное изъятие органов закрепляется в ст. 47 Федерального закона от 21 ноября 2011 г. N 323-

⁵ Родственники Алины Саблиной обратились в суд районный и суд божий [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://sutyajnik.ru/news/2014/10/2379.html> (Дата обращения: 20.03.2021); В. Мишина. Посмертное несогласие. Газета "Коммерсантъ" [Электронный ресурс]. Москва, от 29.01.2019. №15. стр. 5. Режим доступа: <https://www.kommersant.ru/doc/3867151> (Дата обращения: 16.03.2021); Практика Европейского суда по правам человека в области трансплантации органов и тканей Минск, 5-6 апреля 2018 [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://rm.coe.int/5-/16807bbb6a> (Дата обращения: 16.03.2021).

ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации": оно может быть в устной или письменной форме. При этом не совсем понятно, как доверять свидетелям, при которых было дано устное согласие (несогласие), и как действовать в случае необходимости срочного изъятия органов или тканей и незнания о существовании письменного волеизъявления. По этому поводу в литературе существуют предложения создания электронной базы, регистра, в котором могла бы храниться информация о лицах, отказавшихся стать донорами после их смерти⁶. Это позволило бы держать проинформированными работников медицинских учреждений и предотвратило бы изъятие органов или тканей у лиц, выразивших свое несогласие на такие действия.

Прямой запрет незаконного оборота органов и (или) тканей человека выступает конкретизацией более широкого права на жизнь и здоровье, закрепленного в Основном законе Российской Федерации. В Уголовном кодексе защите данного права посвящена целая глава, где содержится статья о принуждении к изъятию органов и тканей человека. Мы считаем недостаточным уголовно-правовое регулирование данной сферы отношений, особенно в условиях неоднозначности и коллизии норм специальных законов и в условиях стремительного развития медицины.

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // СЗ РФ, 2014. N 31. ст. 4398.
2. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" // СПС КонсультантПлюс.
3. Федеральным законом от 12 января 1996 г. N 8-ФЗ "О погребении и похоронном деле" // СПС КонсультантПлюс.

⁶ Гокунь Юлия Сергеевна Уголовно-правовые аспекты трансплантации органов и тканей // Вопросы российской юстиции. 2020. №7. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ugolovno-pravovye-aspekty-transplantatsii-organov-i-tkaney> (дата обращения: 23.03.2021).

4. Закон РФ от 09.06.1993 № 5142-1 «О донорстве крови и ее компонентов» // СПС КонсультантПлюс.
5. Закон РФ от 22.12.1992 N 4180-1 (ред. от 23.05.2016) "О трансплантации органов и (или) тканей человека" // СПС КонсультантПлюс.
6. Гокунь Юлия Сергеевна Уголовно-правовые аспекты трансплантации органов и тканей // Вопросы российской юстиции. 2020. №7.
7. Порудоминский В.И. Пирогов. Серия «Жизнь замечательных людей». М.: Молодая гвардия, 1965. С. 98.