

**УДК 614.2-612.1**

**ТРАНСПЛАНТАЦИЯ: ПРАВОВЫЕ ОСОБЕННОСТИ И ОПАСНОСТЬ  
КРИМИНАЛИЗАЦИИ**

Арсентьева А.В., Стенковая Ю.А., Кравцова О.В.

Волгоградский государственный медицинский университет, г.Волгоград

Россия, e-mail: alinaars\_1998@mail.ru

Органы и ткани как объект медицинской деятельности являются в настоящее время наиболее острым предметом дискуссии ученых самых разных направлений. Органы и ткани можно извлечь, сохранять длительное время, использовать для трансплантации и иных целей. Эти вопросы требуют дальнейшего изучения. В статье проведен анализ законодательной базы Российской Федерации по рассматриваемой проблеме (Конституция Российской Федерации (ст.22); Федеральный закон «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации» № 323 ФЗ от 2011 г. ( ст.47, 68); Федеральный закон «О погребении и похоронном деле» № 8-ФЗ от 12 января 1996 г. ; Закон РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» № 4180-1 от 22 декабря 1992 г.; Федеральный закон «О трансплантации органов и (или) тканей человека» № 149-ФЗ от 23 мая 2016 г.), а также приведены нормативные акты международного права ( «Декларация о трансплантации человеческих органов», 1987). Опасность криминализации трансплантации органов и тканей не должна быть преградой и основанием для запрета использования донорских органов и тканей в лечении и спасении людей, игнорирования величайших научных достижений в медицине. Законы и инструкции должны ограждать от возможных злоупотреблений при выдаче лицензии на этот вид деятельности, а сама деятельность подвергаться строгому контролю.

*Ключевые слова:* трансплантация органов и тканей, права реципиента, права донора, гражданское право, медицинское право, преступления.

**THE TRANSPLANTATION: LEGAL CHARACTERISTICS  
AND RISK OF CRIMINALIZATION**

Arsent'eva A.V., Stenkovaja Yu.A., Kravtsova O.V.

Volgograd State Medical University, Volgograd

Russia, e-mail: alinaars\_1998@mail.ru

Organs and tissues as an object of medical activities are currently the most urgent subject of discussion of scientists of different directions. Organs and tissues can be removed, save for a long time, be used for transplantation and other purposes. These issues require further study. The article analyzes the legal framework of the Russian Federation on the problem (the Constitution of the Russian Federation (Article 22), the Federal Law "On the basis of public health in the Russian Federation» № 323 of 2011 (article 47, 68), the Federal Law " About burial and funeral business »№ 8-FZ of January 12, 1996, the RF Law " On transplantation of organs and (or) human tissue »№ 4180-1 of 22 December 1992 .; the Federal Law " On transplantation of organs and (or ) human tissue "number 149-FZ of 23 May 2016), and also shows the regulations of international law (" Declaration on human organ transplantation " , 1987). The danger of criminalization of organ and tissue transplantation should not be an obstacle, and the basis for the prohibition of the use of donor organs and tissues in the treatment and rescue of people, ignoring the greatest scientific achievements in medicine. Laws and

regulations need to protect against potential abuses in the issuance of licenses for this type of activity, and the activity itself be subject to strict controls.

*Keywords:* organs and tissues transplantation, the recipient's rights, the rights of the donor, civil law, medical law, crime.

Основным объектом правового регулирования в медицине является *жизнь и здоровье* человека. С основным объектом тесно связаны *органы и ткани человека*, причем как во время жизни индивида, так и после его смерти; *информация о здоровье* человека, которая сообщается ему или посторонним пользователям.

В медицине жизнь представлена как жизнь конкретного индивида, как период от рождения до смерти. Такой же подход преобладает в юридической науке. Однако и здесь в последние десятилетия в связи с развитием новых биомедицинских технологий наметился ряд изменений. Активно исследуется целый ряд спорных понятий:

- «жизнь организма» и «жизнь личности» ,
- «смерть мозга» и «смерть всего организма как целого»,
- «жизнь как благо» и «жизнь как страдание»,
- «количество жизни» и «качество жизни»,
- «право на жизнь» и «право на достойную жизнь»,
- «право на смерть» и эвтаназия и ряд других.

Органы и ткани как объект медицинской деятельности являются в настоящее время наиболее острым предметом дискуссии ученых самых разных направлений. Органы и ткани в связи с новейшими достижениями медицины «стали жить» своей жизнью, отличной от их обладателя. Органы и ткани можно извлечь, сохранять длительное время, использовать для трансплантации и иных целей. Эти вопросы также требуют дальнейшего изучения.

В октябре 1987 года в Мадриде на 39 Всемирной Медицинской Ассоциации, была принята «Декларация о трансплантации человеческих органов», в которой закреплены принципы поведения врачей, занимающихся пересадкой человеческих органов. В этом документе отмечалось, что состояние здоровья пациента- главная забота врача в любой ситуации.

Этот принцип должен соблюдаться и при проведении всех процедур, связанных с пересадкой органов от одного человека другому. Донор и реципиент являются пациентами, и их права необходимо соблюдать. Ни один врач не может взять на себя ответственность за проведение операции по пересадке органа до тех пор, пока не будет обеспечено соблюдение прав и донора и реципиента. Снижение стандартов в оказании медицинской помощи потенциальному донору не имеет никаких оправданий. Уровень оказываемой медицинской

помощи не может зависеть от того, будет пациент донором или нет. В случаях, когда для трансплантации берется орган умершего, смерть должна быть независимо констатирована минимум двумя врачами, не имеющими прямого отношения к процедуре пересадки. При констатации смерти, каждый из врачей должен использовать современные критерии, принятые национальной медицинской ассоциацией и другими медицинскими организациями страны. Необходимо полное всестороннее обсуждение предполагаемых процедур с донором и реципиентом, либо с их родственниками или законными представителями. При этом врач должен соблюсти объективность, сообщить об ожидаемом риске и о возможных альтернативных методах лечения. Подаваемые больному надежды не должны противоречить реалиям. Желание врача послужить интересам науки должно быть вторичным, а интересы пациента – первичными. Необходимо получить информированное, добровольное и осознанное согласие донора и реципиента, а в случаях, когда это невозможно, то от членов их семей или законных представителей. Операции по пересадке органов могут проводиться только в специально оборудованных учреждениях компетентными, специально подготовленными специалистами, обладающими необходимыми знаниями, опытом и навыками.

Федеральный закон от 23 мая 2016 г. № 149-ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» определяет условия и порядок трансплантации органов и (или) тканей человека, опираясь на современные достижения науки и медицинской практики, а также учитывая рекомендации Всемирной Организации Здравоохранения [4,6].

Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» определяет условия и порядок трансплантации органов и (или) тканей человека. Трансплантация органов и (или) тканей человека является средством спасения жизни и восстановления здоровья граждан. Трансплантация органов и (или) тканей от живого человека или трупа может быть применена только в том случае, если другие медицинские средства не могут гарантировать сохранение жизни больного (реципиента) либо восстановления его здоровья.

Изъятие органов и (или) тканей из живого донора допустимо только в случае, если его здоровью не будет причинен значительный вред. Трансплантация органов и (или) тканей допускается исключительно с согласия живого донора и, как правило, с согласия реципиента.

Закон устанавливает ограничения в отношении субъектов трансплантации. Изъятие органов и (или) тканей для трансплантации не допускается у живого донора, не достигшего возраста 18 лет (за исключением случаев пересадки костного мозга) либо признанного в установленном порядке недееспособным. Изъятие органов и (или) тканей не допускается, если установлено, что они принадлежат лицу, страдающему болезнью, предоставляющей

опасность для жизни и здоровья реципиента. Изъятие органов и (или) тканей для трансплантации у лиц, находящихся в служебной или иной зависимости от реципиента, не допускается. В ст. 8 этого закона закреплена презумпция согласия на изъятие органов и (или) тканей. Согласно этой статье изъятие органов и (или) тканей у трупа не допускается лишь в том случае, если учреждение здравоохранения на момент изъятия поставлено в известность о том, что при жизни данное лицо, либо его близкие родственники или законный представитель заявили о своем несогласии на изъятие его органов и (или) тканей после смерти для трансплантации реципиенту. В юридической литературе нет единства мнений по поводу правовой обоснованности наличия подобной презумпции. Сторонники ссылаются на приоритет интересов живого человека над умершим. Противники презумпции указывают на ее несогласованность с преимуществами выбора, выражения воли.

На практике имеется множество случаев, когда действие данной нормы нарушало религиозные и иные убеждения родственников. Граждане в подавляющем большинстве случаев не информированы о том, что необходимо в завещание включить положение о несогласии быть реципиентом (либо заявить об этом самому или указанным лицом в установленном порядке). В случае, когда у умершего отсутствуют родственники или законный представитель, или они не смогли приехать вовремя в медицинское учреждение, медицинское учреждение самостоятельно распоряжается телом умершего. Согласно ст. 5 Федерального закона от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти представляет собой пожелание, выраженное в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме в том числе о согласии или несогласии быть подвергнутым патолого-анатомическому вскрытию, а также о согласии или несогласии на изъятие органов и (или) тканей из его тела. До сих пор противоречие между двумя законами не устранено, и медики, забирая органы для трансплантации, руководствуются законом о трансплантации [5].

На основании ст. 22 Конституции Российской Федерации каждый человек имеет право на личную неприкосновенность. Это означает, в частности, что он оберегается и от действий, связанных с изъятием его органов и тканей без его согласия. Трансплантация органов и тканей допускается в соответствии со ст.47 «Донорство органов и тканей человека и их трансплантация» и ст.68 «Использование тела, органов и тканей умершего человека» Федерального закона «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации» (№ 323 ФЗ от 2011 г.) [1]».

Органы и ткани человека не могут быть предметом купли-продажи, что не распространяется на препараты и пересадочные материалы, для приготовления которых используются тканевые элементы, а также на донорскую кровь. Не допускается принуждение

к изъятию органов и тканей к трансплантации. У живого донора может быть изъят только парный орган или часть органа (ткани), если это не влечет за собой необратимого расстройства здоровья. Согласие донора должно быть добровольным и сознательным; после предварительной, полной информации оно должно быть выражено письменно. В соответствии с Законом РФ от 23 мая 2016 г. № 149-ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» разрешение должен дать сам донор, с которым оформляется письменный договор, при его недееспособности – его опекун (кроме донора крови, где согласие может быть устным). Перед изъятием органов донор должен пройти полное медицинское обследование.

Изъятие и заготовка органов и тканей человека разрешены только в государственных учреждениях здравоохранения. Трансплантация оформляется путем составления договора между донором и медучреждением об изъятии у него органа и между учреждением и реципиентом об оказании ему медицинской помощи в целях сохранения жизни или восстановления здоровья и выдачи справок о состоянии здоровья. По этим договорам определяется права и обязанности сторон. Прежде всего, предусматривается полная информация донора о возможных последствиях в связи с операцией и удалением органа или ткани. Он должен выразить согласие письменно пройти полное медицинское консилиумом врачей; иметь их заключение о возможности изъятия органа или тканей (комиссия в составе лечащего врача, анестезиолога, хирурга и др.).

Трансплантация органов и тканей входит в раздел высокотехнологичной медицинской помощи, которая оказывается гражданам за счет федерального бюджета и бюджета субъектов Российской Федерации [3,9].

В соответствии с приказом Минздравсоцразвития РФ от 29.12.2008 года № 786н «О порядке формирования и утверждения государственного задания на оказание в 2009 году высокотехнологичной медицинской помощи гражданам Российской Федерации за счет ассигнований Федерального бюджета» в перечень видов высокотехнологичной медицинской помощи входят:

- трансплантация почки,
- трансплантация сердца,
- трансплантация печени,
- трансплантация поджелудочной железы,
- трансплантация костного мозга,
- трансплантация почки с панкреатодуоденальным комплексом,
- трансплантация панкреатодуоденального комплекса,
- трансплантация печени и почки,
- трансплантация печени и дистального отдела поджелудочной железы,

- трансплантация легких,
- трансплантация тонкой кишки.

Для решения вопроса о включении пациента в «лист ожидания» и госпитализации для оперативного лечения ему необходимо представить медицинское заключение о необходимости трансплантации, порядок получения которого определен Приказом Минздравсоцразвития России от 25.05.2007 года №358 «О медицинском заключении о необходимости трансплантации органов и (или) тканей человека».

Есть и проблемы. В печати было сообщение о возбуждении уголовного дела, и судебном процессе по отношению к врачам-трансплантологам. В начале московских врачей в марте 2005 года суд оправдал, но 19 апреля Верховный Суд РФ это решение отменил и дело было рассмотрено в новом составе судей. Развитие трансплантологии указывает на иной аспект проблемы определения смерти[1].

Опасность криминализации трансплантации органов и тканей не должна быть преградой и основанием для запрета использования донорских органов и тканей в лечении и спасении людей, игнорирования величайших научных достижений в медицине. Законы и инструкции должны ограждать от возможных злоупотреблений при выдаче лицензии на этот вид деятельности, а сама деятельность подвергаться строгому контролю.

Рассматриваемая проблема в очередной раз доказывает востребованность выделения самостоятельной отрасли права – медицинского права, объект которого специфичен - *жизнь и здоровье* человека [2,4,6]. С основным объектом тесно связаны *органы и ткани человека*, причем как во время жизни индивида, так и после его смерти. Предлагаемая спецификация отрасли гражданского права позволит ввести в правовое поле ряд морально-нравственных понятий и будет способствовать декриминализации рассматриваемой области медицины [7,10].

### Список литературы

- 1.ФЗ «Об основах здоровья граждан в Российской Федерации» (№ 323 ФЗ От 2011 г.): Электронная база «ГАРАНТ».
2. Габибова Л.И. Проблема международной синхронизации правового регулирования биомедицинских исследований // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.234
3. Григорова Е.С. Проблемы правового регулирования репродуктивных технологий // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.234

4. Доника А.Д. Развитие биомедицинских наук: проблема нормативного регулирования // Международный журнал прикладных и фундаментальных исследований. – 2016 - № 2 (часть 3). – С.370-371.
5. Доника А.Д. Соответствие норм Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан» в Российской Федерации нормам и принципам биоэтики / А.Д.Доника А.Д., Л.Л.Кожевников // Биоэтика. – 2011. - № 2(8). – С.26-28
6. Доника А.Д. Медицинское право: европейские традиции и международные тенденции // Биоэтика.- № 2(10). - 2012. - С.54-55.
7. Кострюкова Е.Ю. Объекты медицинского права как критерий определения отрасли юридической науки // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.241.
8. Мелконян А.В. Определение момента возникновения правоспособности // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.242.
9. Очирова В.В. Вспомогательные репродуктивные технологии: правовые основы и этические последствия // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.243.
10. Ярославцева Н.В. Трансплантация органов и тканей человека в РФ: медицинская услуга или криминальный бизнес? // Успехи современного естествознания. – 2011. - № 8 – С.254.