

**Козылева Яна, Лузикова Алина, Никитин Владислав,
3 курс, МГУ имени А.А.Кулешова**

ЭТИКО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТРАНСПЛАНТОЛОГИИ

Конституция Республики Беларусь определяет жизнь и здоровье граждан как высшую ценность общества и государства, тем самым способствуя установлению механизмов охраны этих гарантированных прав.

Высокий уровень развития медицины привел к появлению и усовершенствованию методов, которые помогают эффективно бороться со многими заболеваниями, одним из которых является трансплантация органов и тканей человека. Высокий уровень развития трансплантологии в Республики Беларусь подтверждается тем, что в апреле 2018 в городе Минске проводилась Международная научно-практическая конференция посвященная десятилетию трансплантации печени в Беларуси.

Трансплантационная деятельность базируется на двух формах забора органов: *презумпция согласия* и *презумпция несогласия*.

Под *первой формой* понимается, что забор донорского материала разрешен, если лицом при жизни не было высказано возражение против изъятия.

Под *второй формой* понимается, что забор трансплантатов допускается лишь в случае, если донором при жизни было высказано согласие на подобное изъятие (в противном случае такое согласие может быть дано родственниками умершего) [1, с. 321].

Согласно части 1 статьи 5 Конвенции о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины (далее – Конвенция), медицинское вмешательство может осуществляться лишь после того, как соответствующее лицо даст на это свое добровольное письменное согласие [2].

Наличие согласия на забор органов и тканей также закреплено и в законодательстве Республики Беларусь. Данное согласие выражается в письменной форме и удостоверяется нотариально [6]. По нашему мнению, факт установления нотариусом дееспособности отвечает требованиям Конвенции о явно выраженном и конкретном согласии, а также позволяет обеспечить реализацию принципа защиты лиц, не способных дать согласие на изъятие органов.

Также статьей 13 Дополнительного протокола к Конвенции относительно трансплантации органов и тканей человека определены критерии согласия, которое должно быть свободным, информированным и определенным в письменной форме или официальному органу.

В мировой практике возникают определенные вопросы, связанные с применением *презумпции согласия*, которые приводили к возбуждению или

отказу в возбуждении уголовного дела. Так, по делу *«Петрова против Латвии»* основаниями отказа в возбуждении уголовного дела было, то что: отсутствовало волеизъявление по поводу посмертного изъятия органов или тканей ее сына; нормы закона не обязывали медицинских работников информировать родственников умершего о возможном изъятии органов, а также разъяснять их право на возражение против изъятия его органов или тканей [4].

По делу *«Элберте против Латвии»* мнения о существовавшей системе *«презумпции согласия»* между руководителями и сотрудниками центра судебно-медицинской экспертизы и следственными органами расходились. В результате чего дело неоднократно прекращалось за отсутствием состава преступления, но эти постановления отменялись Генеральной Прокуратурой [5].

В настоящее время актуальным остается вопрос купли и продажи органов и тканей человека на «черном рынке». Согласно статье 21 Конвенции и статье 21 Протокола о трансплантации, тело человека и его части не должны являться источником получения финансовой выгоды, что является развитием принципа уважения человеческого достоинства.

Данное правило предусмотрено и в законодательстве Республики Беларусь, согласно которому органы и (или), ткани человека не могут быть объектом гражданско-правовых сделок, за исключением сделок, носящих безвозмездный характер [6].

Трансплантация, преследуя благие цели, в том числе являясь реализацией права человека на жизнь и здоровье, имеет и обратную сторону: количество лиц нуждающихся в пересадке органов и тканей намного больше, чем количество потенциальных доноров, что привело к существованию «черного рынка» человеческих органов и тканей. По нашему мнению, «черный рынок» должен перестать быть «черным» и перейти на правовое регулирование. Так, например, в Иране работает *модель коммерческой трансплантологии*, где любой из граждан за вознаграждение может стать донором, что позволяет значительно сократить время ожидания для остро нуждающихся в пересадке органов пациентам [7].

Несмотря на то, что Конвенцией и законодательством Республики Беларусь запрещено извлечение финансовой выгоды от трансплантации, авторы видят целесообразным внедрение в уже существующую систему трансплантации так называемой «договорной трансплантации», по которой реципиент берёт на себя все обязательства, по компенсации потерь заработков и других законных расходов живых доноров [3].

Уголовным Кодексом Республики Беларусь (далее – УК) предусмотрена ответственность на такие действия как: принуждение к даче органов или тканей для трансплантации (ст. 163); нарушение порядка проведения трансплантации (ст. 164); незаконное изъятие органов или тканей от неживого донора (ст. 348) и другие. Однако проблема с незаконным *изъятием* и *сбытом* человеческих органов и тканей как у живого, так и неживого донора, в качестве преступления не нашла своего полного

правового закрепления. В УК закреплено лишь незаконное изъятие органов или тканей от неживого донора, а сбыт и живой донор вообще не рассматриваются. По нашему мнению, это является существенным недостатком уголовного законодательства Республики Беларусь. Данные деяния необходимо выделить в отдельные составы преступления, так как они лишь косвенно связаны с вышеперечисленными составами и имеют разные объекты посягательства.

Таким образом, система «*презумпции согласия*» соответствует международным стандартам. Авторами видится целесообразным внедрение института «*договорной трансплантации*» как в уже существующее законодательство Республики Беларусь, так и в систему здравоохранения. В целях осуществления безопасности граждан авторы также предлагают внести в УК составы преступлений, предусматривающие ответственность за незаконное изъятие, сбыт человеческих органов и тканей у живого и неживого доноров, что будет способствовать устранению существующих на данный момент недостатков уголовного законодательства.

Список источников

1. Жук, Е. В. Правовое регулирование трансплантации органов человека в Республике Беларусь / Е.В. Жук // Сборник работ 73-й научной конференции студентов и аспирантов БГУ, 16–25 мая 2016, Минск. В 3 ч. Ч.3 / БГУ, Гл. управление науки ; отв. за выпуск С. Г. Берлинская. – Минск : БГУ, 2016. – С. 320-323.
2. Конвенция о защите прав и достоинств человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине [Электронный ресурс] : [Заключено в г. Овиедо 04.04.1997 г.] // Совет Европы. – Режим доступа: <https://www.coe.int/ru/web/conventions/full-list/-/conventions/treaty/164>. – Дата доступа: 25.06.2018.
3. Дополнительный протокол к Конвенции о правах человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человека [Электронный ресурс] : Страсбург, 24 января 2002 г. // Совет Европы. – Режим доступа: <https://www.coe.int/en/web/conventions/full-list/-/conventions/rms/0900001680081581>. – Дата доступа: 25.06.2018.
4. Case of Petrova v. Latvia [Электронный ресурс] / Совет Европы. – Режим доступа: <https://hudoc.echr.coe.int/eng#%7B%22itemid%22:%5B%22001-144997%22%5D%7D>}. – Дата доступа: 25.06.2018.
5. Case of Elberte v. Latvia [Электронный ресурс] / Совет Европы. – Режим доступа: <https://hudoc.echr.coe.int/eng#%7B%22itemid%22:%5B%22001-150234%22%5D%7D>}. – Режим доступа: 25.06.2018.
6. О трансплантации органов и тканей человека [Электронный ресурс] : Закон Республики Беларусь, 4 марта 1997 г. № 28-З : в ред. Закона Республики Беларусь от 11.01.2015 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
7. Kristin Houser Black market bodies: How legalizing the sale of human organs could save lives [Электронный ресурс] / Футуризм. – Режим доступа: <https://futurism.com/sale-human-organ/>. – Дата доступа: 25.06.2018.