

Гражданско-правовое регулирование прижизненного донорства

Мартirosян Т. Л.

Соискатель кафедры гражданского права и гражданско-процессуального права
Института права и Политики Российско-Армянского университета (Ереван, Армения)
tatevik-martirosyan@mail.ru

Civil - legal regulation of intravital donation

Martirosyan T. L.

PHD student of the Department of Civil Law and Civil Procedure Law, Institute of Law and Politics of
Russian-Armenian University (Yerevan, Armenia)
tatevik-martirosyan@mail.ru

Annotation This article dedicated to the legal regulation of intravital donation. The article analyzes the legislation of the RA, RF and a number of countries in the field of legal regulation of intravital donation. Ways to improve legislation in this area are proposed.

Keywords: transplantation, intravital donation, donor, recipient, contract, medical measures.

Կենդանության օրոք դոնոր հանդես գալու քաղաքացիաիրավական կարգավորումը

Մարտիրոսյան Տ. Լ.

Հայ-Ռուսական (Միավորական) համալսարանի
Իրավունքի և Քաղաքացիության Ինստիտուտի Քաղաքացիական իրավունքի և քաղաքացիական
նաստավարության իրավունքի ամբիոնի հայցորդ (Երևան, Հայաստան)
tatevik-martirosyan@mail.ru

Ամփոփում Սույն հոդվածը նվիրված է կենդանության օրոք դոնոր հանդես գալու քաղաքացիաիրավական կարգավորմանը: Ուսումնասիրվում են ՀՀ, ՌԴ և մի շարք այլ երկրների օրենսդրությունները վերոնշյալ ոլորտում: Առաջարկվում են այս ոլորտում օրենսդրության կատարելագործման ուղիներ:

Հիմնաբառեր փոխպատվաստում, կենդանության օրոք դոնոր, դոնոր, ռեցիպիենտ, պայմանագիր, բժշկական միջամտություն:

Специфика правоотношений связанных с правовым регулированием прижизненного донорства состоит в том, что вне медицинской необходимости здоровью донора всегда причиняется вред. Именно по этой причине данная область правоотношений должна быть строго регулирована в законодательном порядке. В РФ правоотношения связанные с трансплантацией органов и тканей человека регулируются Законом РФ от 22.12.1992 N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" [1]. Закон устанавливает обязательные требования к дееспособности, состоянию здоровья донора, определяет также, что прижизненное донорство может совершаться только в интересах здоровья реципиента при условии отсутствия необходимых для трансплантации органов и (или) тканей трупа или иного метода лечения, результативность которого соизмерима с результативностью трансплантации органов и (или) тканей. [2].

Законодатель устанавливая ограничение прижизненного донорства вследствие его своеобразности, отдает предпочтение посмертному донорству. Именно из-за этого в законодательстве РФ установлена в статье 8 презумпция

согласия на посмертное изъятие органов у трупа в целях трансплантации. Следует отметить, что в законодательстве РА также действует презумпция согласия на изъятие органов после смерти, то есть если гражданин при жизни письменно не заявил о своем несогласии, то после смерти его органы могут быть изъяты для осуществления трансплантации.

Закон РА от 2002 г. "О трансплантации органов и (или) тканей человека" устанавливает ряд условий для живых доноров. В частности живым донором органов и (или) тканей человека может является физическое лицо, которое в предусмотренном законом порядке добровольно представляет свои ткани и (или) органы с целью трансплантации. Следует отметить, что законодатель ограничивает число лиц, которые могут являться донорами. В соответствии с вышеуказанным Законом донором не может быть:

- несовершеннолетний (за исключением трансплантации костного мозга и крови);
- лицо, в установленном законом порядке имеющий инвалидность;
- беременная женщина;
- заложник;

- лицо, содержащийся в местах отбывания наказания, за исключением, если он для реципиента является близким родственником (родитель, ребенок, супруг, сестра, брат);

- лицо, свыше 65 лет;

- лицо страдающее заболеваниями, которые могут создать опасность для жизни и здоровья реципиента.

На наш взгляд вышеперечисленный круг доноров необходимо дополнить. В частности добавить лиц, которые имеют психические расстройства. А также лиц, которые в прошлом уже выступали донорами.

В соответствии с Законом РА «трансплантации органов и (или) тканей человека» живым донором может быть лишь лицо, достигшее 18 лет, кроме случаев донорства крови и костного мозга. Статья 3-ая того же Закона РФ также устанавливает, что изъятие органов и (или) тканей для трансплантации не допускается у живого донора, не достигшего 18 лет (за исключением случаев пересадки костного мозга) либо признанного в установленном порядке недееспособным. Несмотря на то, что полная дееспособность у гражданина наступает с достижением 18-и лет, считаем, что в данном случае этот возраст необходимо повысить. На наш взгляд для осознания данного поступка и оценки рисков необходим более зрелый возраст.

Статья 4-ая Закона РА устанавливает, что проводить операции по трансплантации органов и (или) тканей человека могут только соответствующие лицензированные медицинские учреждения. Отметим, что в РА есть только одно учреждение, которое имеет вышеуказанную лицензию - это медицинский центр Арабкир. На наш взгляд действие всего лишь одного медицинского центра является недостаточно для проведения трансплантаций всем нуждающимся пациентам страны, а также для развития указанной области медицины в целом.

Пункт б статьи 12-ой Закона РА устанавливает, что в случае возникновения осложнений, связанных с операцией донор, изъявивший согласие на пересадку своих органов и (или) тканей вправе получить соответствующее бесплатное лечение, которое организует медицинское учреждение, где была проведена операция. На наш взгляд есть необходимость дополнить указанную статью и оформить в следующей редакции “Всем донором после операций по трансплантации предоставляется возможность на пожизненное получение бесплатной медицинской помощи, в том числе медикаментозной во всех соответствующих медицинских учреждениях страны”. То есть государство должно создавать предпосылки для реализации

вышеуказанного права доноров. На наш взгляд в области предоставления медицинских услуг необходимы реформы, которые дадут возможность гражданам страны с помощью медицинской страховки иметь возможность на получение медицинских услуг по трансплантации на бесплатной основе, так как операции подобного рода являются достаточно дорогостоящими и только у небольшого круга населения страны есть такие возможности.

Пункт 2-ой статьи 12-ой Закона РФ устанавливает, что донор, изъявивший согласие на пересадку своих органов и (или) тканей, вправе получить бесплатное лечение, в том числе медикаментозное, в учреждении здравоохранения в связи с проведенной операцией. На наш взгляд есть необходимость дополнения еще одного пункта в указанной статье, которая будет регулировать права реципиентов на получение бесплатных медицинских услуг, в том числе медикаментозных, так как после проведения операции по трансплантации необходимо пожизненное употребление соответствующих иммунодепрессантов. Если провести сравнительный анализ между двумя пунктами вышеуказанных статей РА и РФ, то можно заметить, что Закон РФ предоставляет больше возможностей донору при осуществлении право на получение медицинской помощи.

В статье 10 Закона РА в качестве обязательного условия для изъятия органа у живого донора указано наличие письменного предупреждения за 15 дней до предстоящей операции о возможных осложнениях, которые могут возникнуть при медицинском вмешательстве; письменное согласие о том, что донор дал свое волевое согласие на проведение операции; информация о том, что донор прошел комплексное медицинское обследование и есть заключение о возможности забора органов (или) тканей у живого донора [3]. Отметим, что в той же статье установлен запрет вывоза органов и тканей за границу [4]. На наш взгляд было бы эффективно создание банка донорских органов, который будет обеспечивать, как выход донорских органов так и вход, что создаст возможность обмена необходимыми органами для нуждающихся реципиентов страны.

В отличие от Закона РА, где в обязательных условиях изъятия органов и (или) тканей у живого донора нет пункта относительно генетической связи, пункт 3-ий статьи 14 Закона РФ устанавливает, что изъятие у живого донора органов допускается, если он находится с реципиентом в генетической связи, за исключением случаев пересадки костного мозга. Такая же ситуация в Бельгии, Великобритании, Украине и

ряде других стран. Необходимо отметить, что законодательство Великобритании о трансплантации регулирует "Акт о человеческих тканях" 2004 г., который устанавливает надобность наличия генетической связи между реципиентом и донором. А также поставлен уголовно-правовой запрет в отношении коммерческого донорства [5]. Это мотивируется тем, что наличие генетической связи может способствовать формированию правоотношений теневой купли-продажи органов между донором и реципиентом.

Обращаясь к международно-правовой доктрине можем заметить, что коммерческие сделки с объектами трансплантации (*sui generis*) здесь также недозволены под угрозой уголовного наказания. Следует отметить, что в октябре 1987 г. на XXXIX сессии Всемирной медицинской ассамблеи принята "Декларация по трансплантации человеческих органов". В указанном документе коммерческое донорство подвергается острому осуждению. Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) в дальнейшем по вопросам трансплантологии выработала Свод основополагающих принципов. В 1991 году 44 –ая сессия ВОЗ утвердила эти принципы и порекомендовала государствам при разработке политики в данной сфере пользоваться ими. В соответствии с положениями Свода тело человека и его части не могут быть объектом купли-продажи. Государства аналогичных точек зрения придерживались и в Конвенции Совета Европы "О защите прав человека и человеческого достоинства в связи с применением биологии и медицины: Конвенции о правах человека и биомедицине", который был принят 4 апреля 1997 года в Овьедо гарантирует соблюдение телесной неприкосновенности. Из вышеуказанного следует, что государства взяли на себя предпринимчивость активного вмешательства в область трансплантационных правоотношений. [6].

Законодательство стран Западной Европы, к примеру ФРГ, Великобритании и США также не выходят за рамки международно-правовой доктрины. Например, законодательство ФРГ о трансплантации отдает предпочтение посмертному донорству, ставя уголовно-правовой запрет на коммерческое донорство и любые коммерческие сделки с объектами трансплантации. Относительно посмертного донорства государство применяет договорные механизмы, учитывая волю донора и его родственников [7]. При отсутствии информации о воле донора и в случае, когда родственникам известна воля

последнего, то они в ходе беседы с врачом могут подтвердить наличие этой воли и позволить изъятие органа. В случае прижизненного донорства договорный механизм ограничивается публичным институтом комиссии, создаваемой согласно с правом земель ФРГ. Комиссия подключает в этот процесс врача, который не участвует в пересадке органа и не подчиняется врачу, участвующему в пересадке. Это может быть лицо с возможностями работать судьей или специалист по психологическим вопросам, который выступает публичным гарантом добровольности волеизъявления донора и реципиента [8].

Несчитая того, что во многих странах установлен запрет на возмездное донорство, есть страны, где это является правомерным: Иран, Турция и Индия и тд. В этих странах сфера трансплантационных услуг от этого не криминализируется.

Перечень использованной литературы

1. Дубовик О. Л., Жалинская А. А. Законодательство ФРГ о трансплантации органов и тканей // Журнал Российского права. 1998. N 10. С. 207.
2. Закон РФ "О трансплантации органов и (или) тканей человека" от 22.12.1992 N 4180-1 (с изменениями от 29.11.2007 N 279-ФЗ) // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. N 2. ст. 62 (на арм.яз.)
3. Закона РА "О трансплантации человеческих органов и тканей" от 16.04.2002 с поправками 19.03.2009 // www.arlis.am/ (на арм.яз.)
4. Сборник международных актов по здравоохранению. М.: Норма, 1999. С. 234 - 235. // КонсультантПлюс.
5. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2020) статья 47// КонсультантПлюс (на рус.яз.)
6. ՀՀ կառավարության որոշումը կենդանի դոնորից օրգաններ և (կամ) հյուսվածքներ վերցնելու հնարավորության մասին եզրակացություն տալու կարգը սահմանելու մասին (12.04.2008) N 132-Ն // ՀՀ ՊՏ 2008.04.02/21(611) Հոդ.287 (на арм.яз.)
7. Human tissue act - 2004. URL: [http:// www.opsi.g](http://www.opsi.g) . (на англ.яз.)
8. Transplantationsgesetz-TPG. **Bundesgesetzblatt. Jahrgang.** 1997. Teil 1. N 74. S. 2631 – 2638 // [ov.uk/ acts/ acts2004/ ukpga_20040030_en_1](http://ov.uk/acts/acts2004/ukpga_20040030_en_1). (на англ.яз.)

Տճանա/Հանձնվել է՝ 26.03.2021

Րեցենզирована/Գրախոսվել է՝ 10.03.2021

Մոյնա/Ընդունվել է՝ 25.03.2021