

**ПРАВО**

**Правовые проблемы оказания медицинских услуг в области трансплантологии**

*Мартиросян Т. Л.*

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

**Ключевые слова:** договор, услуга, трансплантология, медицинское учреждение, пациент, донор, реципиент, обязательное медицинское страхование.

**Legal problems in the provision of medical services in the field of transplantology**

*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, RA)  
tatevik-martirosyan@mail.ru*

**Abstract.** This article dedicated to the provision of medical services in the field of transplantation. The article deals with the legal relationship between a medical institution, a doctor, a recipient and a donor, arising from the conclusion of an agreement on the provision of medical services in this area. The article also discusses the issues of compulsory health insurance. The ways of improving the legal regulation in the field of medical services in transplantation are proposed.

**Keywords:** contract, service, transplantation, medical institution, patient, donor, recipient, compulsory health insurance.

**Բժշկական ծառայությունների մատուցման իրավական հիմնախնդիրները փոխապատվաստման ոլորտում**

*Մարտիրոսյան Տ. Լ.*

*Հայ-Ռուսական համալսարանի իրավունքի և քաղաքագիտության ինստիտուտի քաղաքագիտական իրավունքի և քաղաքացիական դատավարության ամբիոնի հայցող (Երևան, ՀՀ)  
tatevik-martirosyan@mail.ru*

**Ամփոփում.** Սույն հոդվածը նվիրված է փոխապատվաստման ոլորտում բժշկական ծառայությունների մատուցմանը: Ուսումնասիրվում են բժշկական ծառայությունների մատուցման պայմանագրից բխող իրավահարաբերությունները բժշկական հաստատության, դոնորի և ռեցիպիենտի միջև: Հոդվածում քննարկվում են նաև պարտադիր բժշկական ապահովագրության խնդիրները: Առաջարկվում են բժշկական ծառայությունների մատուցման ոլորտում փոխապատվաստման վերաբերյալ իրավական կարգավորման կատարելագործման ուղիները:

**Հանգուցաբառեր՝** պայմանագիր, ծառայություն, փոխապատվաստում, բժշկական հաստատություն, դոնոր, պարտադիր բժշկական ապահովագրություն

**Трансплантология** на начальном этапе своего становления рассматривалась учеными, как научный эксперимент, что являлось причиной отсутствия нормативной базы в этой области. Указанная область имела специфические черты в связи с тем, что являлась неотъемлемой частью медицины. Правовое регулирование трансплантологии была и остается взаимосвязанной с развитием медицинского законодательства. В современном мире трансплантология рассматривается, как отрасль медицинской науки, предназначенная для спасения жизни людей (пациентов). Именно это

вызвала необходимость усовершенствования законодательства в этой области. В настоящее время в РФ основными законодательными актами регулирующими сферу трансплантологии являются ФЗ от 21.11.2011 г. «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» [1], Закон РФ от 22.12.1992 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека» (Закон о трансплантации) [2] и от 09.06.1993 г. № 5142-1 «О донорстве крови и ее компонентов» [3]. В РА Закон «О трансплантации человеческих органов и тканей» был принят 16.04.2002 году [4]. Необходимо отметить, что правоотношения

складывающиеся по поводу трансплантации возникают исключительно между медицинским учреждением и пациентом.

Мнение ученых по поводу правовой сущности указанных отношений разделяется. Некоторые авторы считают, что в этих правоотношениях есть элементы публичного регулирования, так как основой оказанием медицинской помощи выступает административный акт. Другие считают, что вышеуказанные правоотношения регулируются нормами частного права, так как пациент в любой момент может отказаться от медицинской помощи, медицинское учреждение в свою очередь тоже может в случае нарушения пациентом законных требований лечебного учреждения отказать в медицинской помощи. На наш взгляд основой правоотношений по трансплантологии являются частно-правовые нормы, которые регулируют правоотношения возникающие при предоставлении медицинской помощи. Содержание медицинской услуги составляет не орган как вещь, а поведение участников данных правоотношений, возникающие между участниками трансплантации (донором, реципиентом и медицинским учреждением), так как трансплантация является средством спасения жизни человека и изъятие органа у донора осуществляется в целях пересадки. Только с помощью трансплантации возможно достижение необходимого результата. Предмет договора по оказанию медицинских услуг по трансплантации является непосредственно услуга по пересадке органов, оказываемая пациенту. Объектом данных правоотношений является медицинские мероприятия направленные на восстановления здоровья пациента. Так как медицинская помощь, оказываемая на основании данного договора, содержит риск наступления отрицательных последствий для реципиента, поэтому и ответственность должна быть повышенной. В договоре об оказании медицинских услуг о трансплантологии необходимо разделять ответственность врача и медицинского учреждения. Несмотря на то что, вред причиненный жизни и здоровью реципиента возмещает медицинское учреждение. Однако, в вопросах ответственности медицинского сотрудника действуют общие правила деликтной ответственности, которые устанавливают полный состава гражданского правонарушения. Обоснованно, то что инициатором заключения договора на оказание медицинских услуг по трансплантации является пациент. Офертой в данном случае необходимо считать заявление пациента, которую можно считать односторонней сделкой с отменительным условием. Акцептом тут будет считаться решение

комиссии медицинского учреждения, которая основана на сведениях медицинской документации на оказание медицинской помощи.

На наш взгляд для всестороннего исследования темы «Оказания медицинских услуг в области трансплантологии» необходимо выделить этапы становления организационно-правовых начал оказания медицинских услуг как в РА так и РФ. Также необходимо разграничивать термины «медицинская услуга» и «медицинская помощь». Установленно, что в медицине термин «медицинской услуги» возникла несравненно позднее. Следует отметить, что данный термин связан со становлением платных медицинских услуг и потребностью правового регулирования оснований здравоохранения. Можно сделать вывод, что оказание медицинской помощи по большей части регулируется нормами публичного права. Что касается предоставления медицинских услуг, то они регулируются нормами частного права. На наш взгляд термин «медицинская помощь» является более широкой, нежели термин «медицинская услуга». Одновременно в некоторых случаях термин «медицинская услуга» может трактоваться более широко, чем «медицинская помощь». Это касается тех случаев, когда в процессе получения медицинской помощи кроме мер, направленных на лечение пациента, ему предоставляются дополнительные сервисные услуги. Можно сделать вывод, что несмотря на то, что эти два понятия имеют пересечения, есть необходимость их разграничивать. Это обусловлено потребностью правового оснащения процесса оказания платных медицинских услуг учреждениями государственной формы собственности [5].

Следует отметить, что в России платная трансплантология запрещена законом. В статье 1-ой Закона о трансплантации прямо указано, что органы и (или) ткани человека не могут быть предметом купли-продажи и их продажа влечет уголовную ответственность. В статье 15-ой того же Закона уточняется, что медицинскому учреждению, имевшему разрешение по проведению операции по изъятию и заготовке у умершего органов и (или) тканей, запрещено осуществление их продажи. Считаем, что необходимо разделять понятие платного донорства (купля-продажа человеческих органов), от понятия предоставления возмездных медицинских услуг. В первом случае в качестве предмета договора выступает орган человека (ст.454 ГК РФ), а во втором случае речь идет о предоставлении платных медицинских услуг (ст.779 ГК РФ). Выходит, что пациент не платит за

пересаженный орган, но оплачивает за услугу [6]. В настоящее время в РФ операции по трансплантации пациентам могут осуществляться исключительно в государственных медицинских учреждениях на основании выделенных государственных квот, то есть за счет бюджетных средств. Отметим, что по закону частные медицинские учреждения не имеют право на получение лицензий на трансплантацию. Из выше представленного следует, что в законодательстве РФ хотя и нет прямого запрета на предоставления подобных услуг на платной основе, однако механизмы для осуществления этих услуг на платной основе также отсутствуют. Также, четко не урегулирован вопрос ведения листа ожиданий для лиц, которые являются иностранными гражданами. Например, в Белоруссии предусмотрены отдельные листы ожиданий для своих граждан и для иностранных граждан. То есть, если орган не подойдет ни одному гражданину Белоруссии, который ждет очереди, то этот орган могут передать иностранному гражданину (не более 10% проводимых пересадок). Тут также вопрос не идет о купле-продаже органов и оплате подлежит непосредственно медицинское вмешательство по пересадке. В РФ трансплантация бесплатна для своих граждан, однако если расценивать ее как медицинскую услугу, то она может предоставляться для иностранных граждан на платной основе. Однако, следует отметить, что некоторые медицинские учреждения против этой позиции. Например, НИИЦ В.И. Шумакова объявила на своем сайте, что проводит иностранным гражданам только родственные пересадки [7]. На наш взгляд причиной данной позиции является опасение медицинских работников о возможности квалификации операций по трансплантации в качестве купли-продажи органов и (или) тканей человека. Тормозом для оказания платных медицинских услуг в РФ можно считать дело московских трансплантологов 2003 года [8]. Считаем, что это является положительной динамикой и медицинские услуги в данной области должны осуществляться на безвозмездной основе, так как операции подобного вида являются дорогостоящими и недоступными для многих слоев населения.

В настоящий момент в РФ существует Порядок оказания медицинской помощи по профилю «хирургия (трансплантация органов и(или) тканей человека)», который был утвержден приказом Минздрава РФ от 31 октября 2012 г. № 567н. Названный порядок определяет правила оказания медицинской помощи в медицинских учреждениях, которые имеют

лицензию на совершение медицинской деятельности, включая услуги по хирургии трансплантации органов и(или) тканей человека». Порядок содержит также нормы, регулирующие деятельность по изъятию, хранению органов и(или) тканей человека: – правила организации деятельности отделения хирургического по координации донорства органов и(или) тканей человека; – рекомендуемые штатные нормативы отделения хирургического по координации донорства органов и(или) тканей человека; – стандарт оснащения отделения хирургического по координации донорства органов и(или) тканей человека. Однако в данном порядке не предусмотрены положения, которые регулировали бы стадии работ по изъятию органов и(или) тканей человека для трансплантации. Однако из-за отсутствия стандартов их оснащения на практике возникают трудности при лицензировании медицинских учреждений для осуществления услуг по трансплантации органов [9].

В РФ действует страховой полис обязательного медицинского страхования. Полис выдается всем гражданам РФ, иностранным гражданам, проживающим на постоянной основе в РФ и лицам без гражданства. Исключение составляют военнослужащие у которых медицина оплачивается за счет бюджетных средств. Иностранцы и лица без гражданства получают полис на срок действия разрешения на их временное проживание.

Возвращаясь к Армении следует отметить, что тут начиная с 1997 года был введен список важнейших услуг в сфере медицины, предоставляющий возможность в пределах госзаказа оказывать населению страны бесплатное медицинское обслуживание. За последние годы существенно расширились услуги данного пакета [10]. А именно, в него были включены онкологические услуги, оперативное лечение острого ишемического инсульта головного мозга, лечение острых случаев инфаркта сердечной мышцы с использованием специальных стентов с лекарственным покрытием [11]. Медицинские услуги детям от 7 до 18 лет также вошли в указанный список [12]. Однако, как следует из представленного выше списка, услуги по трансплантологии не нашли место в данном списке. Это на наш взгляд является пробелом в медицинском законодательстве. Следующей проблемой является отсутствие обязательного медицинского страхования. Считаем, что внедрение обязательного медицинского страхования будет являться основным механизмом, который разрешит проблемы в этой области. Названная система будет опираться на социальной справедливости с применением принципа богатые

платят за социально необеспеченных. То есть необходимо создать такую систему страхования медицинских услуг, которая будет доступна всему населению страны без исключения.

#### Пречень используемой литературы

1. Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 N 323-ФЗ (последняя редакция) // КонсультантПлюс.
2. Закон РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека», введённый в действие Постановлением Верховного Совета Российской Федерации 22.12.92 № 4181-1, дополнения, внесённые 22.06.2000 Федеральным законом «О внесении дополнений в Закон Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» с изменениями от 23 мая 2016 г. и др. // КонсультантПлюс.
3. Закон РФ «О донорстве крови и ее компонентов» от 09.06.1993 г. № 5142-1// КонсультантПлюс.
4. Закон РА "О трансплантации человеческих органов и тканей" 16.04.2002 с поправками 19.03.2009//www.arlis.am.
5. Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 N 323-ФЗ (последняя редакция).
6. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 27.12.2019, с изм. от 28.04.2020) КонсультантПлюс..
7. <https://www.transpl.ru/> Элисточник.(дата пос. 01.05.21 г.)
8. Российская газета// <https://rg.ru/sujet/64/> (дата пос. 15.02.21 г.)
9. Порядок оказания медицинской помощи по профилю «хирургия (трансплантация органов и(или) тканей человека)» утвержден приказом Минздрава РФ от 31 октября 2012 г. № 567н КонсультантПлюс.
10. ՀՀ Կառավարության որոշում 2004 թ. N 318-Ն Պետության կողմից երաշխավորված անվճար եվ արտոնյալ պայմաններով բժշկական օգնության եվ սպասարկման մասին (վերնագիրը խմբ. 26.12.13 N 1515-Ն) //www.arlis.am.
11. ՀՀ Առողջապահության նախարարի նշանմբերի 18-ի N 71-Ն հրաման//www.arlis.am.
12. ՀՀ Առողջապահության նախարարի 2013 թ. հոկտեմբերի 18-ի N 65-Ն հրաման//www.arlis.am.

*ՏճանաՀանճնվել է՝ 05.08.2021*

*Քեցենզիրօվանա/Գրախխտուվել է՝ 11.08.2021*

*Քրինյաա/Ընդունվել է՝ 20.08.2021*