

УДК 341.171

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРАНСПЛАНТАЦИИ ОРГАНОВ И ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА В ЕВРОПЕЙСКИХ СТРАНАХ. ПРЕЗУМПЦИЯ СОГЛАСИЯ. ТРАНСПЛАНТАЦИОННЫЙ ТУРИЗМ.

Назима Тельман

nazimatelman@gmail.com

студентка 3 курса юридического факультета по специальности
«международное право» ЕНУ им. Л.Н. Гумилева, Нұр-Сұлтан, Казахстан
Научный руководитель – Сарсенова С.Н. к.ю.н., доцент кафедры
«Международного права» ЕНУ им. Л.Н. Гумилева

Во многих странах Европы человек, его жизнь, здоровье и честь являются неотъемлемыми социальными ценностями. Но, к сожалению, согласно последним событиям, в мире все чаще стали встречаться такие явления, как насилие, агрессия, террор, торговля людьми, которые провоцируют совершение общественно опасных деяний, в число которых входит и незаконное изъятие органов человека с целью обогащения. Необходимо отметить, что в большинстве европейских стран достаточно сложно оценить масштабы незаконного оборота органов и тканей человека, поскольку в уголовных законодательствах нормы, регламентирующие данную сферу деятельности, недостаточно четкие. Вместе с тем все основные международные документы, регламентирующие вопросы трансплантации органов и тканей человека, предусматривают запрет коммерциализации пересадок. Так, например, п. 8 Декларации о трансплантации органов человека (1987 г.), ст. 21 Положения о торговле живыми органами (1985 г.), Конвенция о правах человека и биомедицине (1996 г.) содержат основные положения о том, что тело человека и его части не должны быть источником дохода.

Правовая основа, определяющая стандарты безопасности и качества тканей и клеток, изложена в директиве 2004/23/ЕС, также известной как европейская директива о тканях и клетках, принятая в 2004 году Европейским парламентом и Советом. Он охватывает все этапы процесса трансплантации от донорства, над закупкой, тестированием, обработкой, сохранением, хранением до распределения [1].

Законом Бельгии об изъятии и трансплантации органов установлено, что согласие донора должно быть выражено в письменной форме и подписано в присутствии дееспособного свидетеля. В Законе Греции об изъятии и трансплантации человеческих органов и тканей определено несколько альтернативных форм дачи согласия донора: письменная форма с нотариальным удостоверением, письменная форма с удостоверением подписи донора в полиции и устная форма дачи согласия в присутствии двух свидетелей с записью в специальный реестр. В законодательстве Бельгии и Турции содержится требование получения согласия не только самого донора, но даже его супруга [2, ст 88].

В Испании установлен абсолютный запрет на прижизненное изъятие трансплантатов у недееспособных лиц [3]. Однако в современном мире Испания считается прогрессивной в этом смысле страной : по данным опросов, почти 90% граждан согласны на забор органов умерших родственников. На дверях многих церквей Испании висят таблички «Не берите свои органы на небо. Там они вам не пригодятся. Оставьте их здесь, они пригодятся на земле». В Нидерландах проблема прав на изъятие органов у умерших решается еще более радикально – по принципу презумпции донорства. Это значит, что независимо от прижизненной воли покойного (или воли его родственников), если есть показания к донорству, оно должно состояться. [4].

В Германии же все обстоит совсем иначе. На сегодняшний день около 10 тысяч человек в Германии ожидают своей очереди на пересадку донорских органов. При этом число доноров уже на протяжении долгого времени падает. По данным немецкого Фонда трансплантации органов, в 2017 году этот показатель был самым низким - 797 человек. Хотя в первой половине 2018 года снова наблюдался легкий рост. Ситуация, по словам экспертов, драматическая: не хватает органов для трансплантации, не хватает готовности становиться донором органов. С момента принятия закона о донорстве органов в Германии в 1997 году мало что изменилось. Министр здравоохранения ФРГ Йенс Шпан пытается ввести новые правила, которые будут регулировать вопрос донорства органов. Он предлагает сделать так, чтобы каждый житель страны, однозначно не возразивший против трансплантации собственных органов, по умолчанию становился потенциальным донором [5]. Данное предложение не обрело законную силу. Правительство ФРГ 31 октября 2018 года приняло законопроект, предусматривающий ряд мер для стимулирования донорства органов. Проект, разработанный министром здравоохранения страны Йенсом

Шпаном (Jens Spahn), предусматривает больше денег для изъятия органов в клиниках, увеличение численности персонала, отвечающего за трансплантацию, и надежную систему сбора данных. Минздрав надеется, что этот пакет мер обретет силу закона уже в первой половине 2019 года [6].

В законодательстве различных стран существует два основных подхода к определению правомерности изъятия трансплантата у умершего человека. В ряде стран действует презумпция согласия умершего на изъятие его органов и тканей для целей трансплантации. Изъятие не производится, если стало известно о том, что умерший при жизни выразил свое отрицательное отношение к посмертному использованию его органов и тканей для трансплантации либо в случае несогласия его родственников. По такой модели построено, в частности, законодательство в данной сфере Франции, Италии, Турции.

В Бельгии презумпция согласия на посмертное использование тела для трансплантации применяется в отношении бельгийских подданных и резидентов страны, а основанием для посмертного изъятия органов или тканей у иных лиц может служить только их согласие, данное при жизни. Многие зарубежные специалисты по медицинской этике и праву здравоохранения считают, что законодательно установленная презумпция согласия играет лишь отпугивающую роль, вызывая в людях недоверие и побуждая их искать способы зафиксировать свое возражение против посмертного использования их органов [2, с. 90].

В 16 европейских странах (Австрия, Болгария, Венгрия, Ирландия, Италия, Испания, Кипр, Латвия, Лихтенштейн, Люксембург, Польша, Португалия, Словакия, Словения, Франция, Чехия) донором органов становится каждый, кто при жизни однозначно не заявил о том, что выступает против трансплантации своих органов, и не был внесен в специальный регистр тех, кто отказывается от донорства органов.

Актуальным является вопрос, а имеет ли человек право продавать свои органы, которые могут изыматься *ex vivo*¹, для нужд трансплантации? Немногочисленные сторонники положительного ответа на данный вопрос считают, что продажа своих органов – реализация свободы личности, и донорство органов должно материально стимулироваться, подобно донорству крови и спермы.

Однако общественное мнение в целом относится к коммерциализации донорства органов и тканей, в особенности не регенерирующих, отрицательно. Высказываются обоснованные опасения, что это приведет к эксплуатации малообеспеченных лиц, которые будут вынуждены продавать не возобновляемые ресурсы своего организма. В законодательстве большинства государств содержится запрет купли-продажи донорских органов под страхом уголовного преследования. Вместе с тем представляется допустимым и справедливым, чтобы донор, который вследствие утраты органа вынужден был нести расходы на лечение или утратил трудоспособность, получал возмещение убытков.

Учитывая результаты проведенных исследований в разных странах мира, возникла необходимость разработки нового международно-правового акта в рассматриваемой сфере. История создания такого документа началась в 2008г., когда Советом Европы и Организацией Объединенных Наций было принято решение о подготовке совместного исследования на тему: «Торговля органами, тканями и клетками, а также торговля людьми с целью изъятия органов». Доклад был опубликован в октябре 2009 г. Наряду с другими вопросами в нем акцентировалось внимание на необходимости разработать международный документ, где содержалось бы юридическое определение понятию «торговля органами, тканями и клетками человеческого происхождения» и был бы закреплён перечень мероприятий, которые должны приниматься странами для противодействия торговле органами, защиты жертв, а также уголовного преследования таких действий. Руководствуясь вышеуказанным мнением, в июле 2011 г. Комитет министров Совета Европы принял решение о создании Комитета экспертов по борьбе с ¹*Ex vivo* (лат.) – «из жизни», проведение экспериментов в живой ткани, перенесенной из организма в искусственную внешнюю среду торговли органами, тканями и клетками человека (РС-ТО), поручив ему разработку конвенции Совета Европы в указанной сфере.

Окончательная редакция проекта Конвенции Совета Европы против торговли органами человека была утверждена на 63-м заседании Европейского комитета по уголовному праву в декабре 2012 г. и дополнительно отработана соответствующими органами Совета Европы в сентябре 2013 г. В случае принятия Комитетом Министров Совета Европы Конвенции против торговли органами человека она станет первым международным юридически обязательным инструментом, который будет регулировать вопросы противодействия торговле органами человека в Европе и возможно станет следующим шагом для объединения усилий в борьбе с этим злом на мировом уровне.

Однако ввиду быстрого развития медицины и технологий, вскоре трансплантация органов может и не потребоваться вовсе, а такие понятия как презумпция согласия и трансплантационный туризм могут исчерпать себя. Уже сейчас мы видим, что перспективная биоинженерная технология, целью которой является создание различных полноценных жизнеспособных биологических органов для человека, уже выращивают такие органы как : мочевой пузырь и кровеносные сосуды.

Но несмотря на подобное развитие событий, на данный момент очень важно регулировать именно в правовом аспекте "черный рынок" и торговлю органами.

Список использованных источников:

1. Статья с официального сайта ЕС "Кровь, ткани, клетки и органы"
https://ec.europa.eu/health/blood_tissues_organs/tissues_en

2. Фабрика Т.А. Ответственность за незаконную трансплантацию человеческих органов и (или) тканей в зарубежном и российском законодательствах // Вестник Челябинского государственного университета. 2010. Вып. 24.
3. Уголовный кодекс Испании
4. Интернет-конференция "Охрана здоровья: проблемы организации, управления и уровни ответственности" Ю.В.Латов "Криминальная трансплантация – дым почти без огня"
5. Статья Натальи Поздняковой, Нермина Исмаила " Донорство органов в Европе: что немцы хотят сделать иначе"
6. Статья Сергея Ромашенко" Правительство Германии улучшит условия донорства органов"