



H34ZyG\_g&bvm=bv.106379543,d.bGQ&cad=rjt.

5. Налоговый кодекс Российской Федерации // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1998. – № 31. – Ст. 3824.

6. Николина К.В. Належна юридична процедура: теоретичні аспекти визначення (2012) // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [http://papers.univ.kiev.ua/jurydychni\\_nauky/articles/K.\\_Nikolina\\_Due\\_process\\_of\\_law\\_theoretical\\_aspects\\_of\\_the\\_definition\\_19684.pdf](http://papers.univ.kiev.ua/jurydychni_nauky/articles/K._Nikolina_Due_process_of_law_theoretical_aspects_of_the_definition_19684.pdf).

7. Пепеляев С.Г. Основы налогового права: Учебно-методическое пособие / под ред. С.Г. Пепеляева. – М.: Инвест Фонд, 2000. – 496 с.

8. Погорілко В.В. Права та свободи людини та громадянина в Україні: монографія / В.В. Погорілко, В.В. Головки, М.І. Сірий. – Київ, 1997. – 340 с.

9. Податковий кодекс України від 02.12.2010, № 2755-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2011. – №№13–14, 15–16, 17. – Ст. 112.

10. Право на оскарження рішень податкових органів як дієва правова гарантія захисту прав та законних інтересів платників податків / С.А. Убогий, О.М. Мельник // [Електронний ресурс]. – Режим доступу: [https://www.google.ru/url?sa=t&rct=j&q=&esrc=s&source=web&cd=3&ved=0CDAQFjACahUKEwjR4\\_W5fbIAhWJpXIKHQqATI&url=http%3A%2F%2Ffirbisbuv.gov.ua%2Fcgibin%2Ffirbisnbuv%2Fcgiiirbis\\_64.exe%3FC21COM%3D2%26121DBN%3DUJRN%26P21DBN%3DUJRN%26IMAGE\\_FILE\\_DOWNLOAD%3D1%26Image\\_filename%3DPDF%2FVAPSV\\_pdu\\_2013\\_1\\_25.pdf&usq=AFQjCNGWh47UT1A4J-pvC84Jl27SeYltQ&bvm=bv.106674449,d.bGQ&cad=rjt](https://www.google.ru/url?sa=t&rct=j&q=&esrc=s&source=web&cd=3&ved=0CDAQFjACahUKEwjR4_W5fbIAhWJpXIKHQqATI&url=http%3A%2F%2Ffirbisbuv.gov.ua%2Fcgibin%2Ffirbisnbuv%2Fcgiiirbis_64.exe%3FC21COM%3D2%26121DBN%3DUJRN%26P21DBN%3DUJRN%26IMAGE_FILE_DOWNLOAD%3D1%26Image_filename%3DPDF%2FVAPSV_pdu_2013_1_25.pdf&usq=AFQjCNGWh47UT1A4J-pvC84Jl27SeYltQ&bvm=bv.106674449,d.bGQ&cad=rjt).

11. Шведа Ю.Р. Політичні партії. Енциклопедичний словник / Ю.Р. Шведа. – Львів: Астролябія. – 2005. – 488 с.

12. Юридическая процедура / В.Н. Протасов – М.: Юрид. лит., 1991. – 79 с.

## КОММЕРЦИАЛИЗАЦИЯ ПРИ ДОНОРСТВЕ ОРГАНОВ И ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА: ПРОБЛЕМА СОВРЕМЕННОСТИ

Инна МИЩУК,

кандидат юридических наук, доцент

Национального университета водного хозяйства и природопользования

### Summary

The commercialization in field of transplantation of human organs and tissues regulation in Ukrainian legislation and international sources of law was analyzed in article. The principle of decriminalization is one of principles that successful transplantation should be based on. Any commercialization in this area should be punished. A number of measures which will help to avoid commercialization in field of transplantation were offered. The particular attention was paid to necessity of explanatory work among those population groups that potentially can expose their organs for sale, about health harm of such operations and high probability of becoming a victim of fraud. The international community attitude to commercialization in field of transplantation of human organs and tissues was analyzed.

**Key words:** transplantation, transplantation of organs and tissues, commercialization in field of transplantation, donor, recipient.

### Аннотация

В статье проанализированы как на законодательном уровне Украины, так и международных источниках права и закреплены вопросы коммерциализации в сфере пересадки органов и тканей человека. Принцип декриминализации – один из принципов, на которых должна базироваться успешная трансплантология. Любая коммерциализация в данной сфере должна наказываться. Предложен ряд мер, которые помогут избежать коммерциализации в сфере трансплантологии. В частности, акцентировано внимание на том, что необходимо вести, в первую очередь, разъяснительную работу среди групп населения, которые способны выставлять свои органы на продажу, о вреде для здоровья подобных операций и высокую вероятность стать жертвой мошеннических действий. Проанализировано отношение международного сообщества к коммерциализации в сфере пересадки органов и тканей человека.

**Ключевые слова:** трансплантация, пересадка органов и тканей, коммерциализация в сфере трансплантологии, донор, реципиент.

**Постановка проблемы.** На сегодняшний день следует констатировать высокую степень недоверия в обществе относительно медицины в целом и трансплантологии в частности, преодолеть это недоверие чрезвычайно трудно, а сложность контроля коммерциализации живого донорства является одной из проблем, препятствующих внедрению живого эмоционального донорства во многих странах мира.

**Актуальность темы исследования** подтверждается тем, что как в украинском сообществе, так и в зарубежном довольно неоднозначное отношение к донорству органов и тканей человека. Нормативно-правовое обеспечение сферы трансплантологии как отечественное, так и зарубежное указывает нам на то, что любая коммерциализация по пересадке органов и тканей запрещена. Нам необходимо

проанализировать и, по возможности, предложить основные моменты по искоренению, либо уменьшению коммерческих действий в сфере трансплантологии.

Научный анализ проблемы исследования коммерциализации в сфере трансплантологии интересовал и интересует многих отечественных и зарубежных ученых. Среди них следует назвать: С.Г. Стеценко, В.Ю. Стеценко, К.М. Степанова, П.Л. Алексева, О.Г. Пелагешу, Н.В. Путило, Я.Ф. Радьша, Г.Б. Романовского, В.П. Сальникова, А.О. Селиванова, Р.О. Стефанчука, Т.О. Тихомирова, Ю.О. Фрицко, Г.В. Чеботареву, Я.М. Шатковскому, Ю.С. Шемшученко и др.

Методологическую основу статьи составили современные методы научного познания, общенаучные методы исследования: системно-структурный, правового моделирования, формально-



логический и другие, которые позволили объективно изучить исследуемую проблему.

**Целью статьи** является анализ украинского, а также зарубежного законодательства на предмет отношения к коммерциализации в сфере пересадки органов и тканей человека. Также будет проанализировано отношение общества к данной проблематике.

**Изложение основного материала.** Коммерциализация живого донорства является одной из ключевых проблем урегулирования прижизненного донорства. При осуществлении анализа источников как в нашем отечественном законодательстве, в частности Законе Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человека» [12], так и Уголовном кодексе Украины [7], а также и международных актах [2–5; 12], преследования любых коммерческих целей при осуществлении трансплантологии запрещается.

Стоит отметить, что в украинском законодательстве, что касается правового регулирования трансплантологии, четко предусмотрены определенные положения, которые имеют отношение к недопущению и запрете получения прибыли от пересадки органов и тканей. Закон Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человека» (ст. 18) запрещает торговлю органами и другими анатомическими материалами человека: заключение соглашений, предусматривающих куплю–продажу органов или других анатомических материалов человека, за исключением костного мозга, запрещается [12]. Также вышеупомянутый закон в ст. 10 определяет, что деятельность, связанная с трансплантацией, финансируется за счет средств Государственного бюджета Украины и местных бюджетов. Кроме того, дополнительное финансирование может осуществляться за счет средств, выделенных на реализацию мероприятий, предусмотренных соответствующими программами, доходов от реализации новых технологий и методов, другой научной продукции, за изготовленные биоимплантаты, реактивы, аппараты и оборудование, применяемые в медицинской практике, а также за счет добровольных взносов юридических и физических лиц, и других не запрещенных законодательством поступлений [12].

В действующем уголовном законодательстве тоже предусмотрено наказание за такой вид преступлений, следствием которых является получение прибыли от трансплантологических операций, например, ст. 144 УК Украины (Насильственное донорство), ст. 143 УК Украины (Нарушение установленного законом порядка трансплантации органов или тканей человека), ст. 141 УК Украины (Незаконное проведение опытов над человеком) [7].

В законодательстве Республики Беларусь, в частности, в Законе «О трансплантации органов и тканей человека» от 4 марта 1997 года указано, что коммерциализация в сфере трансплантологии запрещается (ст. 3) [6].

В статье 1 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей» тоже четко прослеживается запрет любых действий по получению прибыли от пересадки органов или тканей [11]. Также в Уголовном кодексе РФ есть ст. 120 и ст. 152 п. ж., согласно которым будет наступать уголовная ответственность [9].

В законодательстве Германии тоже отработано аналогичную, как и в вышеупомянутых государствах, позицию относительно рассматриваемого вопроса, в частности, предусматривается уголовная ответственность за торговлю органами [1, с. 37].

В США продолжает действовать утвержденный в 1984 году National organ transplant act. В одном из разделов тоже прямо запрещена продажа и покупка человеческих органов. В качестве меры наказания за такие деяния – штраф в пределах 50.000 \$ или заключение сроком на 5 лет [16].

В 2000 году парламентом Молдовы тоже введена новая статья в Уголовный кодекс, которая предусматривает не менее 15 лет заключения с конфискацией имущества за контрабанду людей с целью изъятия органов для трансплантации [8].

24 января 2002 в Страсбурге приняли 186-й Дополнительный протокол к Конвенции по правам человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человека. В части 6 статьи 21 указано о запрете получения финансовой выгоды от трансплантации: «Тело человека и его части не должны использоваться для получения финансовой выгоды или по-

лучения сравнительных преимуществ. Объявления о необходимости или доступности органов или тканей с целью предложения или получения финансовой выгоды и сравнительных преимуществ запрещены». Положения статьи 22 устанавливает, «что торговля органами и тканями запрещена» [4].

Характерно, что чаще всего на добровольную продажу собственных органов идут лица, имеющие материальные трудности: человек, оставаясь один на один со своими проблемами, решается на крайний шаг – продажу органа. Поэтому одним из предложений для предотвращения таких явлений является создание бесплатных юридических консультаций, где могли бы посоветовать относительно того, каким образом решить временные материальные трудности, не продавая свои органы.

Не менее важную роль в борьбе с незаконными действиями в сфере трансплантологии играют и специальные подразделения правоохранительных органов. Так, следует внедрить жесткую систему контроля за предохранительной деятельностью по выявлению и привлечению к ответственности лиц, осуществляющих «посредническую» или другую противозаконную деятельность в сфере трансплантации (в частности, через Интернет).

Заметим, что в случаях, когда необходимо сделать пересадку органов или тканей, взятых от живого человека, возникает сопоставление двух понятий и сторон: донор – реципиент.

Решение этой коллизии возможно лишь в плоскости реализации принципов гуманизма, которые являются основой демократизма.

В так называемой связке двух субъектов (донор–реципиент) следует учитывать не только интересы реципиента (больного), что требует пересадки органа, но и донора, человека, который должен дать этот орган, поскольку предоставление помощи реципиенту сопровождается причинением вреда донору. В таком контексте необходимо установление приоритета интересов, то есть, решение вопроса: кому должно быть предоставлено преимущество в таких случаях – донору или реципиенту. Заметим, что, по нашему мнению, приоритетным является максимальное обеспечение интересов донора, учиты-



вая, на основе чего можно решать актуальные для этой сферы вопросы.

В контексте раскрытия проблемы исследования следует проанализировать достаточно спорную, на наш взгляд, позицию ведущих ученых, в частности хирурга Эми Фридмана, о легализации торговли человеческими органами, что, на его взгляд, поможет решить всемирную проблему нехватки доноров. Эми Фридман утверждает, что спрос на трансплантацию органов для спасения жизни настолько опережает предложение, что пациенты, которые ожидают, и трансплантологи в отчаянии. Увеличение процента успешных случаев в сочетании с устойчивым расширением показаний к трансплантации делает острый дефицит органов прогрессирующим. Срок ожидания невыносимо длинный. Выход из ситуации есть – легализация продажи органов для пересадок [10]. Также он констатирует, что плата донорам за определенные ткани, такие как кровь, сперма и яйцеклетки, уже практикуется в США. Добровольцам тоже платят за участие в испытаниях лекарств или за роль суррогатной матери.

Достаточно интересными и спорными являются некоторые положения законодательства Республики Беларусь. В частности, в Законе «О трансплантации органов и тканей человека» от 4 марта 1997 интересны две статьи 3 и 8. Как мы уже отмечали в нашей статье, данный закон осуждает получения любой коммерческой выгоды от осуществления трансплантации (ст. 3), но в то же время указывается, что разрешается получение компенсационных выплат осуществленных затрат при трансплантации и пособия по нетрудоспособности (ст. 8) [6].

Представляется целесообразным проанализировать и опыт Китая по указанному вопросу. В результате анализа источников мы приходим к выводу, что в Китае трансплантология живого донорства слишком популярна, цены на операции значительно ниже мировых, а ждать органа нужно не больше недели. Система пожертвования органов не разработана [261]. Продажа органов и тканей в этой стране к 2006 году была официально разрешена.

Итак, как видим, мировое сообщество активно интересуется и обсуждает легализацию продажи органов для

осуществления трансплантаций. Учитывая это, целесообразно проанализировать четкие правила и позиции по донорству в разных странах.

**Великобритания.** В этой стране открыто не провозглашается, что любой человек – это донор органов. Для того чтобы стать донором органов, британцы могут зарегистрироваться в Реестре доноров органов национальной службы здравоохранения. Как следствие, регистрации в этом реестре – издание удостоверения донора с фотографией, или уведомление родственников о своем желании. В конце концов, в Британии придерживаются такой позиции, что в случае смерти зарегистрированного донора, прежде чем изъять органы, спрашивают разрешения у родственников. Известно, что люди с заболеваниями почек ездят из Британии за границу, главным образом в Индию, чтобы купить органы для пересадки. Исследование больницы Королевы Елизаветы в Бирмингеме, проведенное в 2002 году, установило, что 29 пациентов национальной службы здравоохранения купили почки, в половине случаев цель не была достигнута. Треть больных умерла [10].

**Австралия.** Ситуация аналогична британской: автоматически не признаются, что любой человек – это донор органов. В Австралии самый низкий процент жертвования органов в западном мире.

**Испания.** Признано, что каждый человек – это донор органов. В Испании семьям потенциальных доноров разрешается аннулировать согласие. Это мягкая система.

**Австрия.** Распространено автоматическое признание, что каждый человек – это донор органов. Мнение родственников потенциальных доноров не учитывается. Это пример жесткой системы.

**США.** Родственников потенциальных доноров обязаны спросить о возможности пожертвования. Закон запрещает отключать вентиляцию легких у пациента, чья смерть зафиксирована, не спросив о возможности жертвования.

**Иран.** Продажа почек в Иране является законной и регулируемой. Средняя цена 5–6 тыс. долларов. Характерной особенностью является то,

что доноры (неродственные) получают вознаграждение за свой акт отдачи органа [10].

В Украине, вполне очевидно, что взятие трансплантата у живого человека может быть сделано только в добровольном порядке: органы и ткани не могут быть предметом купли–продажи. Это находится в полном соответствии с принципами гуманизма и морали, и отражается в Законе Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человеку» [12].

Решению проблемного вопроса легализации донорских органов, на наш взгляд, может быть следующая альтернатива:

– создание искусственных органов по принципу аппарата «искусственная почка», с помощью которого живут тысячи людей. Искусственный орган – это искусственно созданное техническое устройство, и по своему размеру, функциям и применением напоминают настоящие биологические органы человека и могут использоваться в целях клинической трансплантологии;

– пересадка органов от животных человеку – ксенотрансплантация (пока что этот метод носит в большей степени экспериментальный характер). Ксенотрансплантаты – анатомические материалы животного, предназначенные для трансплантации [12];

– клонирование органов (метод выращивания тканей, органов).

Стати, сегодня имеют место попытки клонировать целые органы, в частности, печень. Терапевтическое клонирование, считается, затрагивает только этические нормы, в ряде государств действуют запреты только на репродуктивное клонирование [14, с. 32].

Репродуктивное клонирование является искусственным воспроизведением в лабораторных условиях генетически точной копии любого живого существа. Терапевтическое клонирование является тем же, что и репродуктивное клонирование, но с ограниченным до 14 дней сроком роста эмбриона. В течение первых 14 дней формируются эмбриональные клетки, способные в дальнейшем превращаться в специфические тканевые клетки отдельных органов – сердца, почек, печени, поджелудоч-



ной железы и др. – и использоваться в медицине для терапии многих заболеваний [1, с. 32].

Во многих странах ученым разрешается применять терапевтическое клонирование и проводить опыты на стволовых клетках в медицинских целях. В Украине действует Закон «О запрете репродуктивного клонирования человека» от 14.12.2004. Этим нормативным актом введен запрет репродуктивного клонирования человека в Украине на почве принципов уважения к человеку, признания ценности личности, необходимости защиты прав и свобод человека с учетом недостаточного исследования биологических и социальных последствий клонирования человека [13].

В Объяснительной записке к Закону указано, что в Хартии Европейского Союза об основных правах человека (Ницца, 2000 г.) установлен запрет только на репродуктивное клонирование, а терапевтическое клонирование не запрещается.

В целом очевидно, что этот Закон не касается терапевтического клонирования. Но ведь если запрет клонирования человека не является абсолютным, разрешение на терапевтическое клонирование способно привести к тому, что отдельные лаборатории под лозунгом разрешенного клонирования будут проводить эксперименты и по репродуктивному клонированию. К тому же, опасность терапевтического клонирования заключается и в том, что под видом якобы клонированных органов и тканей могут продаваться органы и ткани, незаконно изъятые у живых людей. Впрочем, несмотря на то, с какой скоростью украинский законодатель принимает и вносит поправки в законодательство, не один посредник успеет еще заработать на человеке, который продает свои органы, чтобы улучшить материальное положение.

**Выводы.** Учитывая мировой опыт и украинское законодательство, хотелось бы предложить следующие меры, которые были бы направлены на предотвращение незаконной трансплантации органов и тканей и помогут избежать коммерциализации:

1. Улучшить (значительно увеличить) государственное финансирование сферы здравоохранения в целом и сферы трансплантологии в частности.

2. Внести изменения в законодательство, в частности в Закон Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человеку».

3. Разработать новые государственные целевые программы по трансплантации, причем чтобы они действительно реализовывались, а не были на бумаге.

4. Улучшить социально-материальное благосостояние населения.

5. Все учреждения здравоохранения, которые наделены правом осуществления операций по трансплантации органов, целесообразно обеспечить специальной аппаратурой для полной фиксации всех действий медицинских работников по поводу установления момента смерти потенциального донора для отбора и пересадки органов.

6. Способствовать развитию трансплантологии в направлении замены настоящих органов искусственными.

7. Усилить общественный контроль за соблюдением очередности лиц, нуждающихся в трансплантологических операциях.

8. Проводить активную разъяснительную работу среди групп населения, которые способны выставлять свои органы на продажу, о вреде для здоровья подобных операций и высокую вероятность стать жертвой мошеннических действий.

#### Список использованной литературы:

1. Бойко Н.Н. Правовое регулирование клонирования / Н.Н. Бойко // Юридический журнал. – 2009. – № 4. – С. 31–42.

2. Декларация о трансплантации человеческих органов // Составитель И.В. Островская // Медицинская этика: Сборник документов. – М.: АНМИ, 2001. – С. 44–45.

3. Декларация о недопустимости коммерциализации сферы трансплантологии // Сборник международных документов по вопросам здравоохранения. – СПб., 2004. – С. 56–58.

4. Дополнительный протокол к Конвенции о правах человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человека (Страсбург, 24 января 2002 г.). – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/994\\_684](http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/994_684).

5. Европейская хартия прав пациентов (Рим, ноябрь 2002 г.). – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.epey.ce/index.php?page=163>.

6. Закон Республики Беларусь «О трансплантации органов и тканей человека» от 4 марта 1997 г. № 28-3 // Режим доступа к ресурсу: <http://www.med.by/Normativ/N28.htm>.

7. Уголовный кодекс Украины // Сведения Верховной Рады Украины. – 2001. – № 25. – Ст. 131.

8. Уголовный кодекс Приднестровской Молдавской Республики. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.mvdpmr.org/index.php?option=com\\_phocadownload&view=category&id=2&Itemid=106](http://www.mvdpmr.org/index.php?option=com_phocadownload&view=category&id=2&Itemid=106).

9. Уголовный кодекс РФ. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.interlaw.ru/law/docs/10008000-010.htm>.

10. Легализация торговли органами уменьшит острый дефицит. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://ukrmed.net.ua/?category=arhiv\\_novostei&altname=Legalizatsiya\\_torgovli\\_organami\\_umenshit\\_ostryy\\_defitsit\\_govorit\\_transplantolog](http://ukrmed.net.ua/?category=arhiv_novostei&altname=Legalizatsiya_torgovli_organami_umenshit_ostryy_defitsit_govorit_transplantolog).

11. О трансплантации органов и(или) тканей человека: Закон Российской Федерации от 22.12.1992 г. // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ, 1993. – № 2. – Ст. 62.

12. Про трансплантацію органів та інших анатомічних матеріалів людини: Закон України від 16 липня 1999 р. № 1007-XIV // Голос України. – 1999. – 17 серпня.

13. Про заборону репродуктивного клонування людини: Закон України № 2231-VI від 14.12.2004. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/2231-15>.

14. Сухих Г.Т. Секрет их молодости. – «Столица». – № 11. – 1994. – 32 с.

15. China Daily, 5 травня 2006 р. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа к ресурсу: <http://europe.chinadaily.com.cn/>.

16. National organ transplant act of 1984. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://uscode.house.gov/view.xhtml?req=%28title:42%20section:273%20edition:prelim%29%20OR%20%28granuleid:USC-prelim-title42>.