

## **Конкурсная работа**

на тему:

**«Защита прав человека в сфере донорства органов и их трансплантации»**

**Выполнила:**

Гостева Дарья Дмитриевна,  
студентка 2 курса  
очного юридического факультета,  
специальность 40.05.03 - «Судебная экспертиза»

**Научный руководитель:**

Хапсирокова Елена Анатольевна,  
доцент кафедры конституционного права  
им. Н.В. Витрука  
кандидат юридических наук

Москва 2020

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....	3
Глава 1. Правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека в Российской Федерации.....	5
§ 1.1 Конституционно-правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека.....	5
§ 1.2 Международно-правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека.....	11
Глава 2. Защита прав человека в сфере донорства органов и их трансплантации: современное состояние и перспективы совершенствования.....	16
§ 2.1 Судебная защита прав граждан в сфере трансплантации органов и (или) тканей человека.....	16
§ 2.2 Права человека и совершенствование законодательства Российской Федерации о донорстве органов и их трансплантации.....	23
Заключение.....	33
Список использованной литературы.....	35

## Введение

**Актуальность темы исследования.** Возможность трансплантации органов человека является выдающимся достижением медицинской науки. Данный метод является эффективным средством лечения многих болезней, а в ряде случаев - это единственно возможный способ продления жизни пациента. В настоящее время врачами активно практикуется пересадка как внутренних органов, так и тканей человека.

Вместе с тем проблемы трансплантации имеют не только медицинский характер. Эта сфера подлежит законодательному регулированию, что предполагает рассмотрение этих вопросов и в правовой плоскости. Особую актуальность здесь имеют вопросы защиты прав лиц, участвующих в трансплантации, немало споров вызывает применяемая в России презумпция согласия человека на процедуру трансплантации, если при жизни им или его близким родственником не было высказано иное.

Нельзя не отметить, что в российском обществе до сих пор не сложилось однозначного отношения к органной трансплантации. В средствах массовой информации нередко публикуется информация о неправомерном изъятии врачами органов человека. Есть и иные причины негативного отношения российских граждан к донорству органов. Сказанное обуславливает необходимость проведения специального научного исследования, посвященного данным вопросам.

**Объектом исследования** являются общественные отношения, связанные с защитой прав человека в области донорства органов и их трансплантации.

**Предметом исследования** выступают конституционно-правовые и международно-правовые нормы, регулирующие права человека в сфере трансплантации органов и (или) тканей человека, соответствующая судебная практика, а также доктринальные положения.

**Цель** данной работы состоит в том, чтобы изучить проблемы защиты прав человека в сфере трансплантации органов и (или) тканей человека, а также предложить пути совершенствования законодательства в этой сфере.

Исходя из поставленной цели, можно выделить следующие основные **задачи** исследования:

- отразить конституционно-правовое и международно-правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека;
- изучить проблемы судебной защиты прав человека в сфере донорства органов и их трансплантации Конституционным Судом РФ и иными судебными органами РФ;
- рассмотреть соответствующую практику Европейского Суда по правам человека;
- обозначить перспективы совершенствования законодательства Российской Федерации о донорстве органов и их трансплантации через призму обеспечения прав человека.

**Теоретическую основу исследования** составили труды учёных-медиков и ученых-юристов по исследуемым проблемам: Э.М. Алсынбаевой, Г.Р. Галеевой, С.В. Готье, А.Н. Дудниковой, А.Н. Калугина, Е.А. Капитоновой, Л.В. Осиповой, Н.В. Путило, О.В. Романовской, Г.Б. Романовского, Е.В. Юдина, Я.С. Яскевич и других.

**Методологической основой** работы являются методы анализа и синтеза, системный, аналитический, описательный, логический, диалектический метод научного исследования, анализ правоприменительной практики, системно-структурный, сравнительно-правовой, статистический и другие методы научного познания.

Работа состоит из введения, двух глав, объединяющих четыре параграфа, заключения и списка использованной литературы.

# **Глава 1. Правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека в Российской Федерации**

## **§ 1.1 Конституционно-правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека**

Трансплантация представляет собой вид оперативного вмешательства, направленного на пересадку органа от донора к реципиенту<sup>1</sup>. Как отмечается в литературе, трансплантация всегда сопровождается сложными по своему техническому исполнению процедурами медицинского вмешательства и потому является одной из самых высокотехнологичных и многопрофильных областей современной медицинской науки<sup>2</sup>.

Первая в мире трансплантационная операция была проведена еще в 1933 г. в г. Херсоне. С тех пор необходимость таких оперативных вмешательств не вызывает сомнений, поскольку позволяет не только улучшить качество жизни пациента, но и нередко спасти его от неминуемой смерти. Политика многих современных государств направлена на увеличение количества операций по пересадке органов, а также расширение перечня органов - объектов трансплантации, и Российская Федерация не является исключением.

Однако развитие данной отрасли медицины возможно лишь в условиях соответствующей правовой регламентации. В этой связи актуализируются вопросы, связанные нормативным регулированием сферы трансплантации.

В соответствии положениями Конституции РФ человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а государство обязано признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина (ст. 2)<sup>3</sup>. При

---

<sup>1</sup> Трансплантология и искусственные органы: Учебник / Под ред. Готье С.В. - Москва: Лаборатория знаний, 2018. - 322 с.: ISBN 978-5-00101-577-2. - Текст : электронный. - URL: <https://znanium.com/catalog/product/1009432> (дата обращения - 12.02.2020 г.).

<sup>2</sup> Алсынбаева Э.М. К вопросу о понятии трансплантации органов и тканей человека // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 4. С. 96.

<sup>3</sup> Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014; Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.

этом одним из приоритетных направлений деятельности Российской Федерации как социального государства является охрана здоровья людей (ст. 7).

Указанные нормы, составляющие основы конституционного строя Российской Федерации, находят свое развитие в главе второй Конституции РФ «Права и свободы человека и гражданина». Право на жизнь, закрепленное в ч. 1 ст. 20 Конституции РФ, выступает отправной точкой отсчета всех иных конституционных прав, связанных с органной трансплантацией. В их числе:

- право на достоинство, охраняемое государством (ч. 1 ст. 21), включающее право на достойное отношение к телу человека после его смерти;

- право на свободу от пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения или наказания; невозможность без добровольного согласия быть подвергнутым медицинским, научным или иным опытам (ч. 2 ст. 21);

- право на личную неприкосновенность (ч. 1 ст. 22), исключаящее незаконное физическое и психическое воздействие на человека;

- право на охрану здоровья и медицинскую помощь, гарантией реализации которого является финансирование федеральных программ охраны и укрепления здоровья населения, принятие мер по развитию здравоохранения, укреплению здоровья человека (ч. 1 и 2 ст. 41).

Данные конституционные установления служат основой дальнейшей регламентации сферы трансплантации органов и (или) тканей человека.

Специализированным в этой части является Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека»<sup>1</sup>. Данный Закон регулирует условия и порядок проведения операций по пересадке органов и тканей человека, указывает перечень органов и тканей,

---

<sup>1</sup> Ведомости СНД и ВС РФ, 14.01.1993, № 2, ст. 62.

которые могут быть изъяты для трансплантации, определяет медицинские организации, которые наделены правом осуществлять трансплантационные мероприятия, регламентирует порядок забора донорского материала. Важно отметить, что в соответствии с положениями ст. 8 данного Закона в Российской Федерации применяется презумпция согласия на изъятие органов (тканей) человека и их трансплантацию. Это означает, что забор донорского материала разрешен в случае, если лицом, его близкими родственниками или законным представителем при жизни не было высказано возражение против такого изъятия.

Положения о донорстве органов и (или) тканей человека содержатся и в Федеральном законе от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»<sup>1</sup>. В п. 6 ст. 47 Закона говорится о том, что совершеннолетний дееспособный гражданин имеет право в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме, заверенной руководителем медицинской организации, либо нотариально, выразить свое волеизъявление о согласии или несогласии на изъятие органов и тканей из своего тела после смерти для трансплантации.

В случае, если субъект не выразил волеизъявления на изъятие органов и тканей для трансплантации, право на волеизъявление имеют супруг, супруга, а при отсутствии таковых, один из близких родственников (дети, родители, усыновленные, усыновители, родные братья, родные сестры, внуки, бабушка и дедушка).

Таким образом, если человек, ушедший из жизни, заранее не отказался от любых трансплантационных действий в отношении своего тела, груз ответственности по решению этого вопроса ложится на его ближайших родственников или законного представителя.

В соответствии с п. 14 ст. 47 данного Закона в Российской Федерации предусмотрен учет донорского материала. Прежде всего, это обусловлено

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 28.11.2011, № 48, ст. 6724

желанием законодателя предупредить незаконную деятельность, направленную на извлечение прибыли.

Следует отметить, что принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации, а также торговля людьми в целях изъятия у них органов или тканей квалифицируются в Российской Федерации как уголовные преступления (ст. 120, 127.1 Уголовного кодекса РФ<sup>1</sup>).

Вопросы трансплантации органов урегулированы также в Федеральном законе от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле»<sup>2</sup>. Согласно ст. 5 этого Закона каждый имеет право выразить волеизъявление в устной или письменной форме о достойном отношении к его телу после смерти, в том числе о согласии или несогласии на донорство органов (тканей). Если умерший данный вопрос при жизни не решил, право на это может быть выражено близкими родственниками или законным представителем.

Как справедливо отмечают В.Б. Евдокимов и Т.А. Тухватуллин, приведенное положение Закона фактически закрепляет необходимость получения согласия умершего или его близких родственников на трансплантацию его органов после смерти, что не согласуется с нормами Закона «О трансплантации органов и (или) тканей человека»<sup>3</sup>.

Данная точка зрения поддерживается и другими учеными. Так, Л.В. Осипова и Е.В. Юдин указывают, что такое противоречие двух федеральных законов порождает неопределенность в вопросе изъятия органов (тканей) человека после его смерти для трансплантации медицинскими сотрудниками, и по сути определяющим в решении этого вопроса является мнение руководителя медицинского учреждения, в котором проводятся трансплантационные мероприятия<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 17.06.1996, № 25, ст. 2954.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, № 3, ст. 146.

<sup>3</sup> Евдокимов В.Б., Тухватуллин Т.А. Проблемы реализации конституционного права человека на отказ от трансплантации его органов и тканей: конституционно-правовое исследование // Конституционное и муниципальное право. 2014. № 1. С. 32 - 37.

<sup>4</sup> Осипова Л.В., Юдин Е.В. Трансплантация органов (тканей) человека в Российской Федерации: проблемы правового регулирования // Медицинское право. 2016. № 3. С 34-38.



Очевидно, что несогласованность положений данных законов должна быть устранена законодателем в целях защиты прав человека в области органного донорства.

Правовое регулирование трансплантации органов и (или) тканей человека осуществляется также такими нормативными актами как: Федеральный закон от 20 июля 2012 г. № 125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов»<sup>1</sup>; Приказ Министерства здравоохранения РФ № 73н, РАН № 2 от 20 февраля 2019 г. «Об утверждении перечня учреждений здравоохранения, осуществляющих забор, заготовку и трансплантацию органов и (или) тканей человека»<sup>2</sup>; Приказ Министерства здравоохранения РФ от 25 декабря 2014 г. № 908н «О порядке установления диагноза смерти мозга человека»<sup>3</sup> и др.

Важнейшее значение в вопросе повышения доступности медицинской помощи методом трансплантации (пересадки) органов человека, в том числе в рамках увеличения числа трансплантаций (пересадок) органов человека имеет целевая программа «Донорство и трансплантация органов в Российской Федерации», утвержденная Приказом Министерства здравоохранения РФ от 4 июня 2019 г. № 365<sup>4</sup>. Срок ее реализации - 2019-2024 гг.

Целью Программы является увеличение количества операций по пересадке органов человека на 1 миллион населения в 2020 г. до 18,4; в 2021 г. до 20,1; в 2022 г. до 21,8; в 2023 г. до 23,5; в 2024 г. до 25,2.

Таким образом, за счет общего увеличения количества трансплантаций на территории Российской Федерации повысится доступность медицинской помощи, связанной с пересадкой органов и (или) тканей человека.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 23.07.2012, № 30, ст. 4176.

<sup>2</sup> Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 15.03.2019 ((дата обращения – 12.01.2020).

<sup>3</sup> Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 14.05.2015 (дата обращения – 12.01.2020).

<sup>4</sup> Справочная правовая система «Консультант плюс».

Данная Программа включает в себя перечень взаимосвязанных мероприятий:

- информирование населения о социальной значимости донорства органов человека, в том числе проведение акции «День донора»;
- ежегодное проведение Национального конгресса трансплантологов с международным участием;
- создание симуляционного центра для обучения врачебных бригад для работы по оказанию медицинской помощи методом трансплантации и в области организации медицинской деятельности, связанной с донорством органов человека в целях трансплантации;
- разработка медицинскими профессиональными некоммерческими организациями клинических рекомендаций по трансплантации органов;
- развитие трансплантации органов человека в медицинских организациях;
- развитие и совершенствование системы учета донорских органов и тканей человека, доноров органов и тканей, пациентов (реципиентов);
- реализация программ дополнительного профессионального образования врачей-специалистов для работы в области донорства и трансплантации органов человека;
- увеличение числа субъектов Российской Федерации, на территории которых расположены медицинские организации, осуществляющие медицинскую деятельность, связанную с донорством органов человека в целях трансплантации.

Таким образом, в Российской Федерации есть необходимая нормативная база, регулирующая сферу трансплантологии. Однако, несмотря на принятые государством меры по развитию органного донорства, до сих пор законодательно не урегулирован порядок выражения несогласия на изъятие органов, существуют противоречия в законах, регулирующих вопросы трансплантации. Очевидно, что эта сфера нуждается в совершенствовании в целях защиты прав как доноров, так и реципиентов.

## **§ 1.2 Международно-правовое регулирование трансплантации органов и или тканей человека**

В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации являются частью правовой системы России. Причем последние имеют приоритет над внутринациональным законодательством Российской Федерации.

Общие положения, связанные с действием международных договоров по вопросам органного донорства, в которых участвует Россия, закреплены и в Законе РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека». Так, в случае противоречия норм данного Закона и положений международного договора, применяются положения международного договора.

Сказанное указывает на необходимость изучения соответствующих источников международно-правового регулирования органного донорства.

Присоединившись 15 июня 2007 г. к Всемирной организации здравоохранения (далее – ВОЗ), Российская Федерация взяла на себя обязательства следовать принятым в ней Руководящим принципам ВОЗ по трансплантации, которые были утверждены Всемирной ассамблеей здравоохранения в 1991 г. в резолюции WHA44.25. Эти Руководящие принципы оказали большое воздействие на практику проведения трансплантационных операций во многих странах. В резолюции WHA63.22 от 21 мая 2010 г. Всемирная ассамблея здравоохранения обновила вариант Руководящих принципов ВОЗ и определила направления прогресса в целях оптимизации донорской практики и практики трансплантации<sup>1</sup>. В частности, резолюция предусматривает:

---

<sup>1</sup> Официальный сайт Всемирной организации здравоохранения: <https://www.who.int/transplantation/ru/> (дата обращения – 12.01.2020).

- получение согласия на проведение трансплантации в форме, предусмотренной законом;
- отсутствие оснований полагать, что умерший возражал против изъятия органов;
- удостоверившие факт смерти донора врачи не могут в дальнейшем участвовать в изъятии его тканей или органов и в процедуре пересадки;
- прижизненное донорство возможно только в случае получения информированного и добровольного согласия донора с последующим надлежащим наблюдением;
- невозможность изъятия органов или тканей у несовершеннолетнего живого донора (в рамках национального законодательства могут быть предусмотрены редкие исключения);
- запрет продажи тканей или органов для трансплантации;
- поддержание и оптимизация уровня безопасности и качества органов или тканей человека для трансплантации.

Как известно, Россия является участником Евразийского экономического союза. В его рамках решением Коллегии Европейской экономической комиссии от 21 апреля 2015 г. № 30 утверждено Положение о ввозе на таможенную территорию Евразийского экономического союза и вывозе с таможенной территории Евразийского экономического союза органов и тканей человека, крови и ее компонентов, образцов биологических материалов человека. В соответствии с данным Положением ввоз и (или) вывоз органов и тканей человека, крови и ее компонентов осуществляются при наличии соответствующей лицензии; ввоз и (или) вывоз физическими лицами органов и тканей человека, крови и ее компонентов, за исключением образцов биологических материалов человека, в качестве товаров для личного пользования запрещен; для ввоза (вывоза) образцов биологических материалов человека в целях личного использования устанавливается необходимость получения специального разрешения.

Российская Федерация является участником многих межправительственных соглашений в сфере здравоохранения. В частности, по вопросам органного донорства принято Соглашение о международной системе по сотрудничеству в области трансплантации почек, именуемой «Интертрансплант»<sup>1</sup>. Данное Соглашение заключено в целях совершенствования многостороннего сотрудничества в области трансплантации почек на основе новейших достижений медицинской науки.

Основным международным правовым актом в сфере трансплантации органов и (или) тканей человека, принятым в рамках Совета Европы, являются Конвенция о защите прав человека и человеческого достоинства в связи с применением достижений биологии и медицины<sup>2</sup> и Дополнительный протокол к ней, посвященный органной трансплантации<sup>3</sup>. Последний закрепляет широкую систему гарантий прав человека в сфере трансплантации органов, в том числе:

- справедливый доступ пациентов к трансплантационным услугам;
- осуществление мероприятий по трансплантации только в соответствии с установленными профессиональными стандартами;
- удаление органов и тканей у живого донора только после того, как соответствующее лицо даст свободное, информированное и определенное согласие на это в письменной форме или официальному органу;
- обеспечение живым донорам и получателям соответствующего последующего медицинского обслуживания;

---

<sup>1</sup> Соглашение о международной системе по сотрудничеству в области трансплантации почек «Интертрансплант» (Вместе с «Перечнем организаций-участников «Интертрансплант», «Правилами обеспечения срочной перевозки контейнера с донорской почкой человека авиатранспортом») (Заключено в г. Москве 11 декабря 1980 г.) // Сборник международных договоров СССР. Вып. XXXVI.- М., 1982. С. 313 - 318.

<sup>2</sup> Конвенция о защите прав человека и человеческого достоинства в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине (ETS № 164) (Заключена в г. Овьедо 4 апреля 1997 г.) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

<sup>3</sup> Дополнительный протокол к Конвенции по правам человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человеческого происхождения (ETS № 186) (Подписан в г. Страсбурге 24 января 2002 г.) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

- передачу органов и тканей пациентам безвозмездно исключительно по медицинским показаниям, а не на основе финансовых или иных соображений и другие.

Однако Российская Федерация в силу ряда причин не является участником данной Конвенции и Дополнительного протокола к ней, хотя работа в этом направлении ведется. Как отмечается в литературе, основная и главная причина неприсоединения России к указанной Конвенции, вероятно, связана с отсутствием четкого подхода к юридической регламентации прижизненного согласия или несогласия на изъятие органов и тканей человека после его смерти для их последующей трансплантации<sup>1</sup>.

Несмотря на это одним из приоритетных направлений нашего государства в рамках членства в Совете Европы является взаимодействие по вопросам биоэтики и медицины. Так, в связи с двадцатилетним юбилеем членства Российской Федерации в Совете Европы 26 апреля 2016 г. в г. Москве была проведена Международная конференция Минздрава России и Совета Европы по теме: «Права человека: этические и правовые аспекты донорства органов человека»<sup>2</sup>. Конференция проводилась в целях объединения международных усилий в вопросе привлечения внимания к проблемам защиты прав человека в области органной трансплантации. На конференции, в частности, обсуждались принципы, заложенные в Конвенции о защите прав человека и человеческого достоинства в связи с применением достижений биологии и медицины, рассматривались такие вопросы, как согласие на медицинское вмешательство, донорство и трансплантация клеток, тканей, органов человека, обучение специалистов в этой сфере.

Не вызывает сомнений, что такая совместная работа России с представителями Совета Европы оказывает влияние на дальнейшее

---

<sup>1</sup> Дудникова А.Н., Калугин А.Н. Некоторые проблемы правового регулирования трансплантации органов и тканей человека в российском законодательстве // Вестник Северо-Кавказского государственного технического университета. 2001. № 4. С. 182.

<sup>2</sup> Официальный сайт Министерства здравоохранения РФ: <https://www.rosminzdrav.ru/news/2016/04/26/2912-stats-sekretar-zamestitel-ministra-dmitriy-kostennikov-prinyal-uchastie-v-mezhdunarodnoy-konferentsii-prava-cheloveka-i-biomeditsina-eticheskie-i-pravovye-aspekty-donorstva-organov-cheloveka> (дата обращения - 12.01.2020).

совершенствование российского законодательства в области донорства органов и (или) тканей человека. Очевидно, что любое изменение нормативной базы должно быть ориентировано на гарантирование соответствующих прав человека в сфере здравоохранения.

## **Глава 2. Защита прав человека в сфере донорства органов и их трансплантации: современное состояние и перспективы совершенствования**

### **§ 2.1 Судебная защита прав граждан в сфере трансплантации органов и (или) тканей человека**

На сегодняшний день множество вопросов, связанных с защитой прав человека в сфере трансплантации, вызывает закреплённая в российском законодательстве презумпция согласия на изъятие органов и (или) тканей после смерти. Изъятие органов и (или) тканей не производится, если при жизни лицом, его близкими родственниками или законным представителем было выражено несогласие на такую процедуру.

Несмотря на довольно четкие установления закона в этой части, граждане, в отношении близких родственников которых осуществлялись трансплантационные действия в отсутствие выраженного ими согласия, обращаются в суды в надежде отстоять свои права. Рассмотрим примеры из судебной практики для оценки обоснованности закрепления формулы презумпции согласия на донорство органов после смерти.

Соответствующие положения ст. 8 Закона «О трансплантации органов и (или) тканей человека» дважды становились предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ.

Так, в 2003 г. федеральный орган конституционного контроля отказал в принятии к рассмотрению запроса Саратовского областного суда о проверке конституционности данной статьи Закона<sup>1</sup>. Ранее Л.В. Житинская обращалась в Октябрьский районный суд г. Саратова, однако решением от 17 сентября 2002 г. ей было отказано в удовлетворении иска о взыскании морального вреда с Саратовской областной больницы. Истица указывала, что

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 4 декабря 2003 г. № 459-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Саратовского областного суда о проверке конституционности статьи 8 Закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Справочная правовая система «Консультант плюс».



сотрудниками больницы были изъяты обе почки у ее скончавшегося сына, а она не была поставлена в известность об этом, как и не давала согласие на трансплантационные действия. Получив отказ в удовлетворении иска, Л.В. Житинская обратилась в порядке кассации в Саратовский областной суд.

Судьи, рассматривавшие это дело, пришли к выводу о неконституционности положений ст. 8 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» на том основании, что указанная норма нарушает право человека на достойное отношение к его телу после смерти, поскольку учреждения здравоохранения не обязаны выяснять волю умершего или его близких родственников (представителей) в отношении донорского изъятия. Судебная коллегия также отметила, что Законом не регулируется, кто должен сообщить об этом близким родственникам или законному представителю, что исключает возможность граждан выразить несогласие на изъятие органов умершего в случаях, когда наступление его смерти было непредвиденным. В этой связи производство по делу было приостановлено, а соответствующий запрос о проверке конституционности направлен в Конституционный Суд РФ.

Однако Конституционный Суд РФ отказал в принятии к рассмотрению данного запроса. Аргументируя свою позицию, Суд сослался на то, что наличие опубликованного для всеобщего сведения и вступившего в силу закона, содержащего формулу презумпции согласия на изъятие органов, означает осведомленность граждан с действующими правовыми нормами. Последние же вправе известить медицинское учреждение о несогласии на донорство органов после своей смерти в целях трансплантации. Как отметил Конституционный Суд РФ, закрепленная в законе презумпция согласия на изъятие органов не является неясной или неопределенной и потому не может рассматриваться как нарушающая конституционные права и свободы граждан.

В 2016 г. в Конституционный Суд РФ поступила жалоба граждан Т.М. Бирюковой, Е.В. Саблиной и Н.С. Саблиной на нарушение их конституционных прав положениями ст. 8 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека»<sup>1</sup>. Данные лица являются близкими родственниками 19-летней А.О. Саблиной, скончавшейся в больнице от травм, полученных в результате дорожно-транспортного происшествия. Мать девушки – Е.В. Саблина из полученного через месяц после смерти дочери заключения судебно-медицинского эксперта узнала о том, что некоторые органы дочери были изъяты в целях трансплантации.

В ноябре 2014 г. Е.В. Саблина, Т.М. Бирюкова и Н.С. Саблина обратились в Замоскворецкий районный суд г. Москвы с иском о компенсации морального вреда, в котором, частности, указали, что они не были проинформированы о смерти их дочери и внучки, а также, что ее органы были изъяты для трансплантации без информирования и согласия родителей. Решением от 7 апреля 2015 г., оставленным без изменения судом апелляционной инстанции, заявителям было отказано в удовлетворении их требований на основании ст. 8 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека».

Определением судьи Московского городского суда от 15 октября 2015 г. и определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 27 ноября 2015 г. заявителям было отказано в передаче их кассационных жалоб для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции все на том же основании.

В своем обращении в Конституционный Суд РФ заявители отметили, что установленная в законодательстве РФ презумпция согласия на изъятие органов, тканей человека после смерти противоречит как нормам

---

<sup>1</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 10 февраля 2016 г. № 224-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Бирюковой Татьяны Михайловны, Саблиной Елены Владимировны и Саблиной Нэлли Степановны на нарушение их конституционных прав статьей 8 Закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Справочная правовая система «Консультант плюс».

Конституции РФ (ч. 4 ст. 15, ст. 21, 23 и 29), так и Конвенции о защите прав человека и основных свобод (ст. 3, 8 и 10), поскольку не предполагает обязанность врачей и других сотрудников государственных учреждений здравоохранения сообщать близким родственникам потенциального посмертного донора о планируемом изъятии у него органов, если, в силу пребывания родственников непосредственно в учреждении здравоохранения, имеется возможность заблаговременного информирования их об этом в срок, обеспечивающий сохранность трансплантата, а также выяснять прижизненную волю умершего либо волю его близких родственников в отношении планируемого изъятия органов.

Конституционный Суд РФ, рассматривая данное дело, сослался на правовую позицию, изложенную им ранее в Определении от 4 декабря 2003 г. № 459-О. Также Суд отметил, что презумпция согласия на посмертное донорство не является исключением в мировой практике и соответствует общепризнанным принципам и нормам международного права при соблюдении права человека на личную неприкосновенность. В подтверждение сказанному Конституционный Суд РФ привел Руководящие принципы ВОЗ по трансплантации человеческих клеток, тканей и органов, которые предусматривают, что для проведения трансплантационных действий необходимо получение согласия на это лица в форме, требуемой законом, и нет оснований полагать, что умершее лицо возражало против посмертного донорства.

В итоге Конституционный Суд РФ посчитал невозможным свое вмешательство в вопрос перехода от установленной в российском законодательстве презумпции согласия на посмертную трансплантацию к правилу испрашивания согласия. Это, по мнению Суда, является прерогативой федерального законодателя. В связи с вышеуказанным в принятии жалобы заявителей к рассмотрению было отказано.

Не согласившись с доводами Конституционного Суда РФ, 28 декабря 2015 г. они обратились в Европейский Суд по правам человека. Жалоба

«Саблина и другие против России» (Sablina and Others v. Russia) была принята к рассмотрению, делу присвоен номер 4460/16<sup>1</sup>. Однако окончательного решения Европейского Суда РФ по ней еще нет.

Очевидно, что Европейский Суд по правам человека, рассматривая данное дело, будет ориентироваться на изложенные им ранее правовые позиции по вопросам посмертной трансплантации. Практика Европейского Суда в этой части ограничена двумя делами.

Решение по делу «Петрова против Латвийской республики» было принято в 2014 г.<sup>2</sup>. Согласно фабуле дела, она является матерью гражданина Петрова, умершего в 2002 г. от тяжелых травм, полученных в результате дорожно-транспортного происшествия. Когда он скончался, его органы были изъяты для трансплантации. По показаниям матери, она контактировала с врачами в период нахождения ее сына в реанимации. Последние же не сообщили ей об ухудшении состояния ее сына и не интересовались, давал ли сын согласие на трансплантационные действия после смерти, и согласна ли она на донорство его органов, если ее сыном при жизни не был решен этот вопрос.

Суд решил, что в латвийском законодательстве не урегулирован механизм, с помощью которого заявительница могла бы реализовать право выразить свое мнение по вопросу трансплантации органов ее сына после его смерти. Кроме того, было установлено, что до момента фактического изъятия органов, врачами проводились исследования по установлению совместимости органов донора и реципиента. А потраченного на это времени, по мнению Европейского Суда, могло оказаться достаточно для того, чтобы предоставить заявительнице реальную возможность выразить свое мнение в отсутствие каких-либо желаний ее сына. В итоге Европейский

---

<sup>1</sup> Текст жалобы опубликован на сайте правозащитной организации «Сутяжник»: <http://sutyajnik.ru/documents/4948.pdf> (дата обращения - 12.01.2020).

<sup>2</sup> Постановление Европейского Суда по правам человека от 24 июня 2014 г. Дело «Петрова (Petrova) против Латвийской Республики» (жалоба № 4605/05) // Справочная правовая система «Консультант плюс».

Суд признал нарушение ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод о праве на уважение частной и семейной жизни.

Можно предположить, что аналогичным образом будет разрешено и дело «Саблина и другие против Российской Федерации» ввиду схожести фактических обстоятельств, послуживших поводом к обращению в Европейский Суд по правам человека.

Решение по второму делу было вынесено в 2015 г. – «Элберте против Латвийской Республики»<sup>1</sup>. Дело касается изъятия тканей из тела умершего мужа заявительницы судебно-медицинскими экспертами без согласия и уведомления ее об этом. Муж заявительницы погиб 19 мая 2001 г. в автомобильной аварии. В процессе проведения вскрытия его тела, судебно-медицинские эксперты провели забор некоторых тканей, которые впоследствии были переработаны в биоимпланты. Кроме того, тело умершего вернули со сломанными ногами. Тем самым, по мнению заявительницы, латвийские власти нарушили ст. 3 и 8 Конвенции о запрете пыток и уважении частной и семейной жизни, поскольку без ее волеизъявления была нарушена целостность ее мужа, его достоинство и неприкосновенность. Европейский Суд вынес решение в пользу заявительницы, признав, что в Латвии отсутствовали надлежащие условия, при которых она могла бы выразить свое мнение по вопросу забора тканей ее мужа.

Анализ решений Европейского Суда по правам человека показывает, что, разрешая дела, связанные с донорством органов, Суд отдает приоритет праву личности на уважение частной и семейной жизни, подчеркивает невозможность вмешательства в осуществление этого права со стороны публичных властей независимо от того, какую формулу закрепляет государство в своем внутреннем законодательстве – «испрошенного согласия» или «презумпцию согласия» на изъятие органов, тканей после

---

<sup>1</sup>Постановление Европейского Суда по правам человека от 13 января 2015 г. Дело «Элберте против Латвийской Республики» (жалоба №61243/08) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

смерти. Если есть сомнения в установлении воли умершего человека по поводу донорства его органов после смерти, необходимо заручиться мнением близких родственников по этому вопросу.

В производстве судов общей юрисдикции Российской Федерации есть и иные категории дел, связанные с защитой прав человека в сфере органной трансплантации. Жалобы, в частности, касались следующих вопросов:

- организация обеспечения лекарственными препаратами льготных категорий граждан с пересаженным органом<sup>1</sup>;
- взыскание компенсации морального вреда, причиненного медицинскими работниками вследствие ненадлежащего исполнения профессиональных обязанностей при трансплантации органа<sup>2</sup>;
- возмещение морального вреда в связи с нарушением личных неимущественных прав родителей несовершеннолетней пациентки по причине отсутствия их информированного согласия на назначение дочери высокодозного экспериментального лечения<sup>3</sup>.

Анализ судебной практики показывает, что в Российской Федерации должным образом не обеспечены условия реализации прав граждан в сфере

---

<sup>1</sup> Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 25 февраля 2015 г. № 33-1618/2015 // Справочная правовая система «Консультант Плюс». (В удовлетворении требования отказано, поскольку применение лекарственных препаратов рекомендовано заявителю не решением врачебной комиссии, созданной в порядке ст. 48 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ», оформленным протоколом, внесенным в медицинскую документацию пациента, а рекомендацией врачебной комиссии отделения трансплантации почки); Апелляционное определение Верховного суда Удмуртской Республики от 28 августа 2013 г. по делу № 33-3076/2013 // Справочная правовая система «Консультант Плюс» (Заявление инвалида о признании незаконным отказа Министерства здравоохранения в обеспечении жизненно необходимым лекарственным препаратом, возложении обязанности на Министерство по обеспечению необходимым лекарственным препаратом удовлетворено правомерно, поскольку заявитель перенес трансплантацию почки и, следовательно, имеет право получать иммунодепрессантные лекарственные препараты при амбулаторном лечении бесплатно (постановление Правительства РФ от 30 июля 1994 г. № 890)).

<sup>2</sup> Апелляционное определение Московского областного суда от 20 ноября 2013 г. по делу № 33-24983/2013 // Справочная правовая система «Консультант Плюс». (В удовлетворении требований о взыскании компенсации морального вреда, причиненного работниками медицинского учреждения вследствие ненадлежащего исполнения профессиональных обязанностей, отказано правомерно, поскольку причинно-следственная связь между действиями (бездействием) медицинских сотрудников и выявленным впоследствии диагнозом и произведенной операцией трансплантации органа не установлена).

<sup>3</sup> Апелляционное определение Московского городского суда от 18 марта 2014 г. по делу № 33-8237 // Справочная правовая система «Консультант Плюс» (В принятии искового заявления о возмещении морального вреда в связи с нарушением личных неимущественных прав родителей пациентки отказано правомерно, поскольку из самого текста решения суда, а также из материалов дела следует, что при рассмотрении дела истцы заявляли суду о том, что врачи необоснованно не применили трансплантацию костного мозга на фоне проводимой высокодозной терапии).

трансплантации. Чаще всего это связано с неопределенностью в понимании гражданами законодательно закрепленной формулы презумпции согласия на изъятие органов после смерти человека, незнанием законов в этой части, отсутствием нормативно закрепленной процедуры выражения несогласия на посмертное донорство. Суды чаще всего отказывают в удовлетворении требований заявителей (близких родственников) по таким категориям дел, формально ссылаясь на нормы Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека, и не ставя во главу угла права и свободы человека и гражданина, закрепленные в Конституции РФ и международных правовых актах.

## **§ 2.2 Права человека и совершенствование законодательства Российской Федерации о донорстве органов и их трансплантации**

Действующий в настоящее время Закон РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» был принят более 27 лет назад и за это время он изменялся всего 5 раз. Поскольку практика его реализации обнажила серьезные изъяны как медицинского, так и правового характера, связанные прежде всего с применением формулы презумпции согласия на изъятие органов после смерти человека, в России все чаще звучат призывы о принятии нового закона о трансплантации. Очевидно, что здесь требуется качественно иной подход к решению вопросов органного донорства, обеспечивающий соблюдение и защиту прав человека в этой сфере. Представляется, что презумпция согласия на изъятие органов не должна рассматриваться как единственно возможный способ обеспечения нуждающихся пациентов донорским материалом.

Министерством здравоохранения РФ несколько назад был разработан проект Федерального закона «О донорстве органов человека и их

трансплантации»<sup>1</sup>, однако в Государственную Думу он до сих пор не внесен. По информации, представленной на федеральном портале проектов нормативных правовых актов<sup>2</sup>, на данном этапе законопроект находится в стадии общественного обсуждения и проведения независимой антикоррупционной экспертизы. Проанализируем его основные положения.

Прежде всего, необходимо отметить, что авторы законопроекта попытались обеспечить баланс прав и законных интересов как доноров органов, так и лиц, нуждающихся в трансплантации. Это прямо указано в числе целей проекта (ст. 2) и прослеживается в иных его положениях. Проект закона предполагает информирование населения о социальной значимости донорства. Представляется, что такая просветительская работа позволит сформировать представления у граждан о необходимости и пользе добровольного безвозмездного предоставления своих органов после смерти для трансплантации, которая является одним из способов сохранения жизни больному человеку, может помочь восстановить его здоровье.

Что касается системы посмертного донорства, которая предлагается проектом, то она остается прежней. Речь идет о презумпции согласия на изъятие донорских органов. Однако законопроект поясняет и детализирует эту формулу (ст. 13). В частности, предполагается ведение специального Регистра волеизъявлений граждан, в котором будет содержаться информация о несогласии совершеннолетнего дееспособного лица на донорство его органов после смерти. Если гражданин при жизни такое нежелание не выразил в форме, предусмотренной законом, его органы могут быть изъяты в целях трансплантации.

Следует отметить, что в соответствии со ст. 34 законопроекта в Федеральный регистр доноров органов, реципиентов и донорских органов не

---

<sup>1</sup> Проект опубликован на официальном сайте Министерства здравоохранения РФ: <https://www.rosminzdrav.ru/documents/8145-proekt-federalnogo-zakona-o-donorstve-organov-cheloveka-i-ih-transplantatsii> (дата обращения - 15.01.2020).

<sup>2</sup> Официальный сайт для размещения информации о подготовке федеральными органами исполнительной власти проектов нормативных правовых актов и результатах их общественного обсуждения // <https://regulation.gov.ru/projects#npa=98296> (дата обращения - 15.01.2020).



будет включаться информация о выраженном согласии лица на процедуру трансплантации после смерти.

В отличие от ныне действующего Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» новый законопроект подробно детализирует порядок выражения волеизъявления совершеннолетнего дееспособного гражданина о несогласии на изъятие его органов после смерти в целях трансплантации (ст. 14). Выразить несогласие на донорство органов можно в присутствии не менее двух свидетелей в устной или письменной форме и передать эти сведения сотруднику медицинской организации, в которой он проходит лечение. Впоследствии эта информация направляется в Федеральный регистр волеизъявлений граждан.

Принятие нового закона позволит решить проблему применения презумпции согласия на изъятие органов, когда не учитывается мнение близких родственников умершего относительно донорства его органов. Так, согласно ст. 15 проекта сотрудник медицинской организации должен сообщить супругу или близкому родственнику о смерти гражданина в течение часа с момента фиксации смерти головного мозга. При этом предусматривается, что отказ от трансплантации органов могут написать супруг (супруга), а при его отсутствии близкие родственники в течение трех часов после сообщения им сведений о смерти гражданина.

Данные положения проекта подвергаются критике представителями медицинского сообщества, полагающими что подобная гуманизация закона отрицательно скажется на количестве проводимых трансплантаций в стране. Как показывает практика, граждане зачастую не готовы решать вопросы изъятия органов близкого человека для трансплантации. Тем не менее, представляется, что дефицит донорского материала не должен возмещаться за счет проведения операций с нарушением прав и интересов близких родственников, возражающих против трансплантации органов умершего. В этих целях государство должно использовать иные меры, связанные с всесторонней работой населения по информированию в необходимости

развития донорства в нашей стране. Как справедливо отметил Конституционный Суд РФ в Определении от 10 февраля 2016 г. № 224-О, в этой связи необходимо адекватное распространение в обществе сведений о действующем правовом регулировании органного донорства, в том числе с привлечением институтов гражданского общества.

В целом следует признать, что проект нового Закона «О донорстве органов человека и их трансплантации» направлен на достижение большей открытости всего процесса изъятия органов для трансплантации и соответствует международным правовым актам о правах человека.

Как отмечалось выше, данный законопроект в настоящее время представлен для всеобщего обсуждения. Это означает, что любой желающий может оставить свое мнение или предложения по предлагаемому правовому регулированию посредством электронной формы на федеральном портале проектов нормативных правовых актов. Очевидно, что совершенствование нормативных установлений по столь широко обсуждаемому в обществе вопросу как трансплантация возможно лишь с учетом общественного мнения.

Поскольку в открытых источниках данные о таких мнениях и предложениях граждан не представлены, было проведено социологическое исследование по вопросам донорства органов. В опросе принимали участие студенты и преподаватели Российского государственного университета правосудия в возрасте от 18 до 70 лет, всего 269 человек. Опрос проводился в целях выявления их мнения о действующем правовом регулировании трансплантации органов и (или) тканей человека и последующей выработки предложений по совершенствованию законодательства в этой сфере.

Участникам задавались следующие вопросы:

1. *«Знаете ли Вы, что в соответствии с Законом РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека» в России действует презумпция согласия, в соответствии с которой каждый гражданин по умолчанию согласен на посмертное донорство?».*

Мнение опрошенных разделились практически поровну (рисунок 1).

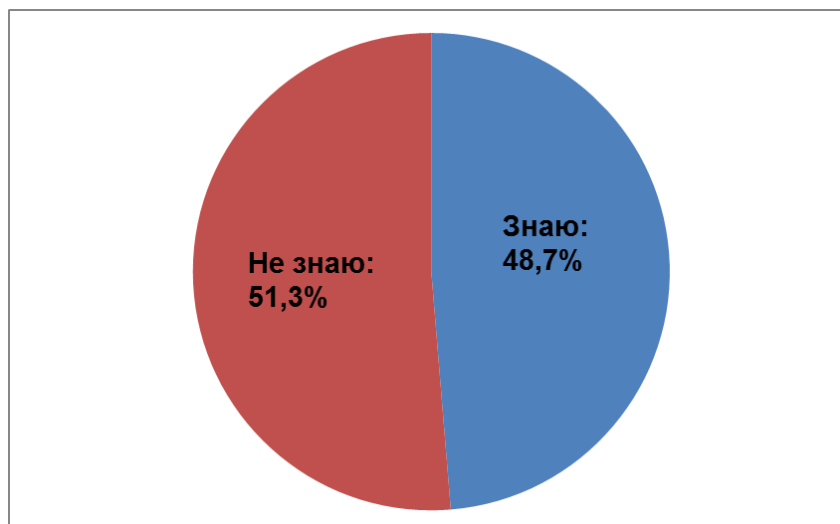


Рисунок 1. Информированность о действующей презумпции согласия в России (n=269)

2. *Знаете ли Вы, что согласно законодательству России, врачи не обязаны сообщать о планируемом изъятии и спрашивать согласие родственников на изъятие органов умершего близкого, если при жизни данное лицо либо его близкие родственники не заявили о своем несогласии на изъятие его органов и (или) тканей?*

Данный вопрос был уточняющим. Об отсутствии обязанности врачей спрашивать согласие родственников умершего пациента на изъятие органов знает 32,4% опрошенных, не знает об отсутствии обязанности – 67,6% (рисунок 2).

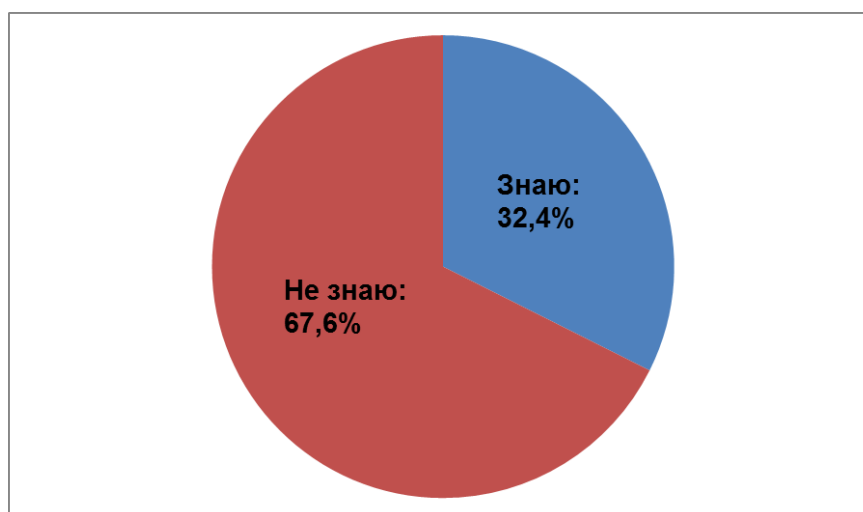


Рисунок 2. Информированность граждан об отсутствии обязанности врачей спрашивать согласие родственников умершего пациента на изъятие органов (n=269)

3. Если бы к Вам сейчас обратились с просьбой официально выразить согласие или несогласие на завещание своих органов, были бы Вы готовы принять такое решение?

Около половины участников (48,4%) были готовы сразу принять такое решение, 24,9% не готовы это сделать. 26,7% - участники, которые затруднились ответить на это вопрос (рисунок 3).

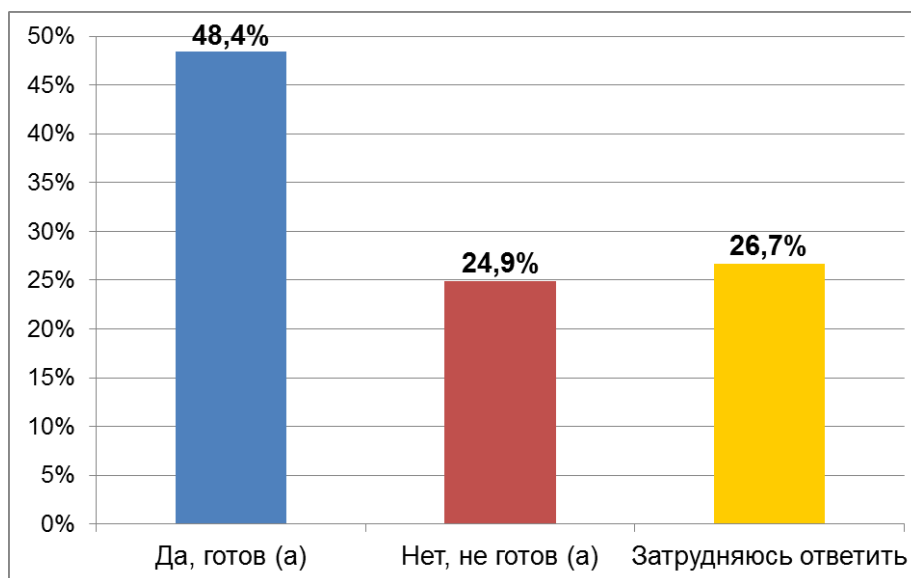


Рисунок 3. Готовность принять решение на завещание своих органов (n=269)

4. Какое решение Вы бы приняли, если бы к Вам обратились с просьбой официально выразить согласие или несогласие на завещание своих органов?

Большинство участников выразило готовность пожертвовать свои органы в случае наступления смерти (41%). Не дали бы согласие на изъятие своих органов 26,7%. Участников опроса, не имеющих четкой позиции по поставленному вопросу, и затруднившихся с ответом оказалось 32,3% (рисунок 4).

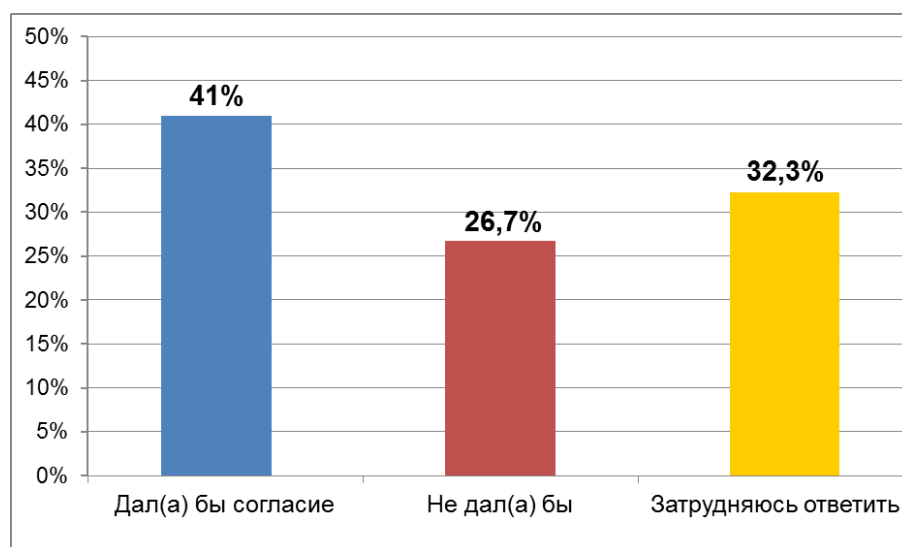


Рисунок 4. Готовность людей дать согласие на изъятие своих органов (n=269)

*5. Если бы Вы выразили несогласие на изъятие своих органов и (или) тканей после смерти, чем мотивировался бы Ваш отказ?*

Участники, которые выразили несогласие на изъятие своих органов, мотивировали свой отказ следующими причинами. Большинство из них не доверяют врачам (33,4%), а 8,2 % опрошенных мотивировали свой отказ религиозными убеждениями. Не хотят быть донором 23,5% опрошенных, примерно столько же (22,3%) опасаются, что информация о таком решении поставит под угрозу их жизнь или будет использована в недобросовестных целях (рисунок 5).



Рисунок 5. Причины отказа дать согласие на изъятие своих органов (n=72).

Перед выбором причин отказа дать согласие на изъятие своих органов из предзаданного перечня участникам опроса предлагалось назвать свои собственные причины нежелания дать согласие на изъятие органов. Ответы участников в свободной форме (своими словами) приведены в Таблице.

*Таблица: Причины отказа дать согласие на изъятие своих органов (ответы участников в свободной форме)*

Потому что человек должен давать/не давать согласие на посмертное донорство (не по умолчанию)
Я хочу, чтобы после смерти развеяли мой прах, а не дальше существовать в виде органа
Данную презумпцию я считаю преступлением
Органы будут использованы не по назначению
Нечего брать
Вопрос не проработан (мною)
Я не знаю, кому перейдут мои органы
Нездоровые органы, поэтому нет смысла их завещать
Возможно мои родители были бы против
Вмешательство в моё тело
Планирую быть похороненной в биоразлагающейся урне
Много причин
Это мои органы
Это тяжело будет для моих близких
Это кощунство
Не желаю, чтобы меня потрошили
Врачи потом продадут их
Все что во мне, принадлежит мне

Анализ результатов социологического опроса выявил, частности, наличие следующих проблем:

1. Около половины участников не знают о предусмотренной в российском законодательстве презумпции согласия на изъятие органов и (или) тканей человека. Еще больший процент тех, кто не знает о том, что в настоящее время врачи не обязаны спрашивать согласие родственников на изъятие органов умершего, если при жизни данное лицо либо его близкие родственники не заявили о своем несогласии на изъятие его органов и (или)

тканей. Стоит подчеркнуть, что опрос проводился среди юристов и будущих представителей юридической профессии. Вероятно, что этот процент был бы выше при проведении опроса граждан в целом по России.

2. Большинство опрошенных, не готовых дать согласие на изъятие органов, мотивировали свой отказ неверием врачам и опасением за свою жизнь, если станет известно об их волеизъявлении пожертвовать свои органы для трансплантации. Возможно при исключении данных криминогенных факторов количество граждан, которые не будут возражать против донорства своих органов после смерти, увеличится.

Представляется, что проект нового Закона «О донорстве органов человека и их трансплантации», пронизанный идеей гуманизации, соблюдения и защиты прав граждан при осуществлении трансплантационных мероприятий, должен решить указанные проблемы.

Что касается иных результатов опроса, обращает на себя внимание высокий процент числа тех участников, которые готовы выразить согласие на завещание своих органов после смерти. Их 41%. Учитывая эти статистические данные, можно предложить внести следующие изменения в проект Федерального закона «О донорстве органов человека и их трансплантации»:

1. Предусмотреть возможность добровольного выражения совершеннолетними дееспособными гражданами письменного согласия на изъятие органов для трансплантации после смерти при сохранении презумпции согласия на такую процедуру. Письменное заявление гражданина с содержащимся в нем волеизъявлением должно представляться гражданином в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти. Это позволит решить ряд проблем, возникающих после смерти лица, при жизни официально не выразившего свою волю о посмертном донорстве, но не возражавшего против этого. Однако в таких ситуациях близкие родственники часто выступают против трансплантации его органов, выражая свою волю, а не волю умершего лица.

2. Совершеннолетний дееспособный гражданин, выразивший согласие на изъятие его органов после смерти в целях трансплантации, вправе в любое время направить в уполномоченный федеральный орган исполнительной власти письменное заявление об отзыве своего волеизъявления.

3. В Федеральный регистр доноров органов, реципиентов и донорских органов, включающий Регистр волеизъявлений, вносить сведения о согласии совершеннолетнего дееспособного лица на изъятие их органов после смерти в целях трансплантации.

Представляется, что применение подобного симбиоза двух систем - презумпции согласия и выраженного согласия на трансплантацию своих органов после смерти, даст импульс развитию донорства в нашей стране.

Данные предложения по внесению изменений в проект Федерального закона «О донорстве органов и их трансплантации» были размещены на федеральном портале проектов нормативных правовых актов 15 января 2020 г. в разделе, содержащем информацию для публичных обсуждений законопроекта.



## Заключение

В Российской Федерации есть необходимая нормативная база, регулирующая сферу трансплантологии. Однако, несмотря на принятые государством меры по развитию органного донорства, до сих пор законодательно не урегулирован порядок выражения несогласия на изъятие органов, существуют противоречия в законах, регулирующих вопросы трансплантации. Очевидно, что эта сфера нуждается в совершенствовании в целях защиты прав как доноров, так и реципиентов.

Анализ судебной практики показал, что в Российской Федерации должным образом не обеспечены условия реализации прав граждан в сфере трансплантации. Нередко это связано с неопределенностью в понимании гражданами законодательно закрепленной формулы презумпции согласия на изъятие органов после смерти человека, незнанием законов в этой части, отсутствием нормативно закрепленной процедуры выражения несогласия на посмертное донорство. Суды чаще всего отказывают в удовлетворении требований заявителей (близких родственников) по таким категориям дел, формально ссылаясь на нормы Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека, и не ставя во главу угла права и свободы человека и гражданина, закрепленные в Конституции РФ и международных правовых актах.

Европейский Суд по правам человека, разрешая дела, связанные с донорством органов, отдает приоритет праву личности на уважение частной и семейной жизни, подчеркивает невозможность вмешательства в осуществление этого права со стороны публичных властей независимо от того, какую формулу закрепляет государство в своем внутреннем законодательстве – «испрошенного согласия» или «презумпцию согласия» на изъятие органов, тканей после смерти. Если есть сомнения в установлении воли умершего человека по поводу донорства его органов после смерти, необходимо заручиться мнением близких родственников по этому вопросу.

Проект Федерального закона «О донорстве органов человека и их трансплантации» направлен на достижение большей открытости всего процесса изъятия органов для трансплантации и соответствует международным правовым актам о правах человека. В настоящее время данный законопроект представлен для всеобщего обсуждения. Это вполне оправдано, поскольку совершенствование нормативных установлений по столь широко обсуждаемому в обществе вопросу как трансплантация возможно лишь с учетом общественного мнения.

Проведенный в Российском государственном университете социологический опрос среди преподавателей и студентов выявил ряд проблем, связанных незнанием положений действующего законодательства, регулирующего вопросы трансплантации, а также указал на наличие криминогенных факторов, влияющих на решение о несогласии граждан на трансплантации органов после смерти.

По результатам опроса разработаны предложения о внесении изменений в проект Федерального закона «О донорстве органов и их трансплантации», которые 15 января 2020 г. в порядке проводимых в настоящее время публичных обсуждений данного законопроекта были размещены на федеральном портале проектов нормативных правовых актов.

## Список использованной литературы

### Нормативные правовые акты:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014; Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, № 31, ст. 4398.

2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 4 ноября 1950 г.) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

3. Конвенция о защите прав человека и человеческого достоинства в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине (ETS № 164) (Заключена в г. Овьедо 4 апреля 1997 г.) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

4. Дополнительный протокол к Конвенции по правам человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человеческого происхождения (ETS № 186) (Подписан в г. Страсбурге 24 января 2002 г.) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

5. Соглашение о международной системе по сотрудничеству в области трансплантации почек «Интертрансплант» (Вместе с «Перечнем организаций-участников «Интертрансплант», «Правилами обеспечения срочной перевозки контейнера с донорской почкой человека авиатранспортом») (Заключено в г. Москве 11 декабря 1980 г.) // Сборник международных договоров СССР. Вып. XXXVI.- М., 1982. С. 313 - 318.

6. Федеральный закон от 20 июля 2012 г. № 125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов» // Собрание законодательства РФ, 23.07.2012, № 30, ст. 4176.

7. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ, 28.11.2011, № 48, ст. 6724.

8. Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, № 3, ст. 146.

9. Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости СНД и ВС РФ, 14.01.1993, № 2, ст. 62.

10. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 17.06.1996, № 25, ст. 2954.

11. Приказ Министерства здравоохранения РФ от 4 июня 2019 г. № 365 «Об утверждении ведомственной целевой программы «Донорство и трансплантация органов в Российской Федерации» // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

12. Приказ Министерства здравоохранения РФ от 25 декабря 2014 г. № 908н «О Порядке установления диагноза смерти мозга человека» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 14.05.2015 (дата обращения – 12.01.2020).

### **Материалы судебной практики:**

13. Постановление Европейского Суда по правам человека от 13 января 2015 г. Дело «Элберте против Латвийской Республики» (жалоба № 61243/08 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

14. Постановление Европейского Суда по правам человека от 24 июня 2014 г. Дело «Петрова (Petrova) против Латвийской Республики» (жалоба № 4605/05) // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

15. Определение Конституционного Суда РФ от 10 февраля 2016 г. № 224-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Бирюковой Татьяны Михайловны, Саблиной Елены Владимировны и Саблиной Нэлли

Степановны на нарушение их конституционных прав статьей 8 Закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

16. Определение Конституционного Суда РФ от 4 декабря 2003 г. № 459-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Саратовского областного суда о проверке конституционности статьи 8 Закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Вестник Конституционного Суда РФ. № 3. 2004.

17. Апелляционное определение Московского областного суда от 20 ноября 2013 г. по делу № 33-24983/2013 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

18. Апелляционное определение Московского городского суда от 18 марта 2014 г. по делу № 33-8237 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

19. Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 25 февраля 2015 г. № 33-1618/2015 // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

### **Научная литература:**

20. Алсынбаева Э.М. К вопросу о понятии трансплантации органов и тканей человека // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 4.

21. Галеева Г.Р. Актуальные правовые проблемы современной трансплантологии в России // Медицинское право. 2009. № 4.

22. Дудникова А.Н., Калугин А.Н. Некоторые проблемы правового регулирования трансплантации органов и тканей человека в российском законодательстве // Вестник Северо-Кавказского государственного технического университета. 2001. № 4.

23. Евдокимов В.Б., Тухватуллин Т.А. Проблемы реализации конституционного права человека на отказ от трансплантации его органов и

тканей: конституционно-правовое исследование // Конституционное и муниципальное право. 2014. № 1.

24. Капитонова Е.А., Романовская О.В., Романовский Г.Б. Правовое регулирование трансплантологии: монография. М.: Проспект, 2016. 144 с.

25. Осипова Л.В., Юдин Е.В. Трансплантация органов (тканей) человека в Российской Федерации: проблемы правового регулирования // Медицинское право. 2016. № 3.

26. Правовое регулирование трансплантации в Российской Федерации: научно-практическое пособие / Н.С. Волкова, О.Ю. Еремина, О.О. Журавлева и др.; отв. ред. Н.В. Путило. Москва: Проспект, 2019. 176 с.

27. Трансплантология и искусственные органы: Учебник / Под ред. Готье С.В. - Москва: Лаборатория знаний, 2018. - 322 с.

28. Яскевич Я.С. Основы биоэтики / Я.С. Яскевич, С.Д. Денисов, Б.Г. Юдин. - Минск.: Выш. школа, 2009. - 351 с.

#### **Интернет источники:**

29. Официальный сайт Всемирной организации здравоохранения: <https://www.who.int/transplantation/ru/> (дата обращения – 12.01.2020).

30. Официальный сайт Министерства здравоохранения РФ: <https://www.rosminzdrav.ru> (дата обращения - 12.01.2020).

31. Официальный сайт для размещения информации о подготовке федеральными органами исполнительной власти проектов нормативных правовых актов и результатах их общественного обсуждения // <https://regulation.gov.ru> (дата обращения – 15.01.2020).

32. Сайт правозащитной организации «Сутяжник»: <http://sutyajnik.ru/> (дата обращения - 12.01.2020).