

УДК (094.58)343.347+351.77(477)

О.С. ДЯДЫК, Донецкий национальный университет МОН Украины

А.А. СМІРНОВ, канд. юрид. наук, доц., Донецкий юридический институт Луганского государственного университета внутренних дел Украины

ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ПОРЯДКА ТРАНСПЛАНТАЦИИ ОРГАНОВ ИЛИ ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА КАК НЕПОСРЕДСТВЕННЫЙ ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 143 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА УКРАИНЫ

Ключевые слова: трансплантация, органы или ткани человека, объект преступления, статья 143, Уголовный кодекс Украины

Права и свободы человека, их гарантии определяют содержание и направленность деятельности государства. Одной из основных задач, стоящих перед государством, является охрана личности. Согласно ст.3 Конституции Украины человек, его жизнь и здоровье, честь и достоинство, неприкосновенность и безопасность признаются в Украине наивысшей социальной ценностью. Кроме того, надлежащее духовное и физическое состояние человека, другими словами его работоспособность, поддерживается в стране благодаря созданию и обеспечению (государственное финансирование) соответствующих социально-экономических, медико-санитарных и оздоровительно-профилактических программ (ст.49 Конституции) [1]. Для реализации закрепленных прав и гарантий государство одной из форм охраны человека, в пределах предмета исследования данной статьи, приняло нормы,

закрепленные в Уголовном кодексе Украины (далее - УК) [2].

Вопросам борьбы с преступлениями против жизни и здоровья человека, свободы, чести и достоинства личности, преступлениям, совершенным в сфере медицинского обслуживания, посвящены работы таких ученых юристов как: В.А. Глушков, И.М. Даньшин, А.М. Джужа, А.П. Заклюк, А.Ф. Зелинский, Н.Й. Коржанский, П.П. Михайленко, В.В. Сташис и др.

Несмотря на актуальность данной проблемы в научных кругах и активной работе правоохранительных органов, преступления против жизни и здоровья остаются наиболее часто совершаемыми преступлениями в Украине [3, с.18] - долевое распределение видов преступлений представлено на рис.

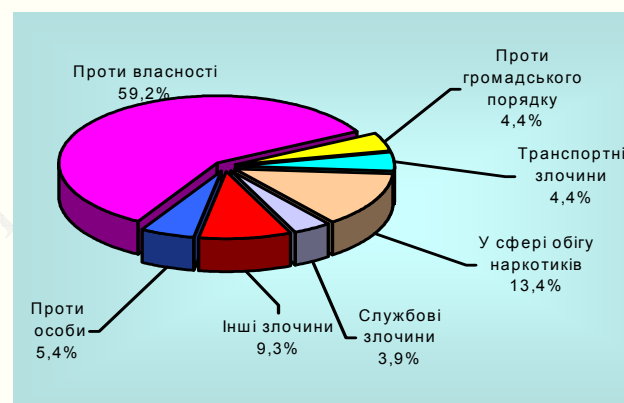


Рисунок - Долевое распределение видов преступлений, совершаемых в Украине

Цель данной статьи заключается в анализе нормативно-правовой основы порядка трансплантации органов или тканей человека как непосредственного объекта общественно-опасного деяния, предусмотренного статьей 143 УК «Нарушение установленного законом порядка трансплантации органов или тканей человека». Новизна работы содержится в предложениях по усовершенствованию Уголовного кодекса Украины.

Основным нормативным источником, регулирующим порядок трансплантации органов или тканей человеку, является Закон Украины «О трансплантации органов и иных

анатомических материалов человеку» (далее - Закон) [4].

Следует отметить, что данный Закон регулирует отношения по трансплантации анатомических материалов, гомотрансплантатов, биоимплантатов, ксенотрансплантатов, фетальных материалов *человеку*, в то время как УК устанавливает уголовную ответственность за нарушение порядка трансплантации органов или тканей *человека*.

То есть, за трансплантацию реципиенту анатомических материалов - органов, тканей, анатомических образований, клеток животного и ксенотрансплантатов, в случае, если данная трансплантация была проведена с нарушением установленного законом порядка, уголовная ответственность не установлена, хотя при этом реципиенту может быть нанесен существенный вред.

Данный факт свидетельствует о недоработке ст.143 УК, что в свою очередь требует усовершенствования данной уголовно-правовой нормы.

Также проблемой является и то, что для квалификации деяния по части 4 статьи 143 УК, под незаконной торговлей органами или тканями человека понимается заключение соглашений, предусматривающих куплю-продажу любых органов и иных анатомических материалов человеку, за исключением костного мозга. Данное положение обусловлено прямым запретом заключения данных договоров, содержащимся в ст.18 Закона.

Согласно Гражданскому кодексу Украины договор купли-продажи предусматривает продажу товара за денежные средства [5]. Возникает вопрос, является ли договор мены органов и иных анатомических материалов на материальные блага незаконной торговлей.

Данное положение требует четкой правовой регламентации для последующей квалификации деяний по ст.143 УК.

В статье 47 «Основ законодательства о здравоохранении» (далее - Основы) указываются отдельно условия для применения трансплантации, при наличии которых осу-

ществляется трансплантация в порядке, предусмотренном Законом [6].

Являются ли условия частью порядка трансплантации?

Этот вопрос требует однозначного ответа, так как в случае признания данных условий частью установленного Законом порядка трансплантации их несоблюдение дает основание для привлечения к уголовной ответственности. Если признать, что условия являются частью установленного Законом порядка трансплантации, то почему законодатель отдельно определяет условия применения трансплантации и отдельно порядок применения трансплантации?

В Основах законодатель определил лишь условия, указав, что трансплантация проводится в порядке, предусмотренном законодательством.

В частях 1-6 статьи 6 «Условия и порядок применения трансплантации» Закона перечислены условия для применения трансплантации, часть 7 данной статьи гласит, что порядок применения трансплантации как метода лечения устанавливается Министерством здравоохранения Украины, а перечень органов и других анатомических материалов, которые могут использоваться для трансплантации, утверждается Министерством здравоохранения Украины по согласованию с Академией медицинских наук Украины.

Как видим, есть определенная несогласованность между нормативными актами и ст.143 УК, поскольку УК предусматривает уголовную ответственность за нарушение непосредственно порядка трансплантации, установленного Законом, в то время как непосредственно порядок проведения трансплантации регулируется подзаконными нормативными актами.

Логично предположить, что условия являются основаниями для проведения трансплантации и, следовательно, входят в установленный законом порядок проведения трансплантации. Но на этом несогласованность подходов основных законодательных актов относительно условий проведения

трансплантации органов и иных анатомических материалов не заканчивается.

Так, в Основах, как одно из условий трансплантации, определено: «...если использование других средств и методов для поддержания жизни, возобновления или улучшения здоровья не дает желаемых результатов». В Законе же это условие сформулировано иначе: «...если устранение опасности для жизни или возобновления здоровья реципиента другими методами лечения невозможно».

В первом случае законодатель требует от медицинских работников перед применением трансплантации обязательно использовать другие средства и методы для поддержания жизни, возобновления или улучшения здоровья, чтобы убедиться, что они не дают желаемого результата. Во втором - перед тем как применять трансплантацию, медицинские работники должны прийти к выводу о непригодности (невозможности) других методов лечения, то есть к тому, что применение средств для поддержания здоровья невозможно изначально.

Если законодатель неоднозначно предусмотрел эти условия, сотруднику правоохранительного органа в достаточной степени затруднительно определить, содержит ли совершенное медицинским работником деяние состав преступления и, соответственно, есть ли основания для привлечения последнего к уголовной ответственности.

В данном случае необходимо внести изменения именно в Основы и привести их в соответствие с Законом, поскольку в некоторых ситуациях использование других средств для поддержания жизни больного может, в случае промедления, привести к необратимым последствиям и невозможности спасти человека путем проведения трансплантации.

Исходя из вышеизложенного, целесообразно внести изменения в статью 47 «Основ законодательства о здравоохранении» и изложить ее в следующей редакции:

«Применение метода пересадки от донора

к реципиенту органов и других анатомических материалов осуществляется в определенном законодательством порядке, который включает получение от донора и реципиента согласия или согласия их законных представителей на трансплантацию и лишь в отдельных случаях, когда устранение опасности для жизни или возобновления здоровья реципиента другими методами лечения невозможно, а нанесенный при этом вред донору является меньшим, чем угрожающий реципиенту».

Трансплантология в настоящее время вышла за границы экспериментальной медицины и укореняется в качестве необходимого эффективного альтернативного способа лечения необратимых заболеваний и поврежденных жизненно важных органов. Трансплантологической помощью в мире воспользовалось более миллиона больных. В преимущественном большинстве развитых стран мира, независимо от формы обеспечения населения медицинской помощью (государственная, смешанная, частная), на каждый миллион населения в среднем 500 лиц имеют возможность лечиться гемодиализом, 40 - трансплантацией почки и по 10-12 лиц - трансплантацией других жизненно важных органов. С такими темпами роста трансплантационной хирургической активности можно смело спрогнозировать, что к началу 3 тысячелетия 50 % операций будут связаны с трансплантацией органов [7].

В мире существуют 2 принципа организации трансплантации. Первый, так называемый «презумпция согласия», предусматривающий прижизненное согласие большинства членов общества на забор органов после смерти, но в случае категорического нежелания человек может написать письменный отказ. И второй, «презумпция несогласия» (презумпция информированного согласия) - прижизненное несогласие на забор органов.

Презумпция согласия существует в Финляндии, Португалии, Австрии, Швеции, Испании, Италии, Греции, Бельгии, Франции. Презумпция несогласия - в США, Латинской

Америке, Великобритании, Ирландии, Дании.

Опрос украинского института социальных исследований о необходимости развития трансплантологии показал, что 42 % опрошенных не видят необходимости в развитии этой отрасли в Украине в связи с угрозой правонарушений и большими материальными затратами несмотря на то, что за последние 30 лет во всем мире благодаря трансплантации органов спасены жизни более миллиона пациентов [8]. Это объясняет законодательное введение Верховной Радой в ст.6 Закона «презумпции информированного согласия» на донорство, значительно усложнившей процедуру донорского обеспечения в клинической трансплантологии.

Однако следует учитывать, что общественное сознание еще не направлено на сочувствие к больному, поэтому из 8 возможных доноров только 1 родственник умершего соглашается на передачу органов для того, чтобы спасти жизнь больного.

Именно в связи с этим В.Ф. Саенко и А.А. Костенко предлагают изменить ст.16 Закона и ввести в Украине «презумпцию согласия». По их мнению, данную норму следует изложить в следующей редакции:

«Каждое совершеннолетнее дееспособное лицо может наперед заявить (нотариально) о несогласии стать донором анатомических материалов в случае своей смерти. Такое заявление в письменной форме подается в ближайшее медицинское учреждение и на протяжении 1 месяца передается в Координационный центр трансплантации органов и клеток МОЗ Украины, где вносится в реестр. При отсутствии в реестре информации об отказе лица от донорства на момент смерти, ее анатомические материалы могут быть взяты для трансплантации. В случаях, когда личность умершего не установлена, решение о возможности изъятия у него анатомических материалов для трансплантации принимает консилиум врачей» [9].

С данным утверждением нельзя не согласиться, так как это способствовало бы уве-

личению количества трансплантаций и спасению жизней многих больных. На данном этапе из-за несовершенного законодательства операции по трансплантации в Украине проводятся в меньшем объеме, чем за рубежом [10].

Как видим, законодательство, регулирующее трансплантацию органов и иных анатомических материалов человеку в настоящее время, хотя и достаточно развито, но требует повышенного внимания законодателя.

Высказанные в настоящей работе выводы, предложения и предположения не претендуют на окончательность и бесспорность. Они лишь в самом общем виде представляют собой одну из многих возможных точек зрения по проблеме правовой регламентации порядка трансплантации органов или тканей человека как непосредственного объекта преступления, предусмотренного статьей 143 УК.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция Украины от 28.06.1996 г. // ВВР Украины. -2005. -№ 2. -Ст.44.
2. Уголовный кодекс Украины // ВВР Украины. -2007. -№ 8. -Ст.278.
3. Злочинність в Україні. Основні показники стану та структури злочинності за 2001-2005 роки: Стат. зб. –К., ВПЦ МВС України, 2006. –201 с.
4. Закон Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человеку» от 16.07.1999 г. // Официальный вестник Украины. -1999. -№ 32. -Ст.1651.
5. Гражданский кодекс Украины. –Х.: ООО «Одисей», 2006. –400 с.
6. Основы законодательства Украины о здравоохранении: Основы законодательства от 19.11.1992 г. // ВВР Украины. -2006. -№ 22. -Ст.199.
7. Саенко В.Ф. История и проблемы современной трансплантологии // Международный медицинский журнал. -2002. -№ 4. – С.100-103.

8. Балакирева О.М., Ганюков О.А., Яремченко А.А., Бондарь Т.М. Общественное мнение населения Украины о проблемах трансплантации: Аналитическая записка по результатам социологического опроса населения Украины. -К.: Укр. ин-т социологических исслед. -2001. -36 с.

9. Саенко В.Ф., Костенко А.А. Трансплантация органов: проблемы и перспективы // Трансплантология. -2004. -№ 1. -С.4-7.

10. Денисов В.К. Особенности современного этапа развития трансплантологии в Украине // Трансплантация. -2004. -№ 3 Доп. -С.14-18.

Дядык О.С., Смирнов А.А. Правовая регламентация порядка трансплантации органов или тканей человека как непосредственный объект преступления, предусмотренного статьей 143 Уголовного кодекса Украины // Форум права. -2007. -№ 3. -С.92-96 [Электронный ресурс]. -Режим доступу: <http://www.nbuv.gov.ua/e-journals/FP/2007-3/07dosuku.pdf>

Выполнен анализ нормативно-правовой основы порядка трансплантации органов или тканей человека как непосредственного объекта общественно-опасного деяния, предусмотренного статьей 143 УК «Нарушение установленного законом порядка трансплантации органов или тканей человека».

Дядик О.С., Смирнов А.А. Правова регламентація порядку трансплантації органів або тканин людини як безпосередній об'єкт злочину, передбаченого статтею 143 Кримінального кодексу України

Виконано аналіз нормативно-правової основи порядку трансплантації органів або тканин людини як безпосереднього об'єкта суспільно-небезпечного діяння, передбаченого статтею 143 КК «Порушення установленного законом порядку трансплантації органів або тканин людини».

Djadyk O.S., Smirnov A.A. Legal a regulation about transplantation of bodies or fabrics of the person as direct object of the crime stipulated by clause 143 of the criminal Code of Ukraine

The analysis of a normative-legal basis about transplantation of bodies or fabrics of the person as direct object of the public-dangerous act stipulated by clause 143 CC «Infringement established by the law about transplantation of bodies or fabrics of the person» is executed.