

ОРГАНЫ И ОРГАНИЧЕСКИЕ ТКАНИ ЧЕЛОВЕКА КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

**И.П. Дмитрук,
студентка ИГиП ТюмГУ,
направление «Юриспруденция»
phobia10@mail.ru
Научный руководитель:
М.С. Панова,
старший преподаватель кафедры
гражданского права
и процесса ИГиП ТюмГУ**

Современная медицина становится все более развитой: разрабатываются и внедряются все новые способы, позволяющие влиять на здоровье и жизнь человека. Основанием для признания объектом права является возможность вовлечения в гражданский оборот, т.е. доступность объекта, его полезность, способность удовлетворять потребности людей. Вовлечение в гражданский оборот органов и тканей человека уже стало явлением объективной реальности и игнорировать его невозможно. Органы, ткани, тело человека наряду с традиционными (медицинской и научной) находят все новые сферы применения. При этом использование этих объектов опережает развитие законодательства.

В последние годы законодательство в области оборота органов и органических тканей бурно развивается, однако это развитие чаще всего не упорядочено. Главным фактором, влияющим на такое положение, является отсутствие единого подхода к определению общей стратегии по поводу биообъектов. В результате отделения от человеческого тела каких-либо его составляющих, в обороте появляется новый объект, в самом факте существования которого проявляется двойственность его природы, поскольку это не простой обычный объект, а объект, где материальная оболочка уступает место сущностной (природной) стороне. [5, 6] При этом законодатель недооценивает его имущественную составляющую. С одной стороны к таким объектам можно относиться как к обычным рядовым вещам, с другой — как к уникальным, незаменимым частям нашего организма, требующим особого подхода.

Отсутствие четкой и ясной позиции относительно органов и органических тканей сказывается как на законодательном регулировании, так и в правоприменительной деятельности. Правовое регулирование не охватывает всего многообразия биообъектов (большому их количеству просто не нашлось места в нормативных актах).

В настоящее время в РФ действуют: Федеральный закон РФ от 21 ноября 2011г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – Закон об основах), Закон РФ от 22 декабря 1992г. №4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» (далее — Закон о трансплантации), Федеральный закон РФ от 20 июля 2012г. №125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов» (далее — Закон о донорстве крови»), Федеральный закон РФ от 12 января 1996г. №8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» (далее — Закон о погребении), Федеральный закон от 20 мая 2002г. № 54-ФЗ «О временном запрете на клонирование человека».

Многие аспекты не урегулированы совсем, либо регулируется подзаконными нормативными актами. В качестве примера можно привести Приказ Минздрава РФ от 30 августа 2012г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (далее — Приказ Минздрава РФ № 107н).

Несмотря на то, что существует определенная законодательная база в области оборота органов и органических тканей, эта база довольно таки не совершенна и не соответствует существующим реалиям, что заставляет сталкиваться с некоторыми трудностями, например, относятся ли биообъекты к объектам гражданских прав.

Целесообразно выделить несколько групп органов и тканей человека, положив в основу деления причину их отторжения (отчуждения) и цель дальнейшего использования.

Первая группа - трансплантаты, т.е. органы и ткани, которые изымаются в медицинских целях для дальнейшей пересадки. Забор этих органов и тканей влечет временное или постоянное ухудшение состояния здоровья и (или) риск такого ухудшения.

Согласно ст. 2 Закона о трансплантации объектами трансплантации могут быть сердце, легкое, почка, печень, костный мозг и другие органы и (или) ткани, перечень которых определен в приказе Мин-

здравица № 40. Действие настоящего Закона не распространяется на органы, их части и ткани, имеющие отношение к процессу воспроизводства человека, включающие в себя репродуктивные ткани (яйцеклетку, сперму, яичники, яички или эмбрионы), а также на кровь и ее компоненты.

Вторая группа - органы и ткани, отчуждаемые в результате оказания медицинской помощи. К ним относятся ампутированные из-за заболевания или травмы части тела пациента, в том числе конечности, опухоли, зубы; абортированные плоды и их органы (ткани), эмбриональный материал (плацента, плодный пузырь, амниотическая жидкость, пуповина).

Третью группу составляют органы и ткани, отторжение которых не связано с заболеванием и (или) медицинским вмешательством и может не иметь определенной цели дальнейшего использования. В эту группу входят: остриженные волосы; сцеженное грудное молоко; кожа, удаленная после подтяжки, и т.п.

Вопрос о том, являются ли органы, ткани, тело человека объектом гражданских прав вызывает споры. Так, одни авторы считают, что органы и ткани являются частью организма, образуются в результате естественного биологического процесса и поэтому не подпадают под понятие вещи; что они не имеют рыночного эквивалента; что затраты на консервацию трансплантата составляют стоимость услуг, связанных с последующей пересадкой, а не стоимость органа или ткани, следовательно, последние нельзя считать предметом гражданско-правовых сделок. Затраты же труда по консервации органов не изменяют свойства самого органа, а направлены только на создание возможности использования его по целевому назначению и поэтому составляют стоимость услуг, связанных с осуществлением трансплантации, а не органа или ткани, изъятых для пересадки. [7, 12] Вряд ли труп, органы, ткани можно наследовать как обычное имущество. [9]

Некоторые исследователи называют органы и ткани человеческого организма личными нематериальными благами, по поводу которых складываются гражданские отношения донорства и трансплантации. После отделения от конкретного человека органов и тканей предполагается, что трансплантаты теряют свою индивидуально-личностную определенность. [11]

По мнению третьей группы ученых, органы и ткани (в частности, кровь), будучи отделенными от организма, следует признать вещами [10], ограниченными в обороте. [14, 15]

Р. А. Квернадзе вообще считает, что жизнь и здоровье в одних отношениях выступают как нематериальные, абстрактные блага, в других – как материальные, вещные, когда жизнь как материальный объект, состоит из элементов: органов, тканей, самого организма человека. Отношения в сфере здравоохранения и медицины носят специфический характер, ибо их объектами являются здоровье, жизнь, органы, ткани и сам организм человека, которые в зависимости от характера отношений могут быть и нематериальным благом, и материальным, условно говоря, вещью. [8]

Позиция, занимаемая авторами, зависит от того, в какой момент рассматривается объект - до или после отделения от организма. Между тем, на мой взгляд, нужно дать правовую оценку статусу любых органов и тканей человека (а не только трансплантатов).

Телесную оболочку человека нельзя признать отдельным самостоятельным объектом, поскольку при жизни человека она не существует сама по себе, а является неотъемлемой частью индивида. В связи с этим пользование и распоряжение человека своим организмом происходит не путем осуществления правомочий собственника, а посредством совершения иных правомерных действий по реализации нематериального права на физическую неприкосновенность. Таким образом, после заключения, например, договора донорства или в результате одностороннего акта - распоряжения о месте своего захоронения - объектом возникающих правоотношений будет физическая неприкосновенность. [13]

Любые органы и ткани человека с момента их отделения от организма и тело (прах) после смерти можно определить как уникальные объекты материального мира, происходящие от организма человека, обладающие значительной нематериальной ценностью и экономической стоимостью. Так, биологические объекты человека с момента их отделения от человеческого организма обладают внутренними признаками, присущими всем объектам гражданских прав (полезностью, дискретностью), следовательно, они могут быть признаны объектами гражданских прав. [4]

По своим признакам органы и ткани человека могут быть включены в такую группу объектов гражданских прав как «иное имущество».

В Федеральном законе РФ от 8 декабря 2003г. №164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности" сказано, что в ведении Российской Федерации в области внешнеторговой деятельности находится определение правил экспорта и импорта биологически активных материалов (донорской крови, внутренних органов и других материалов), а также порядка их использования. Таким образом, закон признает биологически активные материалы предметом сделок купли-продажи. На этом основании совершаются бартерные сделки между медицинскими учреждениями разных стран по обмену органами и тканями, практикуется вступление в международные банки использования органов.

В медицинской практике активно применяются полезные свойства органов и тканей. После их от-

деления от тела живого человека у него возникает право собственности на указанные объекты, ранее являвшиеся частью его самого.

По поводу трансплантатов могут быть заключены договоры донорства, комплексные договоры хранения и дальнейшей пересадки; оформляются односторонние сделки по распоряжению телом после смерти.

Трансплантаты относятся к вещам, ограниченным в обороте. Согласно ст. 1 Закона о трансплантации органов и (или) ткани человека не могут быть предметом купли-продажи. Купля-продажа органов и (или) тканей человека влечет уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ (ч 2 ст 152 УК РФ). Установлен особый порядок передачи, консервации, хранения трансплантатов, используемых в лечебных целях.

Что касается других органов и тканей второй и третьей групп (отчуждаемых в результате оказания медицинской помощи или отторгаемых вне связи с заболеванием, травмой, медицинским вмешательством), то они могут стать объектами договоров купли-продажи, мены, дарения, хранения, односторонних сделок по распоряжению телом после смерти.

Правомочие по распоряжению своим здоровьем может осуществляться путем заключения договора донорства. Поскольку при этом нарушается телесная оболочка и возникает риск временного или постоянного ухудшения состояния здоровья, закон установил пределы реализации этого правомочия.

По общему правилу, считается, что возмездное донорство допустимо, однако в данном случае следует говорить не о вознаграждении за предоставленные органы и ткани, а о компенсации донору за причиненные неудобства, физические и моральные страдания, риск возможного ухудшения здоровья. Соответственно нужно считать возмездную сделку донорства не разновидностью соглашения о купле-продаже, а договором *suigeneris*. [6]

Таким образом, можно сделать вывод, что до настоящего времени в отечественном законодательстве не выработано единого подхода к пониманию правовой природы органов и тканей человека как объектов гражданских прав.

В заключение необходимо сказать, что, как оказалось, несмотря на многочисленность точек зрения, правовой статус биологических объектов производных от организма человека остается неопределенным и законодательно неурегулированным, что сказывается на практике при «работе» с данными объектами.

Представляется правильным пойти по пути разработки и принятия федерального закона «О донорстве органов и их трансплантации», который должен прийти на смену устаревшим Законам Российской Федерации «О донорстве крови и ее компонентов», «О трансплантации органов и (или) тканей человека», а также урегулировать оборот клеток, не урегулированный в настоящее время этими Законами. Такой подход позволит на основе общей концепции разработать единый правовой режим использования органов, тканей и клеток человека, определить требования, предъявляемые к участникам возникающих правоотношений, их права и обязанности, общие требования к донорам и реципиентам, а также особенности оборота отдельных органов, тканей или клеток человека.

При этом, хотелось бы еще раз отметить, что считается невозможным признать биологические объекты человека вещами. Их стоит все же отнести к особым самостоятельным объектам гражданского права РФ.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: ФЗ РФ от 21 ноября 2011г. № 323-ФЗ // СЗ РФ. – 2011. - № 48. – Ст. 6724.
2. О донорстве крови и ее компонентов: ФЗ РФ от 20 июля 2012г. №125-ФЗ // СЗ РФ. – 2012. - № 30. – Ст. 4176.
3. О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон РФ от 22 декабря 1992г. №4180-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. - 1993. – № 2. - Ст. 62.
4. Аполинская Н.В. Определение вещи как объекта гражданского права РФ // Сиб. юрид. вестн. - 2002. - № 1. - С. 25-28.
5. Аполинская Н.В. О статусе биологических объектов в гражданском праве РФ // Сиб. юрид. вестн. - 2002. - № 4. - С. 23-27.
6. Аполинская Н.В. Понятие и признаки биологических объектов человека// Северо-Кавказский юрид. вестн. – 2007. - № 3. – С. 34-35.
7. Волож З.Л. Право на кровь // Вестник советской юстиции. -1928.- № 7.- С. 216.
8. Квернадзе Р. А. Некоторые аспекты становления и развития законодательства в области здравоохранения // Государство и право.-2001.- № 8.- С.104.

9. Ковалев М.И. Юридические проблемы современной генетики // Государство и право.- 1995. - № 6. – С. 20.
10. Коркунов Н.М. Лекции по общей теории права. // Спб., - 1897. – С. 157.
11. Красавчикова Л.О. Понятие и система личных неимущественных прав граждан (физических лиц) в гражданском праве Российской Федерации. Екатеринбург, 1994. С.101.).
12. Красновский Г.Н. Биоэтические и уголовно-правовые проблемы в законе Российской Федерации о трансплантации органов и (или) тканей человека // Государство и право. 1993. N 12. С.74-75.
13. Малеина М.Н. Статус органов, тканей, тела человека как объектов права собственности и права на физическую неприкосновенность // Законодательство. 2003. N 11.
14. Маргацкая Н. Гражданско-правовые вопросы трансплантации и донорства // Вестн. Моск. ун-та. Сер.11, Право. 1980. N 2. С.84-85.
15. Суховерхий В.Л. Гражданско-правовое регулирование отношений по здравоохранению // Советское государство и право. 1975. N 6. С.109

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРАВА НА СВОБОДУ ПЕРЕДВИЖЕНИЯ, ВЫБОР МЕСТА ПРЕБЫВАНИЯ И ЖИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

**А.Е. Исыпова,
студентка ИГиП ТюмГУ,
направление «Юриспруденция»
ane4ka468@mail.ru**

**Научный руководитель:
Д.А. Авдеев,
доцент кафедры
конституционного и муниципального
права ИГиП ТюмГУ,
кандидат юридических наук, доцент**

Правовые возможности свободно передвигаться в пределах территории собственного государства и за его пределами впервые были закреплены в статье 12 Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой 22 ноября 1991 года Верховным Советом РСФСР, а затем в новой редакции Конституции РСФСР 1978 года (ст. 42). Конституция Российской Федерации 1993 года также последовательно закрепила право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства (ст. 27).

Традиционно право на свободу передвижения понимается как право граждан свободно передвигаться внутри страны, менять место жительства, работы или выезжать за пределы Российской Федерации и возвращаться обратно. [1; 14]

Реализация права на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства может сопровождаться введением его ограничений, которые, по смыслу статьи 55 Конституции Российской Федерации, могут быть введены только федеральным законом в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. [2]

На иностранных граждан распространяется ограничение, связанное с посещением некоторых территорий и объектов, для въезда на которые им требуется специальное разрешение и которые включены в Перечень Постановления Правительства Российской Федерации от 11 октября 2002 года № 754 (в ред. 14.07.2006) "Об утверждении перечня территорий, организаций и объектов, для въезда на которые иностранным гражданам требуется специальное разрешение" [3]. В пределах Тюменской области, согласно данному Перечню, территорией с регламентированным посещением для иностранных граждан является Ямало – Ненецкий автономный округ.

Следует иметь в виду, что правом на свободу передвижения обладают лишь те граждане, которые законно находятся на территории Российской Федерации. Из этого вытекает, что этого права лишаются лица, проникшие в страну в нарушение визового режима или законодательства о въезде. Если у иностранного гражданина нет законных оснований для нахождения на территории Российской Федерации он под-