

Зорина Александра Евгеньевна¹

*Аспирант 1 курса Института государства и права
Тюменского государственного университета
a.e.zorina@utmn.ru*

ПОНЯТИЕ ЧЕЛОВЕЧЕСКОГО ТЕЛА В СФЕРЕ ПУБЛИЧНОГО ПРАВА²

Аннотация. Статья посвящена определению понятия человеческого тела, а также его значения для сферы публичного права. Целью исследования является формирование знания о человеческом теле в системе публичных правоотношений. В работе исследуются различные подходы к пониманию того, что такое человеческое тело. Автором проведена экспликация смысла, интерпретация и дискурсивный анализ для определения понятия. Автор статьи уделяет особое внимание генезису сущности и содержания понятия «человеческое тело». Автор в целях определения дефиниции проводит типизацию и классификацию человеческого тела, а также анализ его признаков. В результате работы автором формулируется определение понятия человеческого тела и его признаки.

Ключевые слова: человеческое тело, тело, организм, телесность, публично-правовая сфера.

Zorina Aleksandra Evgenievna³

1st year degree PhD students Institute of State and Law University of Tyumen

THE DEFINITION OF HUMAN BODY IN PUBLIC LAW AREA

Abstract. The article is devoted to the definition of the concept of the human body, as well as its significance for the public law area. The purpose of the study is to form knowledge about the human body in the system of public legal relations. The paper explores various approaches to understanding of the human body. The author explicates the meaning, interpretation and discursive analysis to define the concept. The author of the article pays special attention to the genesis of the essence and content of the concept of “human body”. The author, in order to determine the definition, carries out the typification and classification of the human body, as well as the analysis of its

¹ Научный руководитель: Зенин Сергей Сергеевич, директор Института государства и права, проректор ТюмГУ, кандидат юридических наук, доцент.

² Работа выполнена в рамках проекта Зеркальные лаборатории НИУ ВШЭ-Пермь и ТюмГУ на тему «Актуальные аспекты исследования прав человека в контексте биоэтики».

³ Research adviser: Zenin Sergei Sergeevich, Director of the Institute of State and Law, Vice-Rector of University of Tyumen, Candidate of Legal Sciences, Associate Professor.

features. As a result of the work, the author formulates the definition of the concept of the human body and its features.

Key words: human body, body, organism, physicality, public legal sphere.

Человеческое тело долгое время остается предметом исследования в различных науках (естественных, технических, медицинских, социальных и гуманитарных). Наряду с другими науками в юридических науках человеческое тело также является предметом исследования, как правило правоведы исследуют не само тело, а его правовой режим и его отдельных частей, степень правового воздействия на такого рода объекты, оценивают его как объект преступления, как объект медицинского воздействия. Большая часть исследований человеческого тела проводятся в сфере частно-правовых исследований, не затрагивая публично-правовое регулирование, например, в современных условиях для гражданского права актуальными являются исследования о возможности установления вещных прав на тело. Анализ человеческого тела через призму публичного права является также необходимым для анализа понятия «человеческое тело» и его сущности в системе публичных правоотношений ввиду того, что, например, конституционными принципами и нормами заложена основа взаимоотношений человека и государства, поскольку нормами Конституции Российской Федерации устанавливается обязанность государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина¹. Определение понятия «человеческое тело» и его сущности может стать «катализатором» для разрешения дискуссий, связанных с определением правового режима тела и его частей в других отраслях права.

Многообразие подходов к определению содержания понятия «человеческое тело» проявляются как на уровне бытового, так и научного восприятия. При формулировании определения понятия «человеческое тело» необходимо учитывать тот факт, что с одной стороны у каждого человека есть тело, а с другой каждый человек — и есть тело; тело, которое существует в культурном, социальном, экономическом и правовом пространствах. В процессе существования человек может распоряжаться своим телом, но возникает вопрос до какой степени человек может распорядиться своим телом и волен ли он совершать с телом любые действия? А.Ш. Тхостов в своем труде отмечал, что «ответ на вопрос, что такое Моё

¹ См.: т. 2 Конституции Российской Федерации : [принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01 июля 2020 г.] // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 10.01.2023). (Далее — Конституция РФ).

тело, с одной стороны кажется самоочевидным, поскольку каждый может довольно непротиворечиво определить, что является «моим» телом», а что им не является. Но, с другой стороны, пытаясь это сделать, я сразу же сталкиваюсь с довольно сложными вопросами. Как я определю, что относится ко мне, а что принадлежит миру?»¹ С данным высказыванием нельзя не согласиться, несмотря на то, что человек наделен различными правами и гарантиями по распоряжению своим телом, все же государство вмешивается в данную сферу путем наложения ограничений, например, запрет на организацию и занятие проституцией², сроком беременности ограничено волеизъявление женщины на аборт³, самоубийство не является «нормой поведения», так как попытка суицида является одним из оснований для недобровольной госпитализации в психиатрический стационар⁴; кроме того, уже после освобождения на такого гражданина могут быть наложены медицинские ограничения в виде недопущения к управлению автомобилем⁵ и ряда ограничений по трудоустройству⁶. Хотя по

¹ Тхостов А.Ш. Психология телесности. М.: Смысл, 2002. С. 78.

² См.: ст. 241 Уголовного кодекса Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954. (далее — УК РФ)

³ См.: ст. 56 Федерального закона Российской Федерации «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2011. № 48. Ст. 6724. (далее по тексту ФЗ РФ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»).

⁴ См.: ст. 29 Закона Российской Федерации «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 02.07.1992 № 3185-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 33. Ст. 1913.

⁵ См.: Постановление Правительства РФ «О перечнях медицинских противопоказаний, медицинских показаний и медицинских ограничений к управлению транспортным средством» от 29.12.2014 № 1604 // Собрание законодательства РФ. 2015. № 2. Ст. 506.

⁶ См.: Приложение № 2. Перечень медицинских противопоказаний к работам с вредными и (или) опасными производственными факторами, а также работам, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры Приказа Министерства здравоохранения РФ «Об утверждении Порядка проведения обязательных предварительных и периодических медицинских осмотров работников, предусмотренных частью четвертой статьи 213 Трудового кодекса Российской Федерации, перечня медицинских противопоказаний к осуществлению работ с вредными и (или) опасными производственными факторами, а также работам, при выполнении которых проводятся обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры» от 28 января 2021 г. № 29н // Официальный интернет-портал правовой информации <http://pravo.gov.ru>. 2021.

своей сути перечисленные выше примеры являются способом распоряжения телом, они ограничены ввиду чего возникают вопросы, в какой мере человек может распоряжаться своим телом? Насколько тело человека принадлежит человеку, если государством наложены ограничения по его распоряжению?

Тело играет значимую роль в событиях жизни человека, например, процессы рождения, взросления, заболеваний и смерти связаны с телом человека. Человек может изменять характеристики своего тела при помощи косметической хирургии, операции по смене пола, физических упражнений и диеты; как отмечает В.И. Крусс, «можно производить «фундаментальную реконструкцию», изменять функциональные возможности организма и расширять их технико-агрегатными либо медикаментозными средствами»¹. В своем исследовании В.И. Крусс оперирует понятием «организм», необходимо разграничить такие понятия как «тело» и «организм». Понятие «организм» впервые упоминается в трудах Аристотеля. В его модели — живое существо обладает организацией, что его отличает от неживого. Такая организация, то есть организм обладает следующими характеристиками: обмен веществ, самоподдержание собственного строения, способность к воспроизводству с сохранением наследственных признаков². В свою очередь тело может быть как живым, так и неживым и при этом являться объектом правового регулирования как при жизни, так и после смерти. Федеральный закон «О погребении и похоронном деле»³ в ст. 7 предусматривает нормы о волеизъявлении лица о достойном отношении к его телу после смерти, Уголовный кодекс Российской Федерации⁴ в ст. 244 предусматривает уголовную ответственность за надругательство над телами умерших и местами их захоронения. Так, если отождествлять тело живого человека и тело человека после смерти, то

¹ Крусс В.И. Личностные («соматические») права человека в конституционном и философско-правовом измерении: к постановке проблемы // Государство и право. 2000. № 10. С. 43.

² Bianchi, Emanuela. “Aristotle’s Organism, and Ours.” *Contemporary Encounters with Ancient Metaphysics*, edited by Abraham Jacob Greenstine and Ryan J. Johnson, Edinburgh University Press, 2017, pp. 138-57. *JSTOR*, <http://www.jstor.org/stable/10.3366/j.ctt1g050w8.13> (дата обращения 30.03.2023).

³ Федеральный закон от 12.01.1996 № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 3. Ст. 146. (далее по тексту ФЗ «О погребении и похоронном деле»).

⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25. Ст. 2954. (далее по тексту УК РФ).

можно сказать, что человеческое тело — физическая оболочка человека, но признаки для этих двух понятий будут отличаться. Живое тело характеризуют следующие признаки — 1) оно пространственно организовано то есть, занимает место в пространстве и может взаимодействовать с другими телами; 2) оно обладает индивидуальностью, например, каждое человеческое тело обладает уникальными: папиллярными узорами, радужной оболочкой глаз, набором генов; 3) имеет организм, то есть внутреннюю структуру, органы и ткани которые функционирует. Первые два признака могут быть универсальными как для живого тела, так и для неживого, однако третий признак требует изменения, а именно, тело после смерти также имеет организм, но он не функционирует, в теле развиваются посмертные изменения, которые включают в себя отсутствие дыхания и сердцебиения, трупные пятна, признаки разложения¹. Таким образом, можно сказать, что человеческое тело — физическая форма человека, которая пространственно организована, обладает индивидуальностью и имеет организм.

В первой половине XX века прослеживается смена способа конституирования субъекта. Человек рассматривается в качестве целостного существа, воплощенного субъекта, а тело как тело личности, то есть «Я это мое тело»², взамен концепции владения и обладания. Такое более объемное и «целостное» понимание указывает на общность человека самому себе и телу, и наделяет право на автономность по распоряжению своим телом.

Конституция Российской Федерации своими нормами устанавливает права, гарантии и обязанности, которые связаны с использованием и распоряжением человеком своим телом. Согласно Конституции Российской Федерации человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства ст. 2 Конституции РФ; каждый человек имеет право на жизнь и право на охрану здоровья и медицинскую помощь ч. 1 ст. 20; ч. 1 ст. 41. Конституционный суд Российской Федерации в Постановлении от 9 февраля 2012 года № 2-П отметил, что здоровье человека является высшим неотчуждаемым благом, без которого утрачивают свое значение многие другие блага и ценности, а следовательно, его сохранение и укрепление играют основополагающую роль в жизни общества и

¹ Судебная медицина: учебник / под общ. ред. В. Н. Крюкова. 2-е изд., перераб. и доп. // М.: Норма. 2009. 432 с.

² Попова О. В. «Быть телом» или «иметь тело», «быть проектом» или «иметь проект» // Человек и культура. 2014. № 1. С. 58–76.

государства¹. В соответствии с Уставом Всемирной Организации Здравоохранения² здоровьем является состояние полного физического, душевного и социального благополучия, а не только отсутствие болезней и физических дефектов. Здоровье является необходимым аспектом нормального функционирования тела, поддерживающее нормальный ход биологических процессов, способствующих индивидуальному выживанию и воспроизводству.

Также стоит отметить закрепленной в ч. 1 ст. 22 Конституции РФ право на личную неприкосновенность. Исследователи по-разному толковали данное право, рассмотрим объяснение П. И. Люблинского — «право, опирающееся на сознание возможности поступать и действовать в соответствии со своими убеждениями в пределах, определенных законом, не опасаясь при этом насильственного противодействия со стороны власти и частных лиц»³. Он акцентирует внимание на за защиту как со стороны государства, так и со стороны граждан. О.Е. Кутафин трактовал данное понятие более широко — «возможность обеспечения неприкосновенности любого права понимается как само право»⁴, а к понятию «право», сводится понятие «свобода»⁵. М. В. Баглая толкует следующим образом — «личная неприкосновенность человека распространяется на его жизнь, здоровье, честь, достоинство, никто не вправе силой или угрозами принудить человека к каким-то действиям, подвергать его истязанию, обыску или наносить вред здоровью. Человек вправе сам распоряжаться своей судьбой, выбирать свой жизненный путь (вступать в брак, участвовать в голосовании, поступать на работу и т. д.)»⁶. Так, можно сказать, что данное право запрещает противоправные действия как в физическом, так и в психическом смыслах. Гарантия физической неприкосновенности распро-

¹См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 09.02.2012 № 2-П «По делу о проверке конституционности положения части восьмой статьи 325 Трудового кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки И.Г. Труновой» // Собрание законодательства РФ. 2012. № 9. Ст. 1152.

² См.: Устав (Конституция) Всемирной Организации Здравоохранения 22 июля 1946 г., Нью-Йорк. (далее по тексту Устав ВОЗ).

³ Люблинский П. И. Неприкосновенность личности. Петроград : Муравей, 1917. С. 6-7.

⁴ Кутафин О. Е. Неприкосновенность в конституционном праве Российской Федерации. М., 2004. С. 13.

⁵ Козлова Е. И., Кутафин О. Е. Конституционное право России : учебник. М., 1996. С. 215.

⁶ Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. М., 1999. С. 197.

страняется на человеческое тело не только в процессе жизни, но и после смерти, создавая необходимые предпосылки для правовой охраны тела умершего человека. В равной мере это относится и к праву на государственную охрану достоинства личности, которое закреплено в ч. 1 ст. 21 Конституции РФ, а также к праву человека на достойное отношение к его телу после смерти.

Законодательно признается, соблюдается и защищается право человека на достойное отношение к телу после смерти при этом сохраняется презумпция согласия на изъятие органов человека после его смерти. Закон Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» предусматривает, что трансплантация органов и (или) тканей возможна как от живого донора, так и от донора — трупа и может быть применена только в случае, если другие медицинские средства не могут гарантировать сохранения жизни больного (реципиента) либо восстановления его здоровья¹. Выделяют два разных подхода к получению согласия на изъятие органов. Первый подход подразумевает наличие согласие, которое имеет положительно выраженную форму. Второй подход — наоборот описывает ситуацию, когда выраженное согласие человека до его смерти отсутствует, то есть человек не выразил возражения против изъятия органов и тканей. В данном подходе предусмотрен защитный механизм, который предусматривает, что супруг (супруга) или один из близких родственников имеют право заявить о своем несогласии на изъятие органов и тканей из тела умершего².

Таким образом, у людей есть системы органов, которые работают вместе, выполняя процессы, поддерживающие нашу жизнь. Тело имеет уровни организации: клетки составляют ткани, ткани составляют органы, а органы составляют системы органов, которые составляют организм человека и позволяют телу выполнять его функции. Например, сердце и кровеносные сосуды составляют сердечно-сосудистую систему. Они работают вместе, чтобы циркулировать кровь, доставляя кислород и питательные вещества к клеткам по всему телу и унося углекислый газ и метаболические отходы. Другой пример — дыхательная система, которая доставляет в организм кислород и избавляется от углекислого газа. Функционирование такой системы является отличительным признаком живого тела от неживого тела. Как живое, так и неживое тело находятся под

¹ См.: ст. 1 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека».

² См.: п. 7 ст. 47 ФЗ РФ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»; ст. 8 Закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека».

охраной и защитой государства, например, физическая неприкосновенность распространяется на человеческое тело не только в процессе жизни, но и после смерти.

Таким образом, можно сказать, что отношения между государством и телом зависят от того, в какой степени государство способно и желает его уважать, что влияет на реализацию телесной автономии человека. Государственное регулирование распространяется на все аспекты жизни, ограничивая сохранность личного пространства, свободного от общественного контроля и вмешательства государства, особенно когда речь идет об осуществлении телесной автономии. Перемены в обществе, изменения в идеологических установках служат основой для иного понимания человеческого тела, а также попытке выявить новое поколение прав человека, предполагающее любые манипуляции с человеческим телом, посредством чего реализуя телесную автономию. Так, человеческое тело — физическая оболочка человека, которая пространственно организована, обладает неповторимостью и имеет организационную структуру — организм.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. — М., 1999. — С. 197.
2. Иванова Л.В. Субъект незаконной госпитализации в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях: спорные моменты // Юридические исследования. — 2016. — № 7. — С. 7-13.
3. Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: учебник. — М., 1996. — С. 215.
4. Крусс В. И. Личностные («соматические») права человека в конституционном и философско-правовом измерении: к постановке проблемы // Государство и право. — 2000. — № 10. — С. 43.
5. Кутафин О.Е. Неприкосновенность в конституционном праве Российской Федерации. — М., 2004. — С. 13.
6. Люблинский П.И. Неприкосновенность личности. — Петроград: Муравей, 1917. — С. 6-7.
7. Попова О.В. «Быть телом» или «иметь тело», «быть проектом» или «иметь проект» // Человек и культура. — 2014. — № 1. — С. 58–76.
8. Судебная медицина: учебник / под общ. ред. В. Н. Крюкова. — 2-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма. 2009. — 432 с.
9. Тхостов А.Ш. Психология телесности. — М.: Смысл, 2002. — С. 78.
10. Bianchi, Emanuela. “Aristotle’s Organism, and Ours.” *Contemporary Encounters with Ancient Metaphysics*, edited by Abraham Jacob Greenstine and Ryan J. Johnson, Edinburgh University Press, 2017, pp. 138-57. *JSTOR*, <http://www.jstor.org/stable/10.3366/j.ctt1g050w8.13> (дата обращения 30.03.2023).
11. G Dworkin, *The Theory and Practice of Autonomy* / Cambridge University Press. 1988. — P. 31.

12. I Berlin, Two Concepts of Liberty // Clarendon Press. 1969. — P 123.
13. I Kant, Foundations of the Metaphysics of Morals, with critical essays edited by RP Wolff // Bobbs-Merrill. 1969. — P. 52.
14. JS Mill, On Liberty.// Cambridge University Press. 1989. — P. 13.

Зубровская Влада Любомировна¹

*Студентка 4 курса Института государства и права
Тюменского государственного университета
stud0000195864@study.utmn.ru*

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДОГОВОРА О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ В РОССИИ

Аннотация. В современном обществе наблюдается бурное развитие науки и техники. Научный прогресс не оставил без внимания и репродукцию человека, в связи с чем появляются новые возможности для лечения и преодоления бесплодия путем применения вспомогательных репродуктивных технологий. Одной из таких технологий является программа суррогатного материнства, основанная на экстракорпоральном оплодотворении. К настоящему времени вопросы реализации данной программы со стороны медицины достаточно проработаны, в России действует множество медицинских центров, учреждений, клиник, оказывающих услуги по программе суррогатного материнства. Однако, вопросы правового регулирования суррогатного материнства, в частности, договорные правоотношения являются дискуссионными среди правоведов.

Ключевые слова: правовое регулирование, суррогатное материнство, договор о суррогатном материнстве, потенциальные родители, суррогатная мать, биоэтика.

Zubrovskaya Vlada Lyubomirovna

4th year student at the Institute of State and Law University of Tyumen

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION OF THE SURROGACY CONTRACT IN RUSSIA

Abstract. There is a rapid development of science and technology in modern society. Scientific progress has not ignored human reproduction, and therefore new opportunities for the treatment and overcoming of infertility through the use of assisted

¹ Научный руководитель: Краснова Татьяна Владимировна, кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Тюменского государственного университета.