

УДК 340

## Уголовно-правовое регулирование в сфере трансплантации органов и тканей человека в Российской Федерации и Йеменской Республике



**Аль-Хабстри Заин Т.А.Г.**

Аспирант кафедры уголовного права  
Казанского (Приволжского) федерального университета

*Статья посвящена проблеме уголовно-правового регулирования в сфере трансплантации и незаконной купли-продажи органов и (или) тканей*

*человека в российском и йеменском законодательстве.*

*Ключевые слова: трансплантация, правовое регулирование, купля-продажа органов, тканей, клетки, закон.*

Известно, что современное развитие биомедицинских технологий, особенно в области трансплантации, позволяет решать многие проблемы, связанные с жизнедеятельностью и здоровьем человека. В медицине под трансплантацией органов, тканей понимается пересадка органов, тканей от одного организма к другому того же вида. Как метод лечения, она представляет собой двуединую операцию, при которой жизнь или здоровье больного-реципиента спасается за счет возможного причинения вреда здоровому человеку-донору [1].

К концу XX в. в трансплантологии были разработаны методы лечения различных заболеваний человека путем трансплантации органов и тканей, например: пересадка сердца, почек, печени, генетическая инженерия и др. Большинство российских ученых сходятся во мнении, что современная медицина достигла высочайшего уровня в технике операций по пересадке органов и тканей, но пока не в состоянии обеспечить нужными органами и тканями всех нуждающихся больных [2; 3; 4].

Исследование проблемы правового регулирования трансплантации органов, тканей и клеток человека в российском и йеменском законодательстве является актуальным. Как известно, в России правовой основой регулирования трансплантации органов тканей и клеток человека явился Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» [5]. В соответствии с данным Законом, действовал порядок, в силу которого разрешение на изъятие органов и тканей трупа врачи у родственников не обязаны

были получать. Это предусмотрено ст. 10 Закона «О трансплантации...», в которой сформулированы положения, закрепляющие дополнительные условия изъятия трансплантатов у умершего в медицинском учреждении. Такое изъятие органов и тканей производится с разрешения главного врача учреждения здравоохранения. Если требуется проведение судебно-медицинской экспертизы, то дополнительно необходимо получить разрешение судебно-медицинского эксперта и уведомить прокурора об изъятии трансплантатов. Кроме того, ст. 1 и ст. 15 данного Закона предусматривают запрет на куплю-продажу органов и тканей человека [5, с. 120, 123-124].

Следует сказать, что во исполнение Закона от 13 декабря 2001 г. № 448/106 «О трансплантации...» Министерство здравоохранения РФ приняло Приказ «Об утверждении Перечня органов человека – объектов трансплантации» и «Перечня учреждений здравоохранения, которым разрешено осуществлять трансплантацию органов». В нем был утвержден следующий «перечень органов человека – объектов трансплантации: сердце, легкое, комплекс сердце-легкое, печень, почка, поджелудочная железа с 12-перстной кишкой, селезенка и эндокринные железы» [6, с. 17].

Принятый 12 января 1996 г. Федеральный закон № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» фактически свел на «нет» легальную трансплантацию органов и тканей человека. В соответствии с п. 3 ст. 5 данного Закона, врач уже не имел права изымать у покойного органы, не получив информации о прижизненном на то волеизъявлении человека или по-

сле его смерти – согласия супруга или родственников [7, с. 666].

Принятые законы о трансплантации и о погребении вызвали у российских ученых большой интерес. Так, в целях совершенствования российского законодательства в части обеспечения трансплантации органов и тканей человека В.И. Коваленко предложил внести следующие изменения в Закон «О трансплантации...»: 1) представить полный перечень органов и тканей, предназначенных для трансплантации, – сердце, легкое, почка, печень, костный мозг и др.; 2) оформить правовой режим некоторых фрагментов организма человека – репродуктивные ткани, эмбрионы, материалы эмбриона, стволовые клетки, кровь, ее компоненты; 3) использование органов и тканей доноров, не являющихся родственниками; 4) порядок и механизм реализации детской трансплантологии [2, с. 53].

На наш взгляд, небезынтересна и точка зрения М.Н. Малеиной, которая предложила закрепить презумпцию несогласия умершего на изъятие органов и тканей из его тела после смерти. По мнению ученого, эта мера могла бы обеспечить «охрану телесной неприкосновенности после смерти человека» [8, с. 19].

Мы согласны с предложениями В.И. Коваленко и М.Н. Малеиной, потому что необходимо не только совершенствовать правовые механизмы регулирования трансплантации органов, тканей и клеток человека, но и нужно дать правовую оценку статусу любых органов и тканей человека.

Так, М.Н. Малеина, говоря о статусе органов и тканей человека, выделяет три группы. К первой группе она относит органы и ткани, изымаемые для дальнейшей пересадки; вторая группа представлена органами и тканями для оказания медицинской помощи – это ампутированные из-за заболевания или травмы части тела, например: конечности, опухоли, зубы, эмбриональный материал (плацента, плодный пузырь, амниотическая жидкость, пуповина); в третью группу включены органы и ткани, отторжение которых не связано с заболеванием и (или) медицинским вмешательством: остриженные волосы; сцеженное грудное молоко; кожа, удаленная после подтяжки и т.п. [8, с. 13-14].

Отметим, что вопрос о статусе органов и тканей человека вызывает у ученых многочисленные споры, например: по поводу признания их вещами [8, с. 14; 9, с. 20], стоимостных затрат на консервацию трансплантатов [10, с. 74-75] и др.

Обратившись к уголовному законодательству РФ, нетрудно убедиться в том, что оно устанавливает ответственность за следующие деяния, связанные с изъятием органов и тканей человека: убийство в целях использования органов и тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью в целях использования органов или тканей потерпевшего (п. «ж» ч. 2

ст. 111 УК РФ), принуждение к изъятию органов и (или) тканей человека для трансплантации (ст. 120 УК РФ), торговля людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей (п. «ж» ч. 2 ст. 127.1 УК РФ).

Много вопросов среди российских ученых вызывает ст. 120 УК РФ по поводу изъятия органов и тканей человека для трансплантации. В юридической литературе нет единого мнения в вопросах насилия, принуждения, понуждения, согласия потерпевшего на отчуждение органа или ткани. Подробно различные мнения ученых, касающиеся комментария ст. 120 УК РФ, рассмотрены в статье Т.А. Фабрика «К вопросу об объективной стороне принуждения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации» [11]. В учебной литературе ставится под сомнение утверждение некоторых ученых о том, что одной из уголовно значимых форм принуждения может выступать обман [12, с. 326]. О.Ю. Савельева же считает, что лицо, ненадлежащим образом информировавшее донора, т.е. совершившее обманное действие, должно быть привлечено «к уголовной ответственности за приготовление к преступлению, предусмотренному п. «ж» ч. 2 ст. 111 УК» [13, с. 184]. По мнению Т.А. Фабрика, при обмане отсутствует такой конструктивный признак, как «применение насилия или угроза его применения. В этом случае более уместно было бы предусмотреть ответственность за незаконное изъятие у человека путем принуждения и обмана его органов или тканей» [11, с. 104]. Мы не можем согласиться с мнением Т.А. Фабрика и считаем, что необходимо четко разграничить понятия «принуждение» и «обман», поскольку принуждение может отождествляться с физическим насилием. Однако поддерживаем мнение С.С. Тихоновой, предлагающей дополнить УК РФ ст. 120.1 – «Незаконное изъятие органов и (или) тканей трупа человека» – с комментарием или отдельной статьей – «Незаконный оборот органов и тканей человека» [14, с. 127-128].

Рассмотрим, как обстоит дело в сфере регулирования трансплантации органов и тканей человека и как эта сфера отражается в йеменском законодательстве. 2 января 2014 г. Кабинет Министров ЙР утвердил проект Закона «О регулировании трансплантации человеческих органов», который должен регулировать не только процесс трансплантации органов, но и принять нормы для охраны человеческого достоинства при изъятии любого органа или тканей из тела человека от жестокого обращения, увечья, запрета купли-продажи органов и защиты общества от распространения торговли людьми. В феврале 2014 г. прошла конференция МВД ЙР, на которой среди ряда вопросов был обсужден и вопрос о торговле людьми в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей и на которой были даны рекомендации по предотвращению незакон-

ной торговли людьми на территории Йеменской Республики [15].

В исламском праве и некоторых арабских законах разрешается пожертвование органов, тканей и клеток человека для трансплантации во имя спасения жизни другого человека. Дефицит органов и тканей заставляет людей искать способы получения необходимых трансплантатов. Богатые люди просто покупают органы, ткани и клетки человека, что является предметом спора среди ученых и юристов. Вопросы, связанные с трансплантатами, широко обсуждаются арабскими учеными.

Так, йеменский ученый Мохаммед бин Яхья Аль-Нигими в статье «Криминализация торговли органами и тканями человека в исламе» говорит о том, что в настоящее время медицина достигла больших успехов в изъятии органов, тканей и клеток человека для их трансплантации нуждающимся больным, у которых не было шансов выжить. В статье ученый выделяет четыре направления в исламе по поводу изъятия и трансплантации органов и (или) тканей человека. Например, ханафиты и ханбалиты, чьи доктрины в общем совпадают, считают, что изъятие и трансплантация органов человека не зависят от его вероисповедания. Между маликитами и атахрами тоже нет принципиальных разногласий; и те и другие считают, что изъятие и трансплантация органов человека – это большой грех и что в любом случае нельзя продавать или использовать органы и ткани человека [16, с. 210].

Египетский ученый Абдуль-Кадер Абдель-Хафез Аль-Шаихали в статье «Отражение незаконной криминализации купли-продажи органов человека в международных законах и конвенциях» пишет, что есть три способа трансплантации: 1) замену органа или ткани больного можно решить путем трансплантации органа или ткани донора; 2) замена органа или ткани человека предполагает добровольную готовность родственников или других лиц пожертвовать одним из своих органов нуждающемуся; 3) когда поврежден орган или ткани человека и отсутствуют доноры, тогда можно купить чужой орган или ткани для трансплантации. Первый и второй способ демонстрирует оказание помощи другому человеку во имя спасения жизни и здоровья. Третий способ отличается от первых двух тем, что предполагает куплю-продажу органов и тканей человека на «черном» рынке, который создает условия для различных преступлений. Этим занимаются как отдельные преступники, так и организованные преступные группы, используя контрабанду и принуждение к изъятию органов и тканей человека за деньги. Автор статьи ссылается на ст. 7 Всеобщей декларации прав человека 1948 г., которая запрещает принудительное изъятие органов или тканей человека для их эксплуатации или трансплантации без его согласия [17, с. 230].

Арабский ученый Мохамед Фадл Абдул Азиз Аль-Мурад в работе «Запрещение торговли детьми и их эксплуатации в исламском праве» пишет, что в настоящее время на Западе распространилось явление купли-продажи эмбрионов; многие женщины продают своих детей, которые еще находятся в утробе тем, кто желает купить; некоторые женщины умышленно сдают в аренду свои утробы тем, кто не может иметь детей, а это в мусульманском шариате – большой грех [18].

Арабский ученый Фуад Абдель Мохейем Ахмед в работе «Изъятие органов у животных для трансплантации человеку, и как к этому относится исламский шариат» пишет, что большинство мусульманских учений не запрещает пересадку органов животных человеку, но это должно быть животное, мясо которого считается халяль и которое было зарезано по Сунне [19].

Мы считаем, что если необходимо спасти жизнь или здоровье человека, то можно использовать органы любого животного. Это предусмотрено в Коране в суре 5 «Трапеза» в аяте 3, где сказано: «Если же кто-либо будет вынужден пойти на это (на употребление запрещенных продуктов) от голода, а не из склонности к греху, то ведь Аллах – Прощающий, Милосердный». Как следует из суры 5, Аллах в исключительном случае разрешает то, что было запрещено.

В суре «Ан-ниса» («Женщины») в аяте 29 сказано: «Вы, которые уверовали, не пожирайте имущества друг друга несправедливо, не имея на это никакого права; но вы можете совершать между собою торговые сделки по взаимному согласию. Не губите себя неповиновением Аллаху и не вредите друг другу – ведь вы как одна душа». Это значит: не убивайте и не применяйте силу друг против друга.

Что касается трансплантации органов, тканей и клеток человека, скажем, что законодательство некоторых арабских стран уделяет большое внимание этой проблеме. Так, глава 3 «Права, свободы и общественные обязанности» Конституции Египта 2014 г. в ст. 60 предусматривает неприкосновенность тела человека, нападение на него или обезображивание, запрещает торговлю органами, а также использование тела человека в медицинских или научных экспериментах без его волеизъявления. В ст. 61 говорится, что каждый человек имеет право пожертвовать органы своего тела при жизни или по завещанию после смерти, что государство обязуется создать механизм для регулирования правила донорства органов для трансплантации в соответствии с законом [20, с. 22].

Ст. 34 и ст. 35 Конституции Алжира гарантируют неприкосновенность прав и достоинство человека, запрещают любое физическое или моральное насилие [21, с. 3].

Ст. 36 Конституции Сирийской Арабской Республики гарантирует неприкосновенность личной

жизни человека, которая охраняется законом [22, с. 10].

Ч. 2 ст. 8 Конституции Иордании запрещает применение истязания, физического или морального насилия против человека [23, с. 7-8].

Ст. 48 Б. Конституции Йеменской Республики запрещает применение физического, психологического либо морального истязания человека [24, с. 8].

В конституциях Алжира, Сирийской Арабской Республики, Иордании и Йеменской Республики прямо не говорится о трансплантации органов, хотя в уголовном законодательстве этих стран она отражена.

Ст. 248 УК ЙР – «Преступления, связанные с рабством» – гласит: «Наказывается лишением свободы на срок не более 10 лет:

1. За куплю-продажу или дарение либо использование человека и его внутренностей;

2. За импортирование или экспортирование человека с целью эксплуатации» [25, с. 88].

Если объективная сторона такого преступного деяния характеризуется принуждением, сопряженным с применением физического насилия либо угрозой его применения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации, то субъективная сторона – прямым умыслом. Мотивом преступления является стремление получить трансплантационный материал для пересадки больному, нуждающемуся для излечения в том или ином органе или ткани реципиента. Субъектом преступления может быть любое лицо (в том числе и медицинский работник), достигшее определенного возраста в соответствии с законом.

Опираясь на ст. 127 УК РФ, предлагаем действующую ст. 248 УК РЙ уточнить и дополнить:

1. Наказывается лишением свободы до 5 лет за куплю-продажу человека или его дарение. В случае причинения смерти или вреда здоровью человека наказывается лишением свободы до 7 лет и дийя (выкуп) или урш (возмещение).

2. Наказывается лишением свободы не более 10 лет за деяния, предусмотренные п. 1 настоящей статьи, если они совершены:

а) группой лиц, по предварительному сговору или организованной группой;

б) в отношении двух или более лиц;

в) в отношении несовершеннолетнего либо беременной женщины.

3. Наказывается лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью за те же деяния, совершенные в отношении потерпевшего, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного.

4. Наказывается лишением свободы до 5 лет за куплю-продажу или незаконный оборот трансплантатов умершего.

Особо отметим, что УК ЙР регулирует права погребения умершего. Согласно п. 3 ст. 262 родствен-

ники умершего имеют право передать труп или части трупа в медицинские научные и учебные заведения [25, с. 94].

В июле 2013 г. Постановлением министра юстиции ЙР был принят законопроект об уголовной ответственности за торговлю людьми и куплю-продажу человеческих органов [26]. Как свидетельствуют данные статистики, в 2009 г. в Йемене было совершено 1000 преступлений, из которых официально зарегистрировано 500 преступлений, связанных с куплей-продажей человеческих органов, задержано 157 подозреваемых в данном преступлении, но они не были привлечены к уголовной ответственности, потому что отсутствует норма в йеменском законе [27].

Кроме того, мы предлагаем внести в Проект Закона «О регулировании трансплантации человеческих органов» следующие нормы:

1. Лицо, вменяемое, достигшее не менее 18, и не более 70 лет, может добровольно жертвовать (бесплатно) свои органы или ткани либо клетку нуждающемуся родному или близкому больному.

2. С согласия родственников умершего можно изымать человеческие органы с целью передачи их нуждающемуся любому больному.

3. Изъятие и передача человеческих органов происходит только в присутствии и с согласия врача-специалиста.

Таким образом, проведенный анализ показал, что уголовное законодательство Йеменской Республики в сфере регулирования трансплантации органов и тканей человека, опираясь на уголовное законодательство Российской Федерации, может успешно решать проблемы, связанные со статусом органов и тканей человека, трансплантацией, куплей-продажей и незаконным оборотом.

#### Литература:

1. Маргацкая Н. Гражданско-правовые вопросы трансплантации и донорства // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. – 1980. – № 2. – С. 83-88.
2. Коваленко В.И. Криминологическая оценка незаконной трансплантации органов и тканей человека в России // Юристъ-Правоведъ. Р/на-Дону: Изд-во Ростовского ин-та МВД РФ. – 2011. – № 6(49). – С. 49-54.
3. Крылова Н.Е. Уголовное право и биоэтика (уголовно-правовые проблемы применения современных биомедицинских технологий: Дис. ... д-ра юрид. наук. – М., 2006. – 410 с.

4. Смирнов В.А. Система преступлений, связанных с использованием органов и тканей человека. – URL: <http://www.law.isu.ru/ru/science/vestnik/20041/smirnov.html>. свободный.
5. Закон РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации. – 1993. – № 2. – С 120-123.
6. Приказ «Об утверждении Перечня органов человека – объектов трансплантации и Перечня учреждений здравоохранения, которым разрешено осуществлять трансплантацию органов». Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации и Российской академии медицинских наук от 13 декабря 2001 г. № 448/106. Зарегистрировано Министерством юстиции Российской Федерации 15 января 2002 г. Регистрационный № 3159 // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. Еженедельное издание. – 2002. – № 5. – С. 17-20.
7. Закон РФ от 12 января 1996 г. № 8-ФЗ «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 3. – 15 января. – С. 665-676.
8. Малеева М.Н. Статус органов тканей, тела человека как объектов права собственности и права на физическую неприкосновенность // Законодательство. – 2003. – № 11. – С. 13-20.
9. Ковалев М.И. Юридические проблемы современной генетики // Государство и право. – 1995. – № 6. – С. 15-21.
10. Красновский Г.Н. Биоэтические и уголовно-правовые проблемы в законе Российской Федерации о трансплантации органов и (или) тканей человека // Государство и право. – 1993. – № 12. – С. 69-75.
11. Фабрика Т.А. К вопросу об объективной стороне принуждения к изъятию органов или тканей человека для трансплантации // Вестник Челябинского государственного университета. Право. – 2012. – № 1 (255). – С. 102-107.
12. Уголовное право России. Общая и Особенная части: Учебник / Под ред. д-ра юрид. наук, проф. В.К. Дуонова. – М.: РИОР: ИНФРА-М, 2012. – 681 с.
13. Савельева О.Ю. Уголовная ответственность за преступления против личности, связанные с изъятием и использованием органов и тканей человека // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. – 2010. – № 3 (3). – С. 183-186.
14. Тихонова С.С. Прижизненное и посмертное донорство Российской Федерации: вопросы уголовно-правового регулирования. – СПб., 2002. – 321 с.
15. Проект Закона 2 января 2014 г. «О регулировании трансплантации человеческих органов» Кабинета Министров ЙР (на араб. яз.). – URL: <http://newshod.com/?p=1583>. свободный.
16. Мохаммед бин Яхья Аль-Нигими. Криминализация незаконной торговли органами и тканями человека в исламе // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Рияд: Араб. гуман. ун-тет им. Наифа, 2005. – С. 207-224 (на араб. яз.).
17. Абдуль-Кадер Абдель-Хафез Аль-Шаихали. Незаконная криминализация купли-продажи органов человека в международных законах и конвенциях // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Сана: Араб. гуман. ун-тет им. Наифа, 2005. – С. 225-243 (на араб. яз.).
18. Мохамед Фадл Абдул Азиз Аль-Мурад. Запрещение торговли детьми и их эксплуатации в исламском праве // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Сана: Араб. гуман. ун-тет им. Наифа, 2005. – С. 65-82 (на араб. яз.).
19. Фуад Абдель Монеим Ахмед. Изъятие органов у животных для трансплантации человеку, и как к этому относится исламский шариат // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Сана: Араб. гуман. ун-тет им. Наифа, 2005. – С. 265-282 (на араб. яз.).
20. Конституция Арабской Республики Египет. – Каир, 2014. – 75 с. (на араб. яз.)
21. Конституция Алжира. – Алжир, 2012. – 19 с. (на араб. яз.)
22. Конституция Сирийской Арабской Республики. – Дамаск, 2012. – 38 с. (на араб. яз.)
23. Конституция Иордании. – Амман, 2011. – 125 с. (на араб. яз.)
24. Конституция Йеменской Республики. – Санаа, 2001. – 40 с. (на араб. яз.)
25. Уголовный кодекс Йеменской Республики. – Сана, 1994. – 118 с. (на араб. яз.)
26. Постановление министра юстиции Йемена от 01.07.2013 г. – URL: <http://www.althawranews.net/portal/news-61767.htm>. свободный.
27. О купле-продаже органов человека. Постановление министра юстиции Йемена от 01.07.2013 г. – URL: <http://www.althawranews.net/portal/news-61767.htm>.

## Legal Regulation in the Sphere of Transplantation of Organs and Tissue in the Russian Federation and in the Republic of Yemen

**Z.T.A. Al-Khabsri**  
**Kazan (Volga Region) Federal University**

*The paper deals with the problem of legal regulation in the sphere of transplantation and illegal purchase and sale of human organs and / or tissue in Russian and Yemen law.*

*Key words: transplantation, legal regulation, purchase and sale of organs, tissue, cells, law.*