

УДК 342.7

Федорова Анна Сергеевна
Уральский государственный юридический университет
Институт юстиции
Россия, Екатеринбург
annefedora9@gmail.com
Fedorova Anna
Ural State Law University
Institute of Justice
Russia, Ekaterinburg

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРАНСПЛАНТАЦИИ ОРГАНОВ (ТКАНЕЙ) НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМ

Аннотация: статья посвящена вопросам, чаще всего возникающим при трансплантации органов (тканей) несовершеннолетним. Данный вопрос рассмотрен не только в соответствии с Российским законодательством, но и в соответствии с законами Чешской Республики.

Ключевые слова: трансплантация, трансфузия, гемотрансфузия, несовершеннолетний, недееспособный, законный представитель.

LEGAL REGULATION OF TRANSPLANTATION OF BODIES (TISSUES) BY THE MINOR

Annotation: the article is devoted to issues most often arising from transplantation of organs (tissues) by minors. This issue has been considered not only in accordance with Russian law, but also in accordance with the laws of the Czech Republic.

Key words: transplantation, transfusion, blood transfusion, minor, legally incompetent, legal representative.

В соответствии со ст. 20 и 41 Конституции РФ каждый человек имеет право на жизнь, охрану здоровья и медицинскую помощь. Данное право

является одним из конституционных прав личности, которые М.В. Гончаров определяет как основные начала правового положения личности, являющиеся базовыми и руководящими при определении и реализации прав и обязанностей [1, с. 37]. По мнению В.Д. Перевалова «право — это обусловленная природой человека и общества и выражающая свободу личности система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность в официальных источниках и обеспеченность возможностью государственного принуждения» [2].

Право на трансплантацию – одно из важнейших прав, так как порой недостаточно медикаментозного лечения или оперативного вмешательства для сохранения жизни или поддержания здоровья. Трансплантология – отрасль биологии и медицины, изучающая проблемы трансплантации, разрабатывающая методы консервирования органов и тканей, создания и применения искусственных органов [3].

Для регулирования данной системы правоотношений в Российской Федерации имеется Федеральный Закон «О трансплантации органов и (или) тканей человека» [4]. Он состоит из четырех разделов: общие условия, изъятие органов и (или) тканей у трупа для трансплантации, изъятие органов и (или) тканей у живого донора для трансплантации, ответственность учреждения здравоохранения и его персонала. Предлагаю более подробно рассмотреть условия и порядок трансплантации органов и (или) тканей человека.

Для трансплантации органов/тканей в РФ необходимо, во-первых, отсутствие гарантии сохранения жизни реципиента либо восстановления его здоровья другими медицинскими средствами, во-вторых, если изъятие органов не причинит значительный вред, в-третьих, трансплантация производится с согласия живого донора и, как правило, реципиента, в-четвертых, органы или ткани не могут быть объектом купли-продажи. Большинство вопросов чаще всего возникает о получении согласия реципиента. По вышеназванному закону такое согласие получается в письменном виде за исключением случаев, когда лицо является несовершеннолетним или недееспособным – тогда с

письменного согласия родителей, но и данное условие может быть опущено, если промедление угрожает жизни реципиента, а получить согласие – невозможно. По мнению Б.М. Гонгало «дееспособность – полное гражданское совершеннолетие, позволяющее лицу беспрепятственно и самостоятельно приобретать права и исполнять обязанности во всем спектре отношений в сфере гражданского права», а недееспособность – обратное состояние [5].

Громкий спор по данному вопросу был связан с отказом Свидетелей Иеговых от переливания крови (гемотрансфузия – один из видов трансфузии). Ст.20 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» гласит, что дееспособное лицо старше 15 лет вправе отказаться от данной процедуры, врач обязан разъяснить последствия такого отказа и применять альтернативные методы лечения [6]. Если лицо недееспособно или младше 15 лет – требуется согласие родителей, отказ дать такое согласие может быть оспорено врачами в суде, но, если имеются медицинские показания к гемотрансфузии – согласие не требуется [7]. Таким образом, российский законодатель все же поставил право на жизнь выше свободы вероисповедания. Также имеется Постановление ЕСПЧ по делу N 302/02 «Религиозная община Свидетелей Иеговы в г. Москве" против Российской Федерации», где суд пришел к выводу, что принудительное оказание медицинской помощи дееспособному совершеннолетнему лицу без его согласия является вмешательством в его право на неприкосновенность и нарушает ст. 8 Европейской концепции по правам человека [8]. Однако четких указаний по поводу трансплантации недееспособным или несовершеннолетним Суд не дал. Таким образом, главным источником по вопросам трансплантации остается соответствующий Федеральный закон.

Как мы уже раньше говорили, согласие на трансплантацию органов либо тканей реципиент дает по достижении 18 лет, для медицинского вмешательства- с 15 лет, следовательно, до достижения данного возраста по общему правилу необходимо получить согласие родителей/законных представителей [9]. Тогда чем мы должны считать гемотрансфузию? Все-таки

одним из видов трансплантации или способом мед.вмешательства? С медицинской точки зрения трансфузиология - один из видов трансплантаций, концентрирующийся именно на заготовке донорской крови, её переработке на компоненты и препараты, и их использование для лечения больных. Однако из-за большого количества разновидностей крови, следует разграничивать простую трансфузиологию и, например, трансплантацию гемопоэтических стволовых клеток (пуповиной и стволовых клеток периферической крови) [10].

То есть мы получаем следующее: при переливании крови и в том, и в другом случае, первый способ носит название трансфузия, а второй-трансплантация, при этом трансфузиология является разновидностью последней. Но законодатель либо опустил данный медицинский факт, либо из-за широкого распространения в практике гемотрансфузии решил наделить правом решение реципиента раньше, можно назвать это некой гемотрансфузиологической эмансипацией.

Рассмотрим состояние трансплантации органов и тканей несовершеннолетним в Чешской Республике.

Чешский закон «О пожертвовании, сборе и трансплантации тканей и органов» даже по своей структуре довольно похож на соответствующий отечественный Закон [11]. Единственное отличие в условиях и порядке трансплантации – акцент на близких родственниках (забор органов у живого донора в пользу родственников первой степени производится при его письменном согласии, если реципиент не является близким родственником необходимо также согласие комитета по этике) и наличие комитета по этике (независимая комиссия, созданная и упраздняемая уставным органом поставщика медицинских услуг, осуществляющим закупку органов у донора в интересах реципиента, который не является близким его лицу, или возобновляемые ткани для лиц, которые не являются полностью дееспособными, или для лиц, не способных дать согласие).

Согласие реципиента регулируется в параграфе 17 данного закона. Выбор наиболее подходящих реципиентов основан на принципе неотложности

медицинской помощи и равенства ожиданий; в случае равенства срочной медицинской помощи также учитывается общее время регистрации в Национальном реестре лиц, ожидающих трансплантации органов, однако это правило не распространяется на закупку органов у живых доноров. Согласно п. 3 параграфа 17 реципиент или его законный представитель дают письменное согласие либо лечащему врачу, либо врачу, который будет проводить операцию. Если данное согласие получить невозможно, и трансплантация носит неотложный характер - действует презумпция согласия. Однако причина неполучения согласия указывается в документах реципиента. Закон не называет нам четко возраст, когда согласие дает непосредственно реципиент, а когда - законный представитель. Согласно пар. 30 ГК Чешской Республики лицо становится полностью дееспособным по достижению восемнадцатилетнего возраста [12]. В соответствии с разделом 2 ГК ЧР лицо признается ограниченно дееспособным по собственному заявлению вследствие физ. недостатков (слепота, глухота), либо душевных расстройств, а согласно пар. 57 в результате решения суда при наличии псих. расстройства, которое не является временным, из-за которого лицо не в состоянии самостоятельно совершать правовые действия. Следовательно, при наличии вышеперечисленных обстоятельств согласие будет давать законный представитель реципиента.

Вопрос о гемотрансфузии регулируется Указом о крови человека [13]. Но, что удивительно, в нем не назван возраст согласия реципиента, данный вопрос, согласно Указу, будет решать мед. учреждение, занимающееся уже не забором крови, а ее переливанием. Так как на иной возраст прямого указания нет, следовательно, мед. работникам следует отталкиваться от требований, закрепленных в Законе «О пожертвовании, сборе и трансплантации тканей и органов». Стоит обратить внимание на решение Уставного суда от 20.08.2004 [14]. Несовершеннолетний ребенок, имеющий раковую опухоль, проходил усиленное лечение в виде химиотерапий, но для сохранения жизни было необходимо провести гемотрансфузию. Родители, являющиеся членами секты Свидетели Иеговы, дали отказ, обосновав религиозными взглядами, и

попросили перевести ребенка на обезболивающие. Суд пришел к выводу, что защита здоровья и жизни ребенка является совершенно уместной и более чем достаточной причиной для вмешательства в родительские права, ценностью, защита которой явно является приоритетом в системе основных прав и свобод. Т. о. суд пришел к выводу, что несогласие родителей в данном случае необходимо проигнорировать.

Европейский суд по правам человека, Европейская конвенция о правах человека, с другой стороны, в решениях, противоположных чешским судам, предписывает уважать статус взрослой автономии над своим телом и полностью принимать решение о лечении или отказе от лечения вместе с биоэтикой [15].

Список литературы:

1. Гончаров М.В. Конституционное право Российской Федерации: учебное пособие // Уральская государственная юридическая академия. 2007. ст.460.
2. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов. Под ред. В. М. Корельского и В.Д. Перевалова — М.: Издательская группа ИНФРА М—НОРМА, 1997 [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://lawbook.online/page/tgpn/ist/ist-16--idz-ax310--nf-81.html>
3. Большая медицинская энциклопедия [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://бмэ.орг/>.
4. Закон РФ от 22 декабря 1992 г. N 4180-I "О трансплантации органов и (или) тканей человека" [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://base.garant.ru/136366/>.
5. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 1. 2-е изд. перераб. и доп.- М.: Статут, 2017. [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://www.consultant.ru/edu/student/download_books/book/gongalo_bm_grazhdans_koe_pravo_tom1/.

6. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://base.garant.ru/12191967/>.

7. Панов А. В., Карпенко А. А. Безграничны ли права родителя при оказании медицинской помощи ребёнку? // Здоровоохранение. МЦФЭР, 2011. № 12. С. 86-91.

8. Постановление Европейского Суда по правам человека от 10 июня 2010 г. Дело "Религиозная община Свидетелей Иеговы в г. Москве" против Российской Федерации (жалоба N 302/02) [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/12083552/>.

9. Романовский Г.Б. Право на информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство. Всегда ли просто получить у пациента информированное согласие на медицинское вмешательство? Обсуждение сложных случаев // Правовые вопросы в здравоохранении. 2013. N 10. С. 84 – 95.

10. Сергеева О.Д. «Этические аспекты в трансплантологии и трансфузиологии» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.bibliofond.ru/view.aspx?id=821574>.

11. Zákon o darování, odběrech a transplantacích tkání a orgánů a o změně některých zákonů (transplantační zákon) č. 285/2002 Sb.) [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.zakonyprolidi.cz/cs/2002-285>.

12. Гражданский Кодекс Чешской Республики [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://obcanskyzakonik.justice.cz/images/pdf/novy-obcansky-zakonik-rj.pdf>.

13. Vyhláška o stanovení bližších požadavků pro zajištění jakosti a bezpečnosti lidské krve a jejích složek (vyhláška o lidské krvi) č. 143/2008 Sb. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://www.zakonyprolidi.cz/cs/2008-143?text=p%C5%99%C3%ADjemce>.

14. Nález Ústavního soudu České republiky sp.zn. III.ÚS 459/03: Právo rodičů odmítajících léčbu nezletilého dítěte [online]. Ústavní soud České republiky, 2004-

08-20 [Электронный ресурс] – Режим доступа:
<http://nalus.usoud.cz/Search/GetText.aspx?sz=3-459-03>.

15. "Конвенция о защите прав человека и основных свобод" (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) (вместе с "Протоколом [N 1]" (Подписан в г. Париже 20.03.1952), "Протоколом N 4 об обеспечении некоторых прав и свобод помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней" (Подписан в г. Страсбурге 16.09.1963), "Протоколом N 7" (Подписан в г. Страсбурге 22.11.1984)) [Электронный ресурс] – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_29160/.