

Секция «Проблемы конституционного статуса личности и конституционного
судопроизводства»

**Проблемы защиты права человека на личную неприкосновенность после
смерти и презумпция согласия на трансплантацию органов человека.**

Научный руководитель – Зырянов Игорь Александрович

Зябирова Виктория Радиевна

Студент (специалист)

Саратовская государственная юридическая академия, Саратов, Россия

E-mail: zyabrad@mail.ru

С вопросами изъятия органов человека после смерти связаны многие проблемы современной действительности — специфика проблемы состоит в том, что область трансплантологии является неурегулированной по ряду проблем конституционно - правового характера. Здесь уместно обратить внимание на ряд вопросов, касающихся посмертного изъятия органов по процедуре предполагаемого согласия человека, а также следует рассмотреть вопрос связанный с правом на достойное захоронение. Ответы на эти вопросы могут быть получены посредством анализа российского законодательства. Рассматривая данную проблематику, оказалось, что человек обладает личной неприкосновенностью после смерти, т.е. речь идет о так называемом конституционно - правовом статусе трупа.

В Законе РФ от 22.12.1992 №4180-1 [4] в статье 8 установлено, что изъятие органов и тканей у умершего не разрешается только при наличии несогласия выраженного в письменной или устной форме. Парадоксально, но ни в одном нормативно - правовом акте эта процедура ясно не прописана. Из сказанного становится очевидным, что данная сфера недостаточно урегулирована, т.к. здесь ничего не говорится о регулировании формальной стороны вопроса, а так же вопрос связанный с информированием родственников больного, остается неясным, родственники могут и не знать о необходимости изъятия органов даже находясь в медицинском учреждении, а следовательно выразить свою волю не смогут, в связи с чем необходимо это исправить.

В Федеральном законе от 12.01.1996 г. №8-ФЗ [3] в статье 5 устанавливается, что воля умершего считается приоритетной, действия по захоронению умершего должны быть осуществлены в соответствии с его волеизъявлением, если не возникли иные обстоятельства, при которых волеизъявление умершего исполнено быть не может. Однако в Законе отсутствует даже понятие «надругательство над телами умерших», а следовательно положений касающихся защиты прав личной неприкосновенности умершего не имеется.

Проведенное с помощью справочно-правовой системы «Консультант плюс» исследование помогло найти три решения Конституционного Суда Российской Федерации (от 28.06.2007 №8-П; от 04.12.2003 №459-О; 10.02.2014 № 224-О) и три Постановления ЕСПЧ (Постановление по делу дело «Кнехт против Румынии»; «Петрова против Латвии»; «Элберте против Латвийской Республики»), а также удалось найти одно дело «Саблина против России», которое на данный момент времени находится на рассмотрении в ЕСПЧ.

Общий смысл решений Конституционного Суда заключается в том, что разрешается изымать органы без разрешения близких родственников на изъятие, а ЕСПЧ напротив считает, что нормы законодательства по данному вопросу не сформулированы точно и ясно, тем самым защита прав обеспечена быть не может.

Отрицательным моментом, мало согласующимся с Конституцией Российской Федерации [1] является то, что законодательство вступает в противоречие с ее нормами, а именно нарушение ст.2 Конституции России — права человека — это обязанность государства.

В осмыслении основной проблемы: мы отметили, что законодательство вступает в противоречие с Конвенцией о защите прав человека и основных свобод [2] и чувств родственников умершего:

1. Определение Конституционного Суда №224-О от 10.02.2014 г. - неэтично спрашивать разрешения родственников после смерти. Этично изымать в тайне от родственников органы и ткани человека? Обезобразивать эстетический вид человеческого тела.

2. В настоящее время юристы ООО «Сутяжник» [5] обратились в ЕСПЧ с разрешением данной проблемы. Конституционность презумпции согласия на изъятие органов обжалуется в ЕСПЧ. Европейский Суд по правам человека изъятие без согласия оценивает, как нарушение положений Конвенции по правам человека, а именно: 1) свобода от жестокого и бесчеловечного обращения (ст.3); 2) право на частную и семейную жизнь; 3) право на свободу выражения мнения - доступ к информации (ст.10).

Рассмотрев различные аспекты некоторых проблем в сфере трансплантации можно выделить следующие пути их решения:

1) необходимо имплементировать правовые позиции ЕСПЧ о том, что тайное изъятие органов считается жестоким и бесчеловечным обращением, нарушающим право на частную и семейную жизнь в Федеральный закон от 4 декабря 2003 № 4180-1 «О трансплантации органов и(или) тканей человека» в части «предполагаемого согласия» в статью 8, где изъятие органов умершего разрешается без согласия его близких родственников;

2) необходимо ввести в «Основы законодательства о нотариате» от 11.02.1993 №4462-1 положение, связанное с услугой по выдаче нотариальных свидетельств гражданам о запрете на изъятие органов и тканей с последующим уведомлением федерального Фонда ОМС;

3) необходимо создать на основе базы Федерального фонда обязательного медицинского страхования специальный реестр регистрации запретов граждан на трансплантацию и обеспечить доступ к данной базе всем медицинским учреждениям. В случае постановки вопроса в медицинском учреждении о возможной трансплантации после смерти человека, врачи обязаны проверять данные реестра и спрашивать в случае отсутствия такового запрета разрешения родственников в письменном виде, если родственники известны.

Источники и литература

- 1) Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.).
- 2) Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.).
- 3) Федеральный закон от 12.01.1996 г. №8-ФЗ «О погребении и похоронном деле».
- 4) Закон РФ от 22.12.1992 трансплантации г.№4180-1 «О трансплантации органов и(или) тканей человека».
- 5) Сутяжник – правозащитная организация:<http://sutyajnik.ru/news/2018/09/2855.html>.