

# §9

## АДМИНИСТРАТИВНОЕ И МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО И ДРУГИЕ ОТРАСЛИ ПРАВА

А.Б. Зеленцов, Д.В. Бабич

### ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ТРАНСПЛАНТАЦИИ НА УКРАИНЕ

Комплексное изучение преступности в сфере трансплантации органов и тканей невозможно без анализа норм зарубежного законодательства. Наибольший интерес в этом вопросе представляет уголовное законодательство стран, находящихся в постсоветском пространстве, и испытывающих серьезное влияние советской уголовно-правовой доктрины, что нашло отражение как в структуре уголовных кодексов, так и в использовании фактически без каких либо изменений уголовно-правовых институтов, традиционных для советского уголовного права.

Предыдущее уголовное законодательство Украины лишь с незначительными изменениями было перенесено в УК Украины 2001 г. В отличие от УК РСФСР 1960 г. УК Украинской ССР содержал значительное число преступлений, ответственность за которые несли медицинские и фармацевтические работники. Большинство преступлений, совершаемых медиками, относились к посягательствам на личность и содержались в главе 3 Особенной части «Преступления против жизни и здоровья, свободы и достоинства личности». Работники медицинской сферы подлежали ответственности за «заражение вирусом иммунодефицита человека» (ст. 108<sup>3</sup>), «разглашение сведений о проведении медицинского освидетельствования на заражение ВИЧ и его результатов» (ст. 108.4), «незаконное производство аборта» (ст. 109), «неоказание помощи больному лицом медицинского персонала» (ст. 113 УК УССР).

Ряд норм УК Украины защищает жизнь и здоровье человека в тех случаях, когда проводятся клинические испытания лекарственных средств, опыты над человеком, нарушается порядок трансплантации органов и тканей. Ст. 141 предусматривает ответ-

ственность за нарушение прав пациента при проведении клинических испытаний лекарственных средств без согласия пациента или в отношении несовершеннолетнего или недееспособного. Условием уголовной ответственности является наступление тяжких последствий или смерти потерпевшего. Украинское законодательство под клиническими испытаниями лекарственных средств понимает проверку с целью установления или подтверждения их эффективности и безвредности. Пациенты-добровольцы должны дать письменное согласие на участие в таких испытаниях. При несовершеннолетии пациента обязательно согласие его законного представителя. Письменное согласие представляет собой оформленный соответствующим образом документ, подтверждающий, что лицо дает его добровольно без какого-либо принуждения, получив полную и правдивую информацию о сути и возможных последствиях испытаний, степени риска, свойствах лекарственного средства, его ожидаемой эффективности. Законодательство, регулирующее порядок проведения клинических испытаний, предоставляет пациенту право аннулировать согласие на любой стадии испытаний и вменяет руководителю клинического испытания остановить его по желанию пациента<sup>1</sup>. Субъектом преступления может быть руководитель клинических испытаний и иной работник специализированного лечебного учреждения (должностное или не должностное лицо). В тех случаях,

<sup>1</sup> Основы законодательства Украины о здравоохранении от 19 ноября 1992 г. (ст. 38-40, 43-51, 78); Инструкция о проведении клинических испытаний лекарственных средств и экспертизе материалов клинических испытаний; Типовое положение комиссии по вопросам этики. Утверждены приказом Министерства здравоохранения № 281 от 1.11.2000 г.

когда должностное лицо не относится к указанной категории, оно подлежит ответственности за злоупотребление властью или служебным положением (ст. 364 УК).

Преступным признается и проведение опытов над человеком (ст. 142). Объективная сторона преступления характеризуется действиями в виде незаконного проведения медико-биологических, психологических или других опытов над человеком. В соответствии с Конституцией и другими законами Украины незаконным являются медицинские, научные и прочие опыты над больными, заключенными, военнопленными, терапевтические эксперименты с людьми, заболевание которых не имеет непосредственной связи с целью опыта, проведение опыта без добровольного информированного согласия, а также без согласия законных представителей несовершеннолетних или ограниченно дееспособных. Медико-биологические опыты над человеком должны соответствовать совокупности следующих условий: наличие общественно полезной цели, научная обоснованность, гласность, проведение опытов только в аккредитованных учреждениях здравоохранения, наличие минимального риска<sup>2</sup>. Субъектом преступления может быть признано должностное и лицо учреждения здравоохранения, научного учреждения или врач.

УК Украины запрещает насильственное донорство (ст. 144) и нарушение установленного законом порядка трансплантации органов или тканей человека (ст. 143). Порядок трансплантации регулируется Законом Украины «О трансплантации органов и других анатомических материалов человека» от 16 июля 1999 г.

Преступление посягает в первую очередь на здоровье личности, однако в качестве дополнительного признака выступает установленный в законе порядок проведения трансплантации органов и тканей.

Предметом являются только такие анатомические материалы человека, как органы и ткани. Под органами в данном случае понимают части организма человека, имеющие определенное строение и специальное назначение, а под тканями — вещества, представляющие собой систему преимущественно однородных клеток. Вопрос о том, способны ли изъятые органы и ткани регенерироваться может иметь значение только при назначении наказания. В соответствии со ст. 3 закона «О трансплантации органов

и других анатомических материалов человека» от 16 июля 1999 г. его действие не распространяется на трансплантацию половых желез, репродуктивных клеток и живых эмбрионов. На момент принятия Закона о трансплантации понятие трансплантации репродуктивных клеток означало забор мужских и женских репродуктивных клеток с целью оплодотворения *in vitro* и пересадки (или трансплантации) их в полость матки для воссоздания человека в тех случаях, когда это невозможно осуществить физиологическим способом.

Условно трансплантацию можно разделить на прижизненное донорство и взятие анатомического материала после смерти. Согласно ст. 12 Закона Украины о трансплантации органов от 1999 г., живым донором может быть только совершеннолетнее дееспособное лицо. При этом у донора может быть только один из парных органов или часть органа. Взятие трансплантата у живого донора разрешается на основании заключения консилиума врачей после его всестороннего медицинского обследования и при условии, что нанесенный здоровью донора вред будет меньше, чем опасность для жизни, угрожающей реципиенту (пациенту, которому орган пересадят). При этом донор, который согласился дать свой орган на трансплантацию, всегда может передумать, даже если подписал необходимые документы. Взятие трансплантата у живого донора допускается в случаях, когда реципиент и донор состоят в браке или являются близкими родственниками (отец, мать, сын, дочь, дед, бабушка, внук, внучка, брат, сестра, дядя, тетя, племянник, племянница), т.е. отдать свой орган неизвестному для него закон запрещает. И это усугубляет и без того существующую острую проблему отсутствия доноров на трансплантацию органов. Согласно ст. 16 этого же Закона Украины, каждое совершеннолетнее дееспособное лицо может дать письменное согласие или несогласие стать донором анатомических материалов в случае своей смерти. При отсутствии такого заявления анатомические материалы у умершего совершеннолетнего могут быть взяты по соглашению супругов или родственников. У умерших несовершеннолетних материалы могут быть взяты с согласия их законных представителей. Взятие анатомических материалов у умершего не допускается при наличии сделанного этим лицом при жизни заявления о несогласии быть донором. На Украине действует единая государственная информационная система, в которую вносятся сведения о реципиентах, а также о лицах, которые заявили о своем согласии или несогласии стать донорами в случае смерти. Эти сведения яв-

<sup>2</sup> Основы законодательства Украины о здравоохранении от 19 ноября 1992 г. (ст. 38-40, 43-51, 78).

ляются конфиденциальными. Если взятый у умершего донора орган в силу отсутствия биологически совместимого реципиента не может быть использован для трансплантации, то центр трансплантации Украины оперативно осуществляет поиск реципиента. Если в пределах Украины такого реципиента нет, то информацию об органе предоставляют в другие страны, с которыми Украина заключила договор. На Украине действует запрет на торговлю органами и другими анатомическими материалами человека. В случае, если у донора после операции наступила инвалидность, то таковая приравнивается к проф. заболеванию или инвалидности на производстве. Хотя в УК Украины специально не оговаривается, кто может быть субъектом этих деяний, представляется, что, в первую очередь, речь идет о медицинских работниках, поскольку подобные операции (как связанные с изъятиями, так и непосредственно с трансплантацией) могут осуществляться лишь в специализированных лечебных учреждениях лицами, имеющими медицинское образование.

Украинское законодательство всегда уделяло особое внимание определению круга лиц, имеющих право осуществлять медицинскую деятельность. К таковым относились лица, имеющие соответствующее специальное образование, отвечающее единым квалификационным требованиям, которое подтверждается следующими документами: дипломом о медицинском образовании, выданным государственными высшими учебными заведениями разного уровня аккредитации или к ним приравненными; свидетельством о повышении квалификации за последние 5 лет, выданным государственными высшими учебными заведениями разного уровня аккредитации, научными учреждениями, учреждениями повышения квалификации и переподготовки кадров или к ним приравненными; свидетельством о присвоении (повышении) соответствующей квалификационной категории; сертификатом о присвоении звания врача-специалиста; аттестационно-экспертным заключением Украинской ассоциации народной медицины. Лица, прошедшие медицинскую или фармацевтическую подготовку в учебных заведениях зарубежных стран, допускаются к профессиональной деятельности, в том числе на предпринимательской основе, после проверки их квалификации<sup>3</sup>. К тем, кто имеет над-

лежащее медицинское образование, согласно законодательству о здравоохранении приравнивались лица без специального образования, осуществляющие деятельность в области народной и нетрадиционной медицины, но лишь при совокупности следующих условий: владение определенным объемом профессиональных знаний и умений в области народной и нетрадиционной медицины, подтвержденное свидетельством, аттестатом, дипломом, другим документом, выданным Министерством здравоохранения или Украинской ассоциацией народной медицины, получение разрешения на такую деятельность в установленном порядке, осуществление ее под контролем врача<sup>4</sup>. Право врачевания в пределах, определенных законодательством Украины, традиционно имели такие представители медицинского персонала, как врач, фельдшер, акушер, медицинская сестра. Медицинской практикой можно было заниматься лишь по специальности, определенной в сертификате или свидетельстве о специализации, по перечням соответствующих медицинских специальностей, утверждаемых Министерством здравоохранения<sup>5</sup>. Если лицо желает применить методы, не предусмотренные квалификационными требованиями определенной специальности, но разрешенные в медицинской практике для врачей или среднего медицинского персонала, то к документам, подаваемым для получения лицензии на занятие медицинской практикой, добавляется свидетельство об овладении такими методами в учреждениях, которым предоставлено право выдавать свидетельство государственного образца как приложения к диплому определенной специальности.

19 ноября 1992 г. (ст. 74-75), Приказ МЗ «О дальнейшем усовершенствовании аттестации врачей» № 168 от 21 ноября 1991 г.

<sup>4</sup> Положение об организации работы целителя, осуществляющего медицинскую деятельность в области народной и нетрадиционной медицины. Утверждено приказом МЗ № 36 от 11 февраля 1998г. Инструкция о порядке предоставления Комитетом по вопросам народной и нетрадиционной медицины при Министерстве здравоохранения Украины специального разрешения для проведения медицинской деятельности в области народной и нетрадиционной медицины. Порядок проведения аттестации и экспертизы целительских способностей лиц, изъявивших желание заниматься медицинской деятельностью в области народной и нетрадиционной медицины. Утверждены приказом МЗ №195 от 10 августа 2000 г.

<sup>5</sup> Государственный классификатор профессий (ГК 003-95). Утвержден приказом Госстандарта Украины № 257 от 27 июля 1995 г.

<sup>3</sup> Приказ МЗ «О порядке допуска к медицинской и фармацевтической деятельности в Украине граждан, прошедших медицинскую или фармацевтическую подготовку в учебных заведениях зарубежных стран» № 118-С от 19 августа 1994 г.; Основы законодательства Украины о здравоохранении от

### **Библиографический список:**

1. Основы законодательства Украины о здравоохранении от 19 ноября 1992г. (ст. 38-40, 43-51, 78).
2. Инструкция о проведении клинических испытаний лекарственных средств и экспертизе материалов клинических испытаний; Типовое положение комиссии по вопросам этики. Утверждены приказом Министерства здравоохранения № 281 от 1.11.2000 г.

### **References (transliteration):**

1. Osnovy zakonodatel'stva Ukrainy o zdravookhramenii ot 19 noyabrya 1992g. (st. 38-40, 43-51, 78).
2. Instruktsiya o provedenii klinicheskikh ispytaniy lekarstvennykh sredstv i ekspertize materialov klinicheskikh ispytaniy; Tipovoe polozhenie komissii po voprosam etiki. Utverzhdeny prikazom Ministerstva zdravookhrameniya № 281 ot 1.11.2000 g.