

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ РЕЖИМ БИОЛОГИЧЕСКОГО МАТЕРИАЛА ЧЕЛОВЕКА

<https://doi.org/10.33874/2072-9936-2021-0-2-89-94>

В статье проанализированы различные точки зрения российских ученых-юристов по поводу правового обоснования использования органов и тканей человека в гражданском обороте. В России общественные отношения по поводу гражданско-правового оборота в отношении органов и тканей человека только начинают складываться. Соответственно, требуется совершенствование гражданского законодательства, которое будет направлено на определение места и особенностей правового регулирования биологического материала человека. В качестве предмета исследования выступает комплекс проблем, связанных с определением понятия биологических объектов человека, их юридической природы и места в системе объектов гражданских прав, а также права, возникающие по их поводу. Цель исследования – обоснование принципиальной возможности отнесения биологического материала человека к объектам гражданских прав, раскрытие их существенных признаков и определение их места в системе объектов гражданских прав, выработка практических рекомендаций по устранению противоречий и пробелов в гражданском законодательстве, регулирующем данные отношения. В работе применялись общенаучные методы (диалектический, системно-структурный, логический, анализ) и частнонаучные (формально-юридический, межотраслевой) методы познания. В результате проведенного исследования рассмотрены вопросы о возможности распространения на свое тело права собственности, о том, могут ли биологические материалы человека рассматриваться в качестве вещей и могут ли они выступать в качестве объектов отчуждаемых сделок. Сделан вывод, что биоматериал человека неоднороден, к нему применяется различное правовое регулирование, он служит различным целям: органы и ткани, относящиеся к сфере действия Закона о трансплантации, служат делу спасения жизни и восстановлению здоровья, донорские эмбрионы, сперма и ооциты – для помощи лицам, страдающим бесплодием, донорская кровь – для помощи больным при тяжелых заболеваниях, грудное молоко используется для вскармливания и правильного развития организма и иммунной системы у детей; волосы, ногти или зубы могут использоваться для коллекционных целей или в сфере красоты. В работе обосновывается возможность отнесения биологических объектов человека к объектам гражданских прав. В связи с этим предлагается определить биологические объекты человека как самостоятельные уникальные объекты материального мира, происходящие от организма человека, обладающие значительной нематериальной ценностью и экономической стоимостью. При определении правовой природы биоматериала человека проводится классификация человеческих органов и тканей с различным правовым режимом. Сделан вывод о том, что такие объекты гражданских прав, как органы, ткани и биологические материалы, существуют от момента добровольного изъятия из тела донора до момента потребления (пересадки, имплантации) и в период существования в «свободном виде» могут быть объектом различных гражданско-правовых сделок.

**КАМЕНЕВА
Зоряна Викторовна**

кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданского
и предпринимательского права
Всероссийского государственного
университета юстиции
(РПА Минюста России) (г. Москва)
kameneva_z@mail.ru

**Биоматериал человека;
гражданско-правовой режим
органов и тканей человека;
донорство крови;
право собственности
на биологические образцы;
объекты гражданских прав**

Zoryana V. KAMENEVA

Candidate of Legal Sciences,
Associate Professor, Department of
Civil and Business Law, All-Russian
State University of Justice (Moscow)

kameneva_z@mail.ru

**Human biomaterial;
civil law regime of human organs
and tissues;
blood donation;
ownership of biological samples;
objects of civil rights**

CIVIL LAW REGIME OF HUMAN BIOLOGICAL MATERIAL

The article analyzes various points of view of Russian legal scholars on the legal justification of the use of human organs and tissues in civil circulation. In Russia, public relations regarding civil law turnover in relation to human organs and tissues are just beginning to take shape. Accordingly, it is necessary to improve civil legislation, which will be aimed at determining the place and features of the legal regulation of human biological material. The subject of the study is a set of problems related to the definition of the concept of human biological objects, their legal nature and place in the system of objects of civil rights, as well as the analysis of rights arising from them. Substantiation of the fundamental possibility of classifying human biological material as objects of civil rights, disclosure of their essential features and determination of their place in the system of objects of civil rights, development of practical recommendations for eliminating contradictions and gaps in civil legislation regulating these relations. The work used general scientific methods (dialectical, system-structural, logical, analysis) and private scientific (formal-legal, intersectoral) methods of cognition. As a result of the conducted research, the questions of the possibility of extending the right of ownership to one's body, determining whether human biological materials can be considered as things and whether they can act as objects of alienation transactions are considered. It is concluded that human biomaterial is heterogeneous, different legal regulations apply to it, and it serves different purposes: organs and tissues belonging to the scope of the Law on Transplantation – serve to save lives and restore health, donor embryos, sperm and oocytes – to help people suffering from infertility, donor blood – to help patients with severe diseases, breast milk is used for feeding and proper development of the body and immune system in children; hair, nails or teeth can be used for collection purposes or in the field of beauty. The paper substantiates the possibility of classifying human biological objects as objects of civil rights. In this regard, it is proposed to define human biological objects as independent unique objects of the material world, originating from the human body, having significant intangible value and economic value. When determining the legal nature of human biomaterial, the classification of human organs and tissues with different legal regimes is carried out. It is concluded that such objects of civil rights as organs, tissues and biological materials exist from the moment of voluntary removal from the donor's body, until the moment of consumption (transplantation, implantation), and during the period of existence in a "free form" can be the object of various civil transactions.

На сегодняшний день отсутствует единый подход к правовому статусу человеческого тела, его органов и тканей. Несмотря на то что они уже давно являются объектами гражданских прав, в цивилистической науке сохраняется консерватизм, когда встает вопрос о конкретизации положений подр. 1 гл. 1 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) [1, с. 35] и дополнении его таким объектом гражданских прав, как «биологические материалы, органы, ткани и тело человека».

Приведем несколько примеров, подтверждающих, что человеческое тело или его части могут выступать в качестве объектов гражданских прав:

– лицо вправе заключить договор хранения посредством консервации своего репродуктивного биоматериала (спермы, ооцитов, эмбриона), также услуги по криоконсервации могут быть применены к телу умершего человека в целом или отдельных его частей [2, с. 112]. Следовательно, биологические материалы человека и его тело могут выступать предметом договора хранения;

– к транспортировке криоконсервированных биоматериалов человека применяются особые правила [3], что говорит о возможности заключения транспортных договоров по поводу исследуемых объектов;

– также биологические материалы человека могут быть объектами купли-продажи: например, человеческие волосы или зубы, например, в 2012 г. зуб Джона Леннона был куплен на аукционе за 19,500 фунтов стерлингов [4].

Следовательно, органы, ткани и биоматериалы человека являются объектами гражданских прав. Сейчас ст. 128 ГК РФ относит к объектам гражданских прав вещи, иное имущество, в том числе имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации и нематериальные блага.

Рассмотрим, вписываются ли в действующую модель ст. 128 ГК РФ такие объекты гражданских прав, как органы, ткани и иные биоматериалы человека.

В соответствии с законодательством лицо имеет возможность распорядиться принадлежащим ему субъективным правом на здоровье и личную (физическую неприкосновенность) посредством дачи согласия на прижизненное изъятие органов и тканей, совершения донорства крови или репродуктивных тканей или дачи распоряжений на случай смерти. Последнее обусловлено тем, что личная (физическая) неприкосновенность не утрачивается лицом со смертью, что подтверждается как судебной практикой [5], так и теоретическими воззрениями [6].

Высказываемые в теории предложения по уточнению ст. 150 ГК РФ и дополнению ее правом на телесную неприкосновенность как комплексом прав неимущественного характера по независимому и самостоятельному распоряжению своим телом или его частям [7, с. 42], по нашему мнению, видится излишним.

Таким образом, именно жизнь, здоровье и личная неприкосновенность представляют собой объекты гражданских прав (нематериальные блага), человеческие органы, ткани и биоматериалы являются производными от добровольного волеизъявления человека в отношении своих нематериальных благ, но к этой категории не относятся.

Следовательно, можно сформулировать следующее положение: до момента правомерного добровольного отчуждения от человеческого тела органов (их частей), тканей или иных биоматериалов их не существует в качестве самостоятельных объектов гражданских прав, они являются составляющей частью нематериальных благ человека на личную неприкосновенность и здоровье.

С момента отделения биологические материалы человека, как отмечает, Н. В. Аполинская, обладают внутренними признаками, присущими всем объектам гражданских прав (полезностью, дискретностью) [8, с. 102].

Также указанные объекты гражданских прав утрачивают свое самостоятельное качество после потребления – пересадки, имплантации в тело реципи-

ента или иного использования (например, сперма или ооцит не имеют самостоятельного трансплантационного значения, они имплантируются в женщину только в преобразованном виде, когда создан эмбрион *in vitro*) [9, с. 35].

Иначе говоря, такой объект гражданских прав, как органы, ткани и биологические материалы, существует от момента добровольного изъятия из тела донора до момента потребления (пересадки, имплантации) и в период существования в «свободном виде» могут быть объектом различных гражданско-правовых сделок.

Таким образом, любой биологический материал может выступать в качестве объекта гражданских прав. В то же время положение биоматериалов человека среди объектов гражданских прав неодинаково и может зависеть от ряда причин.

Например, профессор М. Н. Малеина предлагает классифицировать органы и ткани на группы по следующим основаниям:

- причина их отторжения (отчуждения);
- цель дальнейшего использования.

Профессор на основе данных критериев выделяет три группы биоматериалов человека:

1) органы и ткани человека, подпадающие под действие Закона РФ от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 «О трансплантации органов и (или) тканей человека» (далее – Закон о трансплантации), которые изымаются в медицинских целях для дальнейшей пересадки;

2) иные органы и ткани, отчуждаемые при оказании медицинской помощи, в том числе, ампутированные части тела пациента, в том числе конечности, опухоли, зубы; абортированные плоды и их органы (ткани), эмбриональный материал (плацента, плодный пузырь, амниотическая жидкость, пуповина);

3) биоматериалы человека, отторжение которых не связано с заболеванием и (или) медицинским вмешательством, они могут не иметь конкретной цели для последующего использования, например остриженные волосы, сцеженное грудное молоко, кожа, удаленная после подтяжки, и т.п. [10, с. 13].

Классификация по таким критериям, безусловно оправданна, однако не охватывает всего многообразия биоматериалов человека, в частности в ней не нашли отражения кровь и ее компоненты, а также репродуктивные органы и ткани человека (яичники, яички, сперма, ооцит, эмбрион) [11, с. 81].

По нашему мнению, возможно, классификацию следует дополнить таким основанием, как сложность изъятия и степень вреда организму потенциального донора, и выделить следующие группы биоматериалов человека:

- 1) невосстановимые биоматериалы человека:
 - органы и ткани человека (Закон о трансплантации), изъятие которых может привести к причинению

значительного вреда здоровью потенциального донора и сопряжено с трансплантацией [12]. Осуществляется в целях спасения жизни и восстановления здоровья реципиента, генетически связанного с донором. Донорство таких биоматериалов человека производится только на безвозмездной основе;

– иные невозможные биоматериалы человека, отчуждение которых от организма человека может быть как сопряжено, так и не сопряжено с медицинским вмешательством. Они могут использоваться в медицинских, научных, исследовательских, творческих и иных целях. Например, ампутированные конечности, выпавшие зубы и т.д. Возможность их возмездной или безвозмездной реализации будет зависеть от самого объекта и целей дальнейшего использования;

2) восстанавливаемые биоматериалы человека:

– органы и ткани человека (Закон о трансплантации), изъятие которых может привести к причинению вреда здоровью потенциального донора и сопряжено с трансплантацией. Осуществляется в целях спасения жизни и восстановления здоровья реципиента, чаще всего генетически связанного с донором (кроме, костного мозга и гемопоэтических стволовых клеток). Донорство таких биоматериалов человека производится только на безвозмездной основе;

– кровь и ее компоненты (Федеральный закон от 20 июля 2012 г. № 125-ФЗ «О донорстве крови и ее компонентов»), репродуктивные ткани (спермы, ооциты, эмбриона) (приказ Минздрава России от 31 июля 2020 г. № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»). Донорство данных биоматериалов сопряжено с незначительным риском вреда здоровью (при надлежащем осуществлении медицинского вмешательства). Обычно не требует длительной подготовки к изъятию, кроме донорства ооцитов. Может осуществляться на возмездной или безвозмездной основе, в интересах конкретного потенциального реципиента или неопределенного круга лиц;

– биоматериалы, отчуждение которых от тела человека не связано с причинением вреда здоровью и медицинским вмешательством для его осуществления (состриженные волосы, ногти, грудное молоко). Могут реализовываться на возмездной или безвозмездной основе, самостоятельно или через специальные организации (например, банки донорского грудного молока, где данное молоко проходит специальную проверку и термическую обработку для дальнейшего использования). Не являются объектами гражданских прав, ограниченными в обороте. На них может быть распространен вещно-правовой режим;

– и др.

Следовательно, рассматривая вопрос о вещиности биоматериалов человека, важно отметить, по данно-

му вопросу в отечественной литературе имеются противоположные точки зрения – от безоговорочного принятия [13, с. 87] до полного отрицания [14, с. 43].

По нашему мнению, однозначный ответ на данный вопрос отсутствует: биоматериал человека неоднороден, к нему применяется различное правовое регулирование, он служит различным целям (как справедливо в своей классификации отмечает профессор М. Н. Малейна): органы и ткани, относящиеся к сфере действия Закона о трансплантации, служат делу спасения жизни и восстановлению здоровья; донорские эмбрионы, сперма и ооциты – для помощи лицам, страдающим бесплодием; донорская кровь – для помощи больным при тяжелых заболеваниях; грудное молоко используется для вскармливания и правильного развития организма и иммунной системы у детей; волосы, ногти или зубы могут использоваться для коллекционных целей или в сфере красоты [15].

Вещно-правовой режим, по нашему мнению, может быть распространен в отношении человеческих волос, ногтей, зубов, грудного молока [16]. К органам и тканям человека такой режим неприменим. Допустим, что донорский орган был пересажен не тому реципиенту, ради которого донор ограничил свое личное нематериальное право на здоровье и личную неприкосновенность и пошел на трансплантацию. В приведенном случае он будет требовать в суде не возмещения убытков в размере стоимости утраченной вещи (скажем, почки). Донор предъявит иск о возмещении вреда, причиненного здоровью.

По нашему мнению, иные биологические материалы человека, к которым вещно-правовой режим неприменим, являются объектами гражданских прав уникальными в своем роде (*sui generis*). Характерными чертами таких объектов гражданских прав являются их ограниченная оборотоспособность, биологическая целостность, и используются они в определенных целях [1, с. 35].

Следовательно, возможно, целесообразно внесение изменений в ст. 128 ГК РФ, а именно дополнение ее положением о том, что к объектам гражданских прав относятся «биологические материалы человека», включающие человеческие органы (их части) и ткани, кровь и ее компоненты, эмбрион человека.

Считаем необходимым дополнить гл. 6 ГК РФ статьей «Биологические материалы человека» со следующей формулировкой: «Нахождение биологических материалов человека в гражданском обороте допускается в пределах, установленных специальным законодательством» [1, с. 35].

В заключение хотелось бы отметить, что, на наш взгляд, отнесение человеческого тела в целом после смерти к объектам гражданских прав является недопустимым и противоречащим основам морали и нравственности.

Пристатейный библиографический список

1. Мызров С. Н., Нагорный В. А. К вопросу о вещно-правовом статусе органов и тканей человека : дифференцированный подход к разрешению проблемы // Медицинское право. 2014. № 3.
2. Кулицкая Л. И. Крионика как альтернативная форма погребения : правовой аспект // Бизнес в законе. 2016. № 1.
3. Приказ Минздрава России от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» // СПС «КонсультантПлюс».
4. Стоматолог из Канады купил зуб Джона Леннона за \$31 тыс. // РИА Новости : сайт. URL: <https://ria.ru/20111106/481707608.html> (дата обращения: 15.09.2020).
5. Определение Конституционного Суда РФ от 4 декабря 2003 г. № 459-О «Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Саратовского областного суда о проверке конституционности статьи 8 Закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека»» // СПС «КонсультантПлюс».
6. Кулицкая Л. И. Правовой режим органов, тканей, клеток и тела человека после смерти лица, не оставившего завещание // Власть закона. 2016. № 2 (26).
7. Медведев Е. В., Нагорный В. А. Правовые формы изъятия органов и тканей человека для трансплантации // Медицинское право. 2015. № 2.
8. Аполинская Н. В. Биологические объекты человека в гражданском праве Российской Федерации : дис. ... канд. юрид. наук. Иркутск, 2009.
9. Донцов Д. С. Тело живого человека как нематериальное благо и гражданско-правовая защита его физической неприкосновенности // Медицинское право. 2011. № 2.
10. Евсеев Е. Ф. Правовой статус человеческого организма и его частей // Адвокат. 2010. № 6.
11. Малеина М. Н. Статус органов, тканей, тела человека как объектов права собственности и права на физическую неприкосновенность // Законодательство. 2003. № 11.
12. Чернущь Н. Ю., Цихоцкий А. В. Гражданско-правовой режим биологического материала человека // Российский юридический журнал. 2019. № 1.
13. Приказ Минздрава России № 306н, РАН № 3 от 4 июня 2015 г. «Об утверждении перечня объектов трансплантации» // СПС «КонсультантПлюс».
14. Малеина М. Н. Личные неимущественные права граждан : понятие, осуществление, защита. М. : МЗ Пресс, 2000.
15. Донцов Д. С. Органы и ткани человека как объекты вещного права в Российской Федерации // Медицинское право. 2009. № 2.
16. Петербурженка 6 лет не стригла ногти, а теперь продает их за тысячи долларов // Комсомольская Правда : сайт. URL: <https://www.kp.ru/daily/27156/4254326/> (дата обращения: 22.09.2020).

References

1. Myzrov S. N., Nagornyi V. A. On the Real-Legal Status of Human Organs and Tissues: A Differentiated Approach to Solving the Problem. *Medical Law*. 2014. No. 3.
2. Kulitskaia L. I. Cryonics as an Alternative Form of Burial: A Legal Aspect. *Business in Law*. 2016. No. 1.
3. Order of the Ministry of Health of the Russian Federation of 30 August 2012 No. 107n "On the Procedure for the Use of Assisted Reproductive Technologies, Contraindications and Restrictions to Their Use" (SPS "ConsultantPlus").
4. A Dentist from Canada Bought a John Lennon Tooth for \$31 Thousand. URL: <https://ria.ru/20111106/481707608.html> (date of the application: 15.09.2020).
5. Determination of the Constitutional Court of the Russian Federation of 4 December 2003 No. 459 "On Refusal to Accept for Consideration the Request of the Saratov Regional Court to Verify the Constitutionality of Article 8 of the Law of the Russian Federation 'On Transplantation of Human Organs and (or) Tissues'" (SPS "ConsultantPlus").
6. Kulitskaia L. I. The Legal Regime of Organs, Tissues, Cells and the Human Body After the Death of a Person Who Did Not Leave a Will. *Rule of Law*. 2016. No. 2 (26).
7. Medvedev E. V., Nagornyi V. A. Legal Forms of Withdrawal of Human Organs and Tissues for Transplantation. *Medical Law*. 2015. No. 2.
8. Apolinskaia N. V. Biological Objects of a Person in the Civil Law of the Russian Federation: Thesis for a Candidate Degree in Law Sciences. Irkutsk, 2009.
9. Dontsov D. S. The Body of a Living Person as an Immaterial Good and Civil-Legal Protection of its Physical Inviolability. *Medical Law*. 2011. No. 2.

10. *Evseev E. F.* The Legal Status of the Human Body and its Parts. *Lawyer*. 2010. No. 6.
11. *Maleina M. N.* The Status of Organs, Tissues, and the Human Body as Objects of Property Rights and the Right to Physical Inviolability. *Legislation*. 2003. No. 11.
12. *Chernus N. lu., Tsikhotskii A.V.* Civil-Legal Regime of Human Biological Material. *Russian Legal Journal*. 2019. No. 1.
13. Order of the Ministry of Health of Russia No. 306n, Russian Academy of Sciences No. 3 of 4 June 2015 "On Approval of the List of Objects Transplantation" (SPS "ConsultantPlus").
14. *Maleina M. N.* Personal Non-Property Rights of Citizens: Concept, Implementation, Protection. Moscow: Ministry of Health Press, 2000.
15. *Dontsov D. S.* Organs and Tissues as Objects of Property Law in the Russian Federation. *Medical Law*. 2009. No. 2.
16. Petersburgzhenka 6 Years Did Not Cut Her Nails, and Now Sells Them for Thousands of Dollars. URL: <https://www.kp.ru/daily/27156/4254326/> (date of the application: 22.09.2020).