

stky1HJJMM0R%2bg124Xadhh58eEktizyn32hXsiAJ5hNfOrOpd4%2bmmVgqPMC4eF
WtPTXcvvuKd9MCVioa6WsmebchTnhRKRs%2bTInkinCLwZWU (дата обращения:
05.10.2020).

НЕОБХОДИМОСТЬ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НЕЗАКОННОГО ОБОРОТА ЧЕЛОВЕЧЕСКИХ ОРГАНОВ: ПОСТАНОВКА ПРОБЛЕМЫ

О.А. Опимах¹, А.В. Талерёнок²

*¹⁾ Белорусский государственный университет,
пр. Независимости, 4, 220030, г. Минск, Беларусь, opimakho@gmail.com*

*²⁾ Белорусский государственный университет,
пр. Независимости, 4, 220030, г. Минск, Беларусь, anntarelka@gmail.com*

Статья посвящена проблеме незаконного оборота органов человеческого тела. В материале раскрываются основные причины возникновения данного преступления, а также указываются факторы, способствующие усугублению рассматриваемой проблемы. Особое внимание уделено характеристике преступления незаконного оборота органов, поскольку именно его специфика предопределяет уровень и направления международного сотрудничества по борьбе с ним. В статье рассмотрены существующие международно-правовые инструменты мягкого и твёрдого права, которые затрагивают проблему незаконного оборота человеческих органов. В связи с отсутствием единого универсального международно-правового акта, регулирующего вопросы предотвращения и противодействия незаконному обороту человеческих органов, авторами высказано предложение о принятии универсального юридически обязательного документа, которой бы в полной мере охватил проблему незаконного оборота органов человеческого тела.

Ключевые слова: незаконный оборот органов; жертвы незаконного оборота; донорство; трансплантация; согласие на изъятие органов; трансплантационный туризм.

THE NEED FOR INTERNATIONAL LEGAL REGULATION OF ILLICIT TRAFFICKING IN HUMAN ORGANS: PROBLEM STATEMENT

O.A. Opimakh^a, A.V. Taliaronak^b

*^{a)} Belarusian State University, Niezaliežnasci Avenue, 4, 220030, Minsk, Republic of
Belarus, tanechkapav@mail.ru*

*^{b)} Belarusian State University, Niezaliežnasci Avenue, 4, 220030, Minsk, Republic of
Belarus*

Corresponding author: A. V. Taliaronak (anntarelka@gmail.com)

The article is devoted to the problem of trafficking in human organs. The text reveals the main roots of this crime and indicates the factors contributing to the aggravation of the issue at hand. Particular attention is paid to the characteristics of the crime as its specifics

predetermine the level and directions of international cooperation in response to it. The article examines the international instruments of soft and hard law which contain provisions dedicated to the issues of trafficking in human organs. Due to the absence of a universal international legal act on preventing and combatting the trafficking in human organs the authors propose the adoption of a universal legally binding document that would cover fully the problem of trafficking in human organs.

Key words: organ trafficking; victims of illegal traffic; donation; transplantation; consent to organ removal; transplant tourism.

Несмотря на то, что проблема незаконного оборота человеческих органов стала широко обсуждаться в 80-х годах прошлого века, она не теряет своей актуальности уже на протяжении нескольких десятилетий.

По данным неправительственной организации Organs Watch, количество "нелегальных" операций по трансплантации достигает 15 до 20 тысяч ежегодно. По приблизительным подсчётам, представленным международной исследовательской организацией Глобал файнэншл интегрити (GFI) в докладе 2017 года, доход, получаемый преступниками от незаконного оборота человеческих органов, ежегодно составляет от 840 миллионов до 1.7 миллиарда долларов США [1, с. 99].

Основной причиной существования проблемы незаконного оборота органов человеческого тела является системный дефицит донорского материала: спрос на органы в разы превышает предложение. К примеру, в США в списках ожидания органов находится порядка 114 000 человек, и каждые 10 в него минут добавляется новый пациент **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**. Нехватка органов имеет серьёзные последствия – время ожидания трансплантации зачастую негативно сказывается на выживаемости пациентов после проведённой пересадки, а некоторые и вовсе не дожидаются донорского материала **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 20]**. Лишь в Соединённых Штатах каждый день в ожидании трансплантации умирают 20 человек **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**.

По оценкам экспертов, имеющаяся донорская база способна удовлетворить лишь порядка 10% от общей потребности в трансплантации органов **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**.

Для урегулирования вопросов получения и пересадки донорских органов мировым сообществом были выработаны определённые правила, отвечающие сложившимся морально-этическим соображениям. Так, в Руководящих принципах ВОЗ по трансплантации человеческих органов 1991 и 2010 годов был закреплён «запрещающий» подход, требующий получения информированного добровольного согласия донора на изъятие органа для трансплантации, и одновременно накладывающий запрет на проведение коммерческих сделок с органами человеческого тела

[Ошибка! Источник ссылки не найден.]. Такой подход был закреплён в национальном законодательстве большинства стран мира, включая Республику Беларусь.

Единственным исключением в вопросе запрещения купли-продажи человеческих органов является подход Исламской республики Иран. В этой стране узаконена продажа человеческих органов и функционирует национальный регулируемый рынок донорских органов. Однако согласно иранским законам, лишь граждане Ирана имеют право получить орган, продаваемый на территории Ирана. Несмотря на то, что такая модель позволила решить в стране проблему дисбаланса между спросом и предложением на донорский материал и фактически ликвидировала «чёрный рынок» органов, она широко критикуется по морально-этическим соображениям, а также в силу использования уязвимого положения доноров **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 35]**.

Для остальных стран мира основным источником донорского материала выступают органы, полученные от умерших доноров. Существуют две основные концепции по формированию донорской базы, основанные на принципах ВОЗ 2010 года: предполагаемое согласие (*opting out*) и чётко выраженное согласие (*opting in*). Первое нашло отражение в законодательстве Республики, а именно: в Законе от 4 марта 1997 года № 28-З «О трансплантации органов и тканей человека», и позволяет осуществить изъятие материала из тела умершего, если он при жизни не выразил своего возражения против изъятия органа, которое должно быть зафиксировано в официальном документе в установленном порядке, или в случае, если информированная сторона не поставит в известность о возражении, высказанном при жизни умершим против изъятия органа для трансплантации. В странах, придерживающихся второй системы, органы могут быть изъяты из тела умершего лишь в случае, если им при жизни было недвусмысленно заявлено согласие на такое изъятие **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**.

К сожалению, в ситуации растущего спроса на органы ни один из вышеописанных режимов донорства не позволяет в полной мере решить проблему дефицита донорского материала, что создаёт благоприятные условия для развития незаконного оборота органов человеческого тела и приводит к нарушению прав человека.

Определение реальных масштабов незаконного оборота человеческих органов и установление характерных черт данного преступления является непростой задачей в силу скрытого характера данной проблемы и большого числа задействованных участников.

Принято считать, что незаконный оборот человеческих органов является трансграничным преступлением: преступная деятельность имеет место на территории нескольких стран и/или затрагивает граждан сразу нескольких государств. Отчасти это связано с трансплантационным туризмом – явлением, при котором пациенты и доноры совершают поездки за границу с целью получения или продажи органа и его дальнейшей трансплантации реципиенту **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 17]**.

На сегодняшний день незаконный оборот человеческих органов имеет место во всём мире; в особо крупных масштабах – в странах Азии и Латинской Америки, а также Египте, Пакистане, Индии. В поисках органов для операции туда нередко приезжают пациенты из развитых стран, включая Канаду, США, страны Западной Европы, Австралию и страны Персидского залива **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 35]**.

Имеющиеся данные позволяют говорить об организованном характере преступной группы и его профессиональном составе, поскольку оборот человеческих органов подразумевает медицинское вмешательство. Можно выделить следующих участников преступной сети, задействованных в незаконном обороте органов: 1) *брокер* (координатор) – организатор, возглавляющий сеть; 2) *рекрутер и посредники* – лица, нанятые для поиска и вербовки потенциальных доноров, а также лица, способствующие осуществлению преступления; 3) *медицинский персонал и специалисты лабораторий* – хирурги, анестезиологи, нефрологи, медицинские сёстры по уходу за послеоперационными больными, специалисты лабораторий консервирования крови и тканей **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 5]**.

Что касается реципиентов органов, которых также именуют пациентами и покупателями, их традиционно представляют в качестве богатых людей, которым пересаживают органов бедняков. Хотя ситуация на деле не всегда такова, экономическое положение реципиентов обычно заметно лучше, чем у поставщиков органов. Причины участия реципиентов в сделках с органами различны: некоторые прибегают к покупке донорских органов с целью обойти очередь из списка ожидания трансплантации, другие могут считаться неподходящими для трансплантации по состоянию здоровья и не попадают в список вовсе, кто-то не хочет прибегать к пересадке органов от своих родственников, а некоторые пациенты не имеют возможности проведения трансплантации в стране своего происхождения **[Ошибка! Источник ссылки не найден., с. 22-29]**.

Практика рассмотрения дел о незаконном обороте человеческих органов показывает, что реципиенты обычно не считаются преступниками [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**, с. 38-39].

Переходя к характеристике жертв незаконного оборота органов, стоит отметить, что их также именуют «донор», «продавец органов», «поставщик органов». Донорами, выступают представители различных национальностей, хотя, как правило, они являются выходцами из малоразвитых стран, стран с переходной экономикой или стран, где значительная часть населения живёт за чертой бедности. В странах их происхождения зачастую могут отсутствовать эффективные законодательные рамки, регулирующие вопросы трансплантации и донорства, наблюдается высокий уровень коррупции [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**, с. 23]. Профили жертв могут варьироваться от случая к случаю, однако в большинстве своём незаконный оборот органов затрагивает молодую возрастную группу (лиц от 18 до 30 лет), в основном мужчин [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**, с. 41]. Доноры являются преимущественно представителями уязвимых групп населения, безработных, живущих за чертой бедности. Зачастую их вовлекают в незаконный оборот органов в силу их неграмотности, низкого уровня образования, недостатка базовых медицинских знаний, а также незнания о потенциальных последствиях для здоровья от изъятия органа. Нередко доноры вовлекаются путём обмана, насилия или принуждения, что позволяет в таком случае квалифицировать их как жертв преступления торговли людьми с целью извлечения органов [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**, с. 23].

Уязвимое положение жертвы незаконного оборота органов открывает один из наиболее проблемных аспектов – вопрос согласия донора на изъятие органа. Особенно остро он стоит при рассмотрении практики использования органов заключённых, приговорённых к смертной казни, что имело место в тюрьмах Китая. Согласно ранее упомянутым принципам ВОЗ, изъятие человеческих органов требует информированного свободного согласия [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**]. Однако в силу отсутствия адекватных гарантий против принуждения данное заключёнными согласие на изъятие органов не может рассматриваться как добровольное.

Таким образом, систематическая нехватка органов для пересадки и растущий спрос на донорские органы привели к появлению незаконного оборота человеческих органов. Развитию данного преступления содействуют национальные и глобальные процессы, такие как отсутствие или неэффективность законов о трансплантации и донорстве, растущий экономический разрыв между странами, безработица,

коррупция со стороны органов власти. Имеющиеся данные позволяют охарактеризовать незаконный оборот органов как преступление, которое носит транснациональный характер и совершается организованной преступной группой с привлечением профессиональных лиц.

Все вышеуказанные факторы свидетельствуют о комплексном характере проблемы, что указывает на необходимость объединения сил всех участников мирового сообщества в борьбе с данным преступлением.

Проблемой незаконного оборота органов стали заниматься уже в 1980-х годах путём разработки и принятия документов «мягкого» права. Первым из них стало Заявление о торговле живыми органами 1985 года, сделанное Всемирной медицинской ассоциацией, в котором она осудила куплю-продажу человеческих органов и призвала страны принять меры для предотвращения использования человеческих органов в коммерческих целях **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**. В 1989 году, когда в мире ещё не существовало ни одного национального законодательного акта, запрещающего торговлю органами, Всемирная Организация Здравоохранения в своей резолюции обратилась к государствам-членам с призывом криминализировать куплю-продажу человеческих органов. Позднее (в 1991 и 2010 годах) ей были предложены Руководящие принципы по трансплантации человеческих органов, которые легли в основу законодательств большинства стран мира **[Ошибка! Источник ссылки не найден.]**.

В 2008 году была принята Стамбульская декларация о трансплантационном туризме и торговле органами, в которой был сделан акцент на добровольном характере донорства органов, а также была осуждена практика «трансплантационного туризма». В более поздней редакции Стамбульской декларации (2018 года) была предпринята попытка унификации основных понятий, связанных с торговлей органами, и, что важно, было проведено различие между торговлей людьми с целью извлечения органов и самой торговлей органами.

Значительный вклад в разработку рекомендаций по координации мер в борьбе с незаконным оборотом органов, внесла Комиссия по предупреждению преступности и уголовному правосудию (далее – Комиссия). По инициативе Республики Беларусь в рамках Комиссии дважды принимались резолюции по борьбе с незаконным оборотом органов человеческого тела (в 2014 и 2016 годах). В частности, в Резолюции 25/1 2016 года Комиссия призвала государства бороться с незаконным оборотом органов путём предупреждения несанкционированного извлечения или имплантации органов и незаконной продажи, посреднических услуг, закупки и других

незаконных операций с органами человека, а также торговли людьми с целью извлечения органов. Документ также призвал государства совершенствовать национальное законодательство, делиться опытом и методами работы по предупреждению и пресечению незаконного оборота органов человека и новых форм такой деятельности, а также активизировать международное сотрудничество в борьбе с этими преступлениями [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**, с. 16-18].

Проблему незаконного оборота человеческих органов в определённой степени регулируют и существующие документы «твёрдого» права. Так Протокол «О предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за неё» 2000 года распространяется на случаи торговли людьми, целью которой выступает изъятие органов [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**]. Однако торговля органами часто происходит без наличия всех трёх элементов, необходимых для квалификации преступления в качестве торговли людьми. Следовательно, ряд деяний по-прежнему остаётся неурегулированным (незаконное изъятие и использование органов умерших, трансплантационный туризм).

Проблема незаконного оборота человеческих органов достаточно детально регламентируется на региональном уровне. В 1997 году в рамках Совета Европы была принята Конвенция по правам человека и биомедицине, а в 2002 году – Дополнительный протокол к Конвенции по правам человека и биомедицине «Относительно трансплантации органов и тканей человека», которые подтвердили и развили разработанные ранее принципы «запрещающего» подхода в области незаконного оборота органами. В 2015 году Советом Европы была принята Конвенция против торговли человеческими органами № 216, закрепившая перечень деяний, подпадающих под определение торговли органами. Она предусмотрела комплекс мер, направленных на криминализацию незаконного оборота органов, защиту жертв преступления, а также развитие международного сотрудничества в борьбе с данной проблемой [**Ошибка! Источник ссылки не найден.**]. На сегодняшний день эту Конвенцию подписали 22 государства. Став первым международным договором, направленным конкретно на решение заданной проблемы, она, тем не менее, является документом регионального характера, обязательным для её участников.

Таким образом, несмотря на осознание мировым сообществом серьёзности рассматриваемого преступления, сегодня не существует универсального юридически обязательного документа, который бы в полной мере урегулировал вопрос незаконного оборота человеческих

органов, что обуславливает актуальность и возрастающую остроту поставленной проблемы.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЕ ССЫЛКИ

1. Transnational Crime and the Developing World: Changing May [Electronic resource] // Global Financial Integrity report: electronic version. March 2017. URL: http://www.gfintegrity.org/wp-content/uploads/2017/03/Transnational_Crime-final.pdf (date of access: 01.10.2020).

2. Facts and Myths // American Transplant Foundation website. 2011. URL: <https://www.americantransplantfoundation.org/about-transplant/facts-and-myths/> (date of access: 01.10.2020).

3. Trafficking in organs, tissues and cells and trafficking in human beings for the purpose of the removal of organs: Joint Council of Europe/United Nations study [Electronic resource] // Directorate General of Human Rights and Legal Affairs Council of Europe 2009. URL: <https://rm.coe.int/16805ad1bb> (date of access: 02.10.2020).

4. Трансплантация органов и тканей человека: Доклад Секретариата, ВОЗ, A63/24 [Электронный ресурс] // Всемирная Организация Здравоохранения. 2010. URL: https://apps.who.int/gb/ebwha/pdf_files/WHA63/A63_24-ru.pdf (дата доступа: 02.10.2020).

5. Trafficking in persons for the purpose of removal of organs: Background paper prepared by the Secretariat [Electronic resource] // United Nations. 2011. URL: https://www.unodc.org/documents/treaties/organized_crime/2011_CTOC_COP_WG4/2011_CTOC_COP_WG4_2/CTOC_COP_WG4_2011_2_E.pdf (date of access: 02.10.2020).

6. Trafficking in human organs: Study by the Policy Department, Directorate-General for External Policies [Electronic resource] // European Parliament. July 2015. URL: https://www.europarl.europa.eu/RegData/etudes/STUD/2015/549055/EXPO_STU%282015%29549055_EN.pdf (date of access: 02.10.2020).

7. Trafficking in persons for the purpose of removal of organs: Background paper prepared by the Secretariat [Electronic resource] // United Nations. 2011. URL: https://www.unodc.org/documents/treaties/organized_crime/2011_CTOC_COP_WG4/2011_CTOC_COP_WG4_2/CTOC_COP_WG4_2011_2_E.pdf (date of access: 03.10.2020).

8. Trafficking in human organs: Study by the Policy Department, Directorate-General for External Policies [Electronic resource] // European Parliament. July 2015. URL: https://www.europarl.europa.eu/RegData/etudes/STUD/2015/549055/EXPO_STU%282015%29549055_EN.pdf (date of access: 03.10.2020).

9. Trafficking in Persons for the Purpose of Organ Removal: Assessment toolkit [Electronic resource] // United Nations. 2015. URL: https://www.unodc.org/documents/human-trafficking/2015/UNODC_Assessment_Toolkit_TIP_for_the_Purpose_of_Organ_Removal.pdf (date of access: 03.10.2020).

10. Трансплантация органов и тканей человека: Доклад Секретариата, ВОЗ, A63/24 [Электронный ресурс] // Всемирная Организация Здравоохранения. Электронная медицинская библиотека: сайт. 2010. URL: https://apps.who.int/gb/ebwha/pdf_files/WHA63/A63_24-ru.pdf (дата доступа: 04.10.2020).

11. Заявление о торговле живыми органами: 37-ая Ассамблея ВМА, Брюссель, Бельгия, октябрь 1985 г. [Электронный ресурс] // Всемирная Медицинская Ассоциация. URL: <http://www.rosmedlib.ru/doc/ISBN9785970429754-0003/-esf2k2z11-tabrel-mode-pgs.html> (дата доступа: 04.10.2020).

12. Доклад о работе двадцать пятой сессии: Дополнение № 10, Экономический и Социальный Совет Официальные отчёты [Электронный ресурс] // Организация Объединенных Наций. 2016. URL: <https://undocs.org/pdf?symbol=ru/E/2016/30> (дата доступа: 04.10.2020).

13. Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за неё, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности лицами [Электронный ресурс] // Организация Объединенных Наций. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/protocol1.shtml (дата доступа: 04.10.2020).

14. Конвенция Совета Европы против торговли человеческими органами №216 [Электронный ресурс] // Совет Европы. Электронный портал Совета Европы: сайт. 2015. URL: <https://www.coe.int/ru/web/conventions/full-list/-/conventions/rms/09000016806dca3a> (дата доступа: 04.10.2020).

РИМСКАЯ ПРАВОВАЯ ТРАДИЦИЯ КАК НЕПОСРЕДСТВЕННАЯ ЧАСТЬ ГЕНЕАЛОГИИ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА

Т.Я. Павлова

Белорусский государственный университет, пр. Независимости, 4, 220030, г. Минск, Беларусь, tanechkapav@mail.ru

Классической науке римского права было присуще принятие человечества в качестве универсального сообщества, и естественного права, как универсальной нормы, заложенной в человеческой природе. Концепция *jus gentium* представила законодателю возможность применять ее по отношению к государствам и между государствами. Универсализм характерен и для норм *jus commune*, установивших единый порядок правоотношений для отдельных систем муниципального права средневековой Европы. В статье анализируется интеллектуальная роль римской правовой традиции в процессе формирования и развития норм международного права, рассматриваются случаи переосмысления классических норм в практике международных судебных и арбитражных органов.

Ключевые слова: римская правовая традиция; истоки международного права; *jus gentium*; *jus commune*; естественное право; принципы права.