

УДК: 342

Гребенщикова Ярослава Сергеевна

аспирант кафедры конституционного и муниципального права
юридического факультета,
Московский государственный университет им. М.В. Ломоносова

ygrebenshikova@mail.ru

Yaroslava S. Grebenshikova

Post-graduate student of the Faculty of Law,
Lomonisov Moscow state university

ygrebenshikova@mail.ru

Соматические права как закономерный этап развития прав человека

Somatic rights as natural stage of development of human rights

***Аннотация:** Стремительное развитие достижений НТР в области медицины привело к появлению ряда качественно новой группы проблем. Среди этих проблем можно выделить и обособить отдельную группу, которые связаны с правом распоряжаться своим телом. В основе этой группы лежат права человека по распоряжению своим телом или иначе называемые соматические права. Как представляется такие права связаны с мировоззренческой уверенностью человека в праве изменять естественную биологическую природу его существа с помощью достижений в области медицины.*

***Ключевые слова:** права человека, конституционное право, соматические права, эволюция прав.*

***Annotation:** The rapid development of scientific and technological achievements in the field of medicine has led to the emergence of a number of qualitatively new group of problems. Among these problems it is possible to distinguish a separate group that are associated with the right to dispose of your body. At the core of this group are human rights ordered by one's body or otherwise called somatic rights. Such rights seem to be associated with a person's ideological confidence in the right to change the natural biological nature of his being with the help of advances in medicine.*

***Keywords:** human rights, constitutional law, somatic rights, evolution of rights.*

Предметом конституционного права России как отрасли отечественного права являются наиболее фундаментальные общественные отношения, которыми характеризуются, в том числе основы конституционного строя и основы правового положения личности. Институт прав человека является одним из ключевых в конституционном праве. Именно правовое положение личности в обществе является зеркалом, отражающим подлинную природу

общества и государства, его зрелость и развитость. Все сложнейшие государственно-правовые явления кристаллизуются в правах человека [1].

XX век стал веком колоссального роста научного знания и динамичного развития технологий, в том числе в области медицины, которые поставили много острых проблем перед юриспруденцией.

С одной стороны, благодаря достижениям науки и техники человек получил возможность справиться с ранее неразрешенными проблемами, но с другой — приобрел ничем не ограниченные возможности преобразовать свою биологическую природу, последствия таких изменений как для отдельного индивида, так и для человечества непредсказуемы.

Как представляется, невозможно ответить на вызовы, поставленные перед нами достижениями науки и техники, без права как нормативного регулятора, призванного упорядочить поведение людей [2].

В правой сфере динамичное развитие биотехнологий значительно опережает правовое регулирование. Мы можем наблюдать «институциональную недостаточность», при которой существующие институты уже не в состоянии адекватно ответить на возникшие потребности общества в урегулировании отношений, связанных с биотехнологиями.

Права человека являются тем правовым средством, с помощью которого могут быть решены указанные проблемы. Как представляется, обращение к правам человека является формой легитимации этико-правовых проблем, возникших с разработкой и применением биотехнологий.

XX век характеризуется новым качественным подходом к правам и свободам человека и гражданина. Естественные права и свободы человека, получившие свое закрепление в законодательстве французской и американской революции, в последующем нашли конституционное признание в более чем в 70 в странах Европы с 1795 по 1830 гг. Тем самым было положено начало формирования новой западной правовой традиции, содержание которой базируется на правах человека. Круг прав с момента закрепления в Декларации независимости был значительно расширен в последующие годы, но ядром формировавшейся системы прав человека были неотчуждаемые естественные права. При этом следует отметить, что на протяжении всего XX века прослеживается тенденция возрастающей роли института прав человека. В частности, об этом свидетельствует тот факт, что в конституционное регулирование прав человека становится все более обширным: появляются отдельные главы и разделы [3].

Права стали одним из ключевых аспектов нового юридического мировоззрения.

События Второй мировой войны неминуемо подняли проблему необходимости признания и обеспечения прав человека на международном уровне. Именно в результате страшных последствий войны была создана Организация Объединенных Наций (ООН), Устав которой установил общие принципы соблюдения прав человека. Положения Устава нашли свое дальнейшее развитие во Всеобщей декларации прав человека, принятой 10 декабря 1948 г. и закрепившей право на жизнь, запрет пыток и жестокого,

бесчеловечного и унижающего достоинство обращения и наказания, право на свободу и личную безопасность и др [4]. В преамбуле Всеобщей декларации прав человека провозглашается «... признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых прав их является основой свободы, справедливости и всеобщего мира...» [4]. Важно отметить, что именно во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. впервые было закреплено право на охрану здоровья. До этого момента врачебная деятельность подвергалась фрагментарному правовому регулированию, при этом в основном в уголовно-правовой сфере. Такая особенность, как представляется, связана с тем фактом, что большинство вопросов в медицинской деятельности относились к сфере самостоятельного принятия решений врача и регулировались корпоративными нормами профессиональной этики. Кроме того, хотя медицинская деятельность и является одним из древнейших направлений деятельности человека, медицинская наука получила сильный импульс развития только в XX в. В связи с этим потребность правового регулирования отношения в сфере медицины, в частности оказания медицинской помощи, взаимоотношения пациента и врача, требования к медицинской деятельности, была осознана только во второй половине XX в.

Положения Всеобщей декларации прав человека в свою очередь оказали импульс в принятии Международного пакта о гражданских и политических правах [5], а также Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах [6].

Таким образом, эти акты заложили основу признания прав человека на международном уровне. Кристаллизованные войной общегуманистические представления о ценности человеческой жизни и признание неотъемлемости достоинства исключительно в силу отнесения к человеческому роду стали столпами на которых концепция прав человека превратилась в «религию прав человека» [7].

Во второй трети XX в. при одновременном признании все большим количеством демократических стран прав человека (утверждении положения о ценности человеческой жизни и достоинства в общественном сознании) намечается тенденция влияния на институт прав человека достижений научно-технической революции. В результате такого влияния под сомнение были поставлены такие категории, как жизнь, индивидуальность, личность, которые лежат в основе института прав человека.

Стремительное развитие достижений НТР характеризуется проникновением современных технологий во все сферы жизни общества. Для нашего исследования в первую очередь имеет значение развитие современных технологий и открытия в области медицины. Переливание крови, трансплантация человеческих органов, ксенотрансплантация, изменение пола, искусственное оплодотворение, фетальная терапия. Отдельные направления приобретают технологии в области репродукции человеческого тела и органов. Так, О.А. Хазова отмечает уже о реальной, а не гипотетической возможности зарождения человеческой жизни вне человеческого организма, замораживания половых клеток и эмбрионов, зачатия детей после смерти их родителей,

изменение генетических характеристик на ранних стадиях эмбриона [8]. Отметим, что в 1980 г. впервые стало возможно суррогатное материнство, которое изменило традиционные представления о родителях. Был поставлен юридический вопрос о соотношении биологической матери и генетической, а также о возможности правовой регламентации коммерческого суррогатного материнства.

Все указанные достижения в области медицины объединяет тот факт, что с их помощью возможно глубоко проникнуть в биологическую сущность человека, качественно изменить «живой» объект так, что он сам становится их производением. В результате применения современных технологий в области медицины кардинально изменилась жизнь человека как общественная сторона, так индивидуальная. У человека появилась возможность для облегчения и улучшения своей жизни. Однако данный факт не умаляет того, научные достижения несут в себе опасность для ее создателя. Результаты развития науки и техники в области медицины поставили под сомнение традиционные представления о неизменности человеческого тела, представлений о начале и об окончании жизни, человеческой природы в целом.

Стремительное развитие достижений НТР в области медицины привело к появлению ряда качественно новой группы проблем. Среди этих проблем можно выделить и обособить отдельную группу, которые связаны с правом распоряжаться своим телом. В основе этой группы лежат права человека по распоряжению своим телом или иначе называемые соматические права. Как представляется такие права связаны с мировоззренческой уверенностью человека в праве изменять естественную биологическую природу его существа с помощью достижений в области медицины. Как отмечает В.И. Крусс, впервые в отечественной юридической литературе поставивший проблему соматических прав, соматические права связаны с уверенностью человека в праве «реставрировать», «модернизировать», производить «фундаментальную» реконструкцию тела и изменять возможности организма с помощью технико-агрегатных или медикаментозных средств [9]. Эти права заставляют по-новому взглянуть на институт прав человека как на ценность, определяющую смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти.

При этом в связи с крайней востребованностью и высокой коммерциализацией использование новых технологий в области медицины происходит в условиях недостаточности, а иногда полного отсутствия специального правовой разработки такой сферы. Это неминуемо приводит к серьезному нарушению прав человека.

В следствии этого, на международном уровне уже предприняты попытки по защите прав человека в области применения современных технологий медицины и проведения биомедицинских исследований.

Одним из наиболее прогрессивных документов в этой области является «Конвенции о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины» (Конвенция о правах человека и

биомедицине) (далее – Конвенция Овьедо), принятой Советом Европы в феврале 1996 г. [10].

Ключевым стержнем, вокруг которого выстроена Декларация заключается неукоснительном приоритете человека и защите его прав и достоинства со стороны медицины, биологии и генетики. Так, в преамбуле, говорится о необходимости уважать человека как индивидуума и его принадлежности к человеческому роду, важности признания обеспечения его достоинства, о решимости государств, подписавших Конвенцию, принять в области применения биологии и медицины меры, способные гарантировать человеческое достоинство и основные права и свободы личности. В статье 1 Конвенции о правах человека и биомедицине впервые указываются такие подлежащие защите характеристики человека, как индивидуальность и целостность. В связи с этим в статьях 11 и 13 содержится запрет на изменение генома человека и на любую форму дискриминации по признаку генетического наследия. В соответствии со статьей 2 указанной Конвенции интересы и благо отдельного человека превалируют над интересами общества и науки. Следует отметить, что поскольку данный международный акт принят в форме конвенции, то его положения содержат обязательства подписавших ее государств, в частности по принятию необходимых мер, отвечающим ее положениям (статья 1 Конвенции Овьедо). Учитывая, что Конвенция Овьедо содержит основные принципы защиты прав человека как в уже сформировавшихся сферах науки, так и находящихся в стадии развития, в области медицины, представляется необходимым России стать ее участником.

Впоследствии Конвенция была дополнена в 2002 г. Дополнительным протоколом относительно трансплантации органов и тканей человека (ETS N 186) и в 2005 г. Дополнительным протоколом относительно биомедицинских исследований.

Другой важной вехой в регулировании прав человека на уважение его достоинства независимо от генетических характеристик стал документ, принятый ЮНЕСКО ООН в ноябре 1997 г. под названием «Всеобщая декларация Юнеско о геноме человека и правах человека» [11]. Сквозной целью Декларации является гарантия прав и основных свобод человека, личная неприкосновенность и защита человеческого достоинства в области исследований генома человека и практического использования полученных научных знаний. В статье 1 Декларации устанавливается, что геном человека лежит в основе изначальной общности всех представителей человеческого рода, а также признания их неотъемлемого достоинства и разнообразия. В соответствии со статьей 2 Декларации признание за человеком достоинства предполагает уважение его уникальности и неповторимости.

Межпарламентской Ассамблеи государств — участников СНГ 31 октября 2007 года приняты Рекомендации «Об этико-правовом регулировании и безопасности генетических медицинских технологий в государствах — участниках СНГ» и 18 ноября 2005 года принят Модельный закон «О защите прав и достоинства человека в биомедицинских исследованиях в государствах — участниках СНГ».

Кроме того, на международном уровне принят еще ряд актов, затрагивающих вопросы, относящиеся к сфере применения достижений в области медицины, основные среди них: Хельсинкская декларация [12], Женевская декларация [13], Лиссабонская декларация о правах пациента [14], Международный кодекс медицинской этики [15], Декларация ООН о клонировании человека [16] и другие.

Анализ указанных актов позволяет сделать вывод, что во всех них сквозной целью является обеспечение прав и основных свобод каждого, кто относится к роду человеческому, личная неприкосновенность и защита человеческого достоинства, а также гармонизация подходов к решению актуальных проблем в области достижений медицины.

При этом важно подчеркнуть, что хотя большая часть международных актов в рассматриваемой сфере носят рекомендательный характер, поскольку приняты в форме деклараций, решений, кодексов, хартий, разработка и участие в них является важным, необходимым и прогрессивным путем решения существующих проблем в этой области.

Принимая во внимание, что эволюция соматических прав в том направлении и в том темпе, которые диктует современная жизнь, может повлечь за собой утрату наших былых представлений о человеке на сегодня носит глобальный характер. В связи с этим, представляется, что для России имплементация данных актов в российское законодательство является необходимым для формирования целостного правового регулирования и правоприменительной практики и единого подхода совместно с мировым сообществом в сфере обеспечения прав человека при применении достижений медицины в целом и в частности для соматических прав.

При этом, как представляется, поскольку вопросы, возникающие в связи с разработкой и применением новых технологий в области медицины перестают относиться исключительно к сфере медицины, они требуют не просто самостоятельного правового регулирования, но и сопоставления с устоявшимися конституционными принципами и каталогом прав.

Как следствие, от позиции, которая будет определена правовым регулированием, зависит дальнейшее эволюционное развитие человеческого общества.

При этом основным этапом правового регулирования нового явления соматических прав должно стать именно их конституционно-правовое осмысление. Эта задача решается путем анализа сущности, назначения данного явления, а также механизма его технической и правовой реализации с точки зрения существующей системы ценностей, признаваемое и защищаемой основным законом страны. Определение правовой политики в отношении этих проблем требует соотнесения этого явления с признанными правами и свободами человека, а также обращения к самим принципам, основам правового регулирования. С одной стороны, соматические права должны вписываться в рамки уже существующих правовых норм, с другой – как явление новое и нуждающееся в глубоком осмыслении. В связи с этим выработку правовой позиции в отношении соматических прав необходимо

осуществлять на основе положений основного закона. Все это дает основание утверждать, что сегодня вопрос соматических прав должен быть назван конституционно-правовым.

Литература:

1. *Права человека учебник отв.ред. Е.А. Лукашева М.: НОРМА, 2011. С. 12.*
2. *Алексеев С.С. Государство и право: учебное пособие. М.: Проспект, 2012. С. 40.*
3. *Так, в Основном законе ФРГ 1949 г. правам посвящен весь Отдел I (19 статей); в конституции Италии 1947 г. правам отдана Часть I, состоящая из четырех глав (42 статьи); в конституции Испании 1978 г. права закреплены в части I, оформленных в пять глав (46 статей).*
4. *Всеобщая декларация прав человека. Принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г. // Российская газета. 10 декабря 1998 г.*
5. *Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) // Ведомости Верховного Совета СССР. 1976 г. №17(1831). Ст. 291.*
6. *Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных с иностранными государствами. М.: 1978 г. вып. XXXII. С. 36.*
7. *Carpizo J. The Current Tendencies of Human Rights // California Western International Law Journal. 1993. № 2. P. 374.*
8. *Хазова О.А. Правовые аспекты применения вспомогательных репродуктивных технологий в России// Современное медицинское право в России и за рубежом: Сб.науч. тр.. М.: ИНИОН, 2003. С. 198.*
9. *Крусс В.И. Личностные («соматические») права человека в конституционном и философско-правовом измерении: к постановке проблемы// Государство и право. 2000. №10. С 43.*
10. *Конвенции о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: Конвенция о правах человека и биомедицине ETS N 164 (Овьедо, 4 апреля 1997 г.)*
11. *Всеобщая декларация о геноме человека и правах человека. Принята 11 ноября 1997 года Генеральной конференцией Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры*
12. *Хельсинкская декларация Всемирной медицинской ассоциации «Этические принципы проведения медицинских исследований с участием человека в качестве субъекта». Принята на 18-ой Генеральной Ассамблее ВМА (Хельсинки, Финляндия, 1964 г.)*
13. *Женевская декларация. Принята 2-й Генеральной Ассамблеей Всемирной медицинской ассоциации (Женева, Швейцария, сентябрь 1948 г.).*

14. Лиссабонская декларация о правах пациента. Принята 34-й Всемирной Медицинской Ассамблеей (Лиссабон, Португалия, сентябрь-октябрь 1981 г.).

15. Международный кодекс медицинской этики. Принят 3-й Генеральной Ассамблеей Всемирной медицинской ассоциации (Лондон, Великобритания, октябрь 1949 г.).

16. Декларация Организации Объединенных Наций о клонировании человека. Принята резолюцией Генеральной Ассамблеи от 8 марта 2005 года.

Bibliography:

1. *Human rights textbook ed. E.A. Lukasheva M. : NORMA, 2011. P. 12.*
2. *Alekseev S.S. State and law: textbook. M. : Prospectus, 2012. P. 40.*
3. *Thus, in the Basic Law of Germany in 1949, the entire Division I is devoted to rights (19 articles); the Italian Constitution of 1947 gave the rights to Part I, consisting of four chapters (42 articles); in the 1978 Constitution of Spain, rights are enshrined in Part I, drawn up in five chapters (46 articles).*
4. *Universal Declaration of Human Rights. Adopted at the third session of the UN General Assembly by resolution 217 A (III) of December 10, 1948 // Rossiyskaya gazeta. December 10, 1998*
5. *International Covenant on Civil and Political Rights (New York, December 19, 1966) // Vedomosti Supreme Soviet of the USSR. 1976 №17 (1831). Art. 291.*
6. *International Covenant on Economic, Social and Cultural Rights (New York, December 19, 1966) // Collection of existing treaties, agreements and conventions concluded with foreign states. M. : 1978, vol. Xxxx. C. 36.*
7. *Carpizo J. The Current Tendencies of Human Rights // California Western International Law Journal. 1993. No. 2. P. 374.*
8. *Khazova O.A. Legal aspects of the use of assisted reproductive technologies in Russia // Modern medical law in Russia and abroad: Coll. Tr .. M. : INION, 2003. P. 198.*
9. *Kruss V.I. Personal ("somatic") human rights in the constitutional and philosophical and legal dimension: to the formulation of the problem // State and Law. 2000. №10. C 43.*
10. *Convention on the Protection of Human Rights and Dignity of the Human Being in Connection with the Application of Biology and Medicine: Convention on Human Rights and Biomedicine ETS N 164 (Oviedo, April 4, 1997)*
11. *Universal Declaration on the Human Genome and Human Rights. Adopted on 11 November 1997 by the General Conference of the United Nations Educational, Scientific and Cultural Organization*
12. *Helsinki Declaration of the World Medical Association "Ethical principles of conducting medical research with the participation of man as a subject". Adopted at the 18th WMA General Assembly (Helsinki, Finland, 1964)*
13. *Geneva Declaration. Adopted by the 2nd General Assembly of the World Medical Association (Geneva, Switzerland, September 1948).*

14. *Lisbon Declaration on the Rights of the Patient. Adopted by the 34th World Medical Assembly (Lisbon, Portugal, September-October 1981).*

15. *International Code of Medical Ethics. Adopted by the 3rd General Assembly of the World Medical Association (London, UK, October 1949).*

16. *United Nations Declaration on Human Cloning. Adopted by the General Assembly resolution of March 8, 2005.*