**НЕЗАКОННА ТРАНСПЛАНТАЦІЯ АНАТОМІЧНИХ МАТЕРІАЛІВ ЛЮДИНИ: ТЕОРІЯ ТА ПРАКТИКА**

Трансплантація – це сучасний ефективний метод лікування великої кількості важких захворювань, що полягає в пересадці трансплантата від донора до реципієнта. Щороку в Україні трансплантації потребує близько 5 тисяч людей. Донедавна трансплантаційна діяльність була малорозвинена в нашій державі, через що українцям, які потребували такої операції, доводилося їхати за кордон. Операції з трансплантації здійснювалися переважно у Білорусі, Індії та Туреччині.

Реформування вітчизняного законодавства, яке регулює порядок застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини, зумовило настання ряду позитивних змін. Від початку 2021 року в Україні здійснили 18 трансплантацій серця. Для порівняння: у 2020 році було зроблено 9 таких операцій, а до 2019 року – лише 8. За статистичними даними МОЗ України сьогодні загальна кількість операцій з трансплантації сягає понад 200. Трансплантаційні центри діють у Києві, Львові, Дніпрі, Харкові та Одесі. Проте справедливо зазначити, що попри зростання кількості проведених трансплантацій цього досі недостатньо для якісного функціонування трансплантології в Україні.

Втім, суспільні відносини у сфері трансплантації все частіше потерпають від кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконною трансплантацією анатомічних матеріалів людини. Їхня суспільна небезпечність полягає в тому, що вони посягають на найвищі людські цінності – життя та здоров’я. Головним завданням держави є запровадження ефективного механізму правового регулювання порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини та розробка заходів щодо запобігання та протидії незаконній трансплантації.

Отже, низький рівень кримінально-правової охорони суспільних відносин у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини зумовлює актуальність даного концептуально-аналітичного дослідження.

Активний розвиток трансплантології в Україні та світі зумовив реформування українського законодавства, яке регулює порядок застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини. Так, 17 травня 2018 року був ухвалений Закон України № 2427-VIII «Про застосування трансплантації анатомічних матеріалів людині» (далі – Закон) [5], що змінив і доповнив низку нормативно-правових актів, таких як: Кримінальний кодекс України, Основи законодавства України про охорону здоров’я, закони України «Про загальнообов’язкове державне пенсійне страхування», «Про поховання та похоронну справу», Положення про паспорт громадянина України. Новий Закон мав на меті: а) вдосконалення термінологічного апарату, а також введення нових термінів; б) закріплення умов, діагностичних критеріїв та процедури констатації біологічної смерті людини; в) визначення умов та порядку застосування трансплантації реципієнту та вилучення анатомічних матеріалів у живих донорів, особливостей вилучення гемопоетичних стовбурових клітин; г) визначення порядку, процедури та інформаційного забезпечення надання згоди або незгоди на вилучення анатомічних матеріалів у померлих осіб та умов і порядку вилучення анатомічних матеріалів при посмертному донорстві; д) запровадження електронних автоматизованих інформаційно-телекомунікаційних систем; є) визначення особливостей використання певних видів анатомічних матеріалів людини для виготовлення біоімплантів; ж) створення прямої заборони комерційної трансплантації анатомічних матеріалів людини; з) визначення основних напрямів міжнародної співпраці у сфері застосування трансплантації анатомічних матеріалів людині [8].

Важливим предметом цього дослідження є кримінальне законодавство з питань запобігання кримінальним правопорушенням у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини. Нормами Кримінального кодексу України (далі – КК України) передбачено кримінальну відповідальність за порушення встановленого законом порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини. До них належать ст. 143 КК України «Порушення встановленого законом порядку трансплантації анатомічних матеріалів людини» та ст. 144 КК України «Насильницьке донорство» [6].

Вступивши у дію 1 січня 2019 року вищезгаданий Закон закріпив нову редакцію ст. 143 КК України. Основні зміни полягали в:

1. Удосконаленні предмета кримінальних правопорушень, передбачених даною статтею. Раніше предметом незаконної трансплантації анатомічних матеріалів людини були лише органи або тканини людини, де під органами розумілося відокремлену частину цілого організму, яка виконує одну чи кілька функцій, а під тканинами людини – систему клітин і безклітинних структур, які характеризуються спільністю розвитку, будови та специфічних функцій. Головним питанням поставала складність визначення які види анатомічних матеріалів належать до тканин людини (напр. судини, клапани тощо). У такий спосіб численні зауваження вчених щодо конкретизації предмета кримінальних правопорушень, передбачених ст. 143 КК України, спонукали законодавця до заміни спірного терміну «органи та тканини людини» на «анатомічні матеріали людини».
2. Зміні порядку трансплантації анатомічних матеріалів людині. Новели передбачали: розширення кола близьких родичів або членів сім’ї реципієнта, у яких можливе вилучення анатомічних матеріалів; надання дозволу на вилучення анатомічних матеріалів, які здатні до регенерації у живого донора, що не є близьким родичем або членом сім’ї реципієнта; дозвіл на застосування перехресного донорства; розширення кола живих осіб, у яких забороняється вилучення анатомічних матеріалів; встановлення чітко визначеного порядку проведення трансплантації; закріплення спеціально уповноваженого суб’єкта закладу охорони здоров’я – трансплант-координатора, який зобов’язаний здійснювати координацію надання медичної допомоги із застосуванням трансплантації; закріплення обов’язку трансплант-координатора щодо внесення відомостей до Єдиної державної інформаційної системи трансплантації про надання живим донором письмової згоди на вилучення у нього анатомічних матеріалів;
3. Посиленні кримінальної відповідальності за вчинення кримінальних правопорушень, пов’язаних із незаконною трансплантацією анатомічних матеріалів людини. З прийняттям нового Закону відбулося підвищення практично всіх санкцій ст. 143 КК України, крім санкції, передбаченої ч. 1 ст. 143 КК України. У новій редакції було запропоновано аналогічні види та розміри покарання, порівняно з попередньою. Відтак кримінальна відповідальність за вчинення суспільно небезпечних діянь, визначених диспозицією ст. 143 КК України, диференціюється так: у ч. 1 передбачена відповідальність за злочин невеликої тяжкості, у ч. 2 – за злочин середньої тяжкості, у ч. 3 – за тяжкий злочин [2].

Реформування кримінального законодавства з питань запобігання кримінальним правопорушенням у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини базується на прийнятті нової редакції ч. 1 ст. 143 КК України: «Умисне порушення встановленого законом порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини, що спричинило істотну шкоду здоров’ю потерпілого». Такі зміни суттєво вплинули на практику її застосування, головним чином через зміну складу кримінального правопорушення, передбаченого диспозицією статті.

Склад кримінального правопорушення, передбаченого ст. 143 КК України, який до 29 грудня 2019 року включно вважався формальним, перетворився на матеріальний, тобто відтоді настання суспільно небезпечних наслідків є обов’язковою ознакою незаконної трансплантації.

До того ж зміни відбулися також у визначенні суб’єктивної сторони кримінального правопорушення у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини. До моменту набрання чинності новою редакцією даної статті, порушення встановленого законом порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини передбачало змішану форму вини – умисел і необережність. Ст. 143 КК України у новій редакції отримала чітку вказівку на форму вини – прямий умисел. У такий спосіб реформування положень кримінального законодавства щодо незаконної трансплантації декриміналізувала порушення порядку застосування трансплантації з необережності [2].

Безпосередньо об’єктивна сторона ст. 143 КК України може бути виражена у різних формах: 1) порушення встановленого законом порядку трансплантації анатомічних матеріалів людини (ч. 1 ст. 143 КК України); 2) вилучення у людини шляхом примушування або обману її анатомічних матеріалів з метою їх трансплантації (ч. 2 ст. 143 КК України); 3) незаконна торгівля анатомічними матеріалами людини (ч. 4 ст. 143 КК України); 4) ті самі дії, вчинені за попередньою змовою групою осіб, або участь у транснаціональних організаціях, які займаються такою діяльністю (ч. 5 ст. 143 КК України) [6].

Згідно з офіційними даними Національної поліції України та Генеральної прокуратури України у період з 2010 по 2019 рр. правоохоронними органами України було виявлено 58 випадків вчинення кримінальних правопорушень, передбачених ст. 143 КК України та 4 діяння, що передбачені ст. 149 КК України – торгівля людьми вчинена з метою експлуатації у формі вилучення органів для трансплантації. З огляду на зазначені дані кримінальної статистики щодо зареєстрованих кримінальних правопорушень у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини на території України можна зробити хибне припущення, неначе проблема незаконної трансплантації не стосується нашої держави. Проте це не так – явище незаконної трансплантації анатомічних матеріалів людини розповсюджене у Східній Європі та в Україні зокрема, про що було сказано під час крайнього засідання Ради Європи [4]. Аналіз кримінальної хроніки новинних матеріалів також підтверджує, що правоохоронні органи нерідко стикаються з кримінальними правопорушеннями, пов’язаними з незаконною трансплантацією [7].

Аналіз основних детермінантів злочинної діяльності у сфері трансплантології та розуміння їхньої природи сприяє розробці дієвих заходів щодо запобігання та протидії кримінальним правопорушенням, пов’язаним із незаконною трансплантацією. Так, першочерговою причиною незаконної трансплантації є нестача живих і мертвих донорів, особливо їх пошук і залучення до медичної допомоги.

Згідно з Законом при прижиттєвому донорстві вилучення анатомічних матеріалів людини можливе у разі родинного або перехресного донорства. Законом визначено, що живим донором може бути лише повнолітня дієздатна фізична особа, крім випадків, передбачених Законом [5]. Однак, на жаль, часто неможливо утворити пару донор-реципієнт із потрібною гістосумісністю (тканинна сумісність двох людей) між особою, яка потребує медичних послуг із трансплантації та особами, які можуть бути донорами згідно із законом.

Новела у трансплантаційному законодавстві – перехресне донорство. Його сутність полягає в обміні донорами між сім’ями, котрі стоять у листі очікування на трансплантацію, що може позитивно вплинути на кількість прижиттєвих трансплантацій. Проте механізм перехресного донорства й досі залишається недостатньо врегульованим – закон офіційно не затверджує порядок його застосування [3].

Відповідно до ст. 16 Закону «кожна повнолітня дієздатна особа має право надати у письмовій (електронній) формі згоду або незгоду на вилучення анатомічних матеріалів з її тіла для трансплантації» [5], а також відкликати її у будь-який час. При посмертному донорстві в Україні попередньо діє «презумпція незгоди»: якщо особа за життя явно не виявила самостійного бажання стати донором після своєї смерті, або якщо родичі або законні представники не надали згоди на вилучення анатомічних матеріалів померлої особи, або якщо особа за життя висловлювала заперечення проти цього, то вважається, що особа відмовилася від трансплантації. Цей принцип передбачає, що особа заздалегідь не згодна з вилученням в неї анатомічних матеріалів для трансплантації. Інша модель правового регулювання механізму здійснення посмертного донорства – «презумпція згоди», котра функціонує у більшості європейських країн. Вона передбачає, що за умови, якщо померла особа за життя не висловила заперечень проти вилучення в неї анатомічних матеріалів для трансплантації або якщо заперечення не висловлюють її родичі або законні представники, то це є підставою вважати, що вона погодилася на трансплантацію [3].

Велика доля порушень встановленого законом порядку трансплантації анатомічних матеріалів людини вчиняються при прижиттєвому донорстві, коли через посередників живого донора спеціально готують до трансплантації та вивозять до країни, де не заборонена трансплантація від чужої людини, або де така діяльність є дуже корумпована.

У випадках трансплантації від донора ex mortuo є можливість вилучити його анатомічні матеріали для подальшого продажу їх конкретному реципієнтові, який запропонував неправомірну вигоду медичній установі – як правило, приватній лікарні, де ймовірніше здійснити незаконну трансплантаційну діяльність.

Головним органом, який спеціалізується на запобіганні та протидії міграційним правопорушенням, є Департамент міграційної поліції. Його основні завдання полягають у протидії кримінальним правопорушенням, пов’язаним з експлуатацією людей, контрабандою мігрантів і незаконною легалізацією іноземців. Окрім перелічених, сюди також належить завдання щодо запобігання та протидії незаконній трансплантації анатомічних матеріалів людини, адже більшість таких кримінальних правопорушень опосередковано пов’язані з міграційними кримінальними правопорушеннями.

Окрім раніше згаданого спеціалізованого суб’єкта Департамент кіберполіції Національної поліції України також може взяти участь у запобіганні кримінальним правопорушенням у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини шляхом викриття та припинення «посередницької» чи іншої незаконної діяльності у сфері трансплантації через мережу Інтернет, а також запровадити систему моніторингу для виявлення незаконних оголошень щодо продажу чи купівлі анатомічних матеріалів людини [1].

Проблема правового регулювання порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини та криміналізації його порушення є на порядку денному не лише в Україні, але і в багатьох країнах світу. Зважаючи на це значна кількість європейських держав запровадили відповідне законодавство з питань трансплантації у сфері охорони здоров’я: Положення «Про проведення трансплантації» (Німеччина); Закон «Про пересадку нирок» (Італія); Закон «Про пересадку тканин і органів померлих осіб» (Швеція); Закон «Про охорону здоров’я» (Чехія); Закон «Про охорону здоров’я» (Угорщина); Закон «Про застосування тканин, органів і частин померлої людини в терапевтичних і наукових цілях» (Бразилія).

Досвід зарубіжних країн щодо трансплантації анатомічних матеріалів демонструє, що такі країни, як США, Великобританія, Ірландія, Німеччина, Данія в якості правової норми закріпили принцип інформованої згоди, тобто презумпцію незгоди. Протилежний згаданому – принцип передбачуваної згоди, або презумпція згоди, трапляється в законах таких держав, як Польща, Словаччина, Угорщина, Чехія, Швеція, Австрія, Португалія. Також цей принцип діє в законодавстві Франції, Італії, Бельгії, Люксембургу та Греції, але практика показує, що з етичних міркувань лікарі віддають перевагу отримувати згоду на посмертне донорство у родичів донора.

Таким чином, шляхом глибокого аналізу питань кримінально-правового регулювання порядку застосування трансплантації анатомічних матеріалів людини, можемо зазначити, що законодавцем зроблені чималі зміни в трансплантаційному законодавстві, а також в інших нормативно-правових актах, які зокрема мають на меті профілактику проявів незаконності у сфері трансплантації та застосування санкцій у разі порушення їхніх норм. Злочинна діяльність у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини постає надзвичайно гострою проблемою, що потребує негайної ліквідації шляхом запровадження дієвого механізму правового регулювання запобігання та протидії кримінальним правопорушенням, пов’язаним із незаконною трансплантацією, правоохоронними органами. До таких належать підрозділи Національної поліції України, а саме: Департамент міграційної поліції; Департамент кіберполіції Національної поліції України. Головна складність полягає у тому, що у конкретно визначених професійних завданнях перелічених підрозділів прямо не передбачено заходи щодо запобігання та протидії кримінальним правопорушенням, пов’язаним із незаконною трансплантацією анатомічних матеріалів людини. Як правило такі кримінальні правопорушення виявляються під час виконання основних завдань підрозділу, приміром коли торгівля людьми поєднана з насильницьким донорством.

Всупереч здійсненим реформам, Україна й досі перебуває у переліку країн, де поширена проблема актуальності незаконної трансплантації та низький рівень правового регулювання порядку здійснення трансплантації анатомічних матеріалів людини, що надає ґрунт для протиправних діянь. З цього випливає, що трансплантаційне законодавство потребує подальшого вдосконалення. Крім того, необхідно покращити дію кримінального закону проти кримінальних правопорушень у сфері трансплантації анатомічних матеріалів людини. Основною метою є запобігання та протидія кримінальним правопорушенням, пов’язаним із незаконною трансплантацією, що здійснюють правоохоронні органи. Діяльність усіх підрозділів буде максимально ефективною за умови їхньої співпраці під час здійснення заходів щодо запобігання та протидії кримінальним правопорушенням, пов’язаним із незаконною трансплантацією.

**СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ**

1. Барсученко Ю. О. Кримінально-правові проблеми трансплантології в Україні: шляхи їх вирішення та перспективи розвитку. *Інформація і право.* 2018. № 2. С. 177-182.
2. Гринчак С. В. Кримінальна відповідальність за незаконну трансплантацію: минуле, сучасне, майбутнє. *Проблеми законності.* 2021. № 154. С. 244-256.
3. Жерж Л. А. Заходи запобігання та протидії злочинам, пов’язаним з незаконною трансплантацією*. Ірпінський юридичний часопис.* 2019. № 4. С. 131-140.
4. Жерж Л. А. Імплементація в Україні позитивного зарубіжного досвіду запобігання злочинам, пов'язаних з незаконною трансплантацією. *Вісник Асоціації кримінального права України.* 2020. № 2. С. 286-302.
5. Про застосування трансплантації анатомічних матеріалів людині: Закон України від 17.05.2018 року № 2427-VIII. *Відомості Верховної Ради України.* URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2427-19>.
6. Кримінальний кодекс України: Закон України від 05.04.2001 року № 2341-II. *Відомості Верховної Ради України.* URL: <https://zakon.rada.gov.ua/laws/show/2341-14>.
7. Матеріали по темі «Чорні трансплантологи». *Видання: «Лівий берег».* URL: <https://lb.ua/tag/9666_chorni_transplantologi>.
8. Юзікова Н. С. Правове регулювання трансплантації анатомічних матеріалів людини. *Науковий вісник Дніпропетровського державного університету внутрішніх справ.* 2020. № 4. С. 213-218.