

РОССИЙСКО-АРМЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

АРЕФЬЕВА МАРИЯ СЕРГЕЕВНА

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО ГРАЖДАН НА ЛИЧНУЮ (ФИЗИЧЕСКУЮ)
НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ В СФЕРЕ ПРИМЕНЕНИЯ БИОМЕДИЦИНСКИХ И
ГЕНОМНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ: СОДЕРЖАНИЕ, РЕАЛИЗАЦИЯ И ЗАЩИТА В
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук по
специальности 12.00.02 – Публичное право (конституционное, административное,
финансовое, муниципальное, экологическое, европейское право, государственное
управление)

ЕРЕВАН – 2023

ՀԱՅ-ՌՈՒՍԱԿԱՆ ՀԱՄԱԼՍԱՐԱՆ

ԱՐԵՖԵՎԱ ՄԱՐԻԱ ՍԵՐԳԵՅԻ

ՔԱՂԱՔԱՑԻՆԵՐԻ ԱՆՁՆԱԿԱՆ(ՖԻԶԻԿԱԿԱՆ) ԱՆՁԵՌՆՄԽԵԼԻՈՒԹՅԱՆ
ՄԱՀՄԱՆԱԴՐԱԿԱՆ ԻՐԱՎՈՒՆՔԸ ԿԵՆՍԱԲԺՇԿԱԿԱՆ ԵՎ ԳԵՆՈՄԻԱԿԱՆ
ՏԵԽՆՈԼՈԳԻԱՆԵՐԻ ԿԻՐԱՌՄԱՆ ՈԼՈՐՏՈՒՄ. ԲՈՎԱՆԴԱԿՈՒԹՅՈՒՆ՝
ԻՐԱՅՈՒՄ ԵՎ ՊԱՇՏՊԱՆՈՒԹՅՈՒՆ ՌՈՒՍԱՍՏԱՆԻ ԴԱՇՆՈՒԹՅՈՒՆՈՒՄ

ԺԲ.00.02 – Հանրային իրավունք (սահմանադրական, վարչական,
ֆինանսական, մունիցիպալ, բնապահպանական, եվրոպական իրավունք,
պետական կառավարում) մասնագիտությամբ իրավաբանական
գիտությունների թեկնածուի գիտական աստիճանի հայցման
ատենախոսության

ՍԵՂՄԱԳԻՐ

ԵՐԵՎԱՆ –2023

Тема диссертации утверждена в Саратовском государственном

университете

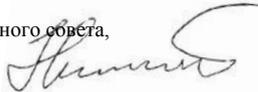
Научный руководитель: Доктор юридических наук, профессор
М.А. Липчанская
Официальные оппоненты: Доктор юридических наук, профессор
Н.Г. Сукиасян
Доктор юридических наук, профессор
С.В. Нарутто
Ведущая организация: **Институт философии, социологии и права
НАН РА**

Защита состоится 25 ноября 2023 года в 10³⁰ часов на заседании специализированного совета 063 по Юриспруденции ВАК РА при Российско-Армянском (Славянском) университете (0051, г. Ереван, ул. Овсепя Эмина, 123).

С диссертацией можно ознакомиться в читальном зале научных работников библиотеки Российско-Армянского (Славянского) университета.

Автореферат разослан _____ 2023 года.

Ученый секретарь специализированного совета,
кандидат юридических наук



Д.А. Айрапетян

Ատենախոսության թեման հաստատվել է Սարատովի պետական համալսարանում

Գիտական ղեկավար՝

Իրավաբանական գիտությունների
դոկտոր, պրոֆեսոր **Մ.Ա. Լիպչանսկայա**

Պաշտոնական ընդդիմախոսներ՝

Իրավաբանական գիտությունների
դոկտոր, պրոֆեսոր **Ն.Գ. Սուքիասյան**

Իրավաբանական գիտությունների
դոկտոր, պրոֆեսոր **Մ.Վ. Նարուտտո**

Առաջատար կազմակերպություն

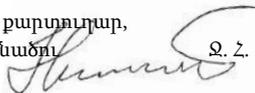
**ՀՀ ԳԱԱ փիլիսոփայության, սոցիոլոգիայի
և իրավունքի ինստիտուտ**

Ատենախոսության պաշտպանությունը կայանալու 2023 թ. նոյեմբերի 25-ին
ժ. 10:30-ին Հայ-Ռուսական համալսարանում գործող ԲՈՎ-ի Իրավագիտության 063
մասնագիտական խորհրդի նիստում (0051, ք. Երևան, Ն. Էմինի 123):

Ատենախոսությանը կարելի է ծանոթանալ Հայ-Ռուսական
համալսարանի գրադարանի գիտաշխատողների ընթերցասրահում:

Սեղմագիրն առաքվել 2023 թ. _____:

Մասնագիտական խորհրդի գիտական քարտուղար,
իրավաբանական գիտությունների թեկնածու



Օ. Հ. Հայրապետյան

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы диссертационного исследования. В содержании ст. 2 Конституции Российской Федерации провозглашено, что человек, его права и свободы представляют собой высшую ценность. Вместе с тем, закрепление в данной норме положение о том, что признание, соблюдение и защита прав человека является обязанностью государства несет в себе особый гуманистический подтекст.

Сегодня проблема защиты прав и свобод человека в РФ представляется одной из наиболее острых в науке конституционного права и в механизме воплощения конституционно-правовых установлений. Соблюдение прав и свобод человека является в настоящее время ключевым вектором, определяющим уровень демократии в обществе, степень законности и конституционности в нем, являясь своеобразным и значимым идеалом, которым следует руководствоваться.

В настоящее время в качестве ключевой проблемы следует рассматривать особенности реализации и защиты права на личную неприкосновенность человека, поскольку без упоминания этого права и указанных аспектов невозможно говорить об индивидуальной свободе личности и её развитии. Содержание упомянутого конституционного права сводится к возможности проявления человеком самостоятельности в вопросах принятия решений относительно индивидуальных сфер его жизнедеятельности. В данном случае справедливо вести речь о психической и физической неприкосновенности.

Подобная дифференциация позволяет заключить, что право человека на личную неприкосновенность является не только неотчуждаемым, но и жизненно – важным, поскольку касается всех аспектов существования человека, предполагая недопущение вторжения в них, со стороны кого бы то ни было. В настоящий момент легальное определение дефиниции «личная неприкосновенность», которое бы позволило раскрыть особенности её содержания, в отечественных нормативно-правовых актах отсутствует. Право на личную неприкосновенность рассматривается сегодня в качестве совокупности определенных юридических дозволений, причем сущность каждого из них на законодательном уровне остается не раскрытой, что не позволяет не только выявить сущность права на личную неприкосновенность в целом, но и рассмотреть особенности его соблюдения, реализации и защиты в различных областях жизнедеятельности человека.

Учитывая стремительность развития биомедицинских и геномных технологий особую остроту приобретает вопрос выявления указанных особенностей, в отношении вопроса невмешательства в физическое состояние организма человека, его тело. Развитию биомедицинских технологий и геномных технологий в Российской Федерации так же способствовало создание комплексной программы развития биотехнологий в Российской Федерации на период до 2012 г. Ее цели включали в себя создание конкурентоспособного биотехнологического сектора, а также достижение лидерских позиций в области биотехнологий (в том числе в области биомедицины). Таким образом, современный этап общественного развития сопряжен с процессом реализации биомедицинских и геномных технологий в РФ. Безусловно данный процесс порождает вопросы, касающиеся

особенностей обеспечения конституционно-правовой защиты физической целостности человека, как их непосредственного участника.

Степень научной разработанности темы исследования. сегодня наличествует небольшое количество диссертационных исследований по исследуемой проблематике. За минувшие годы из них было защищено 6 непосредственно связанных с вопросами прав человека в контексте реализации достижений в области медицины. Так, необходимо упомянуть следующие: «Уголовное право и биоэтика: уголовно-правовые проблемы применения современных биомедицинских технологий» (Н. Е. Крылова, 2006); «Право и биомедицинская этика: соотношение, принципы и формы взаимодействия» (Е. А. Золотарева, 2009); «Защита прав человека при проведении биомедицинских исследований: теоретический аспект» (Э. Ф. Труханова, 2010); «Международная защита и поощрение прав человека в области биомедицинских исследований» (Е. В. Тарасьянц, 2010); «Правовое регулирование биомедицинских исследований и применения новых биотехнологий в Европейском Союзе» (А. С. Концевенко, 2012); Конституционная правосубъектность граждан в условиях развития биомедицинских технологий (А.А. Рыжова). Отдельные аспекты специфики обеспечения защиты права на личную неприкосновенность именно в контексте невмешательства в человеческое тело нашли отражение в работах следующих авторов: Романовской О.О., Романовского О.В., Ю.Ф. Дружининой.

Сегодня наблюдается отсутствие работ, посвященных детальному и подробному исследованию содержания и реализации права на личную неприкосновенность применительно к ситуациям, предполагающим воздействие на организм человека как участника биомедицинских и геномных технологий. Это подчеркивает необходимость исследования проблемы соблюдения, реализации и защиты конституционного права на личную неприкосновенность в контексте сохранения физической целостности человека в рамках воплощения данных технологий.

Объектом диссертационного исследования являются общественные отношения, складывающиеся в условиях реализации и защиты конституционного права на личную неприкосновенность с точки зрения невмешательства в физическую целостность организма человека при реализации современных биомедицинских и геномных технологий.

Предметом исследования являются положения научных концепций, посвященных специфике исследуемого права, нормы Конституции РФ и конституционные принципы, демонстрирующие особенности содержания исследуемого права в ситуациях применения достижений современной медицины, нормы отечественных и зарубежных законодательных актов по проблемам, связанным с исследуемым правом, акты правоприменительной практики.

Цель и задачи исследования. Основная цель диссертационного исследования состоит в проведении комплексного монографического сравнительного конституционно-правового анализа природы физической неприкосновенности человека, как составляющего элемента права на личную неприкосновенность и разработке на его основе практических рекомендаций по совершенствованию отечественного законодательства.

Указанная цель подразумевает необходимость решения следующих задач:
- теоретический анализ категории «личная неприкосновенность»,

изложенной в ст. 22 Конституции Российской Федерации;

- уяснение правомочий конституционного права на физическую неприкосновенность в процессе реализации биомедицинских и геномных технологий, пределов воли человека и добровольного согласия как специального средства воздействия на присущую человеку физическую неприкосновенность;

- аксиологический анализ природы тела человека как объекта конституционного права на физическую неприкосновенность;

- в исследовании вопроса о возможности конституционно-правовой защиты тела умершего человека;

- исследование особенностей реализации конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности человеческого плода в процессе применения биомедицинских и геномных технологий;

- изучение специфики соблюдения права на физическую неприкосновенность живого донора как участника технологии трансплантации органов и тканей человеческого тела в Российской Федерации;

- исследование правовой природы презумпции согласия на изъятие органов и тканей человека у умершего, рассмотрении конституционно-правового статуса родственников умершего, как субъектов, уполномоченных на осуществление конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности покойного в условиях реализации технологии трансплантации органов и тканей человека;

- анализ конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности суррогатной матери;

- выявление особенностей компенсации нарушений физического здоровья человека, связанных с умалением его права на физическую неприкосновенность в процессе реализации биомедицинских технологий;

- выработка предложений и рекомендаций, связанных с совершенствованием отечественных нормативно-правовых актов по вопросу конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности человека.

Методологическая основа исследования. В процессе исследования применялись ключевые методы научного познания, наличествующие в юридических и философских науках. Следует упомянуть такие общенаучные методы как: синтез, анализ, дедукция, индукция.

Ведущим методом явился формально–юридический метод. С использованием данного метода осуществлялась формулировка конкретных дефиниций по выделенным проблемам.

Историко-правовой метод позволил рассмотреть специфику генезиса исследуемого права, особенности его нормативной регламентации в зарубежных и отечественных нормативных актах различных эпох.

Сравнительно-правовой метод позволил установить общности и различия в вопросах обеспечения соблюдения, практического воплощения и защиты исследуемого права в нормах отечественного законодательства и правовых актах иностранных государств.

Теоретическая основа исследования. В основу теоретического исследования положены монографии, учебники, докторские и кандидатские диссертации, научные статьи и иные научные работы, посвященные вопросам конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности человека в процессе реализации биомедицинских и геномных технологий. Для исследования конституционно-правовых начал правового статуса человека анализировались работы М.А. Липчанской, И.А. Крусса, Н.И. Матузова. Для конкретизации рассматривались работы С.А. Авакьяна., А.П. Морозова, Н.В. Тюменевой. Особенности обеспечения физической неприкосновенности человека в межотраслевом аспекте были исследованы посредством обращения к работам И.Х. Бабаджанова, Д.С. Донцова, Т.Г. Кудашовой. Для определения феномена «телесности» человека изучены работы имеющие отношение к философии права таких авторов как: М. Мерло Понти, Э. Гуссерль. В контексте изучения особенностей тела человека как объекта права на физическую неприкосновенность рассматривались работы следующих исследователей О.Э. Старовойтовой, Е.М. Нестеровой, М.А. Лаврика.

Нормативная и эмпирическая база исследования. В рамках исследования осуществлялось обращение не только к содержанию нормативно-правовых актов РФ по данному вопросу, анализировался и зарубежный правовой опыт таких государств как Великобритания, Германия, Франция, США, Италия, а так же стран представителей СНГ: Азербайджана, Белоруссии, Казахстана.

В качестве эмпирического материала в работе использовались правовые позиции Конституционного Суда РФ, Европейского суда по правам человека, Межамериканского суда по правам человека относительно обеспечения невмешательства в физическую целостность тела человека, ее защиты, материалы социологических исследований, научно-практических конференций, статистические данные и сведения, содержащиеся на официальных сайтах органов государственной власти, международных организаций, информационных ресурсах сети Интернет.

Научная новизна работы. Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что это одно из первых монографических сравнительно-правовых исследований, в котором на основе применения современной научной методологии проведено комплексное конституционно-правовое исследование содержания категории «физическая неприкосновенность человека», её отдельных элементов, а так же особенности её конституционно-правовой защиты в Российской Федерации. В результате проведенного исследования сформулированы авторские определения понятий «личная

неприкосновенность человека» и «физическая неприкосновенность человека»; исследован вопрос о специфике субъекта, физическая неприкосновенность которого подлежит конституционно-правовой защите; изучены особенности обеспечения физической целостности человека в условиях применения биомедицинских технологий, а так же рассмотрены способы её защиты..

Основные положения, выносимые на защиту:

1. Категория «личная неприкосновенность» в отечественном и зарубежном законодательстве воспринимается синонимично понятию «невмешательство». Она характеризует отсутствие угроз и посягательств на все сферы существования человека – его физическую и психическую составляющие. Интерпретация ст. 22 Конституции РФ позволяет заключить, что категория «личная неприкосновенность» характеризует состояние внутренней автономии личности, в условиях существования которого, сферы индивидуальной обособленности человека — его организм, особенности психического развития, не подвергаются любому воздействию извне, за исключением ситуаций, когда человек посредством собственной воли и действий допускает реализацию данного воздействия.

2. Структура конституционного права человека на физическую неприкосновенность человека состоит из совокупности следующих элементов:

1) Возможности человека рассчитывать на невмешательство в состояние его организма, в том числе его внешний облик;

2) Способности человека к формированию собственной, независимой воли по вопросу предоставления доступа к организму человека. В качестве способа реализации воли человека по данному вопросу выступает выражение им добровольного информированного согласия на медицинское вмешательство;

3) Сохранении состояния неизменности тела умершего человека. Указанное правомочие в силу того, что умершей человек не может являться субъектом права согласно российскому законодательству, переходит к его родственникам.

3. В целях обеспечения невмешательства в физическую неприкосновенность умершего человека, в условиях при реализации биомедицинских технологий конституционное право на физическую неприкосновенность трансформируется в право на достойное отношение к телу человека после наступления его смерти.

4. Право на физическую неприкосновенность является юридической гарантией невмешательства в индивидуальные области жизнедеятельности личности. Поскольку оно обеспечивает целостность тела человека как биологического существа, требовалось установить, подлежит ли правовой защите физическая неприкосновенность плода человека. Установлено, что этап внутриутробного существования плода человека подлежит правовой защите. Плод человека следует рассматривать в качестве специального субъекта, дородового периода развития, отличающегося от непосредственного обладателя права на физическую неприкосновенность. Он не может быть отнесен к такой категории как «субъект права» в силу отсутствия у него возможности непосредственно реализовать юридические дозволения. Однако, учитывая наличие у плода обособленного тела, его физическая неприкосновенность нуждается в

конституционно-правовой защите. Положение, касающееся необходимости сохранения физической неприкосновенности плода человека должно быть отражено в отдельном пункте 4 ст. 5 ФЗ « Об основах охраны здоровья граждан в РФ» Предлагается изложить его в следующей редакции: « Плоду человека – жизнеспособному человеческому существу, обладающему собственным телом, гарантируется юридическая возможность невмешательства в его физическую неприкосновенность, что предусматривает недопустимость осуществления любой трансформации тела, приводящей к негативным последствиям (повреждению, разрушению), как со стороны третьих лиц, так и со стороны матери ».

5. Объектом конституционного права на физическую неприкосновенность является человеческое тело, которое представляет собой совокупность органов, клеток, тканей, в том числе внешний облик, а так же заимствованные (вторичные) объекты (протезы, имплантаты). В отношении тела, обладатель конституционного права на физическую неприкосновенность реализует намерения, присущие собственнику (владение, пользование, распоряжение). В данном случае, человек лишь выражает собственную волю относительно согласия/ несогласия нарушения присущей ему физической неприкосновенности.

6. Отсутствие в законе возможности осуществления технологии прижизненного донорства между лицами, не являющимися кровными родственниками является ограничением права на физическую неприкосновенность поскольку в этом случае донор лишен возможности принять решение об использовании собственной физической автономии. Необходимо предусмотреть в указанной статье закона возможность неродственного донорства. В этом случае возможность участия в реализации технологии прижизненного донорства может быть предоставлена следующим лицам: 1) кровные родственникам лица, нуждающегося в пересадке органа, 2) его супругу, находящемуся в зарегистрированном браке 3) усыновителям и усыновленным.

7. Установленное Конституцией РФ неприкосновенность предоставляет каждому человеку юридическую возможность принятия самостоятельного решения о совершении медицинского вмешательства в его организм. Сегодня сохраняется проблема обеспечения достойного отношения к телу скончавшегося субъекта в условиях реализации технологии трансплантации органов и (или) тканей человека. В настоящее время содержание презумпции согласия на изъятие органов и тканей человека в условиях реализации посмертного донорства не гарантирует достойного отношения к телу умершего лица. В действующем российском законодательстве отсутствуют положения, свидетельствующие об обязанности извещения близких родственников умершего человека о возможном изъятии органов и тканей его тела для реализации технологии трансплантации. В этой связи, необходимо внести изменения в ст. 8 ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека», касающиеся необходимости обязательного испрашивания согласия. родственников умершего относительно изъятия его органов и тканей для вышеупомянутых целей.

8. В условиях осуществления такой современной биомедицинской технологии как суррогатное материнство реализация суррогатной матерью возможности прервать беременность по собственной инициативе должна рассматриваться в качестве специальной формы защиты присущего ей

конституционного права на физическую неприкосновенность. Необходимо закрепить в качестве дополнительных социальных показаний для искусственного прерывания беременности вышеупомянутой женщиной в Постановлении Правительства РФ от 6 февраля 2012 г. № 98 «О социальном показании для искусственного прерывания беременности» следующие: 1) наступления обстоятельств, не зависящих от суррогатной матери, представляющих опасность для её жизни и здоровья, 2) отказа и/или уклонения обоих генетических родителей/одинокоего родителя от выполнения принятых обязательств в условиях реализации программы суррогатного материнства. Данная мера позволит исключить рассмотрение тела суррогатной матери как средства эксплуатации и станет дополнительной гарантией защиты её конституционного права на физическую неприкосновенность.

9. В качестве способа защиты права человека на физическую неприкосновенность необходимо рассматривать возможность реализации компенсаторного механизма, путем выплаты медицинским учреждением, возмещения за нарушения физической целостности тела человека, подвергнутого медицинскому вмешательству. В этом случае, в судебном порядке должна проводиться оценка нарушения физической целостности тела человека с учетом времени, которое потребуется для восстановления его физического благополучия.

10. Осуществление органами прокуратуры надзорных мероприятий, связанных с проверкой субъектов, осуществляющих деятельность, связанную с реализацией биомедицинских технологий, является средством защиты права человека на физическую неприкосновенность. Установлена необходимость нормативного закрепления возможности осуществления надзорных мероприятий в отношении лиц, чья деятельность не являясь медицинской, но фактически- имеет признаки таковой (субъектов осуществляющих деятельность, связанную с осуществлением косметологических процедур). В качестве такой деятельности следует рассматривать и осуществление услуг, реализация которых направлена на эстетическую коррекцию лица и тела человека, связана с воздействием на состояние покровных тканей человеческого организма.

Теоретическая и практическая значимость диссертации.

Теоретическая значимость диссертации состоит в том, что сформулированные в ней идеи и выводы развивают теорию соблюдения, реализации и защиты конституционного права на личную неприкосновенность в конкретном аспекте - сохранение физического благополучия человека, способствуют более глубокому пониманию тенденций и закономерностей развития идеи прав человека в Российской Федерации и за рубежом.

Практическая значимость диссертации состоит в рекомендациях по совершенствованию законодательства Российской Федерации в части реализации и защиты права на физическую неприкосновенность человека в условиях применения биомедицинских и геномных технологий в Российской Федерации. Совокупность представленных в диссертации теоретических положений и практических рекомендаций может быть использована в практической работе органов государственной власти, органов местного самоуправления, правоохранительных органов, медицинских организаций, а также в процессе разработки законодательных и подзаконных актов в области прав человека, в сфере правового регулирования процесса реализации инновационных

биомедицинских технологий.

Содержащиеся в диссертационном исследовании предложения могут быть использованы при изучении конституционного права России и зарубежных стран, специальных курсов, посвященных правам человека.

Совокупность представленных в диссертации теоретических положений может быть использована в практической работе органов государственной власти, органов местного самоуправления, правоохранительных органов, медицинских организаций, а также в процессе разработки законодательных и подзаконных актов в области прав человека, в сфере правового регулирования процесса реализации инновационных биомедицинских технологий.

Апробация результатов исследования. Материалы диссертации представлялись и обсуждались на научно-практических конференциях в Казанском федеральном университете (V Международный научно-практический Конвент студентов и аспирантов «Правовое регулирование разумного потребления», приуроченный к 215- летию Юридического факультета Казанского (Приволжского) федерального университета. (г. Казань, Республика Татарстан, 22-23 ноября 2019 г.), Донском государственном техническом университете, Институте сферы обслуживания и предпринимательства (Международная конференция «Развитие юридической науки и проблема преодоления пробелов в праве» - круглый стол № 10 (г. Шахты, Ростовская область 30 ноября 2019 года), в конференциях, проводимых ФГБОУ ВО «Саратовской государственной юридической академией (2018 г.), использовались при подготовке к международной олимпиаде по конституционному праву, проводимой Обществом науки и творчества при поддержке Казанского (Приволжского) федерального университета и других учебных и научных учреждениях.

Основные положения, выводы и научно-практические рекомендации нашли отражение в 11 публикациях, из них 3 – статьи в научных журналах, рекомендованных ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации основных результатов диссертаций на соискание ученой степени доктора юридических наук и кандидата юридических наук.

Структура работы. Диссертационное исследование состоит из введения, трех глав, разделенных на пять параграфов, заключения, а также списка использованной литературы и правовых источников.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ ДИССЕРТАЦИИ

Во введении обосновывается актуальность избранной автором темы диссертации, характеризуется степень разработанности проблемы, определяются цели, задачи, объект, предмет, методология и методика исследования, обосновывается его научная новизна, теоретическая и практическая значимость, формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации и внедрении результатов диссертационного исследования.

Первая глава под заголовком **«Трансформация конституционного права на личную неприкосновенность человека в современном мире»** состоит из трех параграфов.

Первый параграф **«Категория «личная неприкосновенность» в конституционном праве** посвящен генезису категории «личная неприкосновенность» в отечественных и зарубежных нормативно-правовых актах различных исторических эпох. В параграфе предложено более широкое толкование дефиниции «личная неприкосновенность» с учетом всех возможных проявлений индивидуальной обособленности человека. Рассмотрена категория «внутренняя автономия личности», которая определяет состояние в условиях существования которого, сферы индивидуальной обособленности человека — его организм, особенности психического развития, не подвергаются любому воздействию извне, за исключением ситуаций, когда лицо посредством собственной воли и действий допускает их реализацию. Исследовано понятие «личная безопасность», которое следует воспринимать в персонифицированном значении, в качестве критерия защищенности человека, его физического и психологического, состояния. Установлено, что категорией «личная» в содержании ст. 22 Конституции РФ описывается носитель свойства неприкосновенности. Оно характеризует внутренние уникальные качества, субъекта, не подверженные внешнему воздействию.

Во втором параграфе **«Структура конституционного права на личную (физическую) неприкосновенность человека»**, проанализированы особенности исследуемого права с точки зрения обеспечения сохранения телесной целостности человека, его физической неприкосновенности, исследован характер правомочий, входящих в право на физическую неприкосновенность, особенности лиц, которым оно присуще. Сформулированы следующие правомочия:

1) право требование – возможность управомоченного субъекта рассчитывать на невмешательство в состояние его организма в целом, а так же его отдельные элементы

2) право поведение, выражающиеся в формировании собственной независимой воли субъекта относительно возможности нарушения целостности его тела

3) право – притязание, характеризующееся обеспечением защиты целостности тела управомоченного субъекта

Установлено, что умершее лицо не может рассматриваться в качестве обладателя права на физическую неприкосновенность, однако его тело подлежит правовой защите поскольку исследуемое право трансформируется в право на достойное отношение к телу после смерти. Так же сформулирован вывод, о том,

что человеческий плод не может рассматриваться в качестве субъекта исследуемого права, но его физическое состояние нуждается в конституционно-правовой защите.

Третий параграф «Тело человека как объект конституционного права на физическую неприкосновенность» проанализирован вопрос о правовой природе человеческого тела. Рассмотрены два аспекта его восприятия:

1) Как соматического объекта – характеристика человека как биологического существа

2) Как объекта нуждающегося в достойном отношении- вместилище свойств человека определяющих его самость.

Установлено, что тело человека представляет собой сложный объект, объединяющий физические и духовные особенности человека. Установлено, что человеческое тело не может рассматриваться как объект, в отношении которого носитель права реализует господство собственника. Тело представляет собой ценность, определяющую индивидуальность человека. Важным признаком является достойное отношение к человеческому телу.

Определены основные составляющие понятия «тело человека» к которым относятся:

1) Исходные компоненты телесной организации, которые присущи человеку на дородовой стадии развития (внутренние органы, так и генетические составляющие тела – кровь и лимфа) .

2) Заимствованные (вторичные) компоненты (к ним могут быть отнесены объекты протезирования и имплантации, полностью выполняющие функции внутренних органов, замещающие их.

Установлено, что понятие тело человека, так же включает в себя такую дефиницию как внешний облик. Определено, что внешний облик представляет собой комплекс неотчуждаемых внешних физических признаков (строение ушей, форма носа, разрез глаз, телосложение), позволяющих индивидуализировать человека на всех этапах его развития.

Вторая глава под заголовком «Реализация конституционного права на физическую неприкосновенность в процессе применения биомедицинских и геномных технологий в Российской Федерации» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе «Соблюдение конституционного права человека на физическую целостность в процессе применения технологии прижизненного и посмертного донорства в России» рассмотрен вопрос обеспечения неприкосновенности человека в области защиты его тела в контексте анализа процесса реализации медицинской технологии прижизненного и посмертного донорства в РФ. Аспект правового обеспечения неприкосновенности рассмотрен с точки зрения необходимости выражения достойного отношения к человеческому телу. Исследованы проблемы, связанные с оценкой воздействия на организм потенциального донора при применении указанных медицинских технологий. Проанализированы проблемы реализации «эмоционального донорства» в РФ как способа совершения человеком волеизъявления относительно присущей ему физической неприкосновенности. Дана оценка роли родственников, при решении вопроса о возможном использовании для целей посмертного донорства органов и тканей скончавшегося лица.

На основе анализа содержания положений Конституции РФ,

установлено, что закрепленное в Законе РФ «О трансплантации органов и (или) тканях человека» требование о необходимости наличия исключительно генетической связи между донором органов и тканей и реципиентом не представляется разумным и справедливым. В качестве условия для изъятия органов и тканей для трансплантации у живого донора, помимо генетической связи, предложено предусмотреть и возможность эмоционального донорства, основанной на связи, которая может существовать между супругами, усыновителями и усыновленными.

Проанализирована современная редакция презумпции согласия на изъятие органов и тканей человека отраженная в ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека». Сформулировано предложение о закреплении в ст. 8 ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека»¹ положение следующего содержания: «Изъятие органов и тканей человека, в отношении которого был поставлен диагноз «смерть мозга» допускается при совокупном выполнении следующих условий:

- 1) Извещения родственников данных лиц с документами, констатирующими диагноз «смерть мозга»
- 2) Выражение супругом и родственником данного лица, на изъятие органов и тканей покойного, которое фиксируется в письменном виде в медицинской документации умершего».

На основе анализа отечественной и зарубежной практики высказано предложение о создании единой информационной системы, отражающей согласие на изъятие органов и тканей человека.

Во втором параграфе **«Конституционно-правовое регулирование права на физическую неприкосновенность в условиях программы суррогатного материнства»** исследован вопрос защиты неприкосновенности человека в аспекте невмешательства в человеческое тело в ходе применения технологии суррогатного материнства. Охарактеризованы особенности взаимоотношений, складывающихся между биологическими родителями и суррогатной матерью, в рамках достигнутого соглашения, на основе сопоставления интересов данных субъектов. Установлено, что физическая неприкосновенность суррогатной матери представляет собой невмешательство в её физическое состояние, неприменение мер которые могут причинить вред её здоровью. Сформулирован вывод о допустимости прерывания беременности суррогатной матерью, в случае отказа генетических родителей от исполнения принятых на себя обязательств по достигнутому с ней соглашению. Разработана трактовка критериев виновного поведения обладателей генетического материала в отношении суррогатной матери.

Предложено закрепить в статье 55 ФЗ «Об основах охраны здоровья

¹ О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон РФ от 22.12.1992 № 4180-1 (Ред. от 23.05.2016)//Ведомости СНД и ВС РФ. 14.01.1993. № 2. Ст. 62.

граждан»² следующее положение: «Использование биологического материала скончавшегося лица в целях применения вспомогательных репродуктивных технологий, в том числе, программы суррогатного материнства может быть осуществлено его супругой/супругом, а в случае их отсутствия или смерти, любым из биологических родителей.

В третьем параграфе «**Конституционная защита физической неприкосновенности человека при применении биомедицинских и геномных технологий в Российской Федерации**» выделены способы защиты исследуемого права, такие как:

1) Возможность обращения в суд с целью восстановления исследуемого права. Здесь подразумевается способность субъекта обжаловать реализованные в отношении него неправомерные действия, направленные на нарушение его физического состояния.

2) Самозащита. Способом проявления самозащиты исследуемого права указано выражение субъектом собственного волеизъявления относительно мер воздействия, которые будут реализованы медицинскими работниками в тексте добровольного информированного согласия.

3) Возможность обращения в специализированные компетентные органы с целью защиты исследуемого права.

На основании результатов диссертационного исследования автор пришел к следующим выводам:

1. В контексте содержания ст. 22 Конституции РФ категория «личная неприкосновенность» раскрывает специфику состояния внутренней автономии личности, в условиях существования которого, сферы индивидуальной особенности человека — его организм, особенности психического развития, не подвергаются любому воздействию извне, за исключением ситуаций, когда лицо посредством собственной воли и действий допускает реализацию данного воздействия.

2. Право на физическую неприкосновенность человека имеет сложную структуру и состоит из совокупности следующих элементов: 1) Возможности управомоченного субъекта рассчитывать на невмешательство в состояние его организма; 2) Способности обладателя исследуемого права к формированию собственной, независимой воли относительно решения вопроса о предоставлении/ не предоставлении доступа к телу и его отдельным элементам; 3) Сохранение состояния неизменности тела скончавшегося лица. Указанное правомочие в силу того, что умершее лицо не может являться субъектом права согласно российскому законодательству переходит к его родственникам.

3. В целях обеспечения невмешательства в целостность организма умершего человека, в условиях реализации биомедицинских и геномных технологий право на физическую неприкосновенность трансформируется в право на достойное отношение к телу человека после наступления смерти.

²Об основах охраны здоровья граждан в РФ: Фед. закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ; в ред. Федер. закона от 27 декабря 2018 г. № 511-ФЗ // Рос. газ. 2011. 23 ноября; № 263.

4. Этап внутриутробного существования плода человека подлежит правовой защите.

5. Тело человека, как объект права на физическую неприкосновенность должно рассматриваться комплексно, с учетом его органов, клеток, тканей, внешнего облика, а так же заимствованных (вторичных) объектов (протезов, имплантатов).

6. Необходимо законодательно регламентировать возможность эмоционального донорства. Возможность участия в реализации технологии прижизненного донорства может быть предоставлена следующим лицам: 1) кровные родственникам лица, нуждающегося в пересадке органа, 2) его супругу, находящемуся в зарегистрированном браке 3) усыновителям и усыновленным.

7. Необходимо внести изменения в ст. 8 ФЗ «О трансплантации органов и (или) тканей человека»³, касающиеся необходимости обязательного испрашивания согласия родственников умершего относительно изъятия его органов и тканей для целей последующей трансплантации..

8. Реализация суррогатной матерью возможности прервать беременность по собственной инициативе должна рассматриваться в качестве специальной формы защиты присущего ей конституционного права на физическую неприкосновенность

10. В качестве способа защиты права на физическую неприкосновенность следует рассматривать возможность реализации компенсаторного механизма, подразумевающего выплату возмещения за нарушения физической целостности тела человека, подвергнутого медицинскому вмешательству. В этом случае, должна проводиться оценка нарушения физической целостности тела человека с учетом времени, которое потребуется для восстановления его физического благополучия.

11. Осуществление органами прокуратуры контрольных мероприятий, связанных с проверкой субъектов, осуществляющих деятельность, связанную с реализацией биомедицинских технологий является средством защиты права человека на физическую неприкосновенность. Требуется нормативное закрепление возможности осуществления контрольных мероприятий в отношении лиц, чья деятельность не являясь медицинской, фактически, имеет признаки таковой

Основные положения диссертации отражены в следующих публикациях автора:

1. Арефьева М. С. К вопросу о необходимости регламентации правового статуса человеческого плода как субъекта права на физическую неприкосновенность в РФ // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2020. № 5 (136). С. 96-107.

2. Арефьева М. С. О применении процедуры искусственного прерывания беременности по инициативе суррогатной матери как способе защиты её физической неприкосновенности в контексте содержания ст. 22 Конституции РФ//

³ О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон РФ от 22.12.1992 № 4180-1 (Ред. от 23.05.2016)//Ведомости СНД и ВС РФ. 14.01.1993. № 2. Ст. 62.

Вестник Сургутского государственного университета. 2020. № 4 (30). С. 67-75.

3. Арефьева М. С. Проблемы конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности умершего в контексте реализации технологии трансплантации органов и тканей человека // Вестник Евразийской академии административных наук. 2021. № 1 (54). С. 99-104.

4. Арефьева М.С. Использование единого федерального регистра волеизъявления доноров на трансплантацию органов и тканей после смерти, как дополнительная гарантия защиты права человека на физическую неприкосновенность в РФ // Электронное правосудие и процессы цифровизации права: проблемы и перспективы. Материалы III Международного научно- практического Конвента студентов и аспирантов (Казань, 22-24 ноября 2018 г.)/ сост.: Ю.М. Лукин, Н.Н. Маколкин, Р.Э. Сабитов и др.- Казань: Изд-во Казан ун-та- Т.1.- 266 с. С. 191-194.

5. Арефьева М.С. Конституционное право на физическую неприкосновенность внешнего облика человека: нормативная регламентация и перспективы развития // Конституция Российской Федерации – основа правовой системы современности: сборник по материалам IX Всероссийской научной конференции среди первокурсников / ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия». – Саратов: ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия», 2018. – 484 с. С. 9-13.

6. Арефьева М.С. Внутренняя автономия личности как составляющий элемент конституционно-правовой категории «личная неприкосновенность»: особенности трактовки // Развитие юридической науки и проблема преодоления пробелов в праве // Сборник научных статей по итогам работы международного круглого стола. 28 февраля 2019 г. - Шахты: ООО «Конверт», - 2019. С 41-45.

7. Арефьева М. С. Тело человека как объект конституционного права на физическую неприкосновенность: доктринальный и нормативный аспект // Право и законность: вопросы теории и практики: сборник материалов IX Всероссийской научно-практической конференции (Абакан, 12–13 апреля 2019 г.) / науч. редактор Д. Б. Сергеев. – Абакан: Издательство ФГБОУ ВО «Хакасский государственный университет им. Н. Ф. Катанова», 2019. С. 61-63.

8. Арефьева М.С. О проблеме учета волеизъявления потенциальных родителей относительно дальнейшего использования эмбрионов- объектов услуги криоконсервации в контексте соблюдения конституционного права на физическую неприкосновенность в Российской Федерации // Правовое регулирование разумного потребления: материалы IV Международного научно-практического конвента студентов и аспирантов (Казань, 22-23 ноября 2019 г.)/сост.: Ю.М.Лукин, Ю.Ю.Цыбенко, Р.Э.Сабитов и др.- Казань: Издательство Казанского университета, 2019. С. 159-161.

9. Арефьева М. С. Проблемы конституционно-правовой защиты физической неприкосновенности тела человека в условиях реализации посмертных программ суррогатного материнства в РФ // Развитие юридической науки и проблема преодоления пробелов в праве // Сборник научных статей по итогам работы десятого международного круглого стола, 30 ноября 2019 г. Часть 1 - Шахты: ООО «Конверт», 2019. С. 60-66.

10. Арефьева М.С. Проблемы реализации судебного механизма защиты права человека на физическую неприкосновенность в РФ в условиях ликвидации негативных последствий применения биомедицинских технологий// Современные

исследования в гуманитарных и естественнонаучных отраслях: Сборник научных статей. Ч. VII / Научный ред. д. пед. Наук Ф.Д. Рассказов. – М.: Издательство «Перо», 2021 – 127 с. – 2,0 Мб. [Электронное издание]. С. 19-25.

11. Арефьева М.С. О характеристике дефиниции «личная безопасность» как элемента конституционно-правовой категории «личная неприкосновенность» в контексте содержания ч. 1 ст. 22 Конституции РФ // Междисциплинарные исследования: Опыт прошлого, возможности настоящего, стратегии будущего: сборник статей III Международной научно-практической конференции. – Мельбурн: МЦНИР «Научный взгляд». 2021. 236 с. С. 65-

ԱՐԵՖԵՎԱ ՄԱՐԻԱ ՍԵՐԳԵՅԻ

ՔԱՂԱՔԱՑԻՆԵՐԻ ԱՆՁՆԱԿԱՆ(ՖԻԶԻԿԱԿԱՆ) ԱՆՁԵՌՆՄԽԵԼԻՈՒԹՅԱՆ
ՄԱՀՄԱՆԱԴՐԱԿԱՆ ԻՐԱՎՈՒՆՔԸ ԿԵՆՍԱԲԺՇԿԱԿԱՆ ԵՎ ԳԵՆՈՄԻԱԿԱՆ
ՏԵԽՆՈԼՈԳԻԱՆԵՐԻ ԿԻՐԱՌՄԱՆ ՈԼՈՐՏՈՒՄ. ԲՈՎԱՆԴԱԿՈՒԹՅՈՒՆ՝
ԻՐԱՑՈՒՄ ԵՎ ՊԱՇՏՊԱՆՈՒԹՅՈՒՆ ՌՈՒՍԱՍՏԱՆԻ ԴԱՇՆՈՒԹՅՈՒՆՈՒՄ

ՀԱՄԱՌՈՏԱԳԻՐ

Սույն ատենախոսությունը նվիրված է մարդու ֆիզիկական անձեռնմխելիության հետազոտությանը որպես անձնական անձեռնմխելիության բաղադրիչ մաս: Վերոշարադյալը հետազոտվել է մարդու մարմնի միասնականության սահմանադրաիրավական ապահովության տեսանկյունից ժամանակակից կենսաբժշկական տեխնոլոգիաների կիրառման լույսի ներքո, մասնավորապես, քննարկվել են մարդու կյանքի և մահվան պայմաններում մարմնի մասերի փոխապատվաստումը, փոխնակ մայրության վերարտադրողական տեխնոլոգիայի իրացվելիությունը: Ատենախոսական հետազոտության թեմայի արդիականությունը, առաջին հերթին, պայմանավորված է նորարական զարգացմամբ, որը կապված է Ռուսաստանի Դաշնությունում կենսաբժշկական և գենոմիական տեխնոլոգիաների առաջընթացով: Վերջինս պայմանավորված է նշված տեխնոլոգիաների զարգացմամբ: Այսօր, կենսաբժշկական նախագծերի մասով գրանտերի տրամադրման քաղաքականությունը և ներդրումները գտնվում է Սկոլկովո ինովացիոն կենտրոնի Կենսաբժշկական տեխնոլոգիաների կլաստերի, Биософт РБК-ի և Ռոսնանո ԲԲԸ-ի ուշադրության կենտրոնում:

Կենսաբժշկական և գենոմիական տեխնոլոգիաների մասով մարդու անձնական անձեռնմխելիության իրացման և պաշտպանության առանձնահատկությունների հետազոտության արդիականությունը պայմանավորված է պետական և հասարակական արդի զարգացման փուլով: Ներկայումս գործող բիոտեխնոլոգիաների ոլորտի իրավական կարգավորման համակարգը չի համապատասխանում ժամանակակից մարտահրավերներին: Նշված ոլորտի մասով միասնական մոտեցման բացակայությունը և գործող օրենսդրական և նորմատիվ-իրավական ակտերի անհամաձայնվածությունը դաշնային, ռեգիոնալ, համայնքային և ճյուղային մակարդկներում խոչընդատում է կենսաբժշկական տեխնոլոգիաների զարգացմանը Ռուսաստանի Դաշնությունում: Այս պայմաններում կենսաբժշկական և գենոմիական տեխնոլոգիաների անբարեխիղճ իրացումը, հաշվի առնելով դրանց բնույթը, հիմք է ստեղծում մարդու ֆիզիկական զարգացման ոլորտ

ներխուժելու համար, ինչը անհրաժեշտություն է առաջացնում նրա սահմանադրաիրավական կարգավիճակի վերանայման համար:

Հեղինակի կողմից բերվել է «անձնական անձեռնմխելիություն» եզրույթի բովանդակային հիմնավորում, ինչի նպատակն է «ֆիզիկական անձեռնմխելիություն» հասկացության ձևավորումը: Ըստ ատենախոսի հիմնավորված կարծիքի ՌԴ Սահմանադրության 22-րդ հոդվածի բովանդակության պայմաններում «անձնական անձեռնմխելիություն» եզրույթը բնութագրում է մարդու և նրա կենսագործունեության դաշտի անջատությունը արտաքին ներգործությունից: Հեղինակի կարծիքով, նշված հասկացությունը ներկայացնում է անձի ներքին կառուցվածքի առանձնահատկությունը: Այսպես, մարդու օրգանիզմը, որպես անհատական անջատ ոլորտ, նրա հոգեկան զարգացման առանձնահատկությունները արտաքին միջամտության եթթակա չեն, բացառությամբ այն հանգամանքների, երբ անձը սեփական կամքով և գործողություններով թույլատրում է նմանատիպ միջամտությունը:

Հետազոտության գիտական նորույթը կայանում է նրանում, որ ատենախոսությունը համարվում է առաջին համակարգային, համեմատական մենագրական հետազոտությունը, որում ձևակերպված է «մարդու ֆիզիկական անձեռնմխելիություն» հասկացությունը, ձևակերպված է իրավաբանական գործողությունների շարք, որը մարդը իրավագոր է կատարել սեփական մարմնի նկատմամբ՝ որպես կենսաբժշկական և գենոմիական տեխնոլոգիաների մասնակից: Ձևակերպված է «մարդկային մարմին» եզրույթի հասկացությունը որպես ֆիզիկական անձեռնմխելիության սահմանադրական իրավունքի օբյեկտ: Սահմանված են մարդու պտղի և մահացած անձի ֆիզիկական անձեռնմխելիության պաշտպանության սահմանադրաիրավական առանձնահատկությունները: Մշակված են առաջարկություններ կենսաբժշկական և գենոմիական տեխնոլոգիաների իրացման պայմաններում մարդու անձեռնմխելիության պաշտպանության միջոցների վերաբերյալ:

AREFIEVA MARIA SERGEEVNA

CONSTITUTIONAL RIGHT OF CITIZENS TO PERSONAL (PHYSICAL)
INVIOABILITY IN THE APPLICATION OF BIOMEDICAL AND GENOMIC
TECHNOLOGIES: CONTENT, IMPLEMENTATION AND PROTECTION IN THE
RUSSIAN FEDERATION

SUMMARY

The dissertation is devoted to the study of human physical inviolability as a component of the right to personal inviolability, conducted through the prism of the analysis of the constitutional and legal maintenance of the integrity of the human body in the conditions of the use of modern biomedical technologies: transplantation of body parts in conditions of lifetime and posthumous donation, the implementation of reproductive technology of surrogacy. The relevance of the topic of the dissertation research, first of all, is predetermined by innovative progress, which is associated with the development of biomedical and genomic technologies in the Russian Federation. This process is caused by the rapid development of these technologies. Today, the policy of granting grants and investing in biomedical projects is in the focus of the Cluster of Biomedical Technologies of the Skolkovo Innovation Center, the RVC Biofund and Rusnano.

The study of the peculiarities of compliance with the implementation and protection of human physical integrity as a participant in biomedical and genomic technologies acquires particular relevance in the conditions of the current stage of state and social development. The current system of legal regulation of the biotechnology industry does not meet the challenges of the time. The lack of a unified approach to the regulation of the industry and the inconsistency of the current legislative and regulatory acts of the federal, regional, municipal and sectoral levels hinder the dynamic development of biotechnology in the Russian Federation. In these conditions, the unfair implementation of biomedical and genomic technologies, taking into account their radicality, creates prerequisites for an invasion into the sphere of human physical development, which leads to the need to rethink its constitutional and legal status.

The author provides a justification for the content of the category "personal inviolability", carried out in order to formulate the concept of "physical inviolability". According to the reasoned opinion of the dissertation in the conditions of the content of Article 22 of the Constitution of the Russian Federation, the term "personal inviolability" characterizes the isolation of a person from outside interference in the field of his life. According to the author, this concept reveals the specifics of the state of internal autonomy of the individual, in the conditions of existence of which, the spheres of individual isolation of a person — his body, features of mental development, are not exposed to any external influence, except for situations when a person through his own will and actions allows the realization of this influence.

The scientific novelty of the research lies in the fact that the dissertation is the first comprehensive, comparative, systematic monographic study in which the concept of

"human physical integrity" is formulated, a list of legally significant actions constituting the right to physical integrity that a person is authorized to perform as a participant in biomedical and genomic technologies in relation to his own body is formulated. The concept of the category "human body" as an object of the constitutional right to physical integrity is formulated. The features of the constitutional and legal protection of the physical inviolability of the human fetus and the deceased person are established. Proposals have been developed on ways to protect human integrity in the context of the implementation of biomedical and genomic technologies. features of mental development, are not exposed to any external influence, except for situations when a person through his own will and actions allows the realization of this influence.

The scientific novelty of the research lies in the fact that the dissertation is the first comprehensive, comparative, systematic monographic study in which the concept of "human physical integrity" is formulated, a list of legally significant actions constituting the right to physical integrity that a person is authorized to perform as a participant in biomedical technologies in relation to his own body is formulated. The concept of the category "human body" as an object of the constitutional right to physical integrity is formulated. The features of the constitutional and legal protection of the physical inviolability of the human fetus and the deceased person are established. Proposals have been developed on ways to protect human inviolability in the context of the implementation of biomedical technologies.

