



Қазақстан Республикасы Заң шығару Институтының Жаршысы

№ 1 (33)
2014

ҒЫЛЫМИ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖУРНАЛ

Меншік иесі және баспагер:

«Қазақстан Республикасының
Заң шығару институты» ММ

2006 жылдан бастап шығады

Журналдың материалдары
<http://www.izrk.kz> сайтында
орналастырылған

Заң ғылымдары бойынша
диссертациялардың негізгі ғылыми
нәтижелерін жариялауға арналған
басылымдар тізіліміне енгізілген
(ҚР БҒМ БҒСБК 30.05.2013 ж.
№894 бұйрығы)

Редакциялық кеңес:

Б.М. Имашев (Төраға)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смағұлов
И.Ш. Борчашвили
М.Ш. Қоғамов

Редакциялық алқа:

Н.М. Әбдіров
З.С. Байниязова (Саратов қ., РФ)
С.Ф. Бычкова
М.Т. Ғабдуәлиев
Э.О. Дүйсенова
А.Д. Жүсіпов
Д.Ж. Игембаев
Т.Е. Каудыров
Ж.О. Құлжабаева
Ш.Р. Мырзаева
А.М. Нұрмағамбетов
Р.Т. Нұртаев
С.М. Рахметов
А.Ж. Сағидан
Ә.Г. Сақтағанов
Т.С. Сафарова
М.А. Сәрсембаев
Т.Ә. Серікбаев
У. Шапақ

Қазақстан Республикасы Мәдениет
және ақпарат министрлігі
Ақпарат және мұрағат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы куәлік
№ 11219-Ж 15.11.2010 ж.

Мекен-жайы:

Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қ.,
Орынбор қ., 8 үй
тел.: 8(7172)74-02-06; факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru
www.izrk.kz

МАЗМҰНЫ

Қазақстан Республикасы Әділет министрлігінің әділет органдарының 2013 жылғы жұмыс қорытындысы бойынша кеңейтілген алқа отырысына баспасөз релизін, Астана қ., 2014 жылғы 20 ақпан.....	7
А.А. СМАҒҰЛОВ Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің 193-бабын жетілдірудің кейбір мәселелері.....	12
<i>Конституциялық және әкімшілік құқық</i>	16
Н.А. БИЕКЕНОВ Қазақстан Республикасындағы киберқауіпсіздікті қамтамасыз етудің кейбір мәселелері.....	16
Л.А. ҚҰСАЙЫНОВА Мемлекеттік қызметтегі заңнама нормалары мен меритократия қағидаттарының арақатынасы туралы.....	21
А.С. ҚОСЖАНОВ Қазақстан Республикасының құқықтық мемлекет ретінде нарықтық экономика функцияларын жүзеге асыру әдістері.....	25
<i>Азаматтық, азаматтық іс жүргізу құқығы</i>	30
Е.Н. НҰРҒАЛИЕВА Шағын кәсіпкерлік субъектілері қызметкерлерінің еңбегін құқықтық реттеу мәселелері.....	30
А.Е. ДӘУІТБАЕВА-МҰХТАРОВА Трансплантологияда адамның ағзалары мен ұлпаларын азаматтық құқықтың ерекше объектілері ретінде пайдалану.....	35
<i>Қылмыстық құқық және қылмыстық іс жүргізу</i>	40
С.М. РАХМЕТОВ Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің жаңа редакциясы жобасы жетілдіруді қажет етеді.....	40
Н.А. САРТАЕВА Бала құқығын қылмыстық-құқықтық қорғау: Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі мен оның жобасының жаңа редакциясына салыстырмалы-құқықтық талдау.....	47

М.Н. БАРАНОВ Бала бақытсыздығының себептері.....	57
Е.Т. НҰРМАҒАНБЕТ, А.Қ. ЖӘНІБЕКОВ Адвокат-қорғаушының дәлелдемелерді жинау құқығын иелену мәселесі.....	63
Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану.....	69
М.А. СӘРСЕМБАЕВ Қазақстан заңнамасына енгізілетін КО (БЭК) нормаларының құқықтық табиғаты.....	69
А.Ж. САҒИДАН, Э.Т. КӘРІБАЕВА Халықаралық дамуға жәрдемдесудің қазақстандық стратегиясын қалыптастыру.....	76
Ж.И. ИБРАГИМОВ Интеграциялық процестердің қалыптасуындағы еуразиялық идеялардың рөлі.....	81
Құқықтық мониторинг.....	86
Т.Т. ҒАЛИЕВ Құқықтық мониторинг туралы.....	86
Мемлекеттік тілде заң шығару тәжірибесінен.....	90
Н.М. ПРИМАШЕВ Қазақстан Республикасындағы мемлекеттік бақылау және қадағалауды ресімдеудің кейбір құқықтық-лингвистикалық мәселелері.....	90
С.Х. ЖҰБАНИЯЗОВА Заңнаманы үндестіру: лингвистикалық-құқықтық аспект.....	94
Г.К. АҚЫЛБЕКОВА Нормативті құқықтық актілердің қазақ және орыс тілдеріндегі мәтіндерінің тең түпнұсқалығы мәселелері.....	98
А.А. МЕДИНАЕВА, Н.А. ХАМЗИНА Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексіндегі бірзділік мәселелері.....	102
Ж.С. НҰРҒАЛИЕВА Тіл және терминдер әлемі.....	106
М. ӘБДІРЕЕВА, А.Т. БЕКЕН Заң шығармашылығындағы аударма мәселелері.....	109
А.Т. БЕКЕН Радмиссия туралы келісімдерді іске асырудағы кейбір мәселелер.....	112
Шетелдік тәжірибе.....	116
Б.В. МАЛЫШЕВ (Киев қ.) Құқықтық жүйені дамытудың нысаналы детерминациясы... 116	116
Е.А. ВЫСТОРОБЕЦ (Мәскеу қ.) Интерэкоқұқық және экологиялылық.....	123
Е.А. ЛЕГЕЗА (Днепропетровск қ.) Әкімшілік регламент Украинада әкімшілік қызметтерді ұсыну құралы ретінде.....	130
В.В. ГАРКУША (Днепропетровск қ.) Украинада жол жүру ережелерінің бұзылуын автоматты түрде тіркеу.....	136
Н.А. ПОТАПЕНКО (Киев қ.) Құқықтық білім берудің әлеуметтік құндылығы.....	140
Н.А. БАХШИЕВА (Баку қ.) Францияда әкімшілік сот өндірісін ұйымдастыру және оның ерекшеліктері.....	146
Л.Ю. МАНУКОВА (Днепропетровск қ.) АИТВ-инфекция немесе басқа жазылмайтын жұқпалы немесе соз ауруларын жұқтыруға байланысты қылмыс жасау жағдайы.....	150
М.А. КОЛЕСНИКОВ (Днепропетровск қ.) Украинада жылжымайтын мүлікке құқықтарды мемлекеттік тіркеу бойынша әкімшілік қызметтерді ұсынуды жүргізуді белгілеуге қатысты.....	155
Ж.Т. МУСАЕВА (Бишкек қ.) Пәтер ұрлықтарын жасайтын тұлғалар туралы деректер... 160	160

Жас ғалым мінбері.....	164
Г.К. ТӨЛЕНОВА Тұрғын үй құрылысы қатынастарын зани рәсімдеу мәселелері.....	164
М.Е. ЖҰМАБАЕВА Модельдік заңнама актілері интеграциялық бірлестіктерге мүше-мемлекеттердің ұлттық заңнамасын жақындату аспабы ретінде.....	169
К.К. АХМЕТОВ, Ж.С. ДАЙЫРОВА ЕО корпоративтік заңнамасы интеграциялық процестердің даму факторы ретінде.....	172
Р.Е. ЖАҚЫПОВ, М.Х. ХАСЕНОВ Ең төменгі әлеуметтік стандарттар және кепілдіктер туралы.....	176
С.М. ШӘМШІНҰРОВА Тәуелсіз сот: тарихы және қазіргі заманғы жағдайы.....	182
Г.Б. ҚАРЖАСОВА Салықтарды төлеуден жалтарушы тұлғаның демографиялық, әлеуметтік жағдайы.....	188
О.С. БЕКТИБАЕВА Қылмыстық істер бойынша қорғау жағдайының тактикалық шешу алгоритмінің ұғымы.....	193
Д.Ш. ТӨКЕЕВ Польша елі қылмыстық құқығының кейбір ерекшеліктері.....	197
Т.М. БАЙМАҒАМБЕТОВ Киберқылмыстылық: ақпарат көлемінің жаһандық өсуінің салдары ретінде қылмыстардың кейбір түрлері.....	202
А.К. МАХАМБЕТОВА Сот сараптамасының қылмыстық іс жүргізудегі маңыздылығы..	208
М.Е. ТҰРҒЫМБАЕВ Мұсылман құқығындағы қылмыс ұғымы мен белгілері мәселелері.....	212
Д.Қ. АХМЕТОВА Кейбір шетелдік заңнамаларда қылмыс жасаған тұлғаның өзінің кінәсін мойындауының реттелуі.....	217
Р.Ж. ҚОЖАХМЕТОВА Жеке сот орындаушысы институты әрекет етуде.....	223
А.С. МЕЙРМАНОВА Қылмыстық іс жүргізудегі азаматтық талап: негізгі мәселелер және келешекте дамуы.....	227
М.О. САРИМОВА Бала асырап алу туралы азаматтық істерді прокурордың қатысуымен қарау.....	232
Ақпараттық хабарламалар	237
2013 ж. 7 қарашада Астана қ. өткізілген «Кеден одағы мен Бірыңғай экономикалық кеңістікке мүше мемлекеттердің заңнамасын үйлестіру» тақырыбындағы дөңгелек үстел туралы ақпараттық хабарлама.....	237
2013 ж. 15-16 қарашада Алматы қ. өткізілген Әкімшілік құқық бойынша «Әкімшілік рәсімдердің жалпы құқығы және оның жария құқықтың арнайы салалары үшін маңызы» атты IV халықаралық конференция туралы ақпараттық хабарлама.....	241
2014 ж. 5 наурызда Астана қ. өткізілген «Қазақстан Республикасы Кәсіпкерлік кодексінің жобасы: қазіргі жағдайы және перспективалары» атты халықаралық ғылыми-тәжірибелік конференция туралы ақпараттық хабарлама.....	243
Даналық ойлар	245
Мерейтой	246
ҚР Парламенті Мәжіліс аппаратының редакциялау және аударма бөлімінің меңгерушісі, Мемлекеттік терминология комиссиясының мүшесі Дәуітәлі Омашұлына - 55 жыл.....	246
З.ғ.д., профессор Ж.С. Елубаевтың туғанына 60 жыл.....	248
З.ғ.д., профессор М.С. Бейбітовтің туғанына 60 жыл.....	250



**№ 1 (33)
2014**

Собственник и издатель:
ГУ «Институт законодательства
Республики Казахстан»

Издается с 2006 года
Все материалы журнала
размещаются на сайте
<http://www.izr.kz>

Включен в перечень изданий
для публикации основных
научных результатов диссертаций
по юридическим наукам
(Приказ ККСОН МОН РК №894
от 30.05.2013 г.)

Редакционный совет:
Б.М. Имашев (Председатель)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смагулов
И.Ш. Борчашвили
М.Ч. Когамов

Редакционная коллегия:
Н.М. Абдиров
З.С. Байниязова (г. Саратов, РФ)
С.Ф. Бычкова
М.Т. Габдуалиев
Э.О. Дуйсенова
А.Д. Жусупов
Д.Ж. Игембаев
Т.Е. Каудыров
Ж.О. Кулжабаева
Ш.Р. Мырзаева
А.М. Нурмагамбетов
Р.Т. Нургаев
С.М. Рахметов
А.Ж. Сагидан
А.Г. Сактаганов
М.А. Сарсембаев
Т.С. Сафарова
Т.А. Серикбаев
У. Шапак

Свидетельство о постановке
на учет СМИ № 11219-Ж
от 15.11.2010 г. Комитета информации
и архивов Министерства культуры
и информации Республики Казахстан

Адрес:
Республика Казахстан,
010000, г. Астана,
ул. Орынбор, д. 8,
тел.: 8(7172) 74-02-06; факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru
www.izr.kz

Вестник Института Законодательства Республики Казахстан научно-правовой журнал

СОДЕРЖАНИЕ

Пресс-релиз к расширенному заседанию коллегии Министерства юстиции Республики Казахстан по итогам работы органов юстиции за 2013 год, г. Астана, 20 февраля 2014 года.....	7
А.А. СМАГУЛОВ Некоторые вопросы совершенствования статьи 193 Уголовного кодекса Республики Казахстан.....	12
<i>Конституционное и административное право</i>	16
Н.А. БИЕКЕНОВ Некоторые проблемы обеспечения кибербезопасности в Республике Казахстан.....	16
Л.А. КУСАИНОВА О соотношении норм законодатель- ства и принципов меритократии на государственной службе.....	21
А.С. КОСЖАНОВ Методы осуществления функций рыноч- ной экономики в Республике Казахстан как правовом государстве.....	25
<i>Гражданское и гражданско-процессуальное право</i>	30
Е.Н. НУРГАЛИЕВА Проблемы правового регулирования труда работников субъектов малого предпринимательства	30
А.Е. ДАУТБАЕВА-МУХТАРОВА Использование органов и тканей человека в трансплантологии, как особых объектов гражданского права.....	35
<i>Уголовное право и уголовный процесс</i>	40
С.М. РАХМЕТОВ Проект новой редакции Уголовного кодекса Республики Казахстан нуждается в совершенство- вании.....	40
Н.А. САРТАЕВА Уголовно-правовая охрана прав детей: сравнительно-правовой анализ Уголовного кодекса Республики Казахстан и проекта его новой редакции.....	47

М.Н. БАРАНОВ Причины детского несчастья.....	57
Е.Т. НУРМАГАНБЕТ, А.К. ЖАНИБЕКОВ Проблемы правообладания в собирании доказательств адвоката-защитника.....	63
<i>Международное право и сравнительное правоведение.....</i>	69
М.А. САРСЕМБАЕВ Правовая природа норм ТС (ЕЭП), инкорпорируемых в законодательство Казахстана.....	69
А.Ж. САГИДАН, Э.Т. КАРИБАЕВА Формирование казахстанской стратегии содействия международному развитию.....	76
Ж.И. ИБРАГИМОВ Роль евразийских идей в становлении интеграционных процессов.....	81
<i>Правовой мониторинг.....</i>	86
Т.Т. ГАЛИЕВ О правовом мониторинге.....	86
<i>Из практики законотворчества на государственном языке.....</i>	90
Н.М. ПРИМАШЕВ Некоторые юридико-лингвистические проблемы регламентации государственного контроля и надзора в Республике Казахстан.....	90
С.Х. ЖУБАНИЯЗОВА Гармонизация законодательства: лингвистическо-правовые аспекты.....	94
Г.К. АКЫЛБЕКОВА Проблемы аутентичности текстов нормативно-правовых актов на казахском и русском языках.....	98
А.А. МЕДИНАЕВА, Н.А. ХАМЗИНА Вопросы единообразия Гражданского кодекса Республики Казахстан.....	102
Ж.С. НУРГАЛИЕВА Мир языка и терминов.....	106
М. АБДРЕЕВА, А.Т. БЕКЕН Вопросы перевода в законотворчестве.....	109
А.Т. БЕКЕН Некоторые вопросы реализации соглашений о реадмиссии.....	112
<i>Зарубежный опыт.....</i>	116
Б.В. МАЛЫШЕВ (г. Киев) Целевая детерминация развития правовой системы.....	116
Е.А. ВЫСТОРОБЕЦ (г. Москва) Интерэкоправо и экологичность.....	123
Е.А. ЛЕГЕЗА (г. Днепрпетровск) Административный регламент как средство предоставления административных услуг в Украине.....	130
В.В. ГАРКУША (г. Днепрпетровск) Автоматическая фиксация нарушений правил дорожного движения Украины.....	136
Н.А. ПОТАПЕНКО (г. Киев) Социальная ценность правового образования.....	140
Н.А. БАХШИЕВА (г. Баку) Организация и особенности административного судопроизводства во Франции.....	146
Л.Ю. МАНУКОВА (г. Днепрпетровск) Обстановка совершения преступлений, связанных с заражением ВИЧ-инфекцией, или другой неизлечимой инфекционной болезнью, или венерическими болезнями.....	150
М.А. КОЛЕСНИКОВ (г. Днепрпетровск) Относительно определения производства предоставления административных услуг по государственной регистрации прав на недвижимое имущество в Украине.....	155
Ж.Т. МУСАЕВА (г. Бишкек) Данные о лицах, совершающих квартирные кражи.....	160

Трибуна молодого ученого.....	164
Г.К. ТУЛЕНОВА Вопросы юридического оформления отношений по строительству жилых домов.....	164
М.Е. ЖУМАБАЕВА Модельные законодательные акты как инструмент сближения национального законодательства государств-членов интеграционных объединений.....	169
К.К. АХМЕТОВ, Ж.С. ДАИРОВА Корпоративное законодательство ЕС как фактор развития интеграционных процессов.....	172
Р.Е. ЖАКУПОВ, М.Х. ХАСЕНОВ О минимальных социальных стандартах и гарантиях....	176
С.М. ШАМШИНУРОВА Независимый суд: история и современность.....	182
Г.Б. КАРЖАСОВА Социально-демографическое состояние личности преступника, уклоняющегося от уплаты налогов.....	188
О.С. БЕКТИБАЕВА Понятие алгоритма тактического разрешения ситуации защиты по уголовным делам.....	193
Д.Ш. ТОКЕЕВ Некоторые особенности уголовного права Польши.....	197
Т.М. БАЙМАГАМБЕТОВ Киберпреступность: некоторые виды преступлений, как следствие глобального роста объема информации.....	202
А.К. МАХАМБЕТОВА Важность судебной экспертизы в уголовном процессе.....	208
М.Е. ТУРГУМБАЕВ Проблемы понятия и признаков преступления в мусульманском праве.....	212
Д.К. АХМЕТОВА Урегулирование признания лицом своей вины в совершении преступления в некоторых зарубежных законодательствах.....	217
Р.Ж. КОЖАХМЕТОВА Институт частного судебного исполнителя в действии.....	223
А.С. МЕЙРМАНОВА Гражданский иск в уголовном деле: проблемы и перспективы развития.....	227
М.О. САРИМОВА Рассмотрение гражданских дел об усыновлении (удочерении) с участием прокурора.....	232
Информационные сообщения	237
Информационное сообщение о круглом столе «Гармонизация законодательства государств-членов Таможенного союза и Единого экономического пространства», г. Астана, 7 ноября 2013 г.....	239
Информационное сообщение о IV-й Международной конференции по административному праву «Общее право административных процедур и его значение для специальных отраслей публичного права» г. Алматы, 15-16 ноября 2013 г.....	242
Информационное сообщение о международной научно-практической конференции «Проект Предпринимательского кодекса Республики Казахстан: состояние и перспективы», г. Астана, 5 марта 2014 г.....	244
Мудрые мысли	245
Юбилеи	246
Зав.отделом редактирования и перевода Аппарата Мажилиса Парламента РК, члену Государственной терминологической комиссии Дәуітәлі Омашұлы – 55 лет.....	246
Д.ю.н., профессору Елюбаеву Ж.С. – 60 лет.....	248
Д.ю.н., профессору Бейбитову М.С. – 60 лет.....	250



*Даутбаева-Мухтарова Алия Еркайраткызы,
доцент Казахского гуманитарно-юридического университета,
кандидат юридических наук*

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ОРГАНОВ И ТКАНЕЙ ЧЕЛОВЕКА В ТРАНСПЛАНТОЛОГИИ, КАК ОСОБЫХ ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

В Основном законе Конституции Республика Казахстан провозгласила себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы. Пункт 1 статьи 29 предоставляет гражданам Республики Казахстан право на охрану здоровья [1].

Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года № 193-IV «О здоровье народа и системе здравоохранения» определяет «здоровье, как состояние полного физического, духовного (психического) и социального благополучия, а не только отсутствие болезней и физических дефектов» [2].

Государство берет на себя ответственность за состояние здоровья своих граждан, что должно выражаться в принятии эффективных мер по обеспечению права человека на здоровье. Обеспечение права на здоровье должно приводить к повышению уровня и качества медицинского обслуживания, внедрения в медицинскую практику научно-технических достижений, новых методов лечения.

Трансплантация является одним из самых высокоэффективных способов лечения, заключающегося в оперативном вмешательстве, направленном на пересадку трансплантата от донора к реципиенту.

Пункт 106 статьи 1 Кодекса Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года № 193-IV «О здоровье народа и системе здравоохранения» (далее Кодекс РК) определил «трансплантацию, как пересадку, приживление тканей и (или) органов (части органов) на другое место в организме или в другой организм» [2].

В Казахстане с 1978 года функционирует отдел трансплантации и искусственных органов при Научном центре хирургии им. А.Н. Сызганова, который является единственным центром по пересадке органов в Среднеазиатском регио-

не [3]. В 1996 году впервые произведена трансплантация печени. Ведется активная работа по внедрению в практику пересадки островковых клеток поджелудочной железы, сердца, легких и других органов [4].

Медицинские проблемы трансплантологии определяют ряд вопросов, требующих четкого юридического регулирования, поскольку они затрагивают высшие блага человека – его жизнь и здоровье.

В Республике Казахстан отношения по трансплантации органов и тканей регулируются разделом 7 Донорство и трансплантация Кодекса РК, который устанавливает правовое регулирование изъятия трансплантата у живого человека и у трупа.

Для изъятия трансплантата из организма живого донора необходимы следующие условия: генетическая связь донора с реципиентом или тканевая совместимость; письменное нотариально удостоверенное согласие; причинение донору значительно меньшего вреда, чем предотвращенный вред реципиенту [2].

Статья 169 Кодекса РК регулирует вопрос изъятия тканей и (или) органов (части органов) у живого донора, являющегося несовершеннолетним или недееспособным лицом и содержит требование об одновременном соблюдении следующих условий: письменное нотариально удостоверенное согласие его законных представителей; отсутствие другого совместимого донора; реципиент является братом или сестрой донора; трансплантация призвана сохранить жизнь реципиента; потенциальный донор не возражает против изъятия [2].

Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года (далее ГК РК) в статье 22 регулирует вопрос дееспособности несовершеннолетних, где они вправе самостоятельно совершать лишь соответствующие

их возрасту мелкие бытовые сделки» [5]. Но договор об изъятии трансплантата сложно назвать мелко бытовой сделкой.

По общему правилу гражданского законодательства в случае ограничения или отсутствия дееспособности лица, возможно, заменять ее дееспособностью его законных представителей от имени представляемых. Если на забор донорских органов и тканей согласны родители или иные законные представители несовершеннолетнего (недееспособного), а сам донор не возражает, то при соблюдении условий, предусмотренных Кодексом РК, их дальнейшая имплантация реципиенту может быть осуществлена.

Из вышеуказанного возникает ряд вопросов, как может возражать младенец против изъятия у него парного органа. Также встает вопрос о юридическом значении отсутствия возражения недееспособного лица, любые действия которого являются юридически ничтожными.

Используемая правовая фикция и презумпция отсутствия возражения (то есть наличия согласия) несовершеннолетнего, недееспособного влечет за собой серьезные нарушения прав граждан на жизнь и здоровье. Ведь удаление из человеческого организма какого-либо органа обязательно влечет за собой ухудшение его функций, а при отсутствии надлежащего ухода и сокращение жизни, либо смерть лица.

Донором должно быть только совершеннолетнее дееспособное лицо, которое осознает всю серьезность своих действий и их последствия для сохранности своей жизни и здоровья.

Кодекс РК предусматривает возможность изъятия органов и тканей у трупа. Пункт 10 статьи 169 закрепляет презумпцию согласия. Это означает, что изъятие органов и (или) тканей у трупа не допускается, если организация здравоохранения на момент изъятия поставлена в известность о том, что при жизни данное лицо, либо его супруг (супруга), близкие родственники или законный представитель заявили о своем несогласии на изъятие его тканей и (или) органов (части органов) после смерти для трансплантации реципиенту.

Недопустимо, когда применяется презумпция согласия умершего на использование тела, органов и тканей. Только имея на руках согласие самого умершего лица, полученное в установленной форме, данное им до своей смерти, либо его близких родственников, круг которых должен быть четко определен в законе, медицинская организация имеет право на изъятие органов и тканей умершего человека.

Пункт 3 статьи 169 Кодекса РК установил, что купля-продажа органов и (или) тканей чело-

века запрещается, но данным запретом законодатель исключил только одну из возможных сделок с объектами трансплантации, не обозначив остальные, что порождает проблему признания гражданско-правовой природы объектов трансплантации.

Приведем анализ зарубежного и международного законодательства в сфере трансплантации.

Всемирная медицинская ассамблея приняла в 1987 году «Декларацию по трансплантации человеческих органов», где категорически осуждается коммерческое донорство. В 1991 году Всемирная организация здравоохранения разработала Свод основополагающих принципов по вопросам трансплантологии, где закреплено, что «тело человека и его части не могут быть объектом купли-продажи» [6].

Законодательство ФРГ о трансплантации, устанавливает уголовно-правовой запрет на коммерческое донорство [7].

США расширяет сферу использования объекта трансплантации, но сохраняет уголовный запрет на коммерческое донорство. Так по законодательству США «Акт об анатомическом даре», Секция 8, даритель может сделать анатомический дар (форма посмертного донорства) путем обозначения согласия на анатомический дар на водительских правах дарителя или удостоверении личности; в завещании; в любой форме, выраженной в присутствии как минимум двух совершеннолетних свидетелей, по крайней мере, один из которых является незаинтересованным свидетелем [8]. В США договорные механизмы получили наибольшее распространение при посмертном донорстве, в частности применяется «расширенная модель посмертного донорства». Судебная практика признает объект трансплантации вещью, что, однако, не находит поддержки у законодателя [9].

Законодательство Великобритании в «Акте о человеческих тканях» 2004 года также сохраняет уголовно-правовой запрет в отношении коммерческого донорства.

Остановимся на законодательстве государств-участников СНГ о трансплантации. В частности, Закон Республики Беларусь «О трансплантации органов и тканей» в статье 3 указывает, что органы и ткани человека не могут быть объектом гражданско-правовых сделок, за исключением сделок, носящих безвозмездный характер [10], т.е. они признаны вещами, ограниченными в обороте.

Законом Республики Молдова «О трансплантации органов и тканей человека» запрет на продажу органов и тканей человека обращен лишь к медицинским учреждениям [11].

Подводя итог, можно сделать вывод, что международное законодательство о трансплантации, признает органы и ткани объектами, ограниченными в обороте и устанавливает уголовный запрет на коммерческое донорство.

В цивилистической науке представлены различные точки зрения: Малеина М.Н. органы и ткани рассматривает в качестве вещей [12], Аполинская Н.В. видит в качестве особых объектов гражданского права [13], и Красавчикова Л.О. считает, что речь идет о личных неимущественных отношениях: «Нельзя не видеть того, что юридическая природа отношений по донорству и трансплантации является единой. Они складываются по поводу личных неимущественных благ, неотделимых от человека без специального медицинского вмешательства. И хотя они воплощены в конкретных материальных объектах, для каждого человека его органы, ткани единственны, уникальны и неповторимы» [14].

Мы считаем, что при трансплантации органов и тканей человека возникает сложный комплекс личных неимущественных и имущественных правоотношений. Причем удельный вес неимущественных отношений в сфере трансплантации органов и тканей человека значительно выше. Отношения, связанные с трансплантацией органов и тканей человека могут носить характер личных неимущественных отношений, связанных с имущественными.

Правовая регламентация ситуаций, связанных с трансплантацией органов и тканей человека, их использованием, должна регламентироваться правом, в двух основных направлениях. Во-первых, законодательного определения режима органов и тканей человека, как объектов гражданских прав. Во-вторых, определения распорядительных возможностей правообладателей этих объектов, касающихся определения их юридической и фактической судеб. Мы считаем, что именно в этой связи, появляются исследования, касающиеся определения природы прав человека на собственное тело. В частности, М. Штирнер определяет право на жизнь как право собственности человека на тело [15].

В целом такой подход к оценке человеческой жизни является утрированным. На наш взгляд, нельзя отождествлять органы и ткани человека с вещами. Они отличаются особым происхождением, являются в принципе неотъемлемой частью человеческого тела. Их режим обусловлен множеством морально-этических воззрений, существующих в обществе. Они напрямую связаны с высшими ценностями человека его правами на жизнь и здоровье, а также достоинством человека, охраняемым законом.

В то же время, перечень объектов гражданских прав не является исчерпывающим. Это, на наш взгляд, позволяет выделить органы и ткани человека, отделенные от человеческого организма, в отдельную группу объектов гражданских прав.

Для определения правового режима органов и тканей человека в качестве объектов гражданских прав необходимо учитывать их видовые и качественные особенности. Среди обозначенных биологических объектов можно выделить две группы.

Первая включает те части человеческого тела (органы, ткани и так далее), при отделении которых не происходит каких-либо неблагоприятных изменений в организме человека (например, ногти, волосы).

К этой группе можно отнести и кровь человека (если изъятие проводится с соблюдением всех медицинских требований), так как потеря небольшого количества крови для здорового человека не опасна.

Указанную первую группу объектов можно отнести к имущественным объектам, ограниченным в гражданском обороте. Причем, общее правило о запрете купли-продажи этих объектов не должно применяться, и в этой связи пункт 3 статьи 169 Кодекса РК должен быть скорректирован с целью допущения купли-продажи органов и тканей человека, изъятие которых не связано с опасностью для жизни и здоровья человека.

Вторую группу объектов образуют такие части человеческого тела, изъятие которых в некоторых случаях хотя и возможно при жизни (парные органы, например, почки), но очень болезненны и чреватые различными последствиями для здоровья донора, а также изъятие которых при жизни невозможно вообще (печень, сердце), так как это приведет к смерти пациента.

Эти объекты с учетом положений действующего законодательства должны признаваться имущественными объектами, изъятыми из гражданского оборота. Должно допускаться возникновение правоотношений только между донором и реципиентом.

Дальнейшая передача органов и тканей человека не должна допускаться, равно как и любая возмездная передача этих объектов. Речь ведь может идти не только о купле-продаже, но и получении иной выгоды. Должны исключаться также соглашения, которые преследуют незаконные цели, например, продвижение по службе, отказ от уголовного преследования и др.

Поэтому единственное правовое основание передачи этих объектов – безвозмездная добровольная передача своего органа либо тканей в

пользу реципиента, должно рассматриваться как исключение из правового режима объектов, изъятых из гражданского оборота и не приводить к признанию этих объектов оборотоспособными.

Неизбежно возникает вопрос о характере прав субъектов на органы и ткани, являющиеся объектом трансплантации. Признание этих объектов имуществом производится нами с достаточной долей условности для того, чтобы отграничить режим органов и тканей, используемые для трансплантации от режима живого человеческого тела в целом, не являющегося объектом имущественных отношений.

Первая ассоциация, которая возникает, это – право собственности. То есть вполне возможен шаблонный подход, не требующий разработки каких-либо новых правовых конструкций. Однако следование общепринятому подходу порождает новые трудности.

Пытаясь оценить органы и ткани человека в качестве объектов права собственности, следует иметь в виду все особенности права собственности. Сразу выявляется, что предлагаемый режим этих объектов создает препятствия к тому, чтобы признавать их объектами права собственности.

Также характеристики правоотношений по поводу рассматриваемых объектов однозначно не могут соответствовать характеристикам вещных правоотношений.

В отношении органов и тканей человека практически невозможно использовать правомочия владения, пользования и распоряжения как это имеет место в случае обладания вещами.

Поэтому в аспекте правового режима органы и ткани человека нельзя приравнять ни к одной из существующих разновидностей вещей.

По указанной причине в отношении органов и тканей человека не могут возникнуть и иные вещные права, которые, как известно, имеют производный от права собственности характер. Иные вещные права также подразумевают наличие правомочий владения, пользования, распоря-

жения вещью в различных сочетаниях.

Права на органы и ткани человека, в случае их донорства и трансплантации, зачастую реализуются без осуществления реальных правомочий реципиентами этих органов и тканей, посредством медицинского учреждения, которое и осуществляет какое-то время обладание этими объектами. Например, лицо находится в бессознательном состоянии, для того, чтобы спасти его жизнь, ему вливают кровь.

Нам представляется, что применительно к органам и тканям человека, предназначенным для донорства или трансплантации, речь может идти только об имущественных правах особого типа, имеющих некоторую аналогию с вещными правами. Право донора относительно собственных органов можно характеризовать как право распоряжения.

В неотделенном от человеческого организма виде органы и ткани вообще не являются объектами гражданских прав, поэтому бессмысленно говорить о правомочиях владения и пользования органами и тканями.

Учитывая все высказанные доводы, предлагаем дальнейшее совершенствование законодательства, регламентирующего трансплантацию органов и тканей человека. Серьезность вопроса требует внесения изменений и дополнений в Гражданский кодекс Республики Казахстан.

Также считаем возможным дополнить главу 3 Гражданского кодекса Республики Казахстан нормами, определяющими, что к имущественным объектам гражданских прав относятся органы и ткани человеческого организма, предназначенные для трансплантации и иного использования, в соответствии с законодательством.

Также следует предусмотреть в указанной главе норму, устанавливающую право самостоятельного распоряжения человеком своим телом, включая распоряжения отдельными органами и тканями в пределах, определенных законодательством.

Список литературы

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) // Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1996. № 4.
2. Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» от 18 сентября 2009 года № 193-IV // Ведомости Парламента Республики Казахстан. 2009. №20-21.
3. Алиев М.А. Трансплантация органов в Казахстане // Аргументы и факты. 1996. № 52.
4. Исмагилов Р.З. Диагностика и лечение осложнений при пересадке почки: Автореф. дисс. докт. - Алматы, 1996. С. 8, 16.
5. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года // Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1996. № 2.
6. Сборник международных актов по здравоохранению. - М.: Норма, 1999. - С. 234-235.

7. Дубовик О. Л., Жалинская А. А. Законодательство ФРГ о трансплантации органов и тканей // Журнал Российского права. - 1998. - №10. - С. 207.
8. Anatomical gift act // Code of national conference of commissioners on uniform state laws, July 7 - 14, 2006.
9. Майфат А.В., Лисаченко А.В. Тело человека, его отдельные части как объекты правового воздействия: Некоторые предложения для обсуждения // Юридический мир. - 2002. - № 2. - С. 5.
10. Закон Республики Беларусь от 4 марта 1997 г. N 28-З «О трансплантации органов и тканей» // Ведомости Национального собрания Республики Беларусь. 1997. № 9. Ст. 196.
11. Закон Республики Молдова от 25.06.1999 N г.473-XIV «О трансплантации органов и тканей человека»// Мониторул Официал ал Р. Молдова. - 1999. - 26 авг. - № 94 - 95.
12. Малеина М.Н. Статус органов, тканей, тела человека как объектов права собственности и права на физическую неприкосновенность // Законодательство. - 2003. - №11. - С. 13.
13. Аполинская Н.В. Биологические объекты человека в гражданском праве Российской Федерации: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. - Иркутск, 2009. - С. 6.
14. Красавчикова Л. О. Первое десятилетие Закона РФ «О трансплантации органов и тканей человека» // Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика. / Отв. ред. А. Диденко. - Алматы: ЮРИСТ, 2004. Вып. 20. С. 170-171.
15. Штирнер М. Единственный и его собственность / Пер. с нем. Б.В. Гиммельфарба, М.Л. Гохшиллера. – СПб.: Азбука, 2001. – 448 с.



Мақалада адамның ағзалары мен ұлпаларын Қазақстан Республикасы азаматтық құқығының ерекше объектілері ретінде трансплантологияда пайдаланудың құқықтық реттеу ерекшеліктері ашып көрсетілген. Трансплантология саласында адамның органдары мен ұлпаларын пайдалану мәселелері бойынша шетелдер заңнамаларына салыстырмалы-құқықтық талдау жүргізілген.

Түйін сөздер: трансплантология, адамның ағзалары мен ұлпалары, азаматтық құқық.

Статья раскрывает особенности правового регулирования использования органов и тканей человека в трансплантологии, как особых объектов гражданского права Республики Казахстан. Приводится сравнительно-правовой анализ законодательств зарубежных стран по вопросам использования органов и тканей человека в области трансплантологии.

Ключевые слова: трансплантология, органы и ткани человека, гражданское право.

The article reveals the peculiarities of legal regulation of the use of human organs and tissues in transplantation, as the special objects of the civil law of the Republic of Kazakhstan. We present a comparative legal analysis of the laws of foreign countries on the use of human organs and tissues in the field of transplantation.

Keywords: transplantation, the organs and tissues of human and civil rights.

Дәуітбаева-Мұхтарова Әлия Ерқайратқызы,

Қазақ гуманитарлық заң университетінің доценті, з.ғ.к.

Трансплантологияда адамның ағзалары мен ұлпаларын азаматтық құқықтың ерекше объектілері ретінде пайдалану

Даутбаева-Мухтарова Алия Ерқайратқызы,

доцент Казахского гуманитарно-юридического университета, к.ю.н.

Использование органов и тканей человека в трансплантологии, как особых объектов гражданского права

Dautbaeva-Mukhtarova Aliya Erqayratkyzy,

associate professor of the Kazakh humanitarian and legal university, PhD

The use of human organs and tissues in transplantation, as special objects of civil rights