

Вестник ТвГУ. Серия "Право". 2018. № 1. С. 137 – 143.

УДК 343.615

РЕГУЛИРОВАНИЕ ОТНОШЕНИЙ, ВОЗНИКАЮЩИХ В СФЕРЕ ВОЗМОЖНЫХ ДЕЙСТВИЙ С ТЕЛОМ УМЕРШЕГО ЧЕЛОВЕКА

Е. А. Рязанова

ФГБОУ ВО «Тверской государственный университет», г. Тверь

Рассмотрена проблема отсутствия правового регулирования действий с телом умершего человека, в том числе из религиозных побуждений.

Ключевые слова: *волеизъявление лица по достойному отношению к его телу после смерти, ритуальность, мощи, распоряжение телом.*

Отношение к телу умершего человека никогда не исключалось из общественного внимания. Ритуальность действий с телами умерших имеет давнюю историческую традицию. Практически у всех народов складывалась определенная упорядоченность действий в отношении тела умершего, вызванная культовыми, религиозными и иными особенностями жизнедеятельности народов.

Император Александр I требовал, чтобы «прикосновение к праху мёртвых погребённых вменялось за преступление». Законодательно запрещалось при устройстве новых кладбищ переносить на них захоронения со старых кладбищ и превращать последние в пашню, «истреблять оставшиеся на оных могилы и повреждать надгробные памятники».

Согласно «Уложению о наказаниях» 1845 г., самовольное разрытие могилы каралось 10–12 годами каторжных работ, уничтожение или повреждение надгробий 4–8 годами тюремного заключения, а кража с кладбищ – годом тюрьмы или ссылкой в Сибирь¹.

Современное понимание прав человека также не может обойти вниманием вопросы, возникающие после смерти члена общества. Как относиться к человеческому телу после смерти человека? О каких правах может идти речь или об их охране или защите, если права прекращаются смертью? Прежде всего надо понять: что же есть человеческое тело? И насколько правомочны действия человека в отношении собственного тела? В силу различных культурных, религиозных представлений о том, как человек может распоряжаться собственным телом, например нанося татуировки, распиная или увеча себя (как это делали религиозные фанатики), прокалывая ушные раковины, вставляя тарелки в нижнюю губу или, надевая кольца на шею, удлиняя ее небезопасно для жизни, вставляя пирсинг и делая

¹ Сайт «Российская общественная инициатива» URL: <https://www.roi.ru/37948/>

«тоннели», а также разрешая извлекать из тела органы, например, для трансплантации другим людям, складывается и различное правовое регулирование этих вопросов.

Пирсинг, татуировка, стрижка, окраска волос – все это осуществление права лица на проявление своей индивидуальности, с одной стороны, и реализация права на личную неприкосновенность – с другой. Например, татуировки, которые наносились узникам Освенцима, были квалифицированы как элементы преступления, нарушения права на физическую неприкосновенность и невмешательства в личную жизнь².

Некоторые из подобных действий остаются вне правового поля, например раскрашивание ногтей пластин, кожи, волос. Но при этом такой аспект, как принадлежность татуировки (автору рисунка и человеку на чьем теле этот рисунок выполнен), обсуждается в научной литературе. Например, О.К. Яненко полагает, что татуировки, созданные творческим трудом в виде рисунков, являются охраняемыми объектами гражданского права, права на которые принадлежат не только автору, но и носителю татуировки (собственнику)³.

Ряд вопросов, наоборот, детально и полно урегулирован, например вопросы трансплантации органов от живых или умерших.

По мнению многих авторов, в настоящее время в Российской Федерации не существует правового механизма реализации и защиты соматических прав человека. Эти права давали бы человеку объективные возможности самостоятельно распоряжаться своим телом, в том числе путем расширения функций своего организма при помощи технических средств⁴. Достаточно широко были представлены в СМИ такие действия некоторых людей, как замена пальца руки флеш-картой или вживление чипа для оплаты покупок и проезда на транспорте под кожу руки.

О.Э. Старовойтова отмечает, что при существующей на сегодняшний день глобализации медицинских рынков или рынков тела отсутствует какое-либо регулирование в этой сфере. Она указывает на опасность в неразработанности соответствующего законодательства.

² Шебанова Н.А. Современный внешний облик индивидуума: свободен ли выбор?// Труды Института государства и права Российской академии наук. 2017. № 4. Т. 12. С. 176 - 196.

³ Яненко О.К. Правовой режим произведений изобразительного искусства, созданных на теле человека. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28922903>

⁴ Грухин Ю.А., Володеева А.Н. К вопросу о реализации соматических прав в Российской Федерации // Современное инновационное общество: от стагнации к развитию: экономические, социальные, философские, политические, правовые, общенаучные закономерности: материалы Международ. науч. прак. конференции. В 3 ч. / отв. ред. Н.Н. Понарина, С.С. Чернов. 2017. С. 84 - 86.

Автор предлагает подходить к проблеме с нестандартной позиции, а именно: необходимо взять под законодательный контроль любые действия, посягающие на соматические права человека. А для этого в первую очередь следует признать за человеком право владения, использования и распоряжения собственным телом⁵.

Большинство действий человека по использованию своего тела для идентификации «Я» или иных целей касаются прижизненного периода существования. Однако в круг вопросов о «собственности тела» и возможности определять параметры его использования входит вопрос о посмертном отношении к телу умершего.

О.В. Полякова поднимает проблему использования тел умерших для создания арт-композиций, извлечения из них утилитарной выгоды. Автор отмечает, что для того, чтобы человек мог «завещать» свое тело или его части, тело должно юридически приобрести статус вещи и перейти в разряд имущества. Только при соблюдении этого условия «владелец» сможет распоряжаться своим телом как собственностью, по своему усмотрению⁶. Полагаем, что речь идет и о возможности завещать тело после смерти для подобных действий.

В российском законодательстве человеку дается право распорядиться своим телом в случае смерти. «Волеизъявление лица о достойном отношении к его телу после смерти – пожелание, выраженное в устной форме в присутствии свидетелей или в письменной форме: о согласии или несогласии быть подвергнутым патолого-анатомическому вскрытию; о согласии или несогласии на изъятие органов и (или) тканей из его тела; быть погребенным на том или ином месте, по тем или иным обычаям или традициям, рядом с теми или иными ранее умершими; быть подвергнутым кремации; о доверии исполнить свое волеизъявление тому или иному лицу» (ст. 5 ФЗ РФ о погребении и похоронном деле)⁷.

Согласно ст. 8 закона РФ «О трансплантации органов и (или) тканей человека», изъятие органов и (или) тканей у трупа не допускается, если учреждение здравоохранения на момент изъятия поставлено в известность о том, что при жизни данное лицо либо его близкие родственники или законный представитель заявили о своем

⁵ Старовойтова О.Э. Тело и собственность // Вестник Санкт-Петербургского ун-та МВД России. 2006. № 1 (29). С. 145 – 146. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/telo-i-sobstvennost> (дата обращения: 02.09.2016 г.).

⁶ Полякова О.В. Коммодификация мертвого тела: этико-правовые аспекты // Вест. РГГУ. Сер.: «Психология. Педагогика. Образование». 2017. № 2 (8). С. 118 - 128.

⁷ Федеральный закон от 12.01.1996 г. № 8-ФЗ (ред. от 19.12.2016 г.) «О погребении и похоронном деле» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146.

несогласии на изъятие его органов и (или) тканей после смерти для трансплантации реципиенту⁸.

Перечень правомочий в отношении тела, как видно из формулировки ст. 5 ФЗ РФ о погребении и похоронном деле, не подлежит расширительному толкованию. Фактически речь идет о том, что никакие иные распоряжения лица в отношении своего тела не могут считаться правомерными. При условии, что лицо доверяет кому-либо совершать с его телом после смерти какие-то действия, полагаем они тоже охватываются только указанными правомочиями. Волеизъявление о распоряжении телом после смерти не возможно ни в утилитарных, ни художественных, ни каких-то иных целях. Тогда возникает вопрос о правомерности хранения «нетленных» тел или частей тела в религиозных или культовых целях.

Конгрегация по канонизации святых Ватикана опубликовала документ, которым регламентируются различные вопросы, связанные с обращением с мощами святых в католических храмах мира. Там выделены две категории подобных артефактов: «мощи большого значения» (тела блаженных и святых или их значительная часть либо же вся полнота праха, который происходит от кремации) и «мощи меньшего значения» (малые фрагменты тел блаженных и святых, а также предметы, которые были в непосредственном контакте с ними). При этом устанавливается, что абсолютно запрещается коммерциализация (т.е. обмен мощей на какие-то предметы или деньги) и продажа (т. е. передача прав собственности на мощи за соответствующую цену), а также выставление мощей в неподходящих или профанирующих местах⁹. Китнис Т., историк и руководитель Паломнического центра апостола Фомы в Европе, поясняет: «Христианское богословие всегда говорило о том, что человек должен быть свят во всей полноте своего существа. Освящается не только душа, но и тело. Отсюда вытекает обоснование почитания мощей – человеческая плоть праведника так же освящена благодатью, как и его душа. Так называемый Антиминс – четырехугольный плат, в который зашивается частица мощей, – всегда в обязательном порядке присутствует на престоле в алтаре любого православного храма. Без него не может совершаться главное христианское богослужение –

⁸ Закон РФ от 22.12.1992 г. № 4180-1 (ред. от 23.05.2016 г.) «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2. Ст. 62.

⁹ Ватиканская Конгрегация по канонизации святых 16 декабря 2017 г. Мощи в Церкви: аутентичность и хранение // Седмица.RU. Церковно-научный центр «Православная Энциклопедия» По благословению Святейшего патриарха Московского и всея Руси Кирилла. URL: <https://www.sedmitza.ru/text/7725554.html>

литургии»¹⁰. Русской православной церковью образована Комиссия по канонизации святых. Определением Священного Синода от 4 октября 2012 г. «О порядке обретения мощей подвижников веры и благочестия» указано: «Синодальной комиссии по канонизации святых при изучении вопроса об обретении мощей подвижника веры и благочестия привлекать к работе ученых специалистов (археологов, историков, антропологов и иных), а о результатах исследования докладывать Патриарху Московскому и всея Руси и сообщать епархиальному архиерею»¹¹.

Правомерно ли использовать тело умершего человека, канонизированного церковью? Сам он при жизни не может дать соответствующего распоряжения в отношении себя и не может выразить согласие на использование своего тела как религиозной реликвии. Нет законного основания таких действий. Как и каким образом тогда церковные структуры получают возможность использовать тело умершего, выставляя его на всеобщее обозрение или разделяя на частицы для поклонения?

Тогда можно предположить возможность применения ст. 244 УК РФ: «Надругательство над телами умерших либо уничтожение, повреждение или осквернение мест захоронения, надмогильных сооружений или кладбищенских зданий, предназначенных для церемоний в связи с погребением умерших или их поминовением, наказываются штрафом в размере до сорока тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех месяцев, либо обязательными работами на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо арестом на срок до трех месяцев»¹². Но в указанных случаях нет того мотива и цели деяния, которое предполагает квалифицировать его как преступление.

С одной стороны, можно констатировать, что, вне всякого сомнения, такие действия нельзя отнести к недостойному отношению к телу. С другой – законных оснований для таких действий в российском законодательстве пока не предусмотрено.

¹⁰ Сысоев Т. Кто и зачем разделяет мощи святых на «частицы»? URL: <https://foma.ru/kto-i-zachem-razdelyaet-moshhi-svyatyih-na-chastitsyi.html>

¹¹ Подлинность святых мощей. // Православный портал «Покров». URL: <http://pokrov.pro/%D0%BF%D0%BE%D0%B4%D0%BB%D0%B8%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C-%D1%81%D0%B2%D1%8F%D1%82%D1%8B%D1%85-%D0%BC%D0%BE%D1%89%D0%B5%D0%B9/>

¹² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

Как бы ни регулировались отношения связанные, с волеизъявлением лица в отношении его тела после смерти, а также с действиями государства в отношении тел, по которым волеизъявление отсутствует, основополагающим принципом остается право человека на уважительное отношение к его телу после смерти.

Но, как видно из правовых норм, регулирующих указанные отношения, ряд действий в отношении тел умерших полностью не урегулирован. Полагаем, что данный пробел должен быть исследован более глубоко и урегулирован на уровне федерального закона.

Список литературы

1. Федеральный закон от 12.01.1996 г. № 8-ФЗ (ред. от 19.12.2016 г.) «О погребении и похоронном деле» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 146.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.
3. Закон РФ от 22.12.1992 г. № 4180-1 (ред. от 23.05.2016) «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2. Ст. 62.
4. Ватиканская Конгрегация по канонизации святых 16 декабря 2017 г. Мощи в Церкви: аутентичность и хранение. // Седмица.RU. Церковно-научный центр «Православная Энциклопедия» По благословению Святейшего патриарха Московского и всея Руси Кирилла. URL: <https://www.sedmitza.ru/text/7725554.html>
5. Грухин Ю.А., Володеева А.Н. К вопросу о реализации соматических прав в Российской Федерации // Современное инновационное общество: от стагнации к развитию: экономические, социальные, философские, политические, правовые, общенаучные закономерности: материалы Международ. науч. прак. конференции. В 3 ч. / отв. ред. Н.Н. Понарина, С.С. Чернов. 2017. С. 84 - 86.
6. Полякова О.В. Коммодификация мертвого тела: этико-правовые аспекты // Вест. РГГУ. Сер.: «Психология. Педагогика. Образование». 2017. № 2 (8). С. 118 - 128.
7. Старовойтова О.Э. Тело и собственность // Вестник Санкт-Петербургского ун-та МВД России. 2006. № 1 (29). С. 145 – 146. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/telo-i-sobstvennost> (дата обращения: 02.09.2016).
8. Сысоев Т. Кто и зачем разделяет мощи святых на «частицы»? URL: <https://foma.ru/kto-i-zachem-razdelyaet-moshhi-svyatyih-na-chastitsyi.html>
9. Шебанова Н.А. Современный внешний облик индивидуума: свободен ли выбор?// Труды Института государства и права Российской академии наук. 2017. № 4. Т. 12. С. 176 - 196.

10. Яненко О.К. Правовой режим произведений изобразительного искусства, созданных на теле человека. URL: <https://elibrary.ru/item.asp?id=28922903>

11. Сайт «Российская общественная инициатива» URL: <https://www.roi.ru/37948/>

12. Подлинность святых мощей. // Православный портал «Покров». URL:

<http://pokrov.pro/%D0%BF%D0%BE%D0%B4%D0%BB%D0%B8%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C-%D1%81%D0%B2%D1%8F%D1%82%D1%8B%D1%85-%D0%BC%D0%BE%D1%89%D0%B5%D0%B9/>

REGULATION OF RELATIONS ARISING IN THE SPHERE OF POSSIBLE ACTIONS WITH THE BODY OF THE DECEASED PERSON

E. A. Ryazanova

Tver State University

The problem of lack of legal regulation of actions with the deceased person's body, including religious motives, is considered.

Keywords: *the will of a person according to a worthy attitude to his body after death, rituality, relics, disposition of the body.*

Об авторе

РЯЗАНОВА Елена Александровна – канд. юр. наук, доцент кафедры конституционного, административного и таможенного права ФГБОУ ВО Тверского государственного университета (170100, г. Тверь, ул. Желябова, 33), e-mail: lena_7765@mail.ru

RYAZANOV Elena – PhD, assistant professor of the chair of constitutional, administrative and customs law of the Tver state University(170100, Tver, ul. Zhelyabova, d.33), e-mail: lena_7765@mail.ru

Рязанова Е.А. Регулирование отношений, возникающих в сфере возможных действий с телом умершего человека // Вестник ТвГУ. Серия: Право. 2018. № 1. С. 137 – 143.