

学校编码：10384

分类号_____密级_____

学号：12920071150358

UDC _____

跨国器官移植的国际法规制

曾斯平

指导教师
古祖雪教授

厦门大学

厦门大学

硕士学位论文

跨国器官移植的国际法规制

Regulation on Cross-border Organ Transplantation by
International Law

曾斯平

指导教师姓名：古祖雪 教授

专业名称：国际法学

论文提交日期：2010 年 4 月

论文答辩时间： 年 月

学位授予日期： 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2010 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

本文对日渐普遍及复杂的跨国器官移植现象进行研究，梳理了与其相关的国际法，归纳出跨国器官移植国际法规制的几个焦点问题，并对这几个焦点问题进行了深入分析，全文一共分为四章。

第一章为跨国器官移植与国际法。本章澄清了跨国器官移植的概念及结构，阐述了跨国器官移植国际法规制的必要性和可能性，并从全球及区域两个层面对跨国器官移植国际法规制的发展进程进行了总结。

第二章为跨国器官贩卖的绝对禁止，这是跨国器官移植国际法规制的内容之一。本章探讨了跨国器官贩卖绝对禁止原则的确立，跨国器官贩卖与社会伦理、人权法以及国际刑法的关系，并对与禁止跨国器官贩卖相关的制度，即器官捐献补偿制度及有偿捐献制度、自愿同意制度以及活体供体亲属制度等进行了分析。

第三章为各国器官资源的相对自给自足，这是跨国器官移植国际法规制的内容之二。本章阐述了各国器官资源相对自给自足原则的确立，从主权理论及宪政理论的角度探讨了这一原则的法理依据，同时分析了与该原则相关的制度，即增加供体数量的制度、禁止器官移植医务人员外流的制度以及涉外移植的报告审批制度等。

第四章为国家间器官移植法律的协调，这是跨国器官移植国际法规制的内容之三。本章阐述了跨国器官移植引发的法律冲突，分析了解决法律冲突的冲突法解决方法，指出了该方法现存的不足并提出了完善建议，同时探讨了器官移植立法的统一化运动。

关键词： 跨国；器官移植；国际法

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

In this paper, the author studies the phenomenon of cross-border organ transplantation which is to be on the rise and the international law related to it, summarizes several main points of the regulation on such phenomenon by international law, and does depth research on the main points respectively. The paper includes four chapters in all.

Chapter 1 is about cross-border organ transplantation and international law, which clarifies the definition and the structure of cross-border organ transplantation, analyses the necessity and possibility of the regulation on cross-border organ transplantation by international law, and summarizes the development process of regulation on cross-border organ transplantation by international law from global and regional aspects.

Chapter 2 is about absolute prohibition of cross-border organ trafficking, which is a part of regulation on cross-border organ transplantation by international law. This chapter points out the establishment of the principle of absolute prohibition of cross-border organ trafficking, illustrates the relationship between cross-border organ trafficking and community ethic, the relationship between cross-border organ trafficking and human rights law and the relationship between cross-border organ trafficking and international criminal law. Meanwhile, this chapter analyses some related systems, such as the compensation system of organ donation, the paid organ donation system, donor's consenting system and the genetically related system.

Chapter 3 is about the relative self-sufficiency of organ resources in every country, which is the second part of regulation on cross-border organ transplantation by international law. This Chapter points out the establishment of the principle of organ resources' relative self-sufficiency, analyses the jurisprudence basis of the principle from sovereignty and constitutional aspects, and illustrates some related systems, such as the system to increase donors, the system to forbid domestic

doctors go abroad for transplanting surgery and the approval system for international organ transplantation.

Chapter 4 is about harmony of laws on organ transplantation among countries, which is the third part of regulation on cross-border organ transplantation by international law. This chapter illustrates the legal conflicts among countries arising from the cross-border organ transplantation, analyses the way of conflict law to resolve the conflicts, points out the drawbacks of this way and give some suggestions. The chapter also discusses the unionization activities of organ transplantation legislation.

Key Words: Cross-border; Organ Transplantation; International Law

目 录	
引 言.....	1
第一章 跨国器官移植与国际法	3
第一节 跨国器官移植的概念.....	3
一、跨国器官移植的定义	3
二、跨国器官移植的结构	4
三、跨国器官移植与相关概念的比较	6
第二节 跨国器官移植国际法规制的基础.....	8
一、跨国器官移植国际法规制的必要性	8
二、跨国器官移植国际法规制的可能性	11
第三节 跨国器官移植国际法规制的进程.....	12
一、全球层面	13
二、区域层面	14
第二章 跨国器官贩卖的绝对禁止	16
第一节 跨国器官贩卖绝对禁止原则的确立.....	16
一、相关规定及评价	16
二、基本内容	19
第二节 跨国器官贩卖与社会伦理.....	20
一、跨国器官贩卖与人类尊严	20
二、跨国器官贩卖与人道主义价值观	21
第三节 跨国器官贩卖与人权法.....	21
一、跨国器官贩卖与平等权	21
二、跨国器官贩卖与健康权	21
第四节 跨国器官贩卖与国际刑法.....	22
一、跨国器官贩卖与跨国犯罪	22
二、跨国器官贩卖与人口贩卖	23

第五节 与禁止跨国器官贩卖相关的制度设计	24
一、器官捐献补偿制度和有偿捐献制度	24
二、供体自愿同意制度	25
三、活体供体亲属制度	25
第三章 各国器官移植资源的相对自给自足	27
第一节 各国器官移植资源相对自给自足原则的确立	27
一、相关规定及评价	27
二、基本内容	27
第二节 自给自足原则的法理依据	28
一、主权理论	28
二、宪政理论	29
第三节 与器官资源自给自足相关的制度设计	30
一、增加尸体供体数量的制度	30
二、禁止器官移植医务人员外流的制度	31
三、涉外移植的报告审批制度	32
第四章 国家间器官移植法律的协调	33
第一节 跨国器官移植产生的法律冲突	33
一、公法冲突	33
二、私法冲突	33
第二节 冲突法的解决方法	34
一、识别及识别冲突	34
二、冲突规范的适用	35
三、不足及完善	36
第三节 器官移植立法的统一化运动	37
一、器官移植基本概念的统一	37
二、器官移植基本原则的确立	38
三、区域性统一立法的萌芽	38
结 论	40

参 考 文 献	41
致 谢.....	46

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Cross-border Organ Transplantation and International Law	3
Subchapter 1 Concept of Cross-border Organ Transplantation	3
Section 1 Definition of Cross-border Organ Transplantation	3
Section 2 Structure of Cross-border Organ Transplantation	4
Section 3 Comparison with Concepts Related to Cross-border Organ Transplantation	6
Subchapter 2 Basis of the Regulation on Cross-border Organ Transplantation by International Law	8
Section 1 Necessity of the Regulation on Cross-border Organ Transplantation by International Law	8
Section 2 Possibility of the Regulation on Cross-border Organ Transplantation by International Law	11
Subchapter 3 Development Process of the Regulation on Cross-border Organ Transplantation by International Law	12
Section 1 Global Level	13
Section 2 Regional Level	15
Chapter 2 Absolute Prohibition of Cross-border Organ Trafficking	16
Subchapter 1 Establishment of Absolute Prohibition of Cross-border Organ Trafficking Principle	16
Section 1 Related Documents and Evaluation	16
Section 2 Essential Content	19
Subchapter 2 Cross-border Organ Trafficking and Community Ethic	20
Section 1 Cross-border Organ Trafficking and Human Dignity	20
Section 2 Cross-border Organ Trafficking and Humanitarianism Value View	21
Subchapter 3 Cross-border Organ Trafficking and Human Rights Law	21
Section 1 Cross-border Organ Trafficking and Right of Equality	21

Section 2	Cross-border Organ Trafficking and Right to Health	21
Subchapter 4	Cross-border Organ Trafficking and International Criminal Law	22
Section 1	Cross-border Organ Trafficking and Cross-border Crimes.....	22
Section 2	Cross-border Organ Trafficking and Human Trafficking	23
Subchapter 5	Systems Related to Absolute Prohibition of Cross-border Organ Trafficking.....	24
Section 1	Compensation System of Organ Donation and Paid Organ Donation System.....	24
Section 2	Donor's Consenting System.....	25
Section 3	Donor Related with Receptor System.....	25
Chapter 3	Relative self-sufficiency of Organ Resources in Every Country	27
Subchapter 1	Establishment of the Principle of Relative self-sufficiency of Organ Resources in Every Country	27
Section 1	Related Documents and Evaluation	27
Section 2	Essential Content	27
Subchapter 2	Jurisprudence Basis of the Principle of Relative self-sufficiency of Organ Resources in Every Country	28
Section 1	Sovereignty Theory	28
Section 2	Constitutional Theory	29
Subchapter 3	Systems Related to the Principle of Relative self-sufficiency of Organ Resources in Every Country.....	30
Section 1	System to Increase Donors.....	30
Section 2	System to Forbid Domestic Doctors Go Abroad for Transplanting Surgery.....	31
Section 3	Approval System for International Organ Transplantation.....	32
Chapter 4	Harmony of laws on Organ Transplantation among Countries	33
Subchapter 1	Legal Conflicts Arising from Cross-border Organ Transplantation.....	33
Section 1	Conflicts of Public Law	33

CONTENTS

Section 2 Conflicts of Private Law	33
Subchapter 2 Way of Conflict Law	34
Section 1 Characterization and Characterization Conflicts	34
Section 2 Application of Conflict Rules	35
Section 3 Shortages and Improvements	36
Subchapter 3 Unionization Activities of Organ Transplantation Legislation	37
Section 1 Unionization of the Basic Concepts of Organ Transplantation	37
Section 2 Establishment of Basic Principles of Organ Transplantation	38
Section 3 Germination of the Regional Uniform Legislation	38
Conclusion	40
Bibliography	41
Thanks	46

厦门大学博硕士学位论文摘要库

引 言

20 世纪 70 年代后期，当环孢菌素这种能抑制身体排斥外来器官反应的药物研制成功后，器官移植成为了现代医学对于脏器衰竭疾病的常规疗法。世界卫生组织传达的一组数据显示，2005 年全球进行了约 6.6 万例肾脏移植手术、2.1 万例肝脏移植手术以及 6000 例心脏移植手术。^①随着经济全球化及各国器官移植技术的成熟，跨国器官移植现象逐渐出现，并从 20 世纪 90 年代中期开始迅速增长。2004 年美国患者的跨国器官移植数量较 2000 年增长了 3 倍。^②2005 年，跨国器官移植已经达到全球所有器官移植实践的 10% 以上。^③我国发生的跨国器官移植数量也非常多，据《朝鲜日报》报道，2004 年在中国的东方器官移植中心进行的 507 例肝脏移植手术中，韩国人占 37% 左右，其他外国人占 16% 左右，国外患者比例超过了 53%。^④

造成跨国器官移植现象的原因是多方面的。首先，各国器官供需数量不平衡。一份世界卫生组织的会议报告显示，在每一百万人中，欧洲约有 27 人需进行器官移植，亚洲约有 3 人需进行器官移植，而美国约有 52 人需进行器官移植；^⑤而从供体情况来看，印度、巴基斯坦和中国供体资源相对较多，有的国家如阿曼、沙特等供体资源严重缺乏，这些国家的患者由于在本国进行器官移植需要进行较长等待或者根本无望获得供体器官只好选择跨国器官移植。其次，各国移植技术水平差异较大。有数据显示，在 2005 年全球进行的约 6.6 万例肾脏移植手术中有 60% 是在较发达的工业化国家进行的，在 2.1 万多例肝脏移植以及 6000 例心脏移植手术中约有 75% 是在发达的工业化国家或者新兴经济体进行的。^⑥因此，往往有病人因不信任本国的医疗技术而前往技术更为发达的国家进行器官移植。再次，由于各国经济水平和医疗体制的不同，器官移植所需的费用差异

^① DANIELA BAGOZZI. WHO Proposes Global Agenda on Transplantation[EB/OL]. <http://www.who.int/mediacentre/news/releases/2007/pr12/en/index.html>, 2009-12-30.

^② MORAN SL, SALGADO CJ, SERLETTI JM. Free Tissue Transfer in Patients with Renal Disease[J]. Plastic and Reconstructive Surgery, 2004, V113 (7): 32.

^③ 同本页注①.

^④ 姚忆江, 徐国允. 卫生部严限为外国人实施器官移植背后[N]. 南方周末, 2007-07-20 (A4).

^⑤ JONATHAN CORNWELL, W. REID CORNWELL. Unintended Consequences: Organ Transplantation, Organ Trafficking, and the Globalized Ethics of Biomedicine [R], 2007.

^⑥ 同本页注①.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库