

А. Н. Левушкин*

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ГЕНОВ КАК ОБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ¹

Аннотация. На современном этапе становления правового государства и развитого гражданского общества в Российской Федерации особую актуальность приобретает возможность использования и защиты генов, геномов и геномных технологий, относящихся преимущественно к сфере частной жизни. В мире уже сформировалось научное направление — геномное редактирование. Практика внедрения таких разработок направлена на реализацию генетического «совершенствования» человека, его жизни и здоровья. Общество уже достаточно давно существует в эпоху геномной инженерии.

В настоящее время проводится достаточно большое количество научных исследований и находят претворение в жизнь немало практических экспериментов, имеющих как медицинский, так и социально-правовой характер, направленных на вовлечение генов и генетических конструкций в рамки правового поля, в гражданский оборот.

Особенно большое количество вопросов и практических проблем возникает при определении возможности включения генов и геномов в качестве объектов правоотношений и их определение как объектов гражданских прав.

Дискуссионным является вопрос об оборотоспособности генов, геномов, генетических конструкций и о возможности совершения с ними различных гражданско-правовых сделок, вступления субъектов (участников) геномных технологий в обязательственные и вещные правоотношения с генами. Доказана возможность включения генов и геномов в объекты права интеллектуальной собственности и обеспечения их патентной защитой, установления правовых охранительных процедур.

Назрела объективная необходимость квалификации и определения правовой природы генов и геномов в качестве объектов гражданских прав и установления специального гражданско-правового режима генов, геномов и генетических конструкций. Такой специальный гражданско-правовой режим генов имеет гражданско-правовую природу. Предложено авторское определение специального гражданско-правового режима генов как объектов гражданских прав, определены особенности и содержание данного режима. Доказана возможность нормативно-правового регулирования геномных исследований и внедрение их результатов в медицинскую практику.

Ключевые слова: гены, геном, объекты права, генетические технологии, гражданский оборот, гражданско-правовой режим, геномные исследования, геномно-инженерная деятельность, интеллектуальные права, медицина, медицинская практика.

DOI: 10.17803/1729-5920.2019.151.6.100-109

¹ Публикация подготовлена при финансовой поддержке РФФИ в рамках проведения научно-исследовательских работ 18-29-14063/18 по теме «Правовое регулирование геномных исследований и внедрение их результатов в медицинской практике».

© Левушкин А. Н., 2019

* Левушкин Анатолий Николаевич, доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры предпринимательского и корпоративного права Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), профессор кафедры гражданского права Российского государственного университета правосудия
lewuskin@mail.ru
125993, Россия, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, д. 9

Поиск оптимальной модели взаимоотношений личности, государства и общества зависит от комплекса проблем в сфере геной инженерии и геномных технологий, которые на протяжении длительного периода времени не находят единообразного разрешения. Одной из таких проблем является определение гражданско-правового режима генов.

На современном этапе становления правового государства и развитого гражданского общества в Российской Федерации особую актуальность приобретает возможность использования и защиты генов, геномов и геномных технологий, относящихся преимущественно к сфере частной жизни, как правило, при оказании медицинской помощи. Однако данное направление правового регулирования гено-инженерной деятельности и использования генов и геномов в гражданском обороте невозможно без публично-правового вмешательства. Публичное право осуществляет функцию защиты прав гражданина — обеспечение его частных интересов в геной инженерии, вовлечении генов в гражданский оборот.

Одной из основных тенденций развития как современного научного познания в целом, так и юридической науки в частности является расширение использования системного подхода при изучении природы рассматриваемых явлений. Необходимо обратить внимание на установление межотраслевых связей между гражданскими, медицинскими, семейными, предпринимательскими и иными отношениями². Представляется, что именно такой межотраслевой подход необходимо реализовывать при правовом регулировании геномных исследований и внедрении их результатов в медицинскую практику.

Уровень современного развития российского общества в сфере геной инженерии определяется состоянием техники, науки и культуры и в целом социально-экономического развития общества. Успешность в решении стоящих перед государством и обществом экономических

и правовых проблем в значительной степени зависит от развития его интеллектуального потенциала, уровня культурного просвещения и правового регулирования интеллектуальных прав и нематериальных благ. Наука, культура и техника, в свою очередь, должны развиваться только при наличии определенных условий, одним из которых и является эффективное регулирование использования объектов интеллектуальных прав, в том числе в сфере медицины и фармацевтики³.

В доктрине справедливо отмечается, что, «учитывая «нетрадиционность» исследуемых результатов интеллектуальной деятельности... еще только предстоит определить место генов и иных образований на их основе как объектов права интеллектуальной собственности, а законодателю — закрепить их правовой режим, обеспечивающий баланс интересов общества, государства и бизнеса. В настоящее время они наиболее близки, с одной стороны, к изобретениям, с другой — к программам ЭВМ. Они могут занять свое обособленное место в ряду объектов интеллектуальных прав либо примкнут к одному из уже существующих объектов (с отдельными изъятиями, исключениями)»⁴.

Можно с уверенностью утверждать, что «в мире стремительно формируется отрасль геного редактирования, и научные изыскания в сфере геной инженерии стоят на пороге распространения практики генетического «улучшения» человека. В этой новой технологической гонке, которая определит образ мира будущего, Россия сегодня на вторых ролях, и наше отставание нарастает. Шансы войти в число лидеров нового технологического уклада у нас пока сохраняются, но это требует экстраординарных и немедленных усилий»⁵.

Безусловно, органы и ткани человеческого организма, гены человека, геномные технологии исследовались на протяжении нескольких десятилетий биологами и генетиками, однако именно в последние годы в нашей стране изучение генов и генома приобрело особую

² См.: Левушкин А. Н. Гражданско-правовое регулирование и развитие семейного предпринимательства как вида социального предпринимательства в Российской Федерации // Гражданское право. 2019. № 2. С. 8.

³ См.: Левушкин А. Н., Бирюкова Е. Г. Интеллектуальная собственность в медицине и фармацевтике: особенности применения и защиты // Гражданское право. 2018. № 3. С. 18.

⁴ См.: Мохов А. А., Яворский А. Н. Гены и иные образования на основе генов как объекты права интеллектуальной собственности // Гражданское право. 2018. № 4. С. 32.

⁵ Быков П., Шарапов С. Нас накрывает генетический шторм // URL: <http://expert.ru/dossier/story/genomnaya-revolyutsiya/>.

социально-юридическую направленность и поступательное прогрессивное развитие, направленное на совершенствование и эффективную реализацию медицинской практики в сфере геномной инженерии. В настоящее время в биомедицинской практической деятельности проводится достаточно большое количество научных разработок и изысканий, которые претворяются в жизнь, и, как следствие, реализуется немало практических экспериментов, направленных на вовлечение генов в рамки гражданско-правового пространства, формирование специального гражданско-правового режима генов и геномных технологий.

Следует констатировать тот факт, что реализуемая во многих государствах политика, направленная на ограничение и сдерживание развития геномной инженерии, неоправданна и потерпела фиаско. В большинстве высоконаучных разработок в мире необходимо признать бурное наукоемкое движение вперед геномной инженерии, которая развивается значительными темпами, а гены становятся объектами гражданского оборота, для регулирования которого необходимо обеспечение эффективного функционирования специального гражданско-правового режима генов, обеспечения механизма защиты геномных технологий.

Для современной России развитие геномной технологии и геномной инженерии — серьезный и достаточно противоречивый социально-правовой процесс. Наше государство, к сожалению, в этой области находится среди отстающих стран. Минобрнауки в программе развития генетических технологий на период 2019—2027 гг. определило, что «к концу выполнения программы доля России в мировом объеме генетических технологий должна составить не менее 1 %». На эти цели планируется выделить 220,5 млрд руб., что, по мысли авторов программы, позволит «снизить критическую зависимость российской науки от иностранных баз генетических и биологических данных, иностранного специализированного программного обеспечения и приборов».

По сути, мир уже больше полувека живет в эпоху геномной инженерии, не задумываясь о значимости происходящей геномной революции. В последние 10—20 лет, когда получили развитие технология ГМО, данное направление привлекает повышенное внимание. Безуслов-

но, затормозить, а тем более остановить, распространение генетических технологий, вовлечение генов в гражданский оборот объективно невозможно, геномная инженерия выходит на новый виток своего высокотехнологического развития.

Осознание необходимости правового регулирования геномной инженерии в отношении человеческого организма пришло к российскому законодателю буквально в последнее десятилетие, что связано с достаточно бурным развитием доктрины в сфере геномной инженерии и геномных исследований.

Деятельность в сфере геномных изысканий, доктринальных и практических исследований, а также применение генетических технологий в основном осуществляется юридическими лицами, занимающимися научной, инновационной, медицинской и некоторыми другими видами деятельности в сфере реализации различных проектов геномной инженерии. Для некоторых из них законом уже установлены повышенные требования⁶. Представляется, что наибольший законодательный и практический интерес вызывает проблема квалификации генов в качестве объектов правоотношений в целом и объектов гражданских прав в частности, формирования гражданско-правового режима генов.

На сегодняшний день достаточно важное значение имеет решение ситуации и проблематики в отношении возможности и целесообразности отнесения генов к объектам гражданских прав и формирования специального гражданско-правового режима генов и геномов, определение его содержания, реализации механизма защиты генов и генетических конструкций.

Дискуссионным является вопрос об оборотоспособности генов, геномов, генетических конструкций и о возможности совершения с ними различных гражданско-правовых сделок, вступления субъектов (участников) геномных технологий в обязательственные и вещные правоотношения с генами, в том числе определения генов и геномов в качестве объектов права интеллектуальной собственности и обеспечения их патентной защитой, установления охранительных процедур.

Необходимо особо отметить, что проблематика определения объектов гражданских прав и гражданских правоотношений имеет

⁶ Мохов А. А. Дела о предупреждении причинения вреда в будущем (на примере геномных исследований и внедрения их результатов в практику) // Вестник гражданского процесса. 2019. № 2. С. 105.

достаточно длительную историю осмысления в цивилистической доктрине. Действительно, до сих пор являются дискуссионными вопросы о соотношении категорий «объект прав» и «объект правоотношений»; что следует считать непосредственно объектом: материальные и духовные блага и права или действия, поведение субъектов?

Понятие объекта гражданских прав рассматривалось в научной цивилистической литературе. Так, В. А. Лапач, под объектами гражданских прав понимает материальные и духовные блага, по поводу которых складываются общественные отношения как предмет гражданского права и устанавливаются правовые связи в ходе урегулирования данных отношений⁷. Данный ученый делает справедливый вывод, что «...смысл категории объектов гражданских прав заключается в установлении для них определенного гражданско-правового режима, т.е. возможности или невозможности совершения с ними определенных действий (сделок), влекущих известный юридический (гражданско-правовой) результат»⁸. Соответственно, рассматривая гены и геномы в качестве наследственного фактора, функционально неделимой единицы наследственности, совокупности наследственного материала, заключенного в клетке организма, необходимо установить для них специальный гражданско-правовой режим.

В гражданско-правовой доктрине сформировались две теории в отношении определения правовой природы и видовой характеристики объектов гражданских прав: монистическая и плюралистическая. Согласно монистическому подходу объект гражданских прав всего один. Однако отдельные авторы считают объектом лишь материальные блага — вещи⁹, другие относят также поведение (действия)¹⁰. В соответствии с плюралистическим подходом существует множественность объектов правоотношений¹¹.

Из толкования ст. 128 Гражданского кодекса РФ¹² с очевидностью следует, что в соответствии с действующим российским законодательством реализуется плюралистический подход, так как в законодательно предусмотренный перечень объектов включаются вещи (материальные блага), результаты работ и оказания услуг, интеллектуальная собственность и нематериальные блага.

В теории и правоприменительной деятельности в современных российских реалиях достаточно остро встает вопрос о возможности отнесения генов и генома к объектам гражданских правоотношений и включения их в систему объектов гражданских прав. Соответственно, возникает вопрос о формировании специального гражданско-правового режима генов и геномов. Считаем оправданным, исходя из современного уровня развития науки и техники, отнесение генов к одному из объектов гражданских прав, указанных в ст. 128 ГК РФ. Такой вывод может быть основан на правовом анализе категории генов и генома, определения сущности данных явлений.

Дефиниция «ген» возникла задолго до реализации научных идей, его изучающих. Чешский естествоиспытатель, основатель современной генетики Г. Мендель в 1865 г., анализируя опыты по скрещиванию гороха, пришел к выводу, что наследование признаков осуществляется дискретными частицами, которые он называл «зачатками» или наследственными «факторами». Сам термин «ген» был предложен в 1909 г. датским ботаником Вильгельмом Йогансенем. Ген — это наследственный фактор, функционально неделимая единица наследственности; участок молекулы ДНК (иногда — РНК), в составе которого есть повторяющиеся последовательности нуклеотидов¹³. Ген — участок ДНК, с которого копируется РНК, элементарная структурная и функциональная едини-

⁷ См.: Лапач В. А. Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика. СПб. : Юридический центр-Пресс, 2002. С. 71.

⁸ Лапач В. А. Указ. соч. С. 111.

⁹ См.: Агарков М. М. Обязательство по советскому гражданскому праву. М., 1940. С. 22 ; Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. М. : Юрид. лит., 1974. С. 214.

¹⁰ Иоффе О. С. Правоотношение по советскому гражданскому праву. Л. : Изд-во Ленинград. ун-та, 1949. С. 85.

¹¹ См.: Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) / вступ. ст. Е. А. Суханова. М. : Спарк, 1995. С. 556 ; Кулаков В. В. Обязательство и осложнения его структуры в гражданском праве России : монография. 2-е изд., перераб. и доп. М. : РАП, Волтерс Клувер, 2010. С. 106.

¹² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

¹³ См.: Генетика : учебник для бакалавров / под ред. Г. А. Алферовой. М. : Юрайт, 2017. С. 7.

ца наследственности живых организмов, ген включает промотор, транскрибируемую последовательность и терминатор. Промотор — небольшой участок гена, к которому присоединяется фермент транскрипции. Кодированная часть содержит информацию о последовательности нуклеотидов в РНК. Терминатор — сигнальный участок о завершении транскрипции.

У большинства организмов в каждой клетке множество генов. Они работают не каждый сам по себе, а взаимодействуя друг с другом, в сложной системе. В 1920 г. Ганс Винклер ввел такое понятие, как геном. Сначала этот термин использовался для обозначения набора генов непарного одинарного набора хромосом, который присущ биологическому виду. Было такое мнение, что геном целиком восполняет все свойства организма определенного вида. Но в дальнейшем значение этого термина немного изменилось, так как проведенные исследования показали, что такое определение не совсем соответствует истине. Итак, геном — это совокупность наследственного материала, заключенного в клетке организма. Геном содержит биологическую информацию, необходимую для построения и поддержания организма.

Таким образом, в науке ген — это единица наследственной информации, отвечающая за формирование в организме носителя какого-либо свойства. В живой природе именно передача этой информации является основой всего процесса размножения.

«Органы, ткани, клетки и т.д. человека все чаще вовлекаются в экономический оборот, как следствие, могут определяться в качестве объектов права, в том числе правоотношений»¹⁴.

В современной доктрине на данные обстоятельства указывают отдельные авторы¹⁵, а также современное законодательство и возможное его реформирование¹⁶.

Гены как объекты гражданских прав обладают следующими признаками:

- 1) дискретность — несмешиваемость генов;
- 2) стабильность — способность сохранять структуру;
- 3) лабильность — способность многократно мутировать;
- 4) множественный аллелизм — многие гены существуют в популяции во множестве молекулярных форм;
- 5) аллельность — в генотипе диплоидных организмов только две формы гена;
- 6) специфичность — каждый ген кодирует свой признак;
- 7) плейотропия — множественный эффект гена;
- 8) экспрессивность — степень выраженности гена в признаке;
- 9) пенетрантность — частота проявления гена в фенотипе;
- 10) амплификация — увеличение количества копий гена.

Представляется возможным предложить следующую классификацию генов:

1. Структурные гены — гены, кодирующие синтез белков.
2. Функциональные гены — гены, которые контролируют и направляют деятельность структурных генов.

Ученые, занимающиеся научным изучением генов с правовых позиций, справедливо указывает, что «гены и созданные на их основе объекты (конструкции) прямо не упоминаются законодателем в качестве объектов правоотношений и гражданских прав, вместе с тем есть достаточные основания для их отнесения к особым веществам (нуклеиновые кислоты, белки), отдельным штаммам (например, вирусы — носители генов) и устройствам (например, готовые изделия, в составе которых имеются гены, запускающие синтез определенных белков)»¹⁷.

Итак, считаем, что коль скоро гены можно отнести к веществам или комбинациям веществ, то следует определиться с терминологией. Что такое «вещество»? Согласно обще-

¹⁴ Мохов А. А., Яворский А. Н. Гены и иные образования на основе генов как объекты права интеллектуальной собственности // Гражданское право. 2018. № 4. С. 32.

¹⁵ См.: Синельникова В. Н. Части живой природы как объекты гражданского оборота : монография. М. : Миттель Пресс, 2017. 159 с.

¹⁶ См.: Федеральный закон от 23 июня 2016 г. № 180-ФЗ «О биомедицинских клеточных продуктах» // СЗ РФ. 2016. № 26 (ч. 1). Ст. 3849 ; Проект федерального закона о тканевых медицинских продуктах: п. 10 Плана мероприятий по развитию биотехнологий и генной инженерии на 2018—2020 годы (утв. распоряжением Правительства РФ от 28 февраля 2018 г. № 337-р).

¹⁷ Мохов А. А., Яворский А. Н. Гены и иные образования на основе генов как объекты права интеллектуальной собственности // Гражданское право. 2018. № 4. С. 28.

принятой трактовке под веществом понимается вид материи, а также то, из чего состоит физическое тело.

Представляется наиболее обоснованным высказанный в науке подход в отношении определения правовой природы генов «как объектов права интеллектуальной собственности, с одной стороны, которые рассматриваются в качестве изобретений, а с другой — по своей сути являются не поименованной законодателем программой (природной с изменениями, внесенными человеком или нет)»¹⁸.

Полагаем, что гены и геном выступают особым объектом гражданских прав, который обладает специальным гражданско-правовым режимом. Однако данный правовой режим урегулирован нормами международного, гражданского, конституционного, административного, медицинского права. Гражданско-правовой режим генов получает нормативное установление на уровне как частноправового, так и публично-правового регулирования с целью обеспечения эффективной и гармоничной защиты прав гражданина.

Гражданско-правовой режим генов представляет собой сложную правовую конструкцию, которая обеспечивает условия стабильности и защищенности социально-правового статуса гражданина. В связи с этим вопросы осуществления и функционирования гражданско-правового режима генов носят не только правовой, но и нравственно-этический характер.

Представляется, что особая охрана и защита генов как объектов гражданских прав, реализуемая в рамках специального гражданско-правового режима, должна быть реализована на законодательном уровне и отнесена к основным принципам охраны жизни и здоровья человека, как следствие, нормами права должен устанавливаться и обеспечиваться специальный (особый) гражданско-правовой режим защиты генов и геномных технологий.

Полагаем, что гражданско-правовой режим генов и геномных технологий неразрывно связан с правом на жизнь человека, обеспечением гражданина квалифицированной медицинской помощью, процессом лечения пациента, так как любой факт взаимодействия человека (пациента) с врачом, генетиком и иным мед-

персоналом порождает обеспечение права на охрану здоровья. Одной из целей установления гражданско-правового режима генов и геномов можно назвать стремление законодателя обеспечить надлежащую правовую регламентацию их вовлечения в гражданский оборот и последующего участия в нем.

Специальный гражданско-правовой режим генов — это возможность или невозможность совершения определенных действий (сделок) с объектом — генами, а также связанная с такими действиями совокупность прав и обязанностей, дозволений и запретов различных субъектов, участвующих в отношениях геномной инженерии.

Представляется необходимым присоединиться к высказанному в доктрине мнению, что «современный гражданский оборот немыслим без определенного доверия между участниками договора, которое необходимо практически в каждой сделке. Законодатель при этом демонстрирует различные подходы к реализации идеи доверия в гражданских правоотношениях. В одних случаях доверие между контрагентами предполагается, в других — только предположения недостаточно и доверие стимулируется правовыми средствами, буквально внедряется в правовую жизнь общества. В этом плане прежде всего следует отметить внедрение в гражданское право принципа добросовестности участников договорного правоотношения»¹⁹.

Включение таких специфических объектов, как гены, в гражданский оборот с неизбежностью предполагает установление доверительных, фидуциарных отношений между участниками процесса использования генов и генетических технологий в гражданском обороте.

На гражданско-правовой режим генов и геномов как объектов права непосредственно влияет правовая характеристика таких объектов (является он вещью или иным объектом, свободным в обороте или ограниченным и т.д.). В свою очередь, на социально-правовую характеристику объекта оказывают влияние свойства объекта как явления действительности. Ю. К. Толстой писал о том, что вещи и «продукты духовного творчества» обладают свойствами, «с которыми нормы права связывают определенные правовые последствия»²⁰.

¹⁸ Мохов А. А., Яворский А. Н. Указ. соч. С. 28.

¹⁹ Богданов Е. В., Богданова Е. Е., Богданов Д. Е. Проблема фидуциарности и фидуциарных сделок в гражданском праве России // Гражданское право. 2017. № 3. С. 23—24.

²⁰ Толстой Ю. К. К теории правоотношения. Л.: Изд-во Ленинград. ун-та, 1959. С. 65.

Гены одного метаболического пути объединяются в кластер. Биологическое значение такой организации генов состоит в том, что обеспечивается быстрое переключение метаболических путей и, как результат, быстрое приспособление к изменяющимся условиям внешней среды и экономии энергии.

Таким образом, определив гены и геномы в качестве особых объектов гражданских прав, видится необходимой реализация рекомендаций, направленных на совершенствование защиты прав интеллектуальной собственности в сфере обеспечения специального гражданско-правового режима геномов с более широким использованием патентной защиты. Именно патентная защита может предоставить монопольные права на гены и геномы как конкретные объекты интеллектуальной собственности посредством предоставления патентов на них как на объекты интеллектуального труда в биомедицине.

Патент на ген, возможно, как на изобретение в биомедицине, дает ощутимые преимущества в области охраны прав интеллектуальной собственности в столь специфической деятельности, как оказание биомедицинских услуг:

- удостоверяет законное право на те или иные технологии в сфере биомедицины;
- устанавливает приоритет их использования, авторство и тем самым защищает новую биомедицинскую разработку — гены и геномы — на определенный срок.

Они могут занять свое обособленное место в ряду объектов интеллектуальных прав либо примкнут к одному из уже существующих объектов (с отдельными изъятиями, исключениями)²¹.

На основании вышеизложенного можно сделать небесспорный для доктрины вывод, что гены и геномы, являясь особыми объектами интеллектуальных прав, в первую очередь выступают объектами гражданских прав, обладают правовой характеристикой, отличающей их от иных видов объектов, определенных ст. 128 ГК РФ.

Как представляется, для современной России развитие геномной технологии, основанной на научно обоснованных геномных исследованиях, — серьезный и достаточно противоречивый процесс развития доктрины в целом и геномной инженерии в частности. Наша страна,

к сожалению, в этой области находится далеко не на первых ролях. Минобрнауки в программе развития генетических технологий на период 2019—2027 гг. определило, что «к концу выполнения программы доля России в мировом объеме генетических технологий должна составить не менее 1 %». На эти цели планируется выделить 220,5 млрд руб., что, по мысли авторов программы, позволит «снизить критическую зависимость российской науки от иностранных баз генетических и биологических данных, иностранного специализированного программного обеспечения и приборов».

Убеждены, что на современном этапе правового регулирования геномной инженерии деятельности использования генов и геномов публичное право осуществляет новую функцию защиты прав гражданина — обеспечение его частных интересов в геномной инженерии, вовлечении генов в гражданский оборот. Достижение баланса публичного и частного права в регулировании отношений, вытекающих из вовлечения генов в гражданский оборот, установления нормативной основы геномной инженерии в Российской Федерации, является одновременно и целью, и необходимым условием дальнейшего развития биомедицины, здоровья и жизнедеятельности людей, укрепления и реализации системы прав граждан в сфере биомедицины в любом современном обществе, в особенности в нашей стране на современном этапе.

Основная задача российского законодателя видится в установлении баланса интересов публичного и частного при регулировании геномной инженерии деятельности, в реализации геномных исследований и достижении этого равновесия при включении генов и геномов в качестве особых объектов правоотношений и гражданских прав.

Определена необходимость установления специального гражданско-правового режима генов как объектов гражданских прав: это совокупность способов, методов и типов гражданско-правового регулирования использования генов и геномов, характеризующих особое сочетание взаимодействующих между собой дозволений, запретов, позитивных обязываний, установленных для субъектов деятельности в сфере использования геномной инженерии, геномных исследований и направленных на обеспечение эффективного использования генов,

²¹ См.: Мохов А. А., Яворский А. Н. Гены и иные образования на основе генов как объекты права интеллектуальной собственности // Гражданское право. 2018. № 4. С. 32.

геномов и генетических конструкций в гражданском обороте.

Полагаем возможным выделить следующие особенности и сущностные содержательные свойства специального гражданско-правового режима генов:

- 1) особое основание возникновения такого режима. Установление специального гражданско-правового режима генов связано с оказанием гражданину профессиональной медицинской помощи, медицинской услуги в сфере генной инженерии;
- 2) особый объект — гены и геномы, комплексный характер веществ и информации, включаемой в состав генов и геномов;
- 3) неразрывная и объективная связь генов с личностью субъектов;
- 4) специальный субъект — врачи, генетики, биологи и медицинский персонал, которые обязаны не разглашать определенные сведения в сфере геномных разработок в связи с осуществлением своей профессиональной деятельности;
- 5) обеспечение развития сферы генной инженерии мерами государственного принуждения и возможность применения мер

гражданско-правовой и иной юридической ответственности, предусмотренной нормами различной отраслевой принадлежности;

- б) регламентация на основе гражданско-правовых регуляторов и норм законодательства в сфере медицины, нравственных предписаний, личностных качеств.

Аргументируется, что специальный гражданско-правовой режим генов имеет гражданско-правовую природу. Однако данный правовой режим урегулирован нормами конституционного, гражданского, предпринимательского, административного, медицинского права. Гражданско-правовой режим генов и геномов получает нормативное установление на уровне как частноправового, так и публично-правового регулирования с целью обеспечения эффективной и гармоничной защиты прав граждан в сфере генной инженерии, реализации геномных исследований и биомедицины.

Считаем, что роль и значение гражданско-правового режима генов и геномов заключается в уравнивании, сбалансировании частных и публичных интересов личности, общества и государства.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. *Агарков М. М.* Обязательство по советскому гражданскому праву. — М., 1940. — 192 с.
2. *Богданов Е. В., Богданова Е. Е., Богданов Д. Е.* Проблема фидуциарности и фидуциарных сделок в гражданском праве России // *Гражданское право.* — 2017. — № 3. — С. 20—25.
3. *Быков П., Шарапов С.* Нас накрывает генетический шторм // URL: <http://expert.ru/dossier/story/genomnaya-revolutsiya/>.
4. *Генетика : учебник для бакалавров / под ред. Г. А. Алферовой.* — М. : Юрайт, 2017. — 209 с.
5. *Иоффе О. С.* Правоотношение по советскому гражданскому праву. — Л. : Изд-во Ленинградского ун-та, 1949. — 144 с.
6. *Кулаков В. В.* Обязательство и осложнения его структуры в гражданском праве России : монография. — 2-е изд., перераб. и доп. — М. : РАП, Волтерс Клувер, 2010. — 256 с.
7. *Лапач В. А.* Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика. — СПб. : Юридический центр-Пресс, 2002. — 544 с.
8. *Левушкин А. Н.* Гражданско-правовое регулирование и развитие семейного предпринимательства как вида социального предпринимательства в Российской Федерации // *Гражданское право.* — 2019. — № 2. — С. 6—10.
9. *Левушкин А. Н., Бирюкова Е. Г.* Интеллектуальная собственность в медицине и фармации: особенности применения и защиты // *Гражданское право.* — 2018. — № 3. — С. 17—21.
10. *Мохов А. А.* Дела о предупреждении причинения вреда в будущем (на примере геномных исследований и внедрения их результатов в практику) // *Вестник гражданского процесса.* — 2019. — № 2. — С. 105—109.
11. *Мохов А. А., Яворский А. Н.* Гены и иные образования на основе генов как объекты права интеллектуальной собственности // *Гражданское право.* — 2018. — № 4. — С. 28—32.
12. *Синельникова В. Н.* Части живой природы как объекты гражданского оборота : монография. — М. : Миттель Пресс, 2017. — 159 с.

13. Толстой Ю. К. К теории правоотношения. — Л. : Изд-во Ленинградского ун-та, 1959. — 88 с.
14. Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении. — М. : Юрид. лит., 1974. — 340 с.
15. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) / вступ. ст.: Е. А. Суханов. — М. : Спарк, 1995. — 656 с.

Материал поступил в редакцию 13 марта 2019 г.

CIVIL LAW REGIME OF GENES AS OBJECTS OF CIVIL RIGHTS²²

LEVUSHKIN Anatoliy Nikolaevich, Doctor of Law, Professor, Professor of the Department of Business and Corporate Law of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL), Professor of the Department of Civil Law of the Russian State University of Justice
lewuskin@mail.ru
125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, d. 9

Abstract. *At the present stage of the formation of the rule of law and developed civil society in the Russian Federation, the possibility of using and protecting genes, genomes and genomic technologies, mainly related to the sphere of private life, becomes particularly relevant. The world has already formed a scientific direction — gene editing. The practice of implementation of such developments is aimed at the implementation of genetic «improvement» of a person, his life and health. Society has existed for a long time in the era of genetic engineering. Currently, quite a large number of scientific studies are being conducted and many practical experiments are being implemented, both medical and socio-legal, aimed at involving genes and genetic structures in the framework of the legal field, in civil circulation.*

A particularly large number of questions and practical problems arise in determining the possibility of including genes and genomes as objects of legal relations and their definition as objects of civil rights.

Debatable is the question of the turnover of genes, genomes, genetic structures and the possibility of making various civil transactions with them, the entry of subjects (participants) of genomic technologies in the binding and proprietary relationships with genes. The possibility of inclusion of genes and genomes in the objects of intellectual property rights and ensure their patent protection, the establishment of legal protective procedures is proved.

There is an objective need to qualify and determine the legal nature of genes and genomes as objects of civil rights and the establishment of a special civil regime of genes, genomes and genetic structures. This special civil law regime of genes has a civil law nature. The author's definition of a special civil-law regime of genes as objects of civil rights is proposed, the features and content of this regime are determined. The possibility of regulatory and legal regulation of genomic studies and the implementation of their results in medical practice is proved.

Keywords: *genes, genome, objects of law, genetic technologies, civil turnover, civil law regime, genomic research, genetic engineering, intellectual rights, medicine, medical practice.*

REFERENCES

1. Agarkov M.M. Obyazatelstvo po sovetskomu grazhdanskomu pravu [Obligation in the Soviet Civil Law]. Moscow, 1940.192 p.
2. Bogdanov E.V., Bogdanova E.E., Bogdanov D.E. *Problema fidutsiarnosti i fidutsiarnykh sdelok v grazhdanskom prave Rossii* [The problem of fiduciary and fiduciary transactions in Russian civil law] *Grazhdanskoe pravo* [Civil law]. 2017. No. 3. Pp. 20—25.

²² The publication was prepared with the financial support of the Russian Foundation for Basic Research in the framework of research works 18-29-14063/18 on «Legal Regulation of Genomic Research and Implementation of their Results in Medical Practice.»

3. Bykov P., Sharapov S. *Nas nakryvaet geneticheskiy shtorm* [The genetic storm is covering us]. *Nauka i tekhnologii* [Science and technology]. Genomnaya revolyutsiya [Genomic revolution]. URL: <http://expert.ru/dossier/story/genomnaya-revoljutsiya/>.
4. *Genetika: uchebnik dlya bakalavrov* [Genetics: a textbook for Bachelor Studies]. Edited by G.A. Alferova. Moscow: Yurayt, 2017. 209 p.
5. Ioffe O.S. *Pravootnoshenie po sovetskomu grazhdanskomu pravu* [Relationship in Soviet civil law]. Leningrad: Leningrad University publ., 1949. 144 p.
6. Kulakov V. V. *Obyazatelstvo i oslozhneniya ego struktury v grazhdanskom prave Rossii: monografiya* [Obligation and complications of its structure in Russian civil law: monograph]. 2nd ed., rev. and suppl. Moscow: RAP, Walters Kluwer, 2010. 256 p.
7. Lapach V.A. *Sistema obektov grazhdanskikh prav: teoriya i sudebnaya praktika* [System of objects of civil rights: theory and judicial practice]. St. Petersburg: Yuridicheskii Tsentri-Press Publ., 2002. 544 p.
8. Levushkin A.N. *Grazhdansko-pravovoe regulirovanie i razvitie semeynogo predprinimatelstva kak vida sotsialnogo predprinimatelstva v Rossiyskoy Federatsii* [Civil law regulation and development of family entrepreneurship as a type of social entrepreneurship in the Russian Federation]. *Grazhdanskoe pravo* [Civil law]. 2019. No. 2. Pp. 6—10.
9. Levushkin A.N., Biryukova E.G. *Intellektualnaya sobstvennost v meditsine i farmatsii: osobennosti primeneniya i zashchity* [Intellectual property in medicine and pharmacy: features of application and protection]. *Grazhdanskoe pravo* [Civil law]. 2018. No. 3. Pp. 17—21.
10. Mokhov A.A. *Dela o preduprezhdenii prichineniya vreda v budushchem (na primere genomnykh issledovaniy i vnedreniya ikh rezultatov v praktiku)* [Cases on prevention of harm in the future (by the example of genomic research and implementation of their results in practice)]. *Vestnik grazhdanskogo protsessa* [Herald of Civil Procedure]. 2019. No. 2. Pp. 105—109.
11. Mokhov A.A., Yavorsky A.N. *Geny i inye obrazovaniya na osnove genov kak obekty prava intellektualnoy sobstvennosti* [Genes and other entities based on genes as objects of intellectual property rights]. *Grazhdanskoe pravo* [Civil law]. 2018. No. 4. Pp. 28—32.
12. Sinelnikova V.N. *Chasti zhivoy prirody kak obekty grazhdanskogo oborota : monografiya* [Parts of wildlife as objects of civil circulation : monograph]. Moscow: Mittel Press, 2017. 159 p.
13. Tolstoy Yu.K. *K teorii pravootnosheniya* [On the theory of legal relations]. Leningrad: Leningrad University publ., 1959. 88 p.
14. Khalфина R.O. *Obshchee uchenie o pravootnoshenii* [General doctrine of legal relationship]. Moscow: Yurid. Lit. Publ., 1974. 340 p.
15. Shershenevich G.F. *Uchebnik russkogo grazhdanskogo prava (po izdaniyu 1907 g.)* [A textbook on Russian Civil Law (published in 1907 edition)]. Introduction by E.A. Sukhanov. Moscow: Spark Publ., 1995. 656 p.