**Teisė į savo kūną bei motinos ir vaiko santykis**

Kun. prof. dr. Kazimieras Meilius

Mykolo Romerio universitetas

Ryšys tarp motinos ir vaiko užsimezga per moters organizme vykstančius biologinius pokyčius; moteriai tik tapus nėščia jos organizmas pasirengia šį ryšį palaikyti. Gimimo momentas tik parodo, kad motinos ir vaiko ryšys tęsiasi, o ne prasideda. Įsigilinus į teisės apibrėžimus matyti, kad pati teisė niekur absoliučiai netvirtina, esą nuo dabar, nuo gimimo, vaikas jau yra žmogus (*fiat homo, ecce homo*), arba apie negimusį, kad žmogumi nėra laikomas. Net ir tada, kai gimusiajam priskiriamas subjektiškumas ir teisnumas (CK 2.2 str.), jis nei suteiktomis teisėmis, nei pareigomis pats tiesiogiai ir toliau negali naudotis, tai gali daryti tik per tarpininkus. Taigi tenka kalbėti ir apie tuos (pradėtus, bet dar negimusius), kurių šiandienė teisinė padėtis, remiantis romėnų teise, tarsi priklauso *alieni iuris* kategorijai (tai asmenų grupės, tiesiogiai negalinčios naudotis savo teise, o kitų teise (*alieni iuris*). Kaip antai, šeimos nariai (žmona, vaikai, vergai) romėnų teisėje naudojosi ne savo teise (*sui iuris*), o *pater familias* galia ir valdžia (*pater potestas*), t. y. tų asmenų teise, kurie turi *sui iuris* statusą. Taip pat panašu *ius vitae ac necis, ius vitae necisque* – mirties ir gyvenimo (gyvybės) teisės atveju, ji daugiausia priklausydavo nuo *pater familias* (šeimos tėvo) apsisprendimo. Šiandien toks požiūris į apsisprendimą dėl gyvenimo ir mirties (kuris buvo *pater familias* dispozicijoje) yra visiškai nesuprantamas ir nepateisinamas, tačiau ši teisė, sprendžiant negimusiojo gyvybės ir mirties klausimą, kažkodėl perkeliama moteriai.

Vis tik romėnų teisės tyrinėtojai plačiai pripažįsta negimusįjį kaip žmogiškąją realybę (*in rebus humanis.* Nuo pradėjimo (*concepimento*) priklauso pilietybės statuso įgijimas, nes tas, kuris yra teisėtai pradėtas (*legitime concipiuntur, ex conceptionis tempore statum sumunt*, Gai 1.89), lemia pradėto, bet dar negimusio vaiko padėtį (*status famigliae, status libertatis*), o ne pats gimimas. Digestuose kalbant apie pradėtą ir negimusįjį, pirmiausia pateikiama bendra civilinės teisės nuostata, kad tas, kuris yra įsčiose, beveik visada suprantamas kaip realiai esantysis ir negali būti kitaip, to turi būti laikomasi. Vėliau kalbama apie negimusiojo teisinį paveldėjimą. Pateiktas pavyzdys rodo, kad vaikas, pradėtas laisvėje, nors ir gimtų nelaisvėje, vis tiek gimtų kaip laisvasis ir įgytų tėvo arba motinos teisinę padėtį. Jei būtų pradėtas vergovėje, bet gimtų išpirkėjo namuose, įgytų statusą to, kuris išpirko pavergtąją, kol jam gimtų sūnus. Kad negimęs vaikas yra traktuojamas kaip gimusysis, pripažįsta ir romėnų teisė. Todėl pradėto, bet dar negimusio asmens pripažinimas kaip gimusiojo – tai ne kažkoks metateisinis pripažinimas, pagrįstas filosofiniais ar medicininiais išvedžiojimais, o grynai teisinis. Tai patvirtina aiškus teisinis reglamentavimas. Pavyzdžiui, skiriant įsčių rūpintoją (*curator ventris*) našlei, kuri testatoriui mirus pagimdys teisėtai pradėtą vaiką, tiesiogiai siekiama pasirūpinti negimusiuoju, jo interesais, o ne moters (D. 37.9.5, Gai. 14 *ad edict*.; D. 37.1.21–22, Ulp. 41 *ad edict.*; D. 50.17.73.1, Gai 1, 147); draudimas taikyti mirties ar kitą bausmę, kankinti nėščiąją, kol negimęs kūdikis (D. 1.5.18, Ulp. 27 *ad Sab*.; D. 48.19.3, Ulp. 14 *ad. Sab.*), arba romėnų teisėje taikomos sankcijos už aborto padarymą tiek prisidedant iš šalies (D. 48.19.38.5, Paul. *5 sent.*), tiek pačiai motinai nužudžius savo negimusį kūdikį (D. 48.8.8, Ulp. 33 *ad edict.*; D. 47.11.4) rodo, jog romėnų teisėje pradėtam, bet dar negimusiam vaikui buvo užtikrinama išskirtinė teisinė apsauga.

Tad *venter* buvo ypač svarbus ne kaip motinos kūno dalis, bet kalbant apie pradėtą, bet dar negimusį vaiką (D. 37.9.1.3; 5; 9). Netgi nesant tikrumo dėl jo paveldėjimo (*exheredatio*) ar dėl jo statuso (D. 37.9.1.5). Galime pastebėti ryškų motinos ir dar negimusio kūdikio konfliktą ir tame kai dėl moters asmeninių paskatų išnyko ir *curator ventris* (įsčių rūpintojo) institutas. Pandektų komentaruose sakoma, jog geriau patirti nenaudingų išlaidų, negu nepasirūpinti tuo, kuris bus *dominus*. Rūpintis negimusiuoju įpareigoja ne tik šeima, giminystė, bet ir *res publica*. Rūpinimasis įsčiomis peržengia šeimos teisės ir privatinės teisės ribas. Magistratui paskyrus rūpintoją (D. 26.5.20) būdavo ginamas ne tik privatus, bet ir viešas interesas, tiksliau – trys interesai: *res publica*, nėščiosios ir negimusiojo.

Romos La Sapienza universiteto profesorius P. Catalano, svarstydamas apie *nasciturus*, teigia, kad kalbant apie negimusiojo (*nasciturus*) teisę gyventi visų žmonių (žmonijos) šeimoje jam visų pirma irgi turi būti skirta ir neatimta vieta, kaip buvo daroma romėnų teisėje. Negimusiojo, kaip asmens, nužudymas teleologiniame istorijos kontekste pasaulio tautoms tampa gelbėjimo, vieningumo ir taikos pabaiga. G. La Pira, remdamasis romėnų teisės doktrina, kur negimusysis yra suprantamas kaip jau egzistuojantis, įžvelgia aiškų romėnų teisės nusistatymą prieš abortus. Jis teigia, jog moterys neturėtų jausti vidinės ramybės ir su tuo susitaikyti, nes abortas – tai liūdnas ir pavojingas šios epochos ženklas, darantis perversmą žmonijos istorijoje. Minėtas romėnų laikų negimusiojo apibrėžimo principas, Augusto laikais pradėtas taikyti civilinėje teisėje, buvo ne tik romėnų, bet apskritai visos žmonijos socialinės ir teisinės struktūros kokybinis pasiekimas, kai teisė į gyvenimą tapo visuotine ir nepažeidžiama žmogaus teise350. Tai tik patvirtina, kad žaidimas tokiomis sąvokomis kaip „nėštumo nutraukimas“ nekeičia aborto esmės; tai tik parodo, kad vaikas nelaukiamas, nereikalingas ir kad šie veiksmai prieštarauja *partus*, *nasciturus* etimologinei žodžių prasmei – žmogaus „atėjimui“, gimimui. Pabaigai tinka dar vienas romėnų teisės šaltinis, skelbiantis, jog pati prigimtis mus moko, kad geri gimdytojai, kurie trokšta turėti vaikų, ima žmonas, raidiškai supranta ir priima visus savo vaikus, kurie iš jų kyla. Antraip negalėtume švelnesniu vardu pavadinti savo anūkų, kaip pavadinti jų sūnumis; o kai pradedame ir gimdome sūnus ar dukras, per jų atžalas amžiams lieka nesibaigianti atmintis apie mus pačius (D. 50.16.220.3, Cal. 2 quest.)351.