

推定反對？ 器官捐贈選擇退出制度與 特定組織器官的排除(二)*

Presumed Dissent? Opt-out Organ Donation
and the Exclusion of Organs and Tissues (II)

Nicola J. Williams、Laura O' Donovan

Stephen Wilkinson 著**、陳怡君 Yi-Chun Chen 編譯***

本篇中譯自 Oxford University Press 授權繁體中文



摘要

人們經常聲稱，器官捐贈的合法方式應為選擇退出制

*版權聲明：Nicola J. Williams, Laura O'Donovan & Stephen Wilkinson, *Presumed Dissent? Opt-out Organ Donation and the Exclusion of Organs and Tissues*, 29(2) *MEDICAL LAW REVIEW* 233-251 (2021), <https://doi.org/10.1093/medlaw/fwab009>.

©The Author 2022. Published by Oxford University Press.

This is an Open Access article distributed under the terms of the Creative Commons Attribution License (<http://creativecommons.org/licenses/by/4.0/>), which permits unrestricted reuse, distribution, and reproduction in any medium, provided the original work is properly cited.

**三位作者皆是英國蘭卡斯特大學政治、宗教與哲學系 (Department of Politics, Philosophy and Religion, Lancaster University, Lancaster, LA1 4YW, UK)

***美國亞利桑那州皮馬郡地方法院實習生 (Judicial Extern at Pima Superior Court Arizona, USA)

關鍵詞：視為同意 (deemed consent)、器官捐贈選擇退出 (opt-out organ donation)、器官捐贈政策 (organ donation policy)、政策排除和豁免 (policy exclusions and exemptions)、推定同意 (presumed consent)、移植倫理 (transplantation ethics)

DOI : 10.53106/241553062024010087007

度，也稱為「推定同意」、「視為同意」或「視為授權」，因此，除非個人有明確拒絕，否則死後將推定或視為願意捐贈至少一部分組織或器官。但即便大致上許多制度都預設支持捐贈，但它們在幾個關鍵面向有所不同，例如，潛在捐贈者家庭成員的偏好所扮演的角色、地位與重要性；排除特定人口群體，或額外強調的保護機制；或是仍被排除在選擇退出制度的器官或組織。本文將對英格蘭、蘇格蘭及北愛爾蘭近期事後退出權的轉變進行案例研究，並參考推動整個英國造成這樣轉變的關鍵因素，本文將會嘗試提問：倘若如此，為何且如何，死後器官捐贈制度中的事後退出權應排除某些視為同意的特定器官或組織。換句話說，死後器官捐贈制度的事後退出權，是否應當對特定器官或組織的捐獻提出質疑？

It is often claimed that a legitimate approach to organ donation is an opt-out system, also known as ‘presumed consent’, ‘deemed consent’, or ‘deemed authorisation’, whereby individuals are presumed or deemed willing to donate at least some of their organs and tissues after death unless they have explicitly refused permission. While sharing a default in favour of donation, such systems differ in several key respects, such as the role and importance assigned to the family members of prospective donors and their preferences, and exclusions and safeguards which often specify the demographic groups, purposes, or organs and tissues that will remain outside the scope of the opt-out system. Using the recent shift to opt-out in England, Scotland, and Northern Ireland as case studies, and by reference to the key goals motivating this shift across the UK, this article asks whether and, if so, why, and how, opt-out systems for post-mortem organ donation should restrict the types of organs and tissues for which consent is deemed. In other words, ought opt-out systems for PMOD

presume dissent regarding the donation of certain organs and tissues?

本文上篇載於本報告第86期，108-119頁。

參、排除在事後退出權的器官與組織之設置範圍

英國各地已經實施或已提議實施死後器官捐贈選擇退出制度，以達成上述提及的兩個關鍵目標：增加可用於移植的器官和組織的供應，並更好地反映個人對死後器官捐贈的偏好。然而，單單只是決定實施選擇退出制度是不夠的，除了制度強加的預設選擇外，還需要指出該制度的關鍵特徵。因此，我們必須對該系統的許多細節、任何豁免及保障措施做出許多可能困難的決定。其中包括當預設制度與捐贈者公開或認定的偏好相衝突時，我們應當考量潛在器官捐贈者家屬所扮演的角色及其決定；某些群體，例如兒童、海外遊客、新居民及缺乏器官捐獻能力的成年人，是否應不受選擇退出條款的限制，或者需要其明確同意，而更可能的是，需要有合法的適當代理人；以及，新的選擇退出機制是否應直接適用所有可能可以移植的器官和組織，或者某些器官和組織是否應被排除在選擇退出制度的範圍外，而仍然需要明確同意。

這些問題應該如何解決？如果沒有令人信服的理由，這些細節應該遵從先前選擇退出制度的驅動理由，以最大限度地提高其總體立法框架的有效性及其一致性。因此，立法者在設計英國（及有著類似政策目標的其他國家）選擇退出制度的細節時，應先考慮兩個問題。首先，哪種選擇退出制度最有可能有效地增加可用於移植器官和組織的供應？其次，哪個版本的制度最有可能使死後器官捐贈的實際操作與個人偏好保持一致？

雖然捐贈者家屬所扮演的角色及其權重是一個重要問