

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра гражданского права и процесса

СЛАВКИНА АЛИНА МАКСИМОВНА

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОГОВОРА СУРРОГАТНОГО
МАТЕРИНСТВА В РОССИИ И ЗА РУБЕЖОМ**

направления подготовки 40.03.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета СГУ им. Н. Г. Чернышевского

Автореферат бакалаврской работы

Научный руководитель
канд. юрид. наук, доцент И.М. Конобеевская

Зав. кафедрой гражданского права и процесса
канд. юрид. наук, доцент Е.Н. Тогузаева

Саратов 2021

Актуальность темы исследования. Женское бесплодие - серьезная медико-социальная проблема репродуктивного здоровья в нашей стране. В настоящее время в Российской Федерации проживает и не может иметь детей около 6 миллионов пар.

Современные методы лечения бесплодия варьируются от гормональной терапии до реконструктивной хирургии и экстракорпорального оплодотворения (ЭКО).

Учитывая, что сфера отношений суррогатного материнства быстро развивается, нормативная база сильно отстает от жизненных реалий. Сложность заключается в том, что законодательный орган никоим образом не регулирует правовую природу договоров суррогатного материнства.

Договор суррогатного материнства отличается от иных сделок своей особой значимостью, поскольку от исполнения данного договора зависит судьба и жизнь ребенка. Одной из особенностей договора суррогатного материнства является повышенный риск обеих сторон.

В более глубоком изучении нуждаются вопросы ответственности сторон договора суррогатного материнства, поскольку после успешного завершения процедуры имплантации эмбриона, в случае наступления беременности у суррогатной матери, стороны договора вступают в достаточно длительный период своей жизни, в течение которого они являются не только сторонами договора, но и лицами, ответственными за жизнь вынашиваемого ребенка.

Именно эти важные моменты и предопределили выбор темы настоящего исследования.

Степень научной разработанности проблемы. Отдельные вопросы правового регулирования суррогатного материнства рассматривали в своих работах М.В. Антокольская, Л.Ю. Гольшева, Е.В. Григорович, В.Н. Жуков, Э.А. Иваева, Э.В. Исакова, В.С. Корсак, Л.О. Красавчикова, Г.И. Литвинова, А.В. Майфат, М.Н. Малеина, Г.Б. Романовский, Л.К. Трунова, О.А. Хазова, О.А. Ханацкая, А.Н. Чаплыгин, С.С. Шевчук и другие ученые.

В зарубежной правовой литературе некоторые проблемы суррогатного материнства исследовались Я. Дрганцом, П. Холлендером, А. Лейбовиц-Дори и другими авторами.

Целью исследования является анализ правового регулирования договора суррогатного материнства в России и за рубежом.

Для достижения этой цели были поставлены следующие **задачи**:

- 1) Изучить понятие суррогатного материнства;
- 2) Исследовать источники правового регулирования суррогатного материнства в России и зарубежных странах;
- 3) Исследовать правовой статус суррогатных матерей и генетических родителей
- 4) Изучить правовую природу договора о суррогатном материнстве;
- 5) Рассмотреть содержание договора о суррогатном материнстве
- 6) Изучить особенности реализации договора о суррогатном материнстве;
- 7) Рассмотреть суррогатное материнство с позиции гендерного аспекта.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере заключения и исполнения договора о суррогатном материнстве.

Предметом исследования выступают нормативно-правовые акты, закрепляющие порядок заключения и исполнения договора о суррогатном материнстве.

Методологическая основа исследования включает в себя совокупность методов, в том числе общенаучный диалектический метод и ряд частно-научных методов – системно-структурный и логико-юридический, сравнительно-правовой, метод анализа и синтеза.

Структура работы. Структура и содержание работы обусловлены необходимостью решения поставленных научных задач. Работа состоит из введения, трех глав, объединяющих семь параграфов, заключения, списка использованных источников.

Основное содержание работы

Глава 1 «Понятие суррогатного материнства и источники его правового регулирования» раскрывает понятие суррогатного материнства, источники его правового регулирования в России и зарубежных странах.

Так, в первом параграфе «Понятие суррогатного материнства» автор отмечает, что в настоящее время существует несколько подходов к пониманию сущности суррогатного материнства.

Например, Т.В. Сорокина с позиции социальной науки понятие суррогатного материнства трактует как «обеспеченная установленным законодательством и инновационными технологиями современной репродуктивной медицины возможность супружеской пары или одинокой женщины, являющихся физиологически неспособными зачать, выносить и родить самостоятельно ребенка, стать родителями при условии помощи со стороны суррогатной матери, с целью реализации деторождения как приоритетной задачи, стоящей за созданием семьи»¹.

Автор обращает внимание на то, что в социальном подходе учёные выделяют такие признаки, присущие суррогатному материнству, носящие сугубо социальный характер, как:

- физиологическая неспособность супружеской пары, одинокой женщины естественным путем стать родителями (матерью) ребенка;
- реальная возможность супружеской пары, одинокой женщины стать родителями ребенка;
- направленность на реализацию приоритетной цели создания семьи (деторождения, продолжения рода).

Однако данное определение носит узкопрофильный характер

Рассмотрение правового подхода начинается с анализа позиции отечественного законодателя относительно сущности суррогатного материнства.

¹ Сорокина Т.В. Суррогатное материнство: понятие и критерии его определения // Legal Concept. 2010. №. 2-13. С. 141.

В ч. 9 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» определение сформулировано следующим образом: вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям.

Во втором параграфе «Источники правового регулирования суррогатного материнства в России и зарубежных странах» автор отмечает, что некоторые правовые аспекты применения вспомогательных репродуктивных технологий определены в действующем законодательстве.

В соответствии с ч.4 ст. 51 СК РФ только лица, состоящие в браке, записываются родителями ребенка, зачатого с помощью метода вспомогательных репродуктивных технологий. Соответственно неурегулированной является ситуация записи рождения ребенка у биологических родителей вне брака, а именно у одиноких людей, либо, например, ребенка зачатого с использованием спермы мужа, умершего еще до момента зачатия.

Самым существенным недостатком в регулировании применения методов вспомогательных репродуктивных технологий, а конкретно суррогатного материнства, является полное отсутствие регламентации прав и обязанностей лиц, участвующих в применении таких технологий.

Но не только в России нет четкого правового регулирования вспомогательных репродуктивных технологий. Сегодня нам приходится полагаться на опыт таких стран, как США, Испания, Швеция, Дания и Норвегия. На практике использование вспомогательных репродуктивных технологий способствует развитию правовой базы в этой сфере.

На сегодняшний день самой прогрессивной страной в отношении использования этого метода лечения бесплодия являются США. Следует

отметить, что в государстве нет единой законодательной базы в сфере охраны суррогатного материнства, так как каждый штат имеет право по своему усмотрению принимать законы в сфере здравоохранения.

Немаловажной в настоящее время является проблема отсутствия наиболее точного закрепления договора об оказании услуг суррогатного материнства на законодательном уровне, поскольку договор необходим для урегулирования множества вопросов. Представляется необходимым внесение поправок в семейное законодательство, поскольку самым существенным недостатком в регулировании применения методов вспомогательных репродуктивных технологий, а конкретно суррогатного материнства, является полное отсутствие четких механизмов регулирования отношений в данной области, поскольку от исполнения данного договора зависит судьба и жизнь ребенка.

В третьем параграфе «Правовой статус суррогатных матерей и генетических родителей» рассматриваются проблемы с определением состава участников правоотношений в сфере использования ВРТ, а конкретно суррогатного материнства, а также раскрываются особенности правового статуса участников данных правоотношений.

Автор отмечает, что правовое регулирование обязано исходить из справедливого баланса конкурирующих интересов взрослых лиц, приоритетом над которыми обладают потребности детей. Представляется, что женщина, взявшая на себя обязательство выносить и родить ребенка других родителей, может быть признана матерью только для этих целей. В то время как генетические родители должны быть признаны таковыми изначально. Именно такое положение вещей приведет к тому, что общественные отношения будут регулироваться с соблюдением основных начал гражданского законодательства.

Так, И.В. Афанасьева и К.Д. Пароконная считают, что необходимо устранить противоречия между ст.51 Семейного кодекса Российской Федерации и ст.55 Федерального закона "Об охране здоровья граждан в

Российской Федерации", закрепив в законе, кто может стать генетическими родителями - только супруги, только одинокие или и те, и другие. Необходимо внести в российское законодательство ряд изменений и дополнений, в том числе на законодательном уровне исчерпывающе должны быть закреплены права и обязанности суррогатной матери и генетических родителей².

Семейный кодекс не устанавливает исчерпывающей перечень прав и обязанностей генетических родителей и суррогатной матери. Считается целесообразным внесение изменений в Семейный кодекс РФ, в котором должны быть закреплены права и обязанности суррогатной матери и генетических родителей, которые будут направлены на защиту сторон договора, а также родившегося впоследствии ребенка. С самого начала следует включить такую обязанность, как сохранение тайны отношений по договору суррогатного материнства от посторонних лиц. Это необходимо, в первую очередь, для того, чтобы в будущем уберечь ребенка от различного рода страданий, которым он может подвергнуться со стороны других лиц и которые могут в какой-то степени повлиять на его развитие.

В главе 2 «Понятие договора о суррогатном материнстве, его правовая природа и содержание» исследуется понятие договора о суррогатном материнстве, его правовая природа, содержание и особенности его исполнения.

Параграф первый «Правовая природа договора о суррогатном материнстве» посвящен правовой природе договора о суррогатном материнстве. Среди исследователей до сих пор нет единого мнения о правовой природе договора об оказании услуг суррогатного материнства.

Согласно первой точке зрения, этот договор означает оказание платных услуг. По мнению Р.С. Киракосян, О.А. Морозовой, независимо от

² Афанасьева И.В., Пароконная К.Д. Правовые проблемы суррогатного материнства // Семейное и жилищное право. 2012. N 5. С. 3

возмездности или безвозмездности услуги договор суррогатного материнства является объектом гражданско-правовых отношений³.

С.В. Алдоров придерживается другой точки зрения и считает, что договоры суррогатного материнства не относятся к гражданскому праву, а являются договорами в области семейного права. Это связано с особым и лично-доверительным характером отношений, возникающих между заказчиками и суррогатной матерью, особенностью их обязательств⁴

Согласно еще одной позиции, высказанной К.А. Кириченко, договор суррогатного материнства не относится ни к одному из указанных видов и является непоименованным⁵.

Автор полагает, что договор суррогатного материнства имеет свои начала как из гражданского права, так и из семейного права, поскольку регулирует, как имущественные отношения (вознаграждение для сурмамы), так и неимущественные (имплантация, вынашивание и рождение ребёнка, передача его биологическим родителям).

Учитывая функцию рассматриваемого договора, необходимо понимать, что предметом контракта является не ребенок, рожденный в суррогатной программе, а предоставление услуги суррогатной матерью по вынашиванию и рождению ребёнка.

Во втором параграфе «Содержание и особенности исполнения договора о суррогатном материнстве» рассматривается содержание и особенности исполнения договора о суррогатном материнстве. Автор обращает внимание

³ Киракосян Р.С., Морозова О.А. К вопросу о правовом регулировании договора о суррогатном материнстве // В сборнике: Государство и право в условиях гражданского общества сборник статей международной научно-практической конференции: в 2 частях. - 2016. - С. 167-170.

⁴ Алборов С.В. Понятие, правовая природа и некоторые проблемы правового регулирования договора суррогатного материнства по законодательству Российской Федерации // В сборнике: Седьмой пермский конгресс ученых-юристов Материалы Всероссийской научно-практической конференции. отв. ред. В. Г. Голубцов; О. А. Кузнецова; Пермский государственный национальный исследовательский университет. - 2016. - С. 79-81.

⁵ Кириченко К.А. Определение предмета договора суррогатного материнства//Семейное и жилищное право. 2016. № 1. С. 9-12.

на то, что договор суррогатного материнства заключается между суррогатной матерью и генетическими родителями, кроме того, сторонами договора могут быть медицинские учреждения и компании, оказывающие юридическую и посредническую помощь в программах суррогатного материнства. А для того, чтобы грамотно оформить договор, сторонам необходимо предоставить полный пакет документов.

Отсутствие установленной законодательством примерной формы (или законодательно закрепленной формы) договора об оказании услуг суррогатной матерью в гражданском праве остается важным пробелом в законодательстве. Каждый аспект этих правовых отношений требует четких законодательных положений, включая необходимость соблюдения всех прав и законных интересов ребенка, принадлежащего суррогатной матери, а также тщательной разработки мер ответственности за несоблюдение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей по договору. При составлении договора необходимо помнить, что ребенок является не объектом, а субъектом семейных правоотношений, и его права должны учитываться в первую очередь.

В главе 3 «Доступность заключения договоров суррогатного материнства в России и зарубежных странах» определяется доступность заключения договоров суррогатного материнства в России и зарубежных странах, особенности его реализации, а также суррогатное материнство рассматривается с позиции гендерного аспекта.

В первом параграфе «Особенности реализации договора о суррогатном материнстве» автор рассматривает вопросы, оставшиеся на сегодняшний день без ответа, например: кто будет записан отцом ребенка в случае, если суррогатная мать решит оставить его себе; могут ли генетические родители отказаться от ребенка; имеет ли суррогатная мать право прервать беременность; кто должен нести ответственность в случае рождения больного ребенка; кто вправе прибегать к услугам суррогатного материнства и т.д.

Содержанием договора как соглашения является совокупность всех его условий. Существенным условием любого договора является условие о предмете. Предметом договора суррогатного материнства являются услуги суррогатной матери по вынашиванию, рождению и передаче ребенка⁶.

Следует согласиться с предложением И.Р. Альбикова и Ю.А. Каминской о необходимости и целесообразности дополнения п. 2 ст. 51 СК РФ положением о том «суррогатная мать должна дать согласие на передачу ребенка еще до его зачатия, через подписание соответствующего документа (договора), который приобретает юридическую силу сразу же после подписания, а не после его подтверждения суррогатной матерью после рождения ребенка»⁷. Указанное нововведение позволит избежать проблем относительно отказа в передаче биологическим родителям ребенка со стороны суррогатной матери

Для полного и всестороннего правового регулирования института суррогатного материнства автор предлагает дополнить Семейный кодекс Российской Федерации, а именно главу 10 рядом статей, которые бы содержали определения суррогатного материнства и договора об оказании услуг суррогатного материнства. В введенных статьях должны быть включены требования, предъявляемые к суррогатной матери.

Так же предлагается внести в статью «Договор об оказании услуг суррогатного материнства», где в п. 1 было бы сказано, что сторонами договора об оказании услуг суррогатного материнства являются суррогатная мать и потенциальные родители (или единственный родитель), чьи половые клетки использовались для оплодотворения, а также медицинское учреждение, выступающее в роли исполнителя; в п. 2 обозначить права и обязанности сторон (например, что по договору об оказании услуг

⁶ Павличенко А.Д. Правовая природа договора о суррогатном материнстве // В сборнике: Норма. Закон. Законодательство. Право Материалы XIX Международной научно-практической конференции молодых ученых. В 2-х томах. Научный редактор О.А. Кузнецова. 2017. С. 146-148.

⁷ Альбиков И.Р., Каминская Ю.А. Актуальные проблемы договора суррогатного материнства в РФ // В сборнике: Проблемы и перспективы развития современной юриспруденции сборник научных трудов по итогам международной научно-практической конференции. 2017. С. 48-51.

суррогатного материнства суррогатная мать обязуется выносить плод после переноса донорского эмбриона, родить ребенка и передать потенциальными родителями (либо единственному родителю), а потенциальные родители (либо единственный родитель), в свою очередь, обязуются принять ребенка и оплатить данные услуги). В п. 3 следует прописать, что договор об оказании услуг суррогатного материнства заключается в простой письменной форме и заверяется нотариусом; в п. 4 – что в договоре необходимо указать срок, на который он заключается, цену услуги, порядок оплаты, а также иные условия, необходимые сторонам договора, включающие регулирование обстоятельств, которые могут возникнуть в связи с физиологическими особенностями организма суррогатной матери.

Во втором параграфе «Суррогатное материнство с позиции гендерного аспекта» автор рассматривает несколько аспектов гендерной симметрии института суррогатного материнства.

Первый касается взаимосвязи между суррогатным материнством и презумпцией отцовства. В российском семейном праве установлено, что отцом ребенка, рожденного в браке, является муж его матери (п. 2 ст. 48 СК). При регулировании данных отношений суррогатная мать сохраняет за собой право оставить ребенка у себя, и быть зарегистрированной в качестве матери в ЗАГСе. Однако в семейном законодательстве, а также в других нормах и правовых актах нет упоминания о таких правах, и особенно об обязательствах, возникающих у супруга суррогатной матери. Таким образом, если замужняя суррогатная мать воспользуется правом оставить ребенка и зарегистрирует его на свое имя в ЗАГСе, то муж автоматически регистрируется как отец ребенка. И, прежде всего, на него накладывается обязанность содержать ребёнка.

Второй аспект связан с неоднозначным и принципиальным отношением к институту суррогатного материнства в мире. Есть страны, в которых суррогатное материнство либо вообще запрещено, либо возможность его использования серьезно ограничена. Предложения запретить суррогатное

материнство высказываются и в РФ. В этом контексте целесообразно полагать о том, что запрет суррогатного материнства оказывает гораздо большее влияние на права мужчин, чем женщин. Гендерный дисбаланс связан с тем, что женщины в случае бесплодия своих мужей, могут прибегнуть к искусственной инсеминации с использованием донорского материала, а мужья, в случае бесплодия их жен или невозможности выносить ребенка, без привлечения суррогатной матери такой возможности будут лишены, а значит - будут лишены вообще возможности иметь своего собственного сына или дочь.

В заключении подведены итоги исследования, сделаны обобщающие выводы, представлены некоторые предложения по изменению действующего законодательства Российской Федерации.