

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

Кафедра теории государства и права

**Правовое регулирование суррогатного материнства: российский и
зарубежный опыт**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

Студентки 3 курса 364 группы
направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
юридического факультета
Бойко Юлии Ильиничны

Научный руководитель
профессор, д-р юрид. наук,
доцент

подпись

дата

Т.В. Милушева

Заведующий кафедрой
теории государства и права
канд. юрид. наук, доцент

подпись

дата

Н.В. Тюменева

Саратов - 2021

Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования обусловлена тем, что Российская Федерация – одна из немногих стран, где вспомогательные репродуктивные технологии, а именно суррогатное материнство, закреплены и разрешены законодательно. Функционирование данного вида общественных отношений невозможно без должного правового регулирования и заключения договора. Правовая природа договора суррогатного материнства имеет огромное значение, как с теоретической, так и с практической точки зрения.

На сегодняшний день в юридической литературе нет единого мнения по поводу принадлежности данного вида договора к той или иной отрасли права, что влечет возникновение правоприменительных проблем.

До сих пор остается открытым вопрос: какой правовой характер носит договор суррогатного материнства – гражданско-правовой или же семейно-правовой? Несомненно, договор суррогатного материнства имеет юридические особенности, отличающие его от иных видов договоров. Он представляет собой основной документ, который закрепляет права и обязанности генетических родителей и суррогатной матери, а также иные ключевые положения для указанного правоотношения.

Правовые проблемы, связанные с использованием суррогатного материнства, имеют место быть не только в России, но и в других странах. Анализ зарубежного опыта позволит изучить нормативно-правовое регулирование и механизм реализации института суррогатного материнства в зарубежных странах, а также понять, возможно ли использовать такие механизмы других стран в Российской Федерации.

Степень научной разработанности темы. В российской и зарубежной правовой литературе имеется немало значимых научных трудов, вышедших в разные годы и посвященных теоретическим и практическим проблемам правового регулирования суррогатного материнства, сравнительно-правовому анализу российского и зарубежного законодательства о суррогатном материнстве, а также проблемам обеспечения единства правоприменительной

практики в данной области. В их числе работы Л.К. Айвара, А.Т. Боннер, Т.Е. Борисовой, Е.В. Вершининой, Е.В. Кабатовой, М.О. Яшметовой, Т. А. Мосиенко, К. И. Лысогорская, О. С. Федоренко, Е. Н. Щекина, Ю.Д. Сергеев, С.В. Лебедев, Ю.В. Павлова, Н.А. Дергачев и некоторых других авторов. Осуществленный в настоящей работе анализ предложенных вышеперечисленными авторами теоретических разработок и методических рекомендаций, показал, что они, безусловно, способствуют разработке решения проблем правового регулирования суррогатного материнства, однако, следует признать, что проведенные ими исследования не исчерпывают всех сторон интересующей нас проблемы, поэтому не исключают возможность ее дальнейшего изучения.

Целью исследования является выявление проблем правового регулирования суррогатного материнства в России и за рубежом, а также путей их разрешения.

Для достижения поставленной цели, необходимо выполнить **ряд задач**, а именно:

- рассмотреть понятие суррогатного материнства;
- охарактеризовать эмбрион как объект гражданско-правовых отношений;
- выявить источники правового регулирования суррогатного материнства в России;
- охарактеризовать сущность понятия и правовую природу договора о суррогатном материнстве;
- исследовать форму договора, определить круг его участников и порядок заключения;
- рассмотреть содержание данного договора;
- проанализировать особенности исполнения договора о суррогатном материнстве;
- изучить нормативно-правовое регулирование института суррогатного материнства, механизм его реализации в зарубежных странах и оценить возможности его использования в Российской Федерации.

Объектом исследования являются общественные отношения, формирующиеся в результате реализации норм о суррогатном материнстве, заключении договора суррогатного материнства, его исполнении.

Предметом исследования являются нормы действующего отечественного и зарубежного законодательства, правоприменительная практика, положения теоретической и отраслевой юридической науки по исследуемой проблеме, статистические данные.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные методы (диалектический, системный подход и комплексный анализ), и частнонаучные правовые методы (формально-юридический и сравнительно-правовой).

Научная новизна исследования состоит в постановке самой проблемы и комплексном ее рассмотрении, а также в формировании авторского подхода к проблеме правового регулирования суррогатного материнства.

Положения, выносимые на защиту:

1. Суррогатное материнство – межотраслевое явление, содержащее как медицинские (основные, первичные), так и правовые (вытекающие, вторичные) критерии.

Суррогатное материнство - соглашение между суррогатной матерью и потенциальными родителями о прохождении суррогатной матерью процедуры имплантации эмбриона, вынашивании, рождении с последующей передачей детей потенциальным родителям, правах, обязанностях и ответственности сторон договора.

Основные характеристики суррогатного материнства:

- договор между суррогатной матерью и возможными родителями, после которого проводится оплодотворение (далее-ЭКО);

- факт зачатия посредством ЭКО и имплантации эмбриона в полость матки женщины, которая была готова стать суррогатной матерью;

- наличие генетических отношений среди возможных родителей (или один из них) и ребенком;

- вынашивание и рождение ребенка женщиной для его дальнейшей передачи потенциальным родителям.

2. Родителями ребенка при суррогатном материнстве могут быть записаны лица, давшие свой генетический материал, лишь с согласия суррогатной матери. Приоритет суррогатной матери при решении вопроса в отношении материнства, установленный законом, на наш взгляд, противоречит целям применения данной репродуктивной технологии, поскольку ожидаемый результат отсутствует. Считаем, что модель взаимодействия суррогатной матери и генетических родителей должна быть изменена, а именно согласие суррогатной матери передать ребенка генетическим родителям следует исключить. Спорные вопросы в отношении родительских прав должны решаться в судебном порядке, исходя из каждого конкретного случая, учитывая интересы ребенка.

3. Для защиты прав ребенка необходимо закрепить положение о том, что лица, состоящие в браке и давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, не вправе отказаться от записи их в качестве родителей родившегося от суррогатной матери ребенка.

4. В случае отказа суррогатной матери, состоящая в браке, передать ребенка согласно закрепленной в п. 2 ст. 48 СК РФ презумпции отцовства, его отцом будет зарегистрирован ее супруг, что влечет возникновения обязанностей родителей по содержанию ребенка, предусмотренных нормами СК РФ. Нарушение прав мужчины в данном случае очевидно. По нашему мнению, в СК РФ следует закрепить право супруга суррогатной матери оспорить отцовство в судебном порядке.

5. В целях правовой защиты генетических родителей, участвующих в договоре суррогатного материнства, а также, пресечения возможных злоупотреблений со стороны суррогатной матери, ст. 49 «Установление отцовства в судебном порядке» СК РФ, необходимо дополнить нормой, лишаящей суррогатную мать, не давшую согласие супругам на запись их

родителями ребенка, права требования признания отцовства генетического родителя ребенка.

6. Договор суррогатного материнства имеет свои специфические особенности, которые позволяют отнести его к самостоятельному типу, в частности, это особый предмет договора, стороны договора, и специфика возникших отношений в целом.

Большинство судебных решений трактуют договор суррогатного материнства как гражданско-правовой договор о предоставлении услуг суррогатного материнства.

Считаем, что вторая часть Гражданского кодекса РФ должна быть дополнена отдельной главой, посвященной договору суррогатного материнства, отражающей следующие аспекты:

- определение понятия договора о суррогатном материнстве, а именно: по договору о суррогатном материнстве исполнитель (суррогатная мать) обязуется оказать по заданию заказчиков (генетических родителей) определенные услуги (вынашивание и рождение ребенка), а обязанность генетических родителей — оплатить эти услуги;

- обязательную письменную форму договора;

- существенные условия договора, а именно:

а) данные о лицах, участвующих в программе суррогатного материнства;

б) место проживания суррогатной матери в период вынашивания ребенка;

в) права и обязанности сторон;

г) последствия рождения неполноценного ребенка;

д) порядок и условия оплаты материальных расходов на содержание суррогатной матери;

е) основания и последствия расторжения договора;

ж) ответственность сторон за невыполнение условий договора;

з) иные условия, определяемые по соглашению сторон;

- обязанность суррогатной матери передать ребенка его генетическим родителям после рождения и, соответственно, обязанность генетических родителей принять данного ребенка;

- обязанность суррогатной матери возместить генетическим родителям все понесенные расходы, в случае ее отказа от исполнения обязательств по договору;

- установление запрета на расторжение договора суррогатного материнства по инициативе генетических родителей;

- освобождение от ответственности за неисполнение обязательства (как частичное, так и полное), в случае, если такое неисполнение произошло по обстоятельствам, не зависящим от сторон, которые они не могли предвидеть или предотвратить, заключая договор (это касается чрезвычайных ситуаций, военных действий, эпидемий и т.д.);

- освобождение суррогатной матери от ответственности за неисполнение договора в случаях:

а) рождение неполноценного или мертвого ребенка при отсутствии вины суррогатной матери;

б) самопроизвольный аборт не по ее вине;

в) прерывание беременности согласно медицинским показаниям, что должно подтверждаться заключением из медицинского центра, который проводил Программу;

- невозможность признания договора незаключенным, если в самом договоре указано на его возмездность, но не определена сумма вознаграждения суррогатной матери или порядок его расчетов, но при этом уже проведено искусственное оплодотворение, в таком случае цена договора должна определяться отдельным соглашением между суррогатной матерью и заказчиками.

7. В настоящее время уже встречаются на практике соглашения о суррогатном материнстве между гражданами разных государств. В результате возникают вопросы, и ответы на них невозможно найти в рамках действующего

законодательного регулирования одной страны. Поэтому представляется необходимым разработать международно-правовой документ, который бы регулировал вопросы, связанные с суррогатным материнством, где решалась бы не только медицинская, но и юридическая сторона проблемы.

Теоретическая значимость магистерской работы состоит в том, что ее положения и выводы, а также рекомендации, могут быть использованы в ходе дальнейшей научной разработки проблем правового регулирования суррогатного материнства, а также для дальнейшего совершенствования практической деятельности правоприменительных органов и, в конечном итоге, законодателя.

Практическая значимость исследования состоит в том, что сформулированные в нем выводы и предложения могут быть использованы в процессе правоприменительной деятельности, а также в процессе законотворческой работы в данной сфере.

Апробация результатов исследования. Основные положения и результаты исследования нашли отражение в публикациях автора:

1. Правовое регулирование суррогатного материнства: российский и зарубежный опыт / Ю.И. Чепуркова / Актуальные проблемы правового, социального и политического развития России. Материалы XII Международной научно-практической конференции студентов, магистрантов, аспирантов, соискателей, посвященной 110-летию Саратовского государственного университета. 2019. Издательство: Издательство "Саратовский источник" (Саратов);

2. Конституционно-правовые основы материнства в Российской Федерации / Ю.И. Чепуркова / Система конституционного права современной России: ценности, принципы, институты и нормы: материалы XI Международного Конституционного Форума, посвященного 110-летию Саратовского государственного университета имени Н.Г. Чернышевского (10-12 декабря 2019 г., Саратов). Части 1 и 2: сборник научных статей. Саратов : Издательство «Саратовский источник», 2020. – 310 с.

Структурно работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованной литературы.

Основное содержание работы

Во введении обосновывается актуальность избранной темы магистерского исследования, дается характеристика состояния научной разработанности проблемы, формулируются цели и задачи, определяется объект и предмет исследования, раскрывается научная новизна, теоретическая и практическая значимость работы.

Первая глава «Суррогатное материнство как медико-правовой институт» посвящена изучению суррогатного материнства как медико-правового института, источников его правового регулирования, а также разработке определения понятия суррогатного материнства.

В первом параграфе «Понятие суррогатного материнства» определяется понятие суррогатной матери как специфического субъекта данного вида отношений, а также понятие суррогатного материнства.

Делается вывод о том, что суррогатным материнством является обоюдное соглашение между суррогатной матерью и потенциальными родителями о прохождении суррогатной матерью процедуры имплантации эмбриона, которая была разработана методом оплодотворения, вынашивании, рождении и передаче детей возможным родителям.

Второй параграф «Эмбрион как объект гражданско-правовых отношений» посвящен выявлению проблем, связанных с отсутствием четко определенного правового статуса эмбриона человека. Выясняется, что проблема правового статуса плода и эмбриона в основном связана с решением вопроса о моменте возникновения гражданской правосубъектности – с рождения или с момента зачатия ребенка. Для подробного изучения данной проблемы рассматриваются различные нормативно-правовые акты, в том числе и зарубежные.

Делается вывод о том, что был создан важный прецедент в юридической практике: человеческий эмбрион не может быть объектом права собственности, так как представляет собой начало новой человеческой жизни. Эмбрионы не

могут входить в общий раздел имущества, принадлежащего супругам, и к ним неприменимы общие правила о разделе имущества. А российское законодательство хотя и не признает за эмбрионом (плодом) самостоятельной правосубъектности, все же имеет правовые нормы, обеспечивающие признание и охрану некоторых имущественных прав, а также жизни и здоровья нерожденных детей в отдельных случаях.

В третьем параграфе «Источники правового регулирования суррогатного материнства в России» анализируются российские нормативно-правовые акты, регулирующие данный вид правоотношений. Основными являются:

1. Семейный кодекс Российской Федерации;
2. ФЗ № 323-ФЗ от 21 ноября 2011 г. «Об основах охраны здоровья граждан в РФ»;
3. ФЗ № 143-ФЗ от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»;
4. Приказ № 107н Министерства здравоохранения РФ от 30.08.2012 г. «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению».

Делается вывод о необходимости более детального урегулирования вопросов суррогатного материнства на законодательством уровне, а также на основе договора.

Вторая глава «Договор о суррогатном материнстве» посвящена важным аспектам договора о суррогатном материнстве и его элементам. Формируются предложения по изменению законодательства в данной области.

В первом параграфе «Понятие и правовая природа договора о суррогатном материнстве» отмечаются специфические черты не только данного вида правоотношений, но и договора о суррогатном материнстве. Их изучение позволило сделать вывод о том, что договор суррогатного материнства действительно имеет свои специфические особенности, которые позволяют отнести его к самостоятельному типу, в частности, это особый предмет договора, стороны договора, и специфика возникших отношений в целом.

Поэтому необходимо включить во вторую часть Гражданского кодекса РФ отдельную главу, которая была бы посвящена суррогатному материнству.

Вносится предложение о закреплении на законодательном уровне определение понятия договора о суррогатном материнстве, а именно: по договору о суррогатном материнстве исполнитель (суррогатная мать) обязуется оказать по заданию заказчиков (генетических родителей) определенные услуги (вынашивание и рождение ребенка), а обязанность генетических родителей — оплатить эти услуги.

Во втором параграфе «Форма договора, его участники и порядок заключения» рассматриваются вопросы о том, в какой форме должен быть заключен договор о суррогатном материнстве, кто является его участниками, а также в каком порядке он должен быть заключен. Представляется, что договор о суррогатном материнстве должен заключаться в письменной нотариально удостоверенной форме, а его сторонами являются заказчики-супруги, суррогатная мать и лечебное учреждение, сопровождающее услугу. На практике центры ЭКО заключают два договора: между суррогатной матерью и медицинским учреждением, где будет проводиться искусственное оплодотворение и дальнейшее наблюдение за протеканием беременности, и между этим медицинским учреждением и супругами-заказчиками.

В третьем параграфе «Содержание договора о суррогатном материнстве» описываются предложения о том, какие существенные условия должен содержать договор о суррогатном материнстве. Думается, что к существенным условиям договора необходимо отнести:

- данные о лицах, участвующих в программе суррогатного материнства;
- место проживания суррогатной матери в период вынашивания ребенка;
- права и обязанности сторон;
- последствия рождения неполноценного ребенка;
- порядок и условия оплаты материальных расходов на содержание суррогатной матери;
- основания и последствия расторжения договора;

- ответственность сторон за невыполнение условий договора;
- иные условия, определяемые по соглашению сторон.

Четвертый параграф «Исполнение договора о суррогатном материнстве» посвящен порядку исполнения договора о суррогатном материнстве, ответственности сторон по договору, а также случаям, в которых они освобождаются от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. Делается вывод о том, что договор суррогатного материнства является, в сущности, алеаторным (рисковым), исполнение которого находится в зависимости от обстоятельств, которые не известны сторонам при подписании договора, а также включает в себя условие, делающее невозможным точное определение выгоды и вероятных убытков при его исполнении. То есть даже наступление беременности не может гарантировать ее удачное завершение рождением здорового ребенка без ущерба для здоровья суррогатной матери.

Третья глава «Институт суррогатного материнства за рубежом» посвящена изучению нормативно-правового регулирования, а также механизма реализации института суррогатного материнства в зарубежных странах.

В первом параграфе «Нормативно-правовое регулирование института суррогатного материнства в зарубежных странах и возможности его использования в Российской Федерации» анализируются законодательные акты зарубежных стран в данной области, и описывается возможность использования некоторых положений зарубежного законодательства для правового регулирования суррогатного материнства в Российской Федерации.

Во втором параграфе «Механизм реализации института суррогатного материнства в зарубежных странах» описывается влияние правового регулирования на развитие данных отношений, их реализацию за рубежом. Анализ законодательства зарубежных стран позволяет сделать вывод о том, что отношение к суррогатному материнству в мире совершенно иное. Поскольку проблема суррогатного материнства в России недостаточно решена, необходимость ее законодательного решения очевидна. В связи с этим

возникает необходимость изучать опыт зарубежных стран в этой области и заимствовать их опыт.

В заключении магистерской работы изложены основные выводы и предложения, вытекающие из результатов исследования. В частности о том, что отношения, вытекающие из договора суррогатного материнства, должны быть детально урегулированы. Российский законодатель должен обеспечить защиту прав сторон и в конечном итоге укрепить правовой статус детей, родившихся в результате суррогатного материнства, и в действительности, в соответствии со статьей 1 СК РФ, одним из принципов семейного права является приоритет защиты прав и интересов детей.