

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

Кафедра конституционного и муниципального права

**РЕПРОДУКТИВНЫЕ ПРАВА В СИСТЕМЕ КОНСТИТУЦИОННЫХ
ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА**

АВТОРЕФЕРАТ МАГИСТЕРСКОЙ РАБОТЫ

студентки 2 курса 261 группы
направления 40.04.01 Юриспруденция
юридического факультета
Мошковой Анастасии Сергеевны

Научный руководитель

доцент, к.п.н., доцент

должность, уч. степень, уч. звание

« ____ » _____ 20__ г.

(подпись)

Е.В. Бердникова

(инициалы, фамилия)

Заведующий кафедрой

профессор,, д.ю.н., профессор,

заслуженный юрист РФ

должность, уч. степень, уч. звание

« ____ » _____ 20__ г.

(подпись)

Г.Н.Комкова

(инициалы, фамилия)

Саратов 2021

Введение

Актуальность работы. На настоящий момент, можно говорить о появлении нового поколения прав человека – соматических правах, частью которых как раз являются репродуктивные права человека. С появлением новых технологий, развитием медицины и других наук, урегулирование данных прав становится необходимостью. При этом вопросы, связанные с репродуктивными правами, только приобретают свою актуальность. Сейчас можно утверждать, что негативные тенденции ухудшения репродуктивного здоровья только растут. Согласно медицинским данным, в России репродуктивное здоровье женщин ухудшается: насчитывается примерно восемь миллионов женщин, которые по состоянию здоровья не могут родить ребенка. Ухудшение здоровья беременных женщин приводит к увеличению частоты невынашивания беременности, росту числа недоношенных и маловесных детей и детей с врожденными пороками развития. Если говорить о мужском репродуктивном здоровье, то здесь ситуация не улучшается - из общего количества урологических больных 78% – это мальчики, юноши, мужчины. Около 15% среди всех инвалидов – инвалиды по урологическим заболеваниям. Основная проблема – это бесплодие. В настоящее время в Российской Федерации около 15% супружеских пар бесплодны в браке, причем в структуре причин бесплодия около 50% составляет мужское бесплодие. Высокий процент бездетных пар является со всех точек зрения значимой проблемой и должен рассматриваться как резерв рождения желанных детей, перспективного увеличения репродуктивного потенциала населения. В среднем каждая седьмая супружеская пара в России на протяжении жизни сталкивается с проблемами планирования семьи вследствие бесплодия.

Степень научной разработанности темы исследования. Тема работы носит комплексный, междисциплинарный характер. Общетеоретической основой исследования послужили фундаментальные исследования в области теории государства и права и конституционного права. Теоретическую

основу диссертационного исследования составили труды российских ученых: Малешиной А.В., Матузова Н.И., Балакиревой, К. В., Рашидхановой Д.К., Романовского Г.Б., Русановой Н.Е., Толстой, Е. В., Хазовой О.А и других.

Вопросы правового регулирования и практики реализации отношений, возникающих в процессе реализации репродуктивных прав поднимались в работах: Чашковой С.Ю., Хазовой О.А., Толстой, Е. В., Свитнева К. А., Романовского Г.Б., Малкина О.Ю. и других.

Научная новизна работы заключается в проведении комплексного исследования нормативного регулирования и практики реализации репродуктивных прав, выделении системы репродуктивных прав и их взаимосвязи с основными конституционными правами, анализе гарантий и ограничений реализации репродуктивных прав человека в Российской Федерации и за рубежом.

Объектом исследования являются правоотношения, складывающиеся в процессе реализации гражданами Российской Федерации своих прав в сфере репродуктивной деятельности.

Предмет исследования составляют нормы права, закрепленные в Конституции РФ, законодательстве Российской Федерации, регулирующие правоотношения в сфере охраны репродуктивного здоровья граждан в Российской Федерации.

Целью исследования является изучение и анализ теоретических и практических вопросов, связанных с особенностями конституционно-правового регулирования репродуктивных прав граждан, выявление проблем в данном направлении, а также формулирование предложений по совершенствованию законодательства.

Задачи дипломной магистерской работы:

- анализ законодательства Российской Федерации, регулирующего репродуктивную деятельность человека;
- выявление юридической природы репродуктивных прав человека как объектов конституционно-правового регулирования;

- исследование конституционно-правового механизма реализации репродуктивных прав человека и гражданина;
- анализ зарубежного опыта закрепления и реализации репродуктивных прав человека;
- выработка предложений по совершенствованию законодательства Российской Федерации, регулирующего правоотношения в сфере репродуктивной деятельности человека.

В работе обоснованы и выносятся на защиту следующие выводы и положения, отражающие новизну проведенного исследования:

1. Репродуктивные права - новая группа прав, вытекающая из естественных прав человека, являющаяся производной от основных прав и свобод, закрепленных непосредственно в Конституции Российской Федерации, международно-правовых документах о правах и свободах человека, в законах и иных правовых актах. Репродуктивные права исходят из таких личных прав, как право на жизнь, на охрану здоровья, право на личную неприкосновенность, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну.

2. Сфера репродуктивной деятельности человека относится к его частной жизни, невмешательство в которую гарантируется Конституцией Российской Федерации, нормами международно-правовых актов. Содержание конституционного права на неприкосновенность частной жизни весьма динамична, с развитием общественных отношений она постоянно структурируется и изменяется, следовательно, с развитием правоотношений, возникающих при осуществлении репродуктивных прав, к частной жизни человека, помимо других аспектов, следует относить возможность свободно принимать решения при осуществлении репродуктивной деятельности, реализуя таким образом право на свободу репродуктивного выбора.

3. Право на свободный репродуктивный выбор и планирование семьи является центральным репродуктивным правом, производным от конституционного права на свободу и личную неприкосновенность. В сфере

репродукции человека это означает, что женщины и мужчины должны являться свободно действующими субъектами репродуктивного поведения и не могут выступать в качестве объектов или средств проведения демографической политики или деятельности служб здравоохранения и планирования семьи. В частности, женщины должны обладать возможностью свободно принимать решения по реализации ее репродуктивной функции — наступления желанной беременности и рождения желанных детей или использования методов контрацепции, а в случае наступления незапланированной беременности — возможности ее прерывания в условиях оказания доступной, безопасной, эффективной и высококвалифицированной медицинской помощи.

4. Охрана репродуктивного здоровья населения России при сохраняющихся негативных демографических тенденциях и депопуляции населения в последние годы стала одним из основных направлений деятельности органов управления и учреждений здравоохранения, критерием эффективности социальной политики государства. Необходимо и далее продолжать проведение единой государственной политики в области охраны репродуктивного здоровья и повышение ответственности всех структур власти за реализацию данной политики, в целях сохранения и улучшения репродуктивного здоровья, увеличения воспроизводства населения и повышение его репродуктивного потенциала.

5. Сложившаяся ситуация в области суррогатного материнства, требует совершенствования международного законодательства в этой области, в целях создания единой международной правовой системы, регламентирующей такие вопросы института суррогатного материнства как: определение правового статуса ребенка, рожденного суррогатной матерью; установление приоритета правовой охраны независимо от способа зачатия и рождения ребенка; установления возрастных рамок для суррогатной матери и единых биологических и физических требований к таким лицам; определения перечня действий (бездействий) со стороны суррогатной

матери, которые будут относиться к преступлениям; защита прав и законных интересов биологических родителей от незаконных действий (бездействий) со стороны суррогатной матери, родившей ребенка; регламентация договора суррогатного материнства, включая вопросы ответственности суррогатной матери.

6. Одним из направлений совершенствования механизма реализации репродуктивных прав, в том числе права на применение вспомогательных репродуктивных технологий, является формирование нормативно-правовой базы, регулирующей данную сферу общественных отношений. С ростом числа детей, родившихся в результате применения методов искусственной репродукции, потребуются более четкие механизмы правового регулирования прав и законных интересов детей и лиц, участвующих в этом процессе. В связи с этим, представляется необходимым принятие соответствующего закона, направленного на охрану репродуктивных прав граждан. Данным законом должны быть закреплены основные принципы и права граждан в области охраны репродуктивного здоровья; условия осуществления деятельности физических лиц и организаций по оказанию услуг в данной области; система мер по охране репродуктивного здоровья женщин, мужчин, несовершеннолетних; определены источники финансирования деятельности по охране репродуктивного здоровья и меры по защите прав граждан при правонарушениях в данной сфере. Должны быть определены условия и порядок донорства половых клеток, донорства эмбрионов, правовые последствия донорства; порядок криоконсервации половых клеток и эмбрионов, порядок применения программы суррогатного материнства, должен быть составлен типовой договор суррогатного материнства, особенности передачи ребенка, невозможность отказа биологических родителей от ребенка, а также невозможность отказа передать ребенка биологическим родителям от суррогатной матери.

Методологическую основу исследования составили общенаучные методы познания: диалектический, историко-логический, а также частно-

научные методы: сравнительно-правовой анализ, системный анализ, метод правового моделирования.

Нормативную базу исследования составили Конституция Российской Федерации, Указ Президента Российской Федерации «Об утверждении концепции демографической политики на период до 2025 года» от 9 октября 2007 года № 1351, Федеральный закон Российской Федерации «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21 ноября 2011 года N 323-ФЗ, приказ Министерства Здравоохранения и социального развития Российской Федерации от 3 декабря 2007 года № 736 «Об утверждении перечня медицинских показаний для искусственного прерывания беременности», Приказ Министерства здравоохранения РФ от 31 июля 2020 г. N 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» и иные нормативно-правовые акты российского и зарубежного законодательства, регулирующие правоотношения, складывающиеся в процессе реализации репродуктивных прав человека и гражданина.

Структура работы обусловлена ее целью и задачами и состоит из введения, двух глав, первая глава состоит из четырех параграфов, вторая глава состоит из двух параграфов.

ОСНОВНАЯ ЧАСТЬ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы исследования, определяются объект и предмет исследования, его цель и задачи, определяются методологическая и теоретическая основы работы, раскрывается научная новизна исследования, формулируются основные положения, выносимые на защиту, выявляется научная значимость работы.

В первой главе «Генезис правового регулирования репродуктивных прав в России и зарубежных странах» раскрыта юридическая природа репродуктивных прав и их место в системе основных прав и свобод человека и дано понятие репродуктивных прав как «прав мужчин и женщин на получение информации и на доступ к безопасным, эффективным, недорогим и доступным способам регулирования рождаемости, в соответствии с их выбором, а также право на доступ к надлежащим службам здравоохранения, которые могут обеспечить для женщин безопасные беременность и роды, а также создать для супружеских пар наилучшие возможности для того, чтобы иметь здорового ребенка».¹

Выделены система и виды репродуктивных прав человека:

1. Репродуктивные права позитивного характера, основанные на активном фертильном поведении человека, то есть намерении лиц детородного возраста воспроизводить потомство. Это права, связанные с планированием появления потомства, право на самостоятельное либо суррогатное деторождение; права, связанные с использованием ВРТ.

2. Репродуктивные права негативного характера – это комплекс прав, связанных с контрацептивным и абортивным поведением человека.

3. Права, направленные на охрану репродуктивного здоровья.²

¹Репродуктивное здоровье // Всемирная организация здравоохранения. [Электронный ресурс] URL: http://www.who.int/topics/reproductive_health/ru/ (дата обращения: 03.04.2021).

²Моисеева Е. Ю. Роль конституции в процессе реализации и обеспечения репродуктивных прав человека и гражданина в Российской Федерации // Юридическая наука и практика №: 2, 2019, С: 105-110

Из чего можно дать понятие системы репродуктивных прав – это совокупность прав супружеских пар и отдельных лиц на достижение максимально высокого уровня полового и репродуктивного здоровья, включающее в себя право свободно и ответственно принимать решения в отношении воспроизводства потомства без какой-либо дискриминации, принуждения и насилия, располагать для этого необходимой информацией и средствами и иметь доступ к наиболее эффективным методам планирования семьи и методам преодоления бесплодия.

Проанализированы конституционные и законодательные основы признания и реализации репродуктивных прав в Российской Федерации. Которыми для репродуктивных прав человека в Российской Федерации являются основополагающие права, закрепленные Конституцией Российской Федерации. К таким относятся: право на жизнь, право на неприкосновенность частной жизни, право на охрану здоровья, право личной неприкосновенности, право на личную, семейную тайну, право на охрану личного достоинства и принцип равноправия мужчины и женщины и другие.

Разобран зарубежный опыт закрепления и реализации репродуктивных прав человека, выделены разные позиции государств в отношении разных видов репродуктивных прав, а также законодательство касающееся их реализации.

Во второй главе «Проблемы и основные направления совершенствования реализации репродуктивных прав человека в России» рассмотрены вопросы, касающиеся гарантий и ограничений репродуктивных прав человека.

К ним относятся отсутствие полного законодательного регулирования, касающегося правоотношений, связанных с суррогатным материнством и другими способами использования экстракорпорального оплодотворения в качестве методов вспомогательных репродуктивных технологий, что приводило к ряду вопросов на практике – это и признание прав генетических родителей на ребенка, и возможный отказ генетических родителей от

больного ребенка. К этому же можно отнести отсутствие типовых форм договоров между суррогатной матерью и биологическими родителями, как на государственном уровне, так и на международном.

Рассмотрен вопрос, связанный с принудительной стерилизацией. В Российской Федерации для принудительной медицинской стерилизации лица, страдающего психическим заболеванием, достаточно согласие его опекуна, в соответствии со статьей 57 «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»³. В целях полного соблюдения прав и свобод человека и гражданина требуется введение института принятия судебного решения о принудительной стерилизации, внедрения дополнительных критериев и условий стерилизации на основании имеющегося зарубежного опыта нормотворчества и социальных особенностей России.

Изучены проблемы, относящиеся к криоконсервации половых клеток и посмертной репродукцией, из которых вытекает ряд правовых вопросов, касающихся этой отрасли репродуктивных прав, основные из них: 1) Установление происхождения ребенка от умершего до его зачатия родителем. 2) Законодательные условия призвания детей к наследованию после родителя в случаях посмертной репродукции, предусмотренные за рубежом.

В России установление происхождения ребенка в случае его посмертного зачатия независимо от того, кто участвует в программе ВРТ — супруги или лица, не состоящие в браке, пока надлежаще не урегулировано, необходимость специального прижизненного согласия лица, предоставившего свой генетический материал для оплодотворения, быть записанным родителем зачатого после его смерти ребенка не предусмотрена.

Также, на сегодняшний день, суррогатное материнство и другие виды вспомогательных репродуктивных технологий, такие как искусственная инсеминация, экстракорпоральное оплодотворение и другие, регулируются

³Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ(ред. от 01.04.2020), // СЗ РФ, 28.11.2011, N 48, ст. 6724.

на федеральном уровне законом «Об основах здоровья граждан», а порядок их применения содержится в Приказе Министерства здравоохранения РФ от 31 июля 2020 г. N 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»⁴. В тексте приказа устанавливается, что суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка по договору, заключаемому между суррогатной матерью и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям. Исходя из чего видно, что одинокие мужчины не были включены в список граждан, имеющих права на такую ВРТ, как суррогатное материнство. Из чего выявляется правовое неравенство мужчин и женщин.

Механизм защиты репродуктивных прав различается в зависимости от государства, так как на само отношение к реализации данных прав влияет множество факторов. Может отличаться отношение к разным элементам репродуктивных прав, и поэтому сам механизм защиты будет различным, не только к репродуктивным правам, но и к их составляющим. Сейчас остро стоит вопрос регламентации международных договоров суррогатного материнства.

В государствах, в которых устанавливаются соответствующие ограничения для применения методов искусственной репродукции, должно быть установлено справедливое равновесие между интересами государства и интересами участников данного процесса, с особым учетом фундаментального принципа приоритета интересов родившегося ребенка с целью неукоснительного соблюдения положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод. Медицинская наука и консенсус,

⁴О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению: Приказ Минздрава России от 31.07.2020 N 803н // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 19.10.2020

существующий в обществе, могут меняться, что законодатель должен будет учесть в будущем. Репродуктивные права человека – это та сфера, где законодательство должно постоянно развиваться в зависимости от динамичного научного и правового развития, что требует постоянного пересмотра государствами-участниками норм, их закрепляющих.

Подводя итог всему вышесказанному можно отметить, что механизм реализации репродуктивных прав требует своей доработки не только во внутригосударственном законодательстве, но и в международном.

В заключении подводятся итоги работы.

Выявлено широкое развитие репродуктивных прав человека в России и мире. Законодательно Российская Федерация имеет значительную правовую основу в области регулирования репродуктивных прав человека, однако, следует заметить, что в ней недостаточно конкретизирующего регулирования, отраслевого регулирования. Действующие правовые нормы фрагментарны и затрагивают отдельные аспекты возникающих проблем при этом, не обеспечивая в полной мере условий и возможностей для реализации репродуктивных прав граждан Российской Федерации и сохранения их репродуктивного здоровья. Поэтому создание закона, регулирующего данные вопросы, или внесение поправок в действующее законодательство необходимо.