

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования

**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.
ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра конституционного и муниципального права

АВТОРЕФЕРАТ

на магистерскую работу

по направлению подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»

студента 3 курса 361 группы юридического факультета

Джукеевой Дарины Хайруловны

Тема работы: «Конституционно-правовое регулирование репродуктивных
прав человека в Российской Федерации»

Научный руководитель

доцент, к.ю.н., доцент

должность, уч. степень, уч. звание

подпись, дата

Д.А. Кондращенко

инициалы, фамилия

Заведующий кафедрой

профессор, д.ю.н., Заслуженный юрист РФ

должность, уч. степень, уч. звание

подпись, дата

Г.Н. Комкова

инициалы, фамилия

Актуальность темы исследования обусловлена назревшей необходимостью проведения комплексного анализа института репродуктивных прав человека, выявлению существующих пробелов в практике их реализации. Поскольку на сегодняшний день отсутствует единообразный подход к пониманию репродуктивных прав человека в результате их неоднозначного толкования и оценки юридической природы, научная работа в сфере репродуктивных прав человека, несомненно, будет способствовать формированию представления о месте репродуктивных прав в конституционно-правовом статусе личности, их роли, и, конечно, способствовать совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в данной области.

Кроме того, прошлые годы ознаменованы некоторыми нововведениями, анализ рациональности которых представлен в малой части научной литературы, а соответственно, подходы к их восприятию формируются до сих пор.

В работе отдельное внимание уделяется репродуктивным правам позитивного и негативного характера, распространяющийся характер которых очередной раз подчеркивают значимость научного выделения и осмысления репродуктивных прав, держат фокус на необходимости их правовой регламентации, а не только соответствующей области здравоохранения.

Степень научной разработанности темы обусловлена назревшей необходимостью проведения комплексного анализа института репродуктивных прав человека, выявлению существующих пробелов в практике их реализации. Поскольку на сегодняшний день отсутствует единообразный подход к пониманию репродуктивных прав человека в результате их неоднозначного толкования и оценки юридической природы, научная работа в сфере репродуктивных прав человека, несомненно, будет способствовать формированию представления о месте репродуктивных прав в конституционно-правовом статусе личности, их роли, и, конечно,

способствовать совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в данной области.

Кроме того, прошлые годы ознаменованы некоторыми нововведениями, анализ рациональности которых представлен в малой части научной литературы, а соответственно, подходы к их восприятию формируются до сих пор.

В работе отдельное внимание уделяется репродуктивным правам позитивного и негативного характера, распространяющийся характер которых очередной раз подчеркивают значимость научного выделения и осмысления репродуктивных прав, держат фокус на необходимости их правовой регламентации, а не только соответствующей области здравоохранения.

Целью магистерской работы является комплексный анализ конституционно-правового статуса репродуктивных прав человека в Российской Федерации, включая формулирование научного представления о месте института репродуктивных прав, выявление проблем в правовом поле и определение актуальных способов их решения. Для достижения данной цели необходимо обозначить следующие **задачи**:

1. Изучение процесса становления репродуктивных прав человека как формы реализации конституционного права на жизнь;
2. Определение содержания репродуктивных прав человека, их конституционно-правового статуса путем разработки авторской дефиниции;
3. Рассмотрение современной правовой регламентации репродуктивных прав человека в Российской Федерации;
4. Исследование зарубежного опыта правового регулирования репродуктивных прав человека;
5. Рассмотрение практики реализации репродуктивных прав человека в Российской Федерации;

Выявление существующих проблем правового регулирования репродуктивных прав человека в Российской Федерации и формулирование

предложений по совершенствованию действующего законодательства по вопросам реализации репродуктивных прав человека.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в процессе реализации репродуктивных прав человека в Российской Федерации и зарубежных странах. **Предметом исследования** выступают нормативно-правовые акты, регламентирующие репродуктивные права человека в Российской Федерации и зарубежных странах, научные концепции и положения, содержащиеся в юридической и медицинской литературе.

Методологической основой исследования являются диалектический общенаучный метод познания, а также частно-научные методы: системно-структурный, исторический, логический, сравнительно-правовой и другие.

Теоретическую основу исследования сформировали положения, гипотезы, разработанные и изложенные в работах отечественных ученых в области конституционного права: Г.Б. Романовского, Е.В.Перевозчиковой, О.А.Хазовой и др.

Эмпирическую основу работы составили правовые позиции Постановлений Конституционного Суда РФ; Определений Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ; практика судебных органов Российской Федерации; статистические данные; законодательство субъектов РФ; акты федерального стратегического планирования, модельные законы, а также соответствующие материалы периодической печати и информация, размещенная в сети «Интернет». Внимание уделено актам международных организаций, положениям Основных законов и законодательству зарубежных стран, наконец, учтена зарубежная практика конституционного судопроизводства.

Научная новизна работы заключается в том, что она является комплексным исследованием конституционно-правового положения репродуктивных прав человека в Российской Федерации. В работе сделаны выводы о значении признания, закрепления и обеспечения репродуктивных

прав человека в Российской Федерации с учетом выработанных в зарубежной практике подходов. Научная новизна первого раздела охватывается выработкой авторского подхода к пониманию репродуктивных прав, который позволяет выделить сущностные характеристики, второй раздел с данной точки зрения примечателен имеющимися предложениями по изменению действующего законодательства с целью совершенствования практики реализации репродуктивных прав человека в Российской Федерации.

На защиту выносятся полученные в результате исследования **положения, являющиеся новыми или содержащие элементы новизны:**

1. Репродуктивные права существуют в форме реализации права на жизнь, являются структурным элементом права на жизнь в субъективном смысле, выражаются аналогичным данной структуре правами-поведением (право на репродуктивный выбор), -пользованием (право на отцовство и материнство), -притязанием (право на защиту репродуктивных прав), - требованием (право на информацию и соответствующие репродуктивные услуги); имеют тесную связь с конституционными правами человека и гражданина: право на свободу и личную неприкосновенность, право на охрану частной жизни и пр.;

2. Общемировое становление репродуктивных прав берет свое начало в глубокой древности, однако в российской истории активизация правового регулирования наступает в советское время. Важно, что для каждого из этапов развития репродуктивных прав как комплексного института в той или иной степени характерны следующие наиболее яркие тенденции: во-первых, тематика сексуальных отношений табуирована общественными нормами, во-вторых, стереотипы нации культурного и морального плана в области семьи, брака и материнства детерминируют в первую очередь реализацию именно репродуктивных прав. Кроме того, по мере развития российского общества, государственный контроль репродуктивного поведения неспешно достигает

релевантного соотношения с личным (субъективным) контролем, расширяя свободу индивидуального выбора;

3. Сформулировано авторское определение репродуктивных прав. Репродуктивные права – это признанная международным сообществом группа личных прав соматического характера, объединенная по принципу дозволенной и охраняемой государством возможности осуществлять репродуктивный выбор, получать медико-социальную, информационную и консультативную помощь по вопросам контрацепции и репродукции на основе принципов равенства и свободы.

Дефиниция позволяет оценить сущностные характеристики репродуктивных прав:

-факт признания репродуктивных нормами международного права, что вновь обуславливает актуальность должного правового регулирования значимых общественных отношений. Отсутствие прямого закрепления репродуктивных прав в Конституции РФ не умаляет и не отрицает их, они пребывают на той стадии развития, в которой общественные отношения опережают их правовое регулирование;

-характеристика репродуктивных прав как личных прав означает их неотъемлемость, неразрывность с личностью субъекта, их нельзя передать другому лицу, они вытекают из естественного статуса человека как такового, присущи ему от рождения;

-соматический характер прав отражает ключевую направленность, заключающуюся в факте распоряжения своим телом, кроме того, подчеркивается новизна репродуктивных прав среди других «устоявшихся» конституционных прав;

-государство признает репродуктивные правомочия, берет на себя ответственность по их охране и защите. Данное обстоятельство позволяет наделять репродуктивные права статусом прав;

-определение иллюстрирует содержание репродуктивных прав с точки зрения их видового разнообразия: позитивные права, негативные права и права, направленные на охрану репродуктивного здоровья;

-принципы равенства и свободы в реализации репродуктивных прав свидетельствуют, во-первых, о реализации прав при соблюдении ключевого положения равенства прав мужчины и женщины, во-вторых, исключается репродуктивное давление как частного, так и государственного характера, подразумевается возможность равенства в реализации представленных прав с учетом соблюдения биологических особенностей гендера (для мужского пола недоступна процедура экстракорпоральное оплодотворение);

При этом учтено, что некоторые из правоприязаний человека на репродуктивную самореализацию и репродуктивное здоровье не обладают полной характеристикой субъективных прав в качестве юридического дозволения высшей категории, этот переходный период и специфический статус вовсе не умаляют их проявление как интегрированной части конституционного правового статуса личности;

4. В общем виде выделены модели регламентации репродуктивных прав в зарубежных странах, в которых:

-существует признание репродуктивных прав в качестве самостоятельного конституционного института, его прямое закрепление в Конституции или констатация его существования посредством системного толкования конституционных положений, чаще наряду с этим принимается профильный закон, детально регламентирующий правоотношения (Андорра, Македония, Словения и др.);

- репродуктивные права не оформлены в качестве конституционного института, многие из них отрицаются и не реализуются в виду государственного запрета (Кения, Чили, Филиппины и др.).

Из всех подходов к рассмотрению репродуктивных прав значительная часть стран принимает концепцию выделения репродуктивных прав в качестве самостоятельных прав нового поколения, констатируя факт их

существования на уровне Конституции и федерального законодательства. Важным аспектом является конституционное судопроизводство, рассмотренное на примере Италии, следствием реализации которого является положительная динамика регулирования репродуктивных правоотношений.

5. Сложности восприятия и неоднозначности оценки тем, лежащих в основе возникающих общественных отношений, тормозят процесс институализации репродуктивных прав. В настоящее время отсутствует единый закон, регламентирующий репродуктивные права, они носят межотраслевой характер и охватываются различными уровнями правового регулирования;

6. Выявлены проблемы реализации репродуктивных прав и даны актуальные предложения совершенствования законодательства:

-Нарушение принципа равенства: одинокие мужчины лишены права обратиться к суррогатному материнству, что грубым образом нарушает их репродуктивные права. Кроме того, аналогичный подход прослеживается при получении состоявшимися отцами материального (семейного) капитала.

Предложены изменения существующих норм, в первую очередь положений ст.55 ФЗ №323: «мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке, имеют право на применение вспомогательных репродуктивных технологий при наличии обоюдного информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство». П. 1 ст. 127 СК РФ необходимо дополнить абзацем 2 следующего содержания: «Пункт 1 настоящей статьи распространяется на лиц (потенциальных родителей), давших свое согласие в установленной законом форме на имплантацию эмбриона суррогатной матери в целях его вынашивания», что позволит свести на минимум те опасения, в виду которых мужчину исключили из списка субъектов, правомочных обращаться к суррогатному материнству.

-Положение об обязательности письменного согласия суррогатной матери на регистрацию пары в качестве родителей новорожденного ребенка подрывает целевую направленность договора суррогатного материнства, и

может стать причиной нарушения законных интересов генетических родителей и будущего ребенка.

П.5 ст.16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» необходимо изменить следующим образом: «При государственной регистрации рождения ребенка по заявлению супругов или одинокой женщины, указанных в абзаце втором пункта 4 и пунктах 5 и 6 статьи 51 Семейного кодекса Российской Федерации, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания и рождения следует исходить из принципа приоритета прав генетических родителей ребенка».

- Двойственность статуса nascитуруса (из которого вытекают нарушения наследственных прав суррогатной матери и ее родственников, а также третьих лиц). Предложено внести в ст.51 Семейного кодекса РФ положения, согласно которому ребенок, появившийся в результате услуг суррогатного материнства, является генетическим продолжением лиц, обратившихся к услуге суррогатного материнства, указанные лица записываются родителями ребенка на основании письменного согласия суррогатной матери, данного в момент заключения договора о суррогатном материнстве, все вытекающие правовые последствия отношений между ребенком и лицами, обратившимися к услугам суррогатного материнства (его родителями) не распространяются на суррогатную мать;

-Конфликт интересов суррогатной матери в части возможности распоряжения своим телом и интересов потенциальных родителей, обоснованных желанием появления ребенка на свет. Рекомендовано разработать Типовой договор об оказании услуг суррогатного материнства Правительству РФ совместно с Министерством здравоохранения РФ, который будет носить рекомендательный для сторон характер и содержать положение об ответственности суррогатной матери за производство искусственного прерывания беременности;

- Сложности трактовки статуса эмбриона. Оптимальным представляется признание за человеческим эмбрионом статуса особого правового явления, которое неразрывно с морально-этическим принципом уважительного отношения к нему. Абсолютно все правовые неопределенности, связанные с судьбой криоконсервированного эмбриона, должны исчерпываться выработкой методических рекомендаций Министерством здравоохранения РФ по определению правомочий лиц, чьи ооциты и сперматозоиды были использованы для создания эмбриона, на этапе заключения соответствующего договора. Правомочия в обязательном порядке должны касаться:

-вопросов расставания супругов, возможность перехода из статуса родителя в статус донора в ситуации, когда один высказал неодобрение рождения ребенка;

-вопросов смерти одного из супругов;

-вопросы использования не востребованных эмбрионов.

Практическая значимость исследования заключается в сформулированных в работе теоретических положениях и практических рекомендациях по изменению действующего законодательства Российской Федерации. Предложенные в исследовании рекомендации носят практический характер, их применение позволит разрешить имеющиеся правоприменительные проблемы в сфере реализации репродуктивных прав человека.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования и состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка использованных источников и литературы.

Основное содержание работы

В введении обосновывается актуальность темы, характеризуется степень ее научной разработанности, определяются объект, предмет, цель и задачи исследования, описывается методологическая и практическая значимость диссертации.

Первая глава «Теоретико-правовые основы репродуктивных прав человека в Российской Федерации» содержит четыре параграфа, посвященных истории становления репродуктивных прав, понятию, видам и их соотношению с основами правового статуса личности, а также правовому регулированию как в Российской Федерации, так и за рубежом.

Репродуктивные права являются формой реализации права на жизнь, т.к. сущностный аспект рассматриваемой категории охватывается вопросами жизни, а точнее – деторождения и всем, что связано с ним. В российской юридической науке не сформировался единый комплексный подход к пониманию репродуктивных прав. Несмотря на отсутствие прямого закрепления репродуктивных прав в Конституции РФ, фактически они являются элементом конституционно-правового статуса.

Российская модель признания конституционной значимости репродуктивных прав человека основана на том, что данные права не только непосредственно взаимосвязаны с конституционным правом человека на жизнь, но и являются элементами иных конституционных прав и расширяют их содержание. К группе репродуктивных прав человека относятся: право свободного репродуктивного выбора и планирования семьи, право на получение информации по вопросам охраны репродуктивного здоровья и планирования семьи, право на получение медицинской помощи по охране репродуктивного здоровья, право на невмешательство в личную жизнь, право на конфиденциальность при получении услуг по охране репродуктивного здоровья, право на пользование достижениями вспомогательных репродуктивных технологий в целях охраны репродуктивного здоровья и лечения бесплодия, право на государственную защиту репродуктивных прав.

Вторая глава «Актуальные вопросы правового регулирования и реализации репродуктивных прав человека в Российской Федерации» содержит два параграфа. Актуальная практика реализации репродуктивных прав позволяет сформулировать проблемы и предложить пути их решения.

Из ярких проблем сферы репродуктивных прав в результате исследования выделены следующие:

- отсутствие единого систематизированного акта, регламентирующего сферу репродуктивных прав;

- проблемы определения правового статуса эмбриона *in vitro*, его судьбы, характера отношений между суррогатной матерью и ребенком, нарушение равенства прав в доступе к репродуктивным технологиям, конфликт интересов суррогатной матери и интересов генетических родителей;

- поддерживаемая государством агрессивная демографическая политика.

Среди мер, возможных к принятию:

- создание единого кодифицированного акта;

- изменение положений ст.55 Федерального закона №323, а также дополнение п.1 ст.127 СК РФ абзацем 2;

- видоизменение положений п.5 ст.16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»;

- внесение дополнительного положения в ст.51 Семейного кодекса РФ;

- разработка Типового договора об оказании услуг суррогатного материнства Правительством РФ совместно с Министерством здравоохранения РФ, который будет носить рекомендательный для сторон характер и содержать положение об ответственности суррогатной матери за производство искусственного прерывания беременности;

- выработка методических рекомендаций Министерством здравоохранения РФ по определению правомочий лиц, чьи ооциты и сперматозоиды были использованы для создания эмбриона, на этапе заключения соответствующего договора;

- внесение в ст.10 Федерального закона «О рекламе» дополнительного положение.

В **заключении** работы сделаны обобщающие выводы и подведены итоги, которые могут быть использованы в практической деятельности и для теоретических разработок по совершенствованию законодательства, связанного с правовым регулированием репродуктивных прав человека.