

Семеновна Виктория Алексеевна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

Отсутствие правового основания для заключения договора суррогатного материнства на предоставлении «услуги» по вынашиванию и рождению ребенка

Аннотация. Отсутствие правового регулирования для заключения договора на предоставление «услуги» по вынашиванию и рождению ребенка, а именно проблема заключения и расторжения договора суррогатного материнства, права потенциальных родителей и суррогатной матери на новорожденного.

Ключевые слова: договор суррогатного материнства, потенциальные родители, стороны договора суррогатного материнства, договор подряда, договор оказания услуг.

Статистические данные свидетельствуют о неуклонном росте числа мужчин и женщин, имеющих различные заболевания и дисфункциональные состояния, что исключает возможность реализации репродуктивных прав естественным путем.

В свою очередь, это вызывает необходимость применения вспомогательных репродуктивных технологий (далее – ВРТ), выбор и формы применения которых определяются как медицинскими показаниями, так и исключительно усмотрением соответствующих субъектов – так называемых потенциальных родителей.

ВРТ является способом реализации человека, как родителя, создавая новую ячейку общества – семью, при невозможности иметь детей, одним из методов данных технологий является суррогатное материнство.

Противоречивые мнения данный вид репродуктивных технологий вызывает в обществе, хоть он и востребован в современном мире, но отношение к суррогатному материнству неоднозначно. С одной стороны, это способ улучшения демографической ситуации в стране, за счет лиц, которые по медицинским показаниям не могут родить ребенка, стать родителями, обрести семью, с другой стороны, имеется мнение о том, что данный вид репродуктивных технологий превращает процесс деторождения в договор купли-продажи, согласно которому ребенок выступает в качестве товара [5, с. 409].

Статья 38 Конституции Российской Федерации закрепляет права и обязанности родителей, а именно забота о детях, и их воспитание, но при этом на уровне государства не имеется нормативно-правовых актов, которые бы регулировали взаимоотношения между суррогатной матерью и «потенциальными родителями» [1].

На данном этапе развития общества в нашей стране суррогатное материнство развивается и пользуется «большим спросом», при этом стоит отметить, в действующем российском законодательстве не закреплено определение суррогатного материнства и суррогатной матери, как и точного определения метода вспомогательных репродуктивных технологий. Источником регламентирования процедуры ВРТ является Приказ Минздрава России от 30 августа 2012 г. №107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» [4].

Одной из главной проблем суррогатного материнства – это отсутствие регулирования договора законодательством. На данный момент считается, что договор суррогатного материнства – это договор оказания услуг. По факту суррогатная мать передает новорожденного ребенка биологическим родителям,

если вынашивание и рождение ребенка это предоставления услуги, то передача ребенка следует трактовать как договор купли-продажи?

При заключении договора, стороны стараются обозначить важные позиции для них, однако, согласно действующему законодательству, наибольшими правами при заключении договора суррогатного материнства наделена суррогатная мать.

На сегодняшний день судебная практика говорит о том, что в случае, если суррогатная мать по каким-либо причинам отказывается передавать ребенка родителям, то закон на стороне матери, действующее законодательство не предоставляет «потенциальным родителям» реальных оснований для оспаривания решения суррогатной матери об отказе передачи им ребенка и регистрации их его родителями.

В соответствии с Семейным кодексом РФ супруги не вправе при оспаривании материнства и отцовства ссылаться на проведение процедуры суррогатного материнства (ст. 52 Семейного кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) [3]. Однако никаких иных оснований, подтвержденных договором и соответствующей медицинской документацией, у них нет. Получается, что российское законодательство хоть напрямую и не лишает супругов права оспаривать отказ суррогатной матери от записи их родителями, однако не предоставляет им реального основания для такого оспаривания.

В случае, если суррогатная мать отказывается передать ребенка супругам-заказчикам, они оказываются полностью лишенными средств судебной защиты, что несоразмерно ограничивает их права.

Договор суррогатного материнства нельзя обозначить в жесткие рамки, так как одной из проблем данного договора выступают стороны, предмет данного договора – оказание услуги по вынашиванию и рождению ребенка, но нельзя заранее узнать при переносе эмбриона суррогатной матери насколько благоприятно будет протекать беременность, и завершится ли рождением ребенка.

В случае, если суррогатная мать выносила и родила ребенка, то считается, что «услуга» оказана, но как трактовать независимые от сторон условия, например, ошибка врачей при родах. Следуя из договора, будет считаться, что «услуга» не оказана? или оказана ненадлежащим способом?

Договор суррогатного материнства нельзя назвать договором оказания «услуг», это принципиально новый вид договора. Согласно статье 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), стороны могут заключить договор, который не предусмотрен законом, составляя договор стороны, могут взять элементы из иных договоров [2].

Еще в своих работах некоторые ученые считают, что рассматриваемый договор можно отнести к договору купли-продажи, обосновывая это тем, что суррогатная мать, предоставляя свою утробу в качестве «имущества» выступает в данных правоотношениях арендодателем, а супруги-заказчики платят ей вознаграждение за фактически потраченное ею время.

Левушкин А.Н. считает, что договор суррогатного материнства можно отнести к договору подряда, однако я в корне не согласна с данной позицией [6]. Договор подряда предполагает, что одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить работу и сдать ее результат, однако, договор суррогатного материнства не может обеспечить 100% результат при вынашивании и рождении ребенка.

Кто являются сторонами по договору суррогатного материнства, кем в договоре является поликлиника, супруг суррогатной матери, какие права имеют стороны – эти все вопросы не урегулированы действующим законодательством.

При рассмотрении типового договора между суррогатной матерью и потенциальными родителями на вынашивание и рождение ребенка в сторонах присутствует только «супружеская пара» и «суррогатная мать», однако, к какой из сторон можно определить супруга суррогатной матери, поликлинику ведь это тоже участники, которые могут повлиять на процесс вынашивания. Данные вопросы так же необходимо закрепить в законодательстве.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что законодательство в части применения вспомогательных репродуктивных технологий нуждается в доработке, а именно четкой и определенной границы договора суррогатного материнства.

Необходимо ввести изменения в СК РФ в части прав будущих родителей эмбриона. Данный договор будет одним из совершенно новых форм сделок, которые нельзя отнести ни к договору подряда, ни договору оказания услуг. При разработке данного договора необходимо учитывать слишком много деталей, начиная с определением предмета договора, наименование и количество сторон в договоре, а так же определить последствия нарушения договора.

Литература

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.01.2022).

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (последняя редакция) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 19.12.2021).

3. Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 02.07.2021) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 19.12.2021).

4. Приказ Минздрава России от 30 августа 2012 г. № 107н (ред. от 01.02.2018) «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (Зарегистрировано в Минюсте России 12.02.2013 № 27010 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 19.12.2021).

5. Абрамовская Д.В., Волкова А.А., Серёгин Д.С. Суррогатное материнство. Современный взгляд // Вопросы студенческой науки. 2019. № 12-2 (40).

6. Левушкин А.Н., Нечаева А.В. Правовая природа и содержание договора суррогатного материнства через призму поименованных договоров // Семейное и жилищное право. 2020. № 5.

© Бюллетень магистранта 2022 год № 1