

Гамаюнов Михаил Александрович

Магистрант

Направление: Юриспруденция

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

Спорные вопросы правового регулирования договора суррогатного материнства

Аннотация. Статья посвящена анализу института суррогатного материнства и спорным аспектам, возникающим в процессе правоприменения данного договора. В заключении предложены возможные варианты улучшения нормативных актов для устранения пробелов и повышения эффективности на практике.

Ключевые слова: семейное право, институт суррогатного материнства, договор, правовое регулирование.

Проблема рождаемости перед развитыми и развивающимися странами стоит достаточно остро вот уже на протяжении нескольких десятилетий. Не исключением в данном вопросе является и Россия. Так, по данным Росстата за 2019 год естественный прирост населения составил минус 317233 человека, за 2018 год данная цифра составляла минус 224566 [6]. Из этого можно сделать вывод, что проблема рождаемости для нашей страны достаточно актуальна и имеет тенденцию к ухудшению.

© К возникновению такой ситуации привело множество причин: социальные, экономические, но одной из основных следует считать наличие у пары проблем со здоровьем. Благодаря современным технологиям ученые научились преодолевать данную проблему, используя вспомогательные репродуктивные технологии, в том числе, суррогатное материнство.

К сожалению, отечественный законодатель в сфере правового регулирования данных правоотношений действует не так быстро как современные ученые-биологи. Действующие нормативно-правовые акты России в данной сфере были приняты совсем недавно, и правоприменительная практика находится на стадии формирования, именно поэтому в практической деятельности возникают юридические проблемы и коллизии. Некоторые из них, наиболее важные, будут рассмотрены ниже.

Прежде чем проанализировать конкретные проблемы данного вида правоотношения кратко раскроем определение такого явления как суррогатное материнство.

В современной теории гражданского и семейного права можно выделить несколько трактовок определения и признаков суррогатного материнства.

По мнению такого специалиста как А.А. Пестрикова, суррогатное материнство – есть, прежде всего, соглашение между парой, желающей стать родителями, и женщиной, согласной на искусственное оплодотворение, вынашивание и рождение малыша, с последующей передачей ребенка паре по договору за вознаграждение или без него [5]. Отличительной чертой данной интерпретации понятия можно считать наличие обязательного условия передачи малыша по договору бесплодной паре. В то время как на практике возникали случаи отказа от ребенка обеими участниками соглашения, либо одной из сторон.

Другой вариант понятия предложила теоретик Е.С. Митрякова, которая считает, что суррогатное материнство – это, прежде всего, правовая связь между суррогатной матерью и заказчиками, возникающая по поводу имплантации в организм суррогатной матери генетически чужого ей эмбриона для его вынашивания и последующего рождения ребенка заказчикам [4]. Данный вариант определения следует считать не совсем полным, так как он не предусматривает применения генетического материала суррогатной матери, что на практике имеет место быть.

Таким образом, в теории не существует единого подхода и мнения к определению термина суррогатное материнство, а те варианты что есть, не учитывают некоторые практические и теоретические правовые аспекты.

В свою очередь, законодатель в ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» закрепил свой вариант термина. Под суррогатным материнством законодатель понимает полный цикл родовой деятельности, т. е. вынашивание и рождение малыша по предварительному соглашению, заключенному между женщиной, используемой в качестве носителя и будущими родителями ребенка, чьи клетки были взяты для процедуры оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которой процесс родовой деятельности запрещен по медицинским показаниям [2].

Согласно все тому же нормативному документу получить право на данную процедуру могут либо одинокие женщины, либо семейные пары. Стоит отметить, что одинокие мужчины в данном перечне отсутствуют, несмотря на то, что прямой запрет в нормативных актах не прописан. Вследствие чего на практике возникают вопросы к некоторым клиникам, которые фактически оказывают услуги по вынашиванию суррогатной мамой ребенка за дополнительное вознаграждение для мужчин одиночек.

Отечественному законодателю стоит отдать должное относительно регламентации требований предъявляемых к суррогатной матери. Данный перечень крайне подробно отражен в Приказе Минздрава России от 30.08.2012 № 107н [3]. Согласно ему суррогатной матерью может быть любая женщина в возрасте от 20 до 35 лет, имеющая одного или нескольких здоровых детей, с отсутствующими медицинскими противопоказаниями. Важным моментом данной процедуры является исключение генетического родства между суррогатной мамой и ребенком, т. е. в качестве донора яйцеклетки должна выступать другая женщина. После прохождения всех подготовительных процедур между будущими родителями и суррогатной матерью обязательно заключается договор.

Анализируя договор о суррогатном материнстве, можно выявить первую проблему. В науке до сих пор ведутся споры относительно правовой природы данного документа. Ряд специалистов относят данное соглашение в область гражданского права, что на первый взгляд смотрится логично.

В качестве доводов сторонники гражданско-правовой природы договора отмечают, что он по своим характеристикам довольно сильно похож на договор об оказании возмездных услуг. Так, договор суррогатного материнства имеет консенсуальный характер, т. е. вступает в силу с момента обсуждения существенных условий; и то и другое соглашение считаются возмездными; в обоих договорах в качестве существенных условий выступают место и характер оказания услуг (прописываются полностью все этапы суррогатного материнства: оплодотворение, имплантация, вынашивание и рождение малыша).

Однако, если проанализировать чуть поглубже станет понятно, что они имеют ключевые отличия. Первое отличие в предмете договора. В соглашении об оказании возмездных услуг в качестве предмета выступают те или иные действия, которые должен произвести субъект гражданского правоотношения. В договоре о суррогатном материнстве предмет соглашения считается спорным до сих пор. Законодатель, ввиду слабоизученности и относительной новизны явления, по сегодняшний день не смог в нормативно-правовых актах четко определить предмет и объект соглашения о суррогатном материнстве, ведь всем понятно, что жизнь ребенка не может выступать в качестве такового. Именно поэтому мы видим спорные вопросы в теории, а потом возникающие проблемы и на практике, в ходе правоприменения данного договора.

© Вторым отличием можно считать участвующие стороны соглашения. В договоре о возмездных услугах в качестве субъектов выступают юридические и физические лица, а в договоре о суррогатном материнстве только физические лица (будущие родители и суррогатная мать), и в ряде случаев в качестве специального субъекта клиника, где проводится операция и роды.

Таким образом, отнести договор о суррогатном материнстве к гражданской отрасли в полной мере нельзя.

Другой проблемой в институте суррогатного материнства является последующая регистрация новорожденного ребенка. Так, согласно ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», в качестве будущих родителей суррогатного малыша, могут быть как пары, состоящие в браке, так и пары, проживающие в «гражданском браке» [2]. В тоже время согласно семейному праву и нормативному акту «Об актах гражданского состояния» в качестве родителей малыша могут быть записаны только пары, состоящие в браке между собой. Такая правовая коллизия приводит к тому, что новорожденным малышам отказывают в государственной регистрации.

Другая проблема связана напрямую с нормой Семейного законодательства, так п. 4 ст. 51 СК РФ можно толковать следующим образом, а именно только после согласия суррогатной матери лица, состоящие в браке и давшие согласие на донорство эмбриона, могут быть зарегистрированы в качестве родителей малыша [1]. При этом согласие родившей женщиной дается только после рождения малыша, а не в момент подписания договора о суррогатном материнстве. Ввиду того, что суррогатная мать в последний момент может отказать в передаче ребенка генетическим родителям, то следует считать бесспорным факт ограничения прав и законных интересов семьи.

Таким образом, проанализировав институт суррогатного материнства можно сказать, что вот уже на протяжении десятилетия проблем в данной отрасли права стало ничуть не меньше. Причем, проблемы имеют не только правовой, но этический моральный характер. Для решения данных проблем необходимо определиться с правовой природой договора, отнесению его к особой группе семейно-правовых по подобию брачного соглашения. Кроме того, следует предусмотреть возможную ответственность для суррогатной матери в случае нарушения с ее стороны договора о суррогатном материнстве.

Литература

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (ред. 02.07.2021) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 19.05.2022).

2. Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 323-ФЗ (последняя редакция) [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 19.05.2022).

3. Приказ Минздрава России от 30.08.2012 № 107н (ред. от 01.02.2018) «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2022).

4. Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: Дис. ... канд. юрид. наук. Тюмень: Российская академия правосудия, 2006.

5. Пестрикова А.А. Обязательства суррогатного материнства: Дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар: Кубанский государственный аграрный университет, 2007.

6. Рождаемость по данным Росстат [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://rosinfostat.ru/rozhdaemost/> (дата обращения: 15.04.2022).