

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Российский государственный профессионально-педагогический
университет»
Институт гуманитарного и социально-экономического образования
Кафедра права

К ЗАЩИТЕ ДОПУСКАЮ:
Заведующая кафедрой права
_____ А.А. Воронина
« ____ » _____ 2017 г.

СУРРОГАТНОЕ МАТЕРИНСТВО: ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Дипломная работа
по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение
(по отраслям)
профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная
деятельность»
профилизации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный ко ДР: 687

Исполнитель:

студент группы ЗПВД-512

_____ К.С. Фраш
(подпись)

Руководитель:

канд. юрид. наук, доцент

_____ Т.М. Звезда
(подпись)

Нормоконтролер:

ст. преподаватель

_____ К.А. Игишев
(подпись)

Екатеринбург 2017

ВВЕДЕНИЕ.....	3
1. ПОНЯТИЕ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	6
1.1. Понятие и история развития института суррогатного материнства.....	6
1.2. Правовое регулирование суррогатного материнства в России.....	9
2. ДОГОВОР О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ.....	19
2.1. Понятие и элементы договора суррогатного материнства.....	19
2.2. Содержание договора суррогатного материнства и порядок его заключения.....	21
2.3. Односторонний отказ и ответственность в договоре суррогатного материнства.....	28
АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ.....	34
МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА ЗАНЯТИЯ	40
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	46
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	50

ВВЕДЕНИЕ

Острота темы дипломной работы заключается в том, что в данное время суррогатное материнство и его договорное обеспечение представляется недостаточно урегулированным на законодательном уровне.

В России давно уже остро стоит проблема бесплодия людей. Проблема бесплодия приводит, к сожалению, не только к постоянному повышению количества семей, не имеющих детей, но и к разводам.

В общей сложности демографическая ситуация в России в большей степени обусловлена социально-экономическими процессами, происходившими в конце двадцатого века. Достижение целей демографической политики Российской Федерации в большей степени зависит от удачного разрешения широкого круга задач социально-экономического развития за счет обеспечения доступности и повышения качества медицинской помощи по восстановлению репродуктивного здоровья, в том числе вспомогательных репродуктивных технологий, снижения доли рабочих мест с тяжелыми, вредными и опасными условиями труда в целях сохранения репродуктивного здоровья.

Одной из таких репродуктивных технологий, призванных, с одной стороны, улучшить демографическую ситуацию в стране, а, с другой стороны, удовлетворить потребности каждого человека на полноценное потомство, является суррогатное материнство, а именно, использование суррогатной матери в указанных целях¹.

В последнее время проблемы, связанные с репродуктивными правами, приобрели особую остроту, и обсуждение репродуктивных прав позиции гендерного равенства представляется сейчас, как никогда ранее, актуальным и своевременным. Бесспорно, зачатие в пробирке и любые эксперименты с человеческим генным материалом превращают детей в подобие товара, создавая ситуацию, в которой богатые люди смогут нанимать женщин для

¹ Журавлева. С.П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Москва, 2011. С. 3.

вынашивания своих потомков. Материнство при этом становится договорной работой, в которой, как в любом бизнесе, преобладает стремление к личной выгоде. Значит суррогатное материнство это рынок, бизнес, коммерция.

Но, по словам одного отечественного юриста¹, запрещать законом суррогатное материнство – смысла нет. Получится то же, что бывает, когда в какой либо стране запрещают аборты. Если нельзя легально – их будут делать подпольно, в результате каждая третья женщина будет умирать от перитонита. Так же и суррогатное материнство: нельзя по закону – будут делать в обход.

Объектом дипломного исследования являются отношения, возникающие в сфере применения такого метода репродукции как суррогатное материнство.

Предметом настоящей дипломной работы являются нормы права, регулирующие суррогатное материнство, а так же практика их применения.

Целью дипломной работы является комплексный анализ правового регулирования суррогатного материнства в Российской Федерации, выявление теоретических и практических проблем в этой сфере и путей их преодоления.

Исходя из поставленной цели, необходимо решить следующие *задачи*:

- рассмотреть понятие и историю развития правового регулирования суррогатного материнства;
- проанализировать действующие источники правового регулирования суррогатного материнства в Российской Федерации;
- изучить понятие, правовую природу и содержание договора суррогатного материнства;
- исследовать существующие правоприменительные проблемы в области регулирования суррогатного материнства.

¹Сакевич.В.И. Еженедельник Демоскоп:
<http://www.demoscope.ru/weekly/2007/0297/reprod01.php> (дата обращения 20.05.2017).

Теоретическую основу исследования составляют труды таких ученых как: С.П.Журавлева, Р. О. Халфина, О. А. Красавчиков, О. С. Иоффе, Г. Ф. Шершеневич, М. М. Агарков, Б. С. Антимонов, К. А. Граве, В. А. Рясенцев.

Методологическая основа исследования включает следующие методы научного познания применяемые в юридической науке и смежных с ней других науках методы исследования: формально-логический, диалектический, исторический, метод сравнительного анализа, статистический, социологический, технико-юридический и некоторые иные.

Нормативная основа исследования: Конституция Российской Федерации¹, Гражданский кодекс Российской Федерации часть вторая² (далее по тексту – ГК РФ) и Семейный кодекс Российской Федерации (далее по тексту - СК РФ)³.

Структура работы состоит из введения, основной части, состоящей из трех глав, разделенных на пять параграфов, анализа правоприменительной практики, методической разработки занятия по теме дипломной работы, заключения и списка использованных источников.

¹ Российская газета. 1993. 25 дек.

² Российская газета. 1994. 8 дек.

³ Российская газета. 1995. 29 дек.

1. ПОНЯТИЕ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

1.1. Понятие и история развития института суррогатного материнства

В соответствии с медицинской статистикой, 20% всех супружеских пар лишены естественной способности к деторождению. Следовательно, единственный выход для них – усыновление ребенка. К сожалению не каждая семья готова взять на воспитание чужого ребенка. На сегодняшний день программа суррогатного материнства, получившая распространение с последних десятилетий прошлого века, привлекает всё больше сторонников.

Первое упоминание в летописях Древней Руси, которое можно отнести к традиционному суррогатному материнству, когда суррогатная мать одновременно является и биологической матерью вынашиваемого ею ребенка, относится к началу XI века. Святой равноапостольный князь Владимир I Святославович (955-1015), крестивший Русь и более известный как Владимир Красное солнышко, до крещения имел более восьмиста наложниц и состоял в пяти официальных языческих браках (в том числе с чешской княжной и болгарской царевной), но, желая иметь как можно больше детей мужского пола, взял в наложницы монахиню-гречанку – вдову собственного брата Ярополка. От этого союза в 978 году родился знаменитый Святополк Окаянный. Владимир признал его своим законным наследником, а Святополк же в пику Владимиру упорно отстаивал отцовство своего дяди Ярополка (ходили слухи, что Юлия, так звали его мать, когда умер Ярополк, была уже беременна Святополком). Именно Святополк, родившийся, как тогда говорили, «от двух отцов», стал киевским князем после смерти отца, несмотря на наличие у Владимира более старших и более

«законных» детей мужского пола. Был впоследствии смещен с княжеского престола своим сводным братом Ярославом Мудрым¹.

Первые успешные работы по оплодотворению яйцеклеток человека в Советском Союзе были начаты в конце 60-х годов Б.В. Леоновым в Москве и А.И. Никитиным в Ленинграде. Первый «ребенок из пробирки», девочка Лена, зачатая в лаборатории Б.В. Леонова, родилась в Москве в феврале 1986 года. Через несколько месяцев в Петербурге у Лены появился «брат» Кирилл².

У истоков ЭКО и вспомогательных репродуктивных технологий в целом в нашей стране стоял уже упоминавшийся выше Борис Васильевич Леонов. В тяжелые застойные годы, когда не было ни Интернета, ни прочих современных средств связи, и в страну практически не доходили вести из-за рубежа, он смог понять и по достоинству оценить значение фрагментарных, отрывочных сведений о первых попытках ЭКО на Западе, и сделал все возможное, чтобы начать реализацию подобных программ в нашей стране. Практически с нуля он создал целое направление в советской медицине. Только благодаря его созидательной энергии, огромному организационному таланту и удивительному дару убеждения удалось добиться у тогдашнего руководства Минздрава выделения огромной по тем временам суммы 500000 долларов на открытие первой в стране лаборатории ЭКО³. Из этого следует, что именно Б.В. Леонов может по праву считаться «отцом» многих тысяч детей, рожденных по задуманным и воплощенным им в жизнь программам.

Первая программа суррогатного материнства на территории тогда уже бывшего СССР была реализована в Харькове в 1995 году. «Суррогатной» матерью, как и в ЮАР, стала женщина, успешно выносившая ребенка

¹ Суррогатное материнство в России и мире. История. http://www.surrogacy.ru/surrogacy_history.php (дата обращения: 28.05.2017).

² Росюрконсалтинг. Суррогатное материнство: истоория современность. К.Н. Свитнеев. http://jurconsult.ru/smi/print/medicinskaya_gazeta_surrogatnoe_materinstvo/ (дата обращения 28.05.2017).

³ Суррогатное материнство в россии и в мире http://www.liveinternet.ru/users/deti_arbata_new/post255744769 (дата обращения: 28.05.2017).

собственной дочери, страдавшей отсутствием матки, став, таким образом, и мамой и бабушкой одновременно¹.

В России первая суррогатная программа была реализована в 1995 году в центре ЭКО при Санкт-Петербургском институте акушерства и гинекологии им. Д.О. Отта РАМН. Одной из первых пациенток этого центра стала молодая женщина, собственный ребенок которой, появившийся на свет при помощи кесарева сечения, умер на следующий день после родов, а самой роженице пришлось удалить матку. Целью жизни для нее стало рождение нового ребенка. Она знала об успешных программах суррогатного материнства за рубежом, но в России тогда никто из врачей этим не занимался, найти суррогатную мать было просто невозможно. Каким-то чудом ей удалось уговорить стать мамой для ее будущего ребенка свою 24-летнюю подругу, незамужнюю, да еще и ни разу до этого не рожавшую².

Беременность наступила с первой попытки, при этом на УЗИ обнаружилась двойня. Вынашивание проходило очень тяжело, суррогатную маму пять раз госпитализировали для того, чтобы сохранить беременность. Как это чаще всего бывает при многоплодной беременности, роды наступили раньше срока, потребовалось проведение кесарева сечения. Семимесячные девочки родились с весом чуть более двух килограммов каждая и оказались вполне жизнеспособными. Компенсацией за вынашивание стала трехкомнатная квартира в Петербурге³.

На данный момент в России в области экстракорпорального оплодотворения успешно работают десятки клиник, репродуктивных центров и лабораторий. Точную статистику к сожалению никто не ведет, но можно с уверенностью сказать, что за 10 лет применения этого метода родились тысячи детей.

¹Благо. История суррогатного материнства. <http://www.surmama.ru/spravochnik/130-istoriya-surrogatnogo-materinstva.html> (дата обращения: 28.05.2017).

²Благо. История суррогатного материнства. <http://www.surmama.ru/spravochnik/130-istoriya-surrogatnogo-materinstva.html> (дата обращения: 28.05.2017).

³Борисова. Т.Е. Суррогатное материнство в Российской Федерации: проблемы теории и практики: монография/ Т.Е. Борисова. М.: Проспект, 2016. С.1.

Суррогатное материнство в нашей стране регулируется законодательно. Рассмотрим правовые аспекты суррогатного материнства.

1.2. Правовое регулирование суррогатного материнства в России

В России суррогатное материнство регулируется следующими законодательными актами и нормативными документами:

Семейный Кодекс РФ, ст. 51-52;

Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹;

Закон «Об актах гражданского состояния» от 15.11.97. № 143-ФЗ, ст. 16²;

Приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению»³.

В 2015 году сенатор Елена Мизулина предложила запретить суррогатное материнство на коммерческой основе, приравняв, его к торговле людьми. Согласно словам Е. Мизулиной, организаторы подобных сделок должны получать уголовное наказание⁴.

В соответствии со статье 55 Закона: «Суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребёнка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребёнка невозможно по медицинским показаниям.

¹ Российская газета. 2011. 23 ноя.

² Российская газета. 1997. 20 ноя.

³ Российская газета. 2013. 11 апр.

⁴ Коммерческое суррогатное материнство — одна из форм торговли людьми, Вести ФМ (23 апреля 2017).

Суррогатной матерью может быть женщина в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет, имеющая не менее одного здорового собственного ребёнка, получившая медицинское заключение об удовлетворительном состоянии здоровья, давшая письменное информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство. Женщина, состоящая в браке, зарегистрированном в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, может быть суррогатной матерью только с письменного согласия супруга. Суррогатная мать не может быть одновременно донором яйцеклетки».

Бесспорно, важность Закона является то, что он зафиксировал на законодательном уровне основные понятия, которые используют в сфере вспомогательной репродукции, в том числе определение суррогатного материнства.

Однако, по мнению¹, это определение неполно. Оно не отражает такой существенный признак суррогатного материнства, как его цель – передача рождённого суррогатной матерью ребёнка лицам, указанным в договоре о суррогатном материнстве. Конечно, п. 4 ст. 51 Семейного кодекса Российской Федерации связывает передачу суррогатной матерью ребёнка после его рождения потенциальным родителям с согласием самой суррогатной матери. Такое правило серьёзно нарушает права потенциальных родителей, особенно передавших свои биологические материалы для зачатия ребёнка, и, как справедливо отмечает Е. С. Митрякова, ставит под сомнение юридическую силу договора о суррогатном материнстве².

В соответствии с принятым Законом, возможными родителями по договору суррогатного материнства могут стать лица, в том числе и

¹ *Жидовцов. Ю.В.* Правовые и морально-этические аспекты суррогатного материнства / Ю.В, Жидовцова. <http://conf.omui.ru/content/pravovye-i-moralno-eticheskie-aspekty-surrogatnogo-materinstva> (дата обращения 15.05.2017).

² *Митрякова. Е. С.* Правовое регулирование суррогатного материнства в России: дисс. на соискание ученой степени к. ю. н. http://discollection.ru/article/10082006_mitryakova_elena_sergeevna_71025 (дата обращения 25.5.2017).

одинокая женщина, для которых вынашивание и рождение ребёнка нереально по медицинским показаниям.

Семейный кодекс Российской Федерации формулирует следующие определения относительно суррогатного материнства¹.

Согласно ст. 51, п.4: «Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребёнка только с согласия женщины, родившей ребёнка (суррогатной матери)».

Согласно статье 52, п.3: «Супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства».

В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации «Об актах гражданского состояния», где определяется порядок регистрации новорожденного в органах ЗАГС: «при государственной регистрации рождения ребёнка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, одновременно с документом, подтверждающим факт рождения ребёнка, должен быть представлен документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий факт получения согласия женщины, родившей ребёнка (суррогатной матери), на запись указанных супругов родителями ребенка»².

Приказ № 67 Министерства здравоохранения РФ от 2003 г. «О применении вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) в терапии женского и мужского бесплодия», формируются сведения к проведению процедуры суррогатного материнства в России, требования к суррогатным

¹ Жидовцова. Ю.В. Правовые и морально-этические аспекты суррогатного материнства / Ю.В. Жидовцова. <http://conf.omui.ru/content/pravovye-i-moralno-eticheskie-aspekty-surrogatnogo-materinstva>. (дата обращения: 17.05.2017).

² Законодательство о суррогатном материнстве в России: комментарий российских юристов. <http://www.strasbourg-reor.org/?topicid=898>. (дата обращения 17.05.2017).

матерям, а кроме того объём исследований для заменяющей мамы и био-родителей.

Таким образом, процедура суррогатного материнства в России разрешена и регулируется на основе законодательства страны¹.

В целом интересы, как биологических родителей, так и суррогатной матери призван защищать, целый комплекс из правовых документов и услуг²:

- Главный документ, определяющий отношения биологических родителей (БР) с суррогатной матерью, это Соглашение между Биологическими родителями и Суррогатной матерью о вынашивании ребенка. Данное соглашение должно составляться в соответствии с требованиями БР и с учётом пожеланий сурмамы. Будет нелишним, если юридическая компания, которая взялась за эту работу, даст БР свои рекомендации с учётом опыта их работы в данной области. Вести переговоры с сурмамой и убеждать её, чтобы она по своей доброй воле приняла условия БР – дело юристов. В соглашении обязательно должны быть оговорены все обязательства суррогатной матери и порядок выплаты ей компенсации. Как правило, это объёмный документ на 5-10 листах³;

- Письменное согласие биологических родителей на вынашивание суррогатной матерью эмбриона, полученного в результате ЭКО. Этот документ нужен для клиники ЭКО и для ЗАГСа;

- Информированное согласие суррогатной матери на вынашивание эмбриона биологических родителей. Этот документ нужен для клиники, а также и для самих биологических родителей в случае, если у сурмамы

¹ Законодательство о суррогатном материнстве в России: комментарий российских юристов. <http://www.strasbourg-reor.org/?topicid=898>. (дата обращения 17.05.2017).

² Померанцева. Е. И. Законодательное обеспечение вспомогательных репродуктивных технологий / Е. И. Померанцева, А. Ю. Козлова, О. М. Супряга // Проблемы репродукции. 2015. № 2. С. 61.

³ Суррогатное материнство в России и в мире. Правовое обеспечение: http://www.surrogacy.ru/legal_aspects_enforcement.php (дата обращения 20.05.2017).

возникнут к ним какие-либо претензии из-за ухудшения состояния её здоровья;

- Заявление суррогатной матери об отсутствии претензий к биологическим родителям по завершении данной программы. Достаточно важный документ, который может потребоваться в суде, если у сурмамы вскоре после родов переменится настроение, и она подаст иск;

- Согласие Суррогатной матери на запись биологических родителей в качестве родителей Ребёнка в книгу записей рождений в соответствии с п. 4 ст. 51 Семейного Кодекса Российской Федерации. Это самый важный документ для того, чтобы они официально стали родителями ребёнка. Представитель юридической компании обязательно должен не только подготовить этот документ, но и присутствовать при даче сурмамой этого согласия. Согласие заверяется ещё несколькими должностными лицами;

- Пакет документов для регистрации ребёнка в органах ЗАГС. Делопроизводители могут затребовать самые разные документы – вплоть до лицензии клиники, в которой проводилась процедура ЭКО и копии приказа о назначении главного врача роддома, где происходили роды. Согласовать список необходимых для ЗАГСа документов и собрать их – задача юристов;

- Помощь в оформлении и получении свидетельства о рождении ребёнка в органах ЗАГС – тоже работа, которой следует заняться профессионалам. Биологическим родителям предстоит получить в ЗАГСе первый документ их ребёнка – свидетельство о рождении;

- Если у суррогатной матери или её досужих родственников возникают какие-либо вопросы по подписанным ею документам и вообще любые вопросы правового характера – отвечать на них и решать их по мере возникновения, и даже предупреждать их возникновение – долг юристов. Интересы биологических родителей должен представлять квалифицированный юрист.

В программу правового обеспечения обязано входить неограниченное количество юридических консультаций по всем правовым проблемам, связанных с реализацией программы, равно как с биологическими родителями, так и с Суррогатной матерью – вплоть до получения свидетельства о рождении. Биологические родители обязаны быть уверенными, что в любое время дня и ночи смогут получить ответы на все интересующие правовые вопросы.

Однако, только правовых документов недостаточно: они не могут урегулировать все стороны данной области, что приводит порой к разному толкованию понятий. В числе спорных вопросов – вопрос о сущности договора суррогатного материнства. Выделяют следующие точки зрения¹:

1. Анализ правового регулирования договоров суррогатного материнства в зависимости от характера складывающихся отношений между субъектами. В случае если подобные взаимоотношения носят имущественный характер, то они могут быть урегулированы нормами ГК РФ. Но неимущественные взаимоотношения обязаны регулироваться СК РФ.

2. Не отнесение договоров суррогатного материнства к гражданско-правовым, так как последние направлены на приобретение или передачу гражданских прав и обязанностей. В свою очередь передача ребёнка суррогатной матерью никак не может быть предметом договора, а ребёнок – предметом сделки. Речь идёт только о соответствующей компенсации, которую получает суррогатная мать в связи с беременностью, лишением заработка и т.д. Непосредственно, таким образом, суррогатное материнство воспринимается в Европе.

¹ *Никитина. К.С. Суррогатное материнство – филантропия или безразличие / К.С. Никитина // Известия НИИСИ БГТУ. 2014. №2 (4).*

От того, насколько грамотно будет составлен договор, зависит построение и развитие отношений между генетическими родителями и суррогатной матерью¹.

В договоре между потенциальными родителями и женщиной, что дала согласие выносить и родить ребёнка, обязаны оговариваться:

- компенсации расходов на медицинское обслуживание;
- потери в зарплате;
- место проживания суррогатной матери в период беременности;
- медицинское учреждение, где будет происходить искусственное оплодотворение;
- последствия рождения неполноценного ребёнка;
- обязанность суррогатной матери соблюдать все предписания врача, направленные на рождение здорового ребёнка и др.

Если суррогатная мать остаётся анонимной, то целесообразно заключать договора:

- между суррогатной матерью и медицинским учреждением, где будет проводиться искусственное оплодотворение и дальнейшее наблюдение за протеканием беременности.
- между этим медицинским учреждением и супругами-заказчиками.

Так, например, согласно сайту² «Между биологическими родителями и суррогатной матерью подписывается договор о том, что биородители и сурмама ещё до начала программы определяют свои обязанности, права и риски. В договоре оговариваются детали и условия ответственного отношения со стороны сурмамы к сохранению своего состояния здоровья, сохранению беременности и исключению вредных факторов, влияющих на

¹ Договор о предоставлении услуг суррогатного материнства. <http://www.probirka.org/biblio/spisok-tipovyh-dogovorov/433-surrogprogrdogovoruslugi.html>. (дата обращения 17.05.2017).

² Проблема бесплодия в России: как её решают. <http://stopbesplodie.ru/traditsionnaya-meditcina/besplodie-v-rossii>. (дата обращения: 17.05.2017).

ребёнка. Биородители, как правило, платят дополнительные деньги для более полного и тщательного наблюдения и ведения беременности сурмамы, оплачивают лучшие роддома и врачей, чтобы предотвратить осложнения после родов. Мы специально не следим за здоровьем сурмамы после родов, но по желанию сурмамы контактируем, консультируем и всегда оказываем всяческую поддержку. Есть сурмамы, которые, родив по программе, вернулись на повторное участие за поиском новых биородителей. Что касается ребёнка, мы не отслеживаем его дальнейшую жизнь. Все родители держат это в тайне, у нас с ними подписываются договоры о конфиденциальности, практически все родители имитируют беременность (на моей практике была только одна женщина, которая рассказала всем, каким образом у неё появился ребёнок). Мы контролируем только то, что с суррогатной мамой рассчитались, потому что мы это ей гарантируем по своему договору».

Риски здоровья ребёнка и матери также предусматриваются в договоре. К ним принадлежит произвольный выкидыш, потребность выполнения аборта, всё это происходит по различным обстоятельствам.

Таким образом, в отдельности стоит отметить многоплодную беременность и потребность проведения родовспоможения при помощи операции кесарева сечения.

Кроме бесплодной пары и суррогатной матери, участниками договора могут быть врач, который обязан провести процедуру по искусственному оплодотворению, акушер, психиатр, психолог, орган государственной власти, подтверждающий данный договор.

В случае если суррогатная мать в период заключения договора состояла в браке, в таком случае необходимо соглашение супруга на участие жены в осуществлении данного метода, так как на него (на мужа) также возлагаются определенные обязанности, осуществление которых выполняются с целью благополучного протекания беременности и рождения

полноценного ребёнка (например, прохождение обязательного медицинского осмотра с целью выявления инфекционных заболеваний).

Так же если суррогатная мать остаётся анонимной, в таком случае советуют заключать договора между суррогатной матерью и медицинским учреждением, где будет проводиться искусственное оплодотворение и дальнейший мониторинг за протеканием беременности.

От правильного и грамотного формирования договора зависит дальнейшее развитие и течение взаимоотношений между генетическими родителями и суррогатной матерью.

С нашей точки зрения, юридическая сила договора находится под сомнением. СК РФ, наделяет супругов правом его заключить, оговаривается, что по данному договору они могут быть записаны в качестве родителей. Рассматриваются обязательные требования, выдвигаемые законом для участия в программе «Суррогатное материнство», можно выделить следующие:

- в соответствии со ст. 35 Основ законодательства искусственное оплодотворение женщины и имплантация эмбриона осуществляются только при наличии письменного согласия супругов. Если суррогатная мать на момент заключения договора состоит в браке, то согласие мужа на участие жены в ЭКО является необходимым условием действительности договора¹;
- потенциальные родители должны отвечать следующим требованиям: состоять в зарегистрированном браке, а так же иметь соответствующие медицинские показания, предусмотренные Приказом Минздрава РФ от 26.02.2003 № 67.

В остальном поле действия сторон договора абсолютно открыты, и они могут действовать по принципу: «Что не запрещено законом, то разрешено»².

¹ Основы законодательства российской федерации об охране здоровья граждан от 22.07.1993 № 5487-1 . Искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона российская газета. 1993. 19 авг.

² *Никитина. К.С.* Суррогатное материнство – филантропия или безразличие / К.С. Никитина // Известия НИИСИ БГТУ. 2016. №2 (4).

Общество православных врачей России¹ подвергают жесткой критике российское законодательство о суррогатном материнстве и считают его аморальным.

Наиболее небезопасными результатами использования подобного законодательства врачи полагают «возникновения целых ферм по вынашиванию и продаже детей», в том числе за границу (в том числе и для однополых пар за рубежом); использование женщин.

¹ 10 самых тревожных позиций нового закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ». – <http://www.opvr.ru/mnews/1841.htm>. (дата обращения 20.05.2017).

2. ДОГОВОР О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ

2.1. Понятие и элементы договора суррогатного материнства

Стоит обратить внимание на сам договор, заключенный между потенциальными родителями и суррогатной матерью. Договор никак не урегулирован в законодательстве РФ, и не ясна его юридическая природа.

В настоящий период представления экспертов в этой области полномочия разойдутся. Одни считают, что договор суррогатного материнства является гражданско-правовым и относят его к числу договоров о возмездном оказании услуг, такие как Е.С. Митрякова, обосновывая свою позицию сходством с этим видом договоров, предлагает включить его в перечень договоров, регулируемые главой 39 ГК РФ¹, а другие уверенно заявляют, что это неверно - подобный договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. Исходя из этого, нельзя данный договор относить к одному типу гражданско-правовых договоров, а безвозмездный - к другому. Наличие меньшего количества заключаемых договоров о суррогатном материнстве на безвозмездной основе не может служить аргументом в пользу позиции Е.С. Митряковой².

Стоит разобраться куда все-таки причислить договор суррогатного материнства. Если договор не является гражданско-правовым, то в случае

¹ Митрякова. Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России. Дис.канд.юрид.наук. Тюмень, 2007 г. С. 81.

² Борисова. Т.Е. Актуальные вопросы законодательной и правоприменительной практики суррогатного материнства в России // Социальное и пенсионное право, 2008, № 1. С 15.

неисполнения или ненадлежащего исполнения сторонами его условий невозможно применять нормы гражданско-правовой ответственности. И в этом случае вознаграждение суррогатной матери остается за рамками правового поля. С другой стороны, если рассматривать договор, как гражданско-правовой, то возникает вопрос о его правовой принадлежности в рамках гражданского права¹.

О том, что же такое договор нам говорит ст.420 ГК РФ - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Многие авторы не видят в этом определении договор суррогатного материнства гражданско-правовым². Хотя есть и те, кто применяет нормы гражданского права к возникающим отношениям по договору суррогатного материнства³.

На сегодняшний день договор, заключенный между суррогатной матерью и потенциальными родителями, регулирует 2 типа отношений, возникающих между ними: неимущественные и связанные с ними имущественные (речь идет только о возмездных договорах) отношения. А это означает, что и законное урегулирование данных взаимоотношений обязано отличаться.

В настоящее время на практике применяются к договору суррогатного материнства нормы договора о возмездном оказании услуг⁴. По мнению А. А. Пестриковой, имущественные отношения, возникающие по договору о суррогатном материнстве, по правовой природе ближе всего к договору о возмездном оказании услуг (ст. 779 ГК РФ). Перечень договоров, предусмотренных ч. 2 ст. 779 ГК РФ является открытым, что делает возможным применение положений гл. 39 ГК РФ к договору суррогатного

¹ Пестрикова. А.А. Проблемы договора о суррогатном материнстве // Гражданское право. М.: Юрист, 2015, № 2. С. 17.

² Заева. В. Суррогатное материнство <http://www.surrogasy.ru> (дата обращения: 01.06.2017).

³ Трунова. Л. Материнство на заказ // Домашний адвокат. 2014. №18 С. 23.

⁴ Пурге. А.Р. Проблемы правового регулирования суррогатного материнства в Российской Федерации // Евразийский юридический журнал. 2012. № 4. С. 134.

материнства. Также ст. 421 ГК РФ предполагает возможность заключения договора, содержащего элементы различных договоров. Отсюда следует, что возмездные отношения, возникающие между сторонами договора, можно регулировать гражданско-правовыми методами¹.

Но, О. Ю. Лебедева считает, что суть соглашения о суррогатном материнстве состоит в переходе родительских личных неимущественных прав от женщины, родившей ребенка, к супругам, являющимся сторонами по данному соглашению. По этой причине никак нельзя отнести данное соглашение к категории гражданских договоров об оказании услуг, принимая во внимание лишь возможное наличие возмездного характера данного соглашения. Договор суррогатного материнства представляет собой особый вид семейно-правовых договоров, наряду с брачным договором и должен быть, по мнению О. Ю. Лебедевой, урегулирован соответствующим образом нормами семейного права².

Из этого следует, что вопрос о правовой природе договора суррогатного материнства является до сих пор спорным.

2.2. Содержание договора суррогатного материнства и порядок его заключения

По поводу предмета договора, заключенного между супругами, претендующими на положение будущих родителей, и суррогатной матерью, которая по их просьбе вынашивает и рождает ребенка, зачатого путем искусственного оплодотворения, высказываются разные точки зрения. К примеру, Е.А. Батлер считает, что такой договор создает правоотношения между сторонами, но не гарантирует его исполнение. Правовое значение суррогатного материнства составляет договор, заключенный между

¹ Пестрикова. А.А. Проблемы договора о суррогатном материнстве // Гражданское право. М.: Юрист, 2006, № 2. С. 15.

² Лебедева. О.Ю. Некоторые проблемы правового регулирования вспомогательной репродукции в свете нового Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // Медицинское право, 2012, № 2. С.18.

суррогатной матерью и «заказчиками» ребенка¹. С.С. Шевчук утверждает, что если поступит отказа от суррогатной матери передать ребенка биологические родители должны иметь право требовать от нее возврата предоставленных ей средств (на медицинское обслуживание, специальное питание и т.д.). Закрепление такой нормы «способствовало бы формированию у суррогатной матери на стадии заключения договора более серьезного и ответственного отношения к принятию на себя соответствующей обязанности»².

В следствии возникает вопрос, можно ли считать соглашение с суррогатной матерью гражданско-правовой сделкой, опираясь на основной принцип любого договора (сделки) - обязательность его исполнения (ст. 309 ГК РФ)? В случае отказа суррогатной матери дать согласие на запись супругов в качестве родителей рожденного ею ребенка, можно ли применить ст. 310 ГК РФ, которая предусматривает односторонний отказ от исполнения договора в предусмотренных законом случаях³.

Если причислить договор суррогатного материнства к семейно-правовым соглашениям, то тогда не будет соблюдаться субъектный состав договора, поскольку его могут заключать только супруги (бывшие супруги), родители. Для обозначения правовой природы данного соглашения необходимо понять, является ли договор о суррогатном материнстве односторонней или многосторонней сделкой (договором).

В соответствии СК РФ договор о суррогатном материнстве могут заключать только супруги, находящиеся в зарегистрированном браке (п. 4 ст. 51), и суррогатная мать. В соответствии с Федеральным законом РФ от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской

¹ Батлер. Е.А. Непоименованные договоры: некоторые вопросы теории и практики: Автореф. Дис.к.ю.н. М., 2006. С. 15.

² Шевчук. С.С. Некоторые проблемы правового регулирования применения искусственных методов репродукции // Юрист. 2012. № 9.

³ Митрякова. Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России. 2006. С. 112.

Федерации» к услугам суррогатной матери могут прибегнуть не только супруги в законном браке, а так же одинокие совершеннолетние женщины.

Кроме этого, ФЗ от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» позволил этим методом воспользоваться и одиноким мужчинам, при наличии медицинских показаний, хотя это противоречит нормам СК РФ, где лицами, дающими свое согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть только супруги.

Согласие супругов на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона по своей природе является юридическим поступком семейно-правового характера. Правоотношения между донором и супругами при искусственном оплодотворении и имплантации эмбриона квалифицируют в качестве гражданско-правового обязательства. Казалось бы, проблема на законодательном уровне по данному вопросу не должна возникать, тем не менее, существуют сильные разногласия в отношении вопроса о суррогатном материнстве¹.

Желание сторон вытекает из самого обязательства суррогатного материнства, в котором каждая из сторон в обязательном порядке выражает волю для заключения указанного договора. Отсюда можно сделать вывод, что соглашение о суррогатном материнстве является многосторонней сделкой, т.е. договором.

Л.П. Сергеев и Ю.К. Толстой делят гражданско-правовые договоры на односторонние и взаимные. Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой - только обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон приобретает права и одновременно обязанности по отношению к другой стороне².

Поскольку при заключении договора суррогатного материнства права приобретают как суррогатная мать, так и генетические родители и они

¹ *Афанасьева. И.В.* Правовое регулирование нетрадиционных методов деторождения // Вестник Российской правовой академии. 2008. № 2. С. 14 - 16.

² *Гражданское право: Учебник / Под ред. Ю.К. Толстого, А.М. Сергеева.* С. 38 - 40.

одновременно несут обязанности по отношению друг к другу, то договор суррогатного материнства является взаимным.

К примеру, суррогатная мать обязана проходить медицинское обследование в объеме и в сроки, которые определены лечащим врачом, своевременно предоставлять информацию о состоянии своего здоровья лечащему врачу и лицам, заключившим договор суррогатного материнства, хранить в тайне сведения о заключении договора суррогатного материнства, о лицах, заключивших договор, о факте рождения ребенка и др. Генетические родители обязаны своевременно оплачивать расходы на медицинское обслуживание, в объеме, определяемом договором, компенсировать материальные расходы суррогатной матери, связанные с применением программы суррогатного материнства и так далее¹.

Бытует мнения о том, что договор о суррогатном материнстве должен регулироваться главой 39 ГК РФ «Возмездное оказание услуг». Законодатель оставил перечень возмездного оказания услуг открытым, что позволяет говорить о регулировании нормами главы 39 ГК РФ других, не обозначенных в этой главе договоров. Данная точка зрения относит договор о суррогатном материнстве к договору возмездного оказания услуг в силу его возмездности.

По мнению Е.С. Митряковой, предметом договора о суррогатном материнстве выступает оказание возмездных услуг суррогатной матерью по вынашиванию и рождению генетически чужого ей ребенка для дальнейшей передачи его заказчиком. В то же время оплата расходов на медицинское обслуживание, питание не делает договор возмездным, поскольку данные расходы относятся лишь к издержкам, подобно расходам на материалы, образующим часть цены работ по договору подряда. Денежное или иное возмещение может иметь место в качестве благодарности биологических

¹ Журавлева. С.П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: Автореф. дис.к.ю.н. М., 2011. С.23.

родителей за оказанную суррогатной матерью помощь стать родителями своего ребенка¹.

Несмотря на то, что договор о суррогатном материнстве широко используется на практике, законодательно не закреплена ни форма договора, ни сам договор. Как правило, он заключается в письменной форме и нотариально удостоверяется, хотя и это тоже законодательно не закреплено.

На законодательном уровне необходимо установить обязательную письменную форму договора о суррогатном материнстве, поскольку договор о суррогатном материнстве порождает особые обязательства между сторонами, имеющие свою специфику, договоренность о которых никак не может быть достигнута в устной форме. Нотариальная форма договора о суррогатном материнстве может быть, если это будет предусмотрено соглашением сторон².

Из вышесказанного следует, что договор о суррогатном материнстве является многосторонней сделкой (договором), взаимным, консенсуальным, письменным гражданско-правовым договором.

С целью успешного применения соглашения о суррогатном материнстве следует установить его сущность и характерные черты. Требования, на которых договор заключается, обладают большое фактическое значение, и от них, в конечном счете, будут зависеть особенности возникших договорных прав и обязанностей сторон и надлежащее исполнение обязательств.

Общепризнанные нормы российского законодательства не позволяют участникам договора о суррогатном материнстве считать, что договор будет надлежащим образом выполнен. Большая часть известных случаев суррогатная мать отказывается от передачи ребенка. Но известны и случаи,

¹ Митрякова. Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: Автореф. дис.к.ю.н. Тюмень, 2006. С. 23.

² Самойлова. В.В. Особенности договора о суррогатном материнстве по законодательству российской федерации // Наука вчера, сегодня, завтра. 4. Новосибирск: СибАК, 2013. С. 2.

когда супруги не хотят забирать ребенка после рождения. Если так случается, то суррогатная мать окажется в тяжелом материальном положении, так как цель заключения договора было получение материального вознаграждения.

Статья 51 СК РФ, в которой супруги могут быть записаны в качестве родителей только с согласия суррогатной матери, позволяет усомниться в юридической силе договора о суррогатном материнстве. А так как правовое регулирование этим ограничивается, то, как же на практике защитить участников договора суррогатного материнства?

Договор суррогатного материнства определяет только финансовые взаимоотношения сторон. В случае если суррогатная мать оставит ребенка себе, то она в лучшем случае будет выплачивать штрафные санкции. А если она беременность прервет, то это вообще ставит вопрос о штрафных санкциях под сомнение, поскольку прерывание беременности до 12-й недели - это законное право женщины по российскому законодательству¹.

Совершенно никак не зафиксирована обратная ситуация, когда генетические родители отказываются от ребенка до или после его рождения. Такие случаи следует учитывать в договоре, но в большинстве ситуаций женщина, согласившаяся стать суррогатной матерью, не знает этих нюансов и, следовательно, не может самостоятельно разрешить данную проблему.

В связи с этим видится разумным внести в российское законодательство ряд изменений и дополнений для более четкого и полного регулирования правоотношений генетических родителей и суррогатной матери:

- устранить разногласия семейного законодательства и Закона "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации", связанного с условиями к субъектам суррогатного материнства;

- установить целый список обязательств суррогатной матери до заключения договора, к примеру, прохождения медико-генетического

¹ Свитнев. К.Н. Право на рождение как составляющая конституционного права на жизнь // Материалы Всероссийской научной конференции "Конституция и доктрины России современным взглядом". М., 2009.

обследование. В таком случае все без исключения траты, связанные с прохождением суррогатной матерью медико-генетического обследования, должны нести лица, заключающие с ней договор;

- прописать материальные обязанности лиц, решивших применить метод суррогатного материнства (они должны нести материальные расходы, связанные с его применением, а также оздоровлением суррогатной матери до, во время и определенное количество времени после родов);

- закрепить права генетических родителей на установление отцовства и материнства (суррогатная мать после рождения и передачи ребенка его родителям теряет все права на данного ребенка) и права суррогатной матери в случае отказа от ребенка лиц, заключивших договор с суррогатной матерью (они не вправе требовать от суррогатной матери возмещения материальных расходов, затраченных ими на медицинское обследование суррогатной матери, применение вспомогательных репродуктивных технологий, оздоровление, иных затрат, а также сумму вознаграждения при наличии такового). В случае оставления ребенка суррогатной матерью эти лица обязаны выплатить суррогатной матери компенсацию в размере и порядке, устанавливаемых договором¹.

По мнению Л.К. Айвара², необходимо в договоре предусмотреть положения по ответственности сторон. Например, если суррогатная мать откажется передавать ребенка супругам или дать согласие на запись их в качестве родителей ребенка, то она будет обязана возместить родителям все понесенные расходы на ее содержание и медицинское обслуживание, и существенные штрафные санкции. И наоборот, если биологические родители отказываются от ребенка, на них возлагается обязанность его содержания, компенсационно-штрафные санкции и т.д. Это будет дисциплинировать стороны договора.

¹ *Афанасьева. И.В., Пароконная К.Д.* Правовые проблемы суррогатного материнства // Семейное и жилищное право. 2012. № 5. С. 22 - 24.

² *Айвар. Л.К.* Правовые основы вспомогательных репродуктивных технологий (суррогатное материнство) // Юридический консультант. 2006. № 3. С. 6 - 11.

2.3. Односторонний отказ и ответственность в договоре суррогатного материнства

В первую очередь, стоит уделить особое внимание следующему моменту в договоре как обязанность сторон, таким образом, ответственность суррогатной матери и биологических родителей станет гарантией того, что требования договора будут в период беременности и после её завершения оставаться прежними.

Ответственность сторон договора о суррогатном материнстве должна регулироваться гражданским законодательством. Договор суррогатного материнства является смешанным, он подпадает под влияние и ГК РФ и СК РФ, и, таким образом, выходит за рамки общепринятых семейных отношений¹.

По тому, ровно как договор суррогатного материнства потребует с каждой из сторон выполнения обязанностей, наказание из-за его ненадлежащее выполнения обязаны использоваться к абсолютно всем сторонам. Из этого следует что, и суррогатная мать, и генетические родители обязаны нести полную ответственность, в случае если они не выполнили надлежащим образом либо не исполнили вовсе взятые на себя по договору обязательства.

Штрафные санкции, взыскание расходов с недобросовестной стороны, возмещение морального вреда и другие материальные возмещения должны быть существенными в целях дисциплинирования сторон договора².

С целью защиты прав и легитимных интересов ребенка и суррогатной матери следует определить в законе запрет на расторжение договора суррогатного материнства по инициативе супругов-заказчиков уже после наступления беременности суррогатной матери. Данное ограничение

¹ Пестрикова. А.А. Обязательства суррогатного материнства. Дис. канд. юрид. наук. Самара, 2007. С. 111.

² Айвар. Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. № 3.С. 17.

основывается на ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, в соответствии с которой права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты прав и законных интересов других лиц. В отсутствие предлагаемого ограничения возможные родители окажутся менее обремененной стороной, чем беременная суррогатная мать. На них никак не будет лежать груз ответственности за вынашивание и рождение ребенка. «Заказчики» обязаны отчетливо представлять результаты своих действий перед решением заключить договор. Подобное ограничение уменьшит риск безрассудного отношения к решению заключения договора суррогатного материнства со стороны биологических родителей.

Из выше перечисленного в законе нужно установить кроме того и запрет на отказ генетических родителей от записи их родителями малыша, рожденного суррогатной матерью. По-другому интересы младенца не будут защищены как положено, так как может возникнуть ситуация, когда суррогатная мать будет готова и захочет передать ребенка потенциальным родителям, а они передумали и не хотят быть родителями в свидетельстве о рождении ребенка. В конечном итоге новорожденный может остаться и вовсе без родителей. При всем этом выходит, что «заказчики», заключившие договор, имея цель стать родителями ребенка, рожденного суррогатной матерью, не будут нести практически никаких обязательств относительно к нему.

Тем самым нарушатся права ребенка, гарантированные ему СК РФ, такие как: право жить и воспитываться в семье (ст. 54); право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам (ст. 54); право ребенка на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55); право на имя, отчество и фамилию (ст. 58); право на получение содержания от своих родителей (ст. 60).

Помимо всего прочего, суррогатная мать, которая просто выполняла свои обязательства по договору, даже в случае оформления отказа от ребенка в родильном доме, будет обязана выплачивать алименты в отношении него. При всем этом при оспаривании собственного материнства, согласно ст. 52 СК РФ, она не имеет право ссылаться на обстоятельства суррогатного материнства.

Стоит так же выделить, что отказ супругов от записи их родителями рожденного суррогатной матерью ребенка, возможно, допустить, только если при условии согласия суррогатной матери сохранить ребенка себе.

В научной литературе высказывается мнение, что в договоре целесообразно оговорить размер вознаграждения суррогатной матери в случае рождения мертвого ребенка по независящим от сторон обстоятельствам (например, в результате родовой травмы)¹, т.е. подразумевается, что размер гонорара способен претерпеть в данном случае перемены.

При появлении на свет мертвого либо неполноценного ребенка (ребенка-инвалида) не по вине суррогатной матери, точно как в случае, если не по вине суррогатной матери произошел выкидыш или беременность была прервана по медицинским показаниям, что подтверждается заключением медицинского учреждения, проводящего программу суррогатного материнства, потенциальные родители должны выплатить суррогатной матери вознаграждение в объеме, эквивалентном 100% суммы, прописанной в соглашении.

Это наиболее точное разрешение, так как договор суррогатного материнства считается алеаторным: в том числе и наступление беременности не обеспечивает ее удачное окончание рождением здорового ребенка без вреда для здоровья вынашивающей женщины, и нет практически никакой гарантии, что такая же ситуация не сформировалась бы, если б ребенка

¹ Пестрикова. А.А. Обязательства суррогатного материнства. Дис. канд. юрид. наук. Самара, 2007. С. 108.

вынашивала иная женщина. Одной из вероятной мерой учета интересов возможных родителей в таком случае представляется установление возможности уменьшить вознаграждение суррогатной матери пропорционально числу месяцев беременности.

Если неудача наступает в следствии при нарушении суррогатной матерью своих обязательств по договору (например, если она не явилась в назначенное время для прохождения процедуры экстракорпорального оплодотворения, в результате чего погиб не имплантированный эмбрион)¹ на нее должна быть возложены обязательства выплатить родителям ребенка необходимую сумму, покрывающую затраты, понесенные ими по договору. В данном случае стоит предусмотреть неустойку.

Можно выделить меру ответственности за несоблюдение суррогатной матерью обязанности осуществлять все без исключения предписания и требования врачей-специалистов ее можно лишить оговоренной сторонами в договоре доли гонорара.

При несоблюдении потенциальными родителями обязанности по оказанию поддержки суррогатной матери в оговоренном договором объеме и порядке, включая случаи несвоевременного предоставления денежных средств на необходимые расходы, следующие из договора, суррогатная мать должна быть наделена правом требовать возмещения причиненных ей нарушением убытков либо увеличения указанного в договоре вознаграждения.

В случае несоблюдения суррогатной матерью в ходе исполнения договора обязанности расходовать предоставленные “заказчиками” денежные средства, в соответствии с их назначением, следует предусмотреть право этих родителей произвести удержание соответствующей денежной суммы из вознаграждения суррогатной матери.

¹ Определение Свердловского областного суда Российской Федерации от 28 августа 2007 г. Дело № 33-5744/2007.

Если после родов суррогатная мать, пользуясь предоставленным ей п. 4 ст. 51 СК РФ правом, оставляет ребенка себе, то она тем самым не выполняет условие договора по передаче ребенка супругам. В этом случае необходимо руководствоваться ст. ст. 783 и 723 ГК РФ и признать такие действия отказом от исполнения обязательств, который влечет обязанность суррогатной матери возместить потенциальным родителям все понесенные по договору расходы.

Кроме того, с учетом ст. 151 ГК РФ, следует признать возможным и справедливым применение норм о компенсации морального вреда как меры гражданско-правовой ответственности суррогатной матери. Как считает Л. Айвар, вряд ли при таких условиях у суррогатной матери появится желание нарушить положения договора¹.

Закон обозначает право суррогатной матери на единоличное решение вопроса о судьбе рожденного ею ребенка, так как она может его оставить себе, так же следует признать право его родителей на компенсацию причиненного им морального вреда, выразившегося в тяжелейших переживаниях - ощущении утраты, лишения, одиночества, безнадежности, несправедливости и др.². В договоре стоит предусмотреть срок для произведения суррогатной матерью этих выплат. Обязанность компенсировать моральный вред, причиненный отказом передать ребенка, служила бы дополнительной гарантией, стимулирующей суррогатную мать дать согласие на запись в свидетельстве о рождении ребенка его реальными родителями³.

Отказ же «заказчиков» от записи их в качестве родителей рожденного по договору суррогатного материнства ребенка должен сопровождать

¹ Айвар. Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. №3. С. 17.

² Михайлова. И.А. Законодательство, регламентирующее установление происхождения детей, нуждается в корректировке // Вопросы ювенальной юстиции. 2009. № 2. С. 30.

³ Уманская. Е.П. Государственная регистрация рождения // Семейное и жилищное право, 2012, № 1. С. 16.

выплату суррогатной матери компенсации в размере и порядке, установленном договором.

Зачастую стороны договора предусматривают обязанность сохранять тайну этих отношений. В случае нарушения одной из сторон договоренности о сохранении тайны отношений, следующих из договора, добросовестной стороне должно предоставляться право требовать выплату ей компенсации, покрывающей расходы на сохранение конфиденциальности отношений, а также целесообразно определить размер денежной суммы, которую виновная сторона должна будет уплатить в качестве компенсации морального вреда.

Стороны должны быть освобождены от ответственности за частичное или полное неисполнение обязательств по договору суррогатного материнства, если это неисполнение возникло после его заключения в результате обстоятельств чрезвычайного характера, которые стороны договора не могли предвидеть или предотвратить, в том числе в случае военных действий, стихийных бедствий, аварий, эпидемий и т.д.

Необходимость соблюдения всех прав и законных интересов вынашиваемого суррогатной матерью ребенка, охрана его здоровья требуют четкой законодательной регламентации каждого аспекта этих правоотношений, в том числе и тщательной разработки мер ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами своих обязанностей по договору¹.

Предлагаемые решения проблем ответственности по договору суррогатного материнства не только позволят улучшить правовое регулирование института суррогатного материнства в законодательстве Российской Федерации, но и будут способствовать повышению качества и эффективности его реализации на практике.

¹ *Борисова. Т.Е.* Ответственность по договору суррогатного материнства // Законность, 2010, № 11. С. 47-50.

АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

Согласно сайту «Профессионального центра суррогатного материнства¹» Г. Санкт-Петербург есть судебные практики России за 2016. В прошлом году были известны только 5 судебных разбирательств, которые приведены ниже, а так же их решения.

1. Дело ДИБ против Отдела ЗАГС Туапсинского района (отказ в регистрации истца в качестве одинокой матери ребенка. Решение: обязать Отдел ЗАГС Туапсинского района зарегистрировать ребенка и вписать в свидетельство о рождении в качестве матери ребенка истца) — перейти к делу.

2. Дело ЦМИ против ЗАГС Прикубанского округа г. Краснодара (отказ в регистрации истца в качестве одинокой матери ребенка, при использовании биологического материала умершего сына и анонимного донора ооцитов. Решение: обязать Отдел ЗАГС Прикубанского округа г. Краснодара зарегистрировать ребенка и вписать в свидетельство о рождении в качестве матери ребенка истца).

3. Апелляционное решение по делу Р. против Тойбиновой (неявка суррогатной матери на подсадку эмбрионов, мошенничество. Решение: обязать ответчика возместить все расходы по программе).

4. Апелляционное решение по делу ЮЛХ против ГЭР и ГЭХ (претензии о невыплате СМ компенсаций в части замершей беременности. Решение: ИСК ЮЛХ отклонен).

5. Уголовное дело в отношении Галумовой Ю.А (мошенничество, присвоение суррогатной матерью денежных средств генетических родителей, доверенных для прохождения медицинского осмотра. Решение: условный срок ГЮА).

¹ Профессиональный центр суррогатного материнства. Дата публикации: 19.04.2017 <https://surmoms.com> (дата обращения: 01.06.2017).

1. РЕШЕНИЕ

г. Туапсе «24» ноября 2016 года

Туапсинский городской суд Краснодарского края в составе:

административного истца ДИБ

рассмотрев в упрощенном порядке дело по административному исковому заявлению Дьяконовой И.Б. к Отделу ЗАГС Туапсинского района, об оспаривании действий органа государственной власти местного самоуправления (в порядке ст.218 КАС РФ).

РЕШИЛ:

Административный иск ДИБ — удовлетворить.

Обязать Отдел ЗАГС Туапсинского района произвести государственную регистрацию рождения ребенка женского пола, родившегося ДД.ММ.ГГГГ в 15 часов 55 минут в Государственном бюджетном учреждении здравоохранения города Москвы «Городская клиническая больница № 15 имени О.М. Филатова», у суррогатной матери ЧИГ. ДД.ММ.ГГГГ, записать фамилию ребенка –ДИБ, имя – в. указав в графе « мать » — ДИБ. родившуюся ДД.ММ.ГГГГ года в городе Бомбее, Индия, гражданку Российской Федерации, русскую, зарегистрированную в г.Туапсе, ул<адрес> в графе «Отец»-поставить прочерк.

Произвести соответствующую актовую запись о рождении ребенка и выдать свидетельство о рождении ДВ. ДД.ММ.ГГГГ указав в качестве матери ребенка ДИБ

Решение суда подлежит немедленному исполнению.

2. РЕШЕНИЕ

01 ноября 2016 года

Прикубанский районный суд г. Краснодара в составе:

рассмотрев в закрытом судебном заседании заявление ЦМИ об установлении факта, имеющего юридическое значение,

РЕШИЛ:

Установить юридический факт того, что ЦМИ., ДД.ММ.ГГГГ года рождения, является матерью ребенка женского пола, рожденного в 13 ч. 50 мин. ДД.ММ.ГГГГ в стационаре МБУЗ Роддом в г. Краснодара суррогатной матерью ФИО2.

Обязать отдел ЗАГС Прикубанского округа г. Краснодара произвести государственную регистрацию рождения ребенка женского пола, рожденного в 13 ч. 50 мин. ДД.ММ.ГГГГ в стационаре МБУЗ Роддом в г. Краснодара суррогатной матерью ФИО2.

Обязать отдел ЗАГС Прикубанского округа г. Краснодара внести сведения в запись акта о рождении живорожденного ребенка ЦМИ., женского пола, рожденной ДД.ММ.ГГГГ в <адрес> края Российской Федерации. Матерью ребенка является ЦМИ, <данные изъяты>. Сведения об отце внести на основании заявления матери ЦМИ.

3. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

«13» октября 2016 года судебная коллегия по гражданским делам Краснодарского краевого суда в составе:

рассмотрела в закрытом судебном заседании гражданское дело по апелляционной жалобе Тойбиной С.А. на заочное решение Апшеронского районного суда КК от 29 июня 2016 года.

Заслушав доклад судьи, судебная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Заочное решение Апшеронского районного суда КК от 29 июня 2016 года – отменить в части взыскания с Тойбиной С.А. в пользу РЮВ., РКА. суммы компенсации морального вреда в размере 25000 рублей.

Принять в этой части по делу новое решение, отказав в удовлетворении иска РЮВ., РКА. к Тойбиной С.А. о взыскании суммы компенсации морального вреда в полном объёме.

В остальной части заочное решение Апшеронского районного суда КК от 29 июня 2016 года оставить без изменения, апелляционную жалобу Тойбиной С.А. без удовлетворения.

4. АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Уфа

18 февраля 2016 г.

рассмотрела в открытом судебном заседании гражданское дело по апелляционному представлению и.о. прокурора г.Стерлитамака Республики Башкортостан, апелляционной жалобе ЮЛХ на решение Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2015 г., по иску ЮЛХ к ГЭР, ГЭХ о взыскании компенсаций по договорам суррогатного материнства, компенсации морального вреда.

Заслушав доклад председательствующего, объяснения ЮЛХ, поддержавшей доводы апелляционной жалобы, представителя ГЭР – БЕЮ, возражавшей относительно доводов апелляционной жалобы, заключение прокурора Замалетдиновой Л.И., судебная коллегия

Определила:

принять отказ и.о. прокурора г. Стерлитамака Республики Башкортостан от апелляционного представления на решение Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2015 г. и апелляционное производство по апелляционному представлению прекратить.

Решение Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2015 г. оставить без изменения, апелляционную жалобу ЮЛХ — без удовлетворения.

5. ПРИГОВОР

ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

г. Чита 22 января 2016 года

Ингодинский районный суд г. Читы Забайкальского края в составе:
с участием государственного обвинителя – заместителя
прокурора Ингодинского района г. Читы Щегловой Э.В.,
подсудимой Галумовой Ю.А.,
защитника – адвоката Чубаровой Н.Д.,
рассмотрев в открытом судебном заседании в особом порядке
судебного разбирательства материалы уголовного дела в отношении:

Галумовой Ю. А., <данные изъяты>
обвиняемой в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст.160
УК РФ,

ПРИГОВОРИЛ:

Признать Галумову Ю. А. виновной в совершении преступления,
предусмотренного ч.2 ст.160 УК РФ, и назначить ей наказание в виде
лишения свободы на срок 2 (два) года.

На основании ст.73 УК РФ считать назначенное наказание условным и
установить Галумовой Ю.А. испытательный срок 2 (два) года.

Возложить на Галумову Ю.А. обязанность встать на учет в
специализированном государственном органе, осуществляющем контроль за
поведением условно осужденных, систематически, не реже одного раза в 30
суток, в установленные данным органом сроки являться туда для
регистрации, не менять постоянное место жительства без уведомления
вышеуказанного органа.

До вступления приговора в законную силу меру пресечения Галумовой
Ю.А. в виде подписки о невыезде и надлежащем поведении оставить без
изменения.

Приговор может быть обжалован в судебную коллегия по уголовным
делам Забайкальского краевого суда в течение 10 суток со дня
провозглашения. Приговор не может быть обжалован в апелляционном
порядке по основанию, предусмотренному п. 1 ст. 389.15 УПК РФ, а именно

в связи с несоответствием выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела.

В случае подачи на приговор суда апелляционной жалобы осужденная вправе ходатайствовать о своем участии в рассмотрении уголовного дела судом апелляционной инстанции в тот же срок, о чем ей следует указать в своей апелляционной жалобе, поручать осуществление своей защиты в апелляционной инстанции избранному ею защитнику либо ходатайствовать перед судом о назначении защитника, а также отказаться от защитника. В течение 3 суток со дня провозглашения приговора осужденная вправе обратиться с заявлением об ознакомлении с протоколом судебного заседания, а ознакомившись с протоколом, в последующие 3 суток подать на него замечания. Осужденная также вправе дополнительно ознакомиться с материалами дела.

МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА ЗАНЯТИЯ ПО ТЕМЕ ДР

Тема: Установление происхождения детей

Занятие разработано для студентов всех форм обучения направления подготовки 051000.62 Профессиональное обучение (по отраслям) профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность»

Курс: Семейное право.

Раздел курса: Правоотношения родителей и детей

Форма занятия: лекция.

Методы: словесные, объяснительно-иллюстративные.

Средства обучения: Учебник для СПО – Антокольская. М.В. Семейное право: учебник / М. В. Антокольская. -М.: Юристъ, 2004

Цель занятия: Сформировать представление о том, что из себя представляет суррогатное материнство в РФ.

Задачи занятия:

1. Обучающая. Сформулировать определение понятия суррогатного материнства, провести юридический анализ состава договора о суррогатном материнстве.

2. Развивающая. Развитие способности анализировать, выделять главное, обобщать материал, а также умение применять полученные знания на практике.

3. Воспитывающая. Воспитание правовой культуры, а так же выявить негативные и позитивные стороны суррогатного материнства.

4. План занятия (80 мин.).

1. Организационный этап (10 мин.).

1.1. Формулировка темы, целей и задач лекции (2 мин.).

1.2. Озвучивание актуальности рассматриваемого материала (8 мин.).

2. Основной этап занятия (60 мин.).

2.1. Понятие суррогатного материнства в РФ (20 мин.).

2.2. Требования, предъявляемые к суррогатным матерям (20 мин.).

- 2.3. Государственная регистрация рождения (20 мин.).
- 3. Подведение итогов (10 мин.).
- 3.1. Вопросы для закрепления материала, изученного на занятии (8 мин.).
- 3.2. Общий вывод (2 мин.).

Ход занятия

1. Организационная часть (10 мин.).

Тема лекции «Понятие суррогатного материнства». Цель лекции: анализ текущего законодательства в области регулирования суррогатного материнства.

Исходя из поставленной цели, можно сформулировать такие задачи: дать понятие суррогатного материнства; изучить понятие и содержание договора суррогатного материнства; исследовать проблемы в области правового регулирования суррогатного материнства.

Суррогатное материнство состоит в том, что оплодотворенная яйцеклетка пересаживается в организм генетически посторонней женщины, которая вынашивает и рождает ребенка не для себя, а для бездетной супружеской пары.

Суррогатное материнство является в настоящее время одним из способов новейшей медицинской технологии позволяющей многим семьям или одиноким гражданам, не имеющим по каким-либо медицинским причинам возможности самим иметь детей, стать долгожданными родителями.

Безусловно, такой институт как суррогатное материнство в силу своей особой специфики вызывает массу проблем, в том числе общественного, морально-этического и социального характера.

Одной из ключевых проблем в сфере правового регулирования договора о суррогатном материнстве является отсутствие закрепленного на нормативном уровне и соответствующего понятийного аппарата, закрепляющего определения «суррогатное материнство», «суррогатная

мать», «генетические родители» и др., а также вопросы порядка оформления родительских прав, применения последствий отказа суррогатной матери отдать ребенка, ее ответственность за несоблюдение режима, отцовства ребенка, если суррогатная мать решит оставить его себе, получения услуг суррогатной матери не только супружескими парами, и др.

Супружеская пара и суррогатная мать дают письменное согласие на участие в программе «Суррогатное материнство». Суррогатными матерями могут быть женщины, добровольно согласившиеся на участие в данной программе.

Требования, предъявляемые к суррогатным матерям, следующие:

- возраст от 20 до 35 лет;
- наличие собственного здорового ребенка;
- психическое и соматическое здоровье.

Семейный кодекс РФ не предусматривает срок, в течение которого суррогатная мать может дать согласие на участие в программе "Суррогатное материнство". Если исходить из срока для регистрации рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния, то этот срок равен одному месяцу.

2. Основное содержание занятия (60 мин.)

Поскольку семейное законодательство исходит из того, что матерью ребенка является та женщина, которая его родила, то супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, записываются в качестве родителей ребенка только при наличии ее согласия, которое дается после рождения ребенка. Семейный кодекс РФ не предусматривает срока, в течение которого суррогатная мать может дать такое согласие. Если исходить из срока для регистрации рождения ребенка в органах записи актов гражданского состояния, то этот срок равен одному месяцу.

Согласно п. 5 ст. 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» при государственной регистрации рождения ребенка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой

женщине в целях его вынашивания, одновременно с документом, подтверждающим факт рождения ребенка, должен быть представлен документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий факт получения согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери), на запись указанных супругов родителями ребенка.

Если суррогатная мать состоит в браке, то действует презумпция отцовства ее супруга, если нет, то запись об отце производится на общих основаниях.

Основываясь на положении ст. 7 Конвенции о правах ребенка о том, что ребенок регистрируется сразу же после рождения и с момента рождения имеет право на имя и на приобретение гражданства, а также, насколько это возможно, право знать своих родителей и право на их заботу, гл. 2 Закона об актах гражданского состояния определяет следующие правила.

Государственная регистрация рождения производится по месту рождения ребенка либо по месту жительства родителей или одного из них (ст. 15 Закона об актах гражданского состояния). Право выбора места государственной регистрации принадлежит самим родителям ребенка, поскольку согласно п. 2 ст. 15 Закона об актах гражданского состояния в записи акта о рождении указывается фактическое место рождения ребенка или наименование места, в котором ребенок был найден (наименование государства, субъекта РФ (административно-территориального образования иностранного государства); наименование городского, сельского поселения или другого муниципального образования). Если родители (один из родителей) проживают в сельском поселении, по их желанию вместо фактического места рождения ребенка может быть указано место жительства родителей (одного из родителей). В случае если ребенок родился на судне, в самолете, в поезде или в другом транспортном средстве во время его следования, государственная регистрация рождения производится органом загса по месту жительства родителей (одного из родителей) или любым органом загса, расположенным по маршруту следования транспортного

средства. Местом рождения ребенка указывается место государственной регистрации рождения ребенка (п. 3 ст. 15 Закона об актах гражданского состояния). Государственная регистрация рождения ребенка, родившегося в экспедиции, на полярной станции или в отдаленной местности, в которой нет органов загса, производится органом загса по месту жительства родителей (одного из родителей) или в ближайшем к фактическому месту рождения ребенка органе загса (п. 4 ст. 15 Закона об актах гражданского состояния). Регистрация рождения детей граждан Российской Федерации, проживающих за границей, может быть произведена в соответствующем консульском учреждении Российской Федерации (ст. 5 Закона об актах гражданского состояния).

На основании государственной регистрации рождения ребенка выдается свидетельство о рождении ребенка, которое является подтверждением происхождения ребенка от указанных в нем родителей (родителя) (ст. 23 Закона об актах гражданского состояния).

В отличие от дореволюционного законодательства, основанного на неравенстве прав детей, рожденных в законном и незаконном браках, СК РФ стоит на позиции равенства прав ребенка независимо от его происхождения, т.е. на права ребенка с момента установления юридической связи между ним и его родителями путем государственной регистрации акта рождения ребенка не влияет наличие или отсутствие факта регистрации брака его родителей.

Следует заметить, что далеко не все правовые вопросы, возникающие в данной сфере, урегулированы законодательством. Так, например, не решен вопрос о правовых последствиях ошибки врачей при применении методов искусственного оплодотворения. Нижеописанная ситуация, которая реально имела место в Великобритании, может случиться в любой стране.

В одной из клиник Великобритании в результате применения метода искусственного оплодотворения у супругов-европейцев родился чернокожий ребенок. Выяснилось, что в ходе операции врачи пересадили роженице геномы другой пары, проходившей лечение в этой же клинике.

В результате биологическим отцом ребенка оказался другой человек, а не супруг матери.

Проблемы определения понятия суррогатного материнства порождают еще ряд вопросов: как квалифицировать отношения в случаях, когда суррогатная мать оставляет у себя ребенка? Какое правовое положение в этом случае будут занимать потенциальные родители, особенно когда они предоставили свои генетические материалы для зачатия ребенка? Как и кем будут возмещаться расходы, понесенные ими в связи с осуществлением данного метода? Можно ли ставить вопрос о возмещении потенциальным родителям морального вреда? И другие.

Представляется, что неопределенность этих аспектов создаст серьезные трудности в правоприменительной деятельности.

3. Подведение общих итогов (10 мин.).

Сегодня мы рассмотрели тему суррогатного материнства в РФ. Для полного усвоения материала ответьте устно на вопросы:

1. Назовите требования, предъявляемые к суррогатным матерям?
2. Какое согласие должна дать женщина, согласившаяся на суррогатное материнство?
3. Продолжите предложение: Суррогатное материнство состоит в том, что

В настоящее время возникает немало правовых проблем, связанных с применением суррогатного материнства; в частности, семейным законодательством не урегулированы вопросы: о защите прав супруга суррогатной матери, не являющегося биологическим отцом ребенка, но в отношении, которого действует презумпция отцовства при отказе суррогатной матери отдать ребенка; о защите прав биологического отца ребенка в случае отказа суррогатной матери отдать ребенка супругам-заказчикам; о правовых последствиях ошибки врачей при применении методов искусственного оплодотворения для генетических и биологических родителей.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Исследование законодательства нашей страны показало, что такой институт как суррогатное материнство достаточно развит в связи с достижениями медицины, психологии и юриспруденции. Но все же стоит отметить неоднозначное отношение в мире к суррогатному материнству. Нет единого мнения о том, что данный способ оплодотворения является правильным и законным.

Институт суррогатного материнства при его применении соприкасается с множеством проблем в России, в том числе с проблемой отсутствия необходимой законодательной базы. Ведь именно отношение государства к новым медицинским технологиям: искусственному оплодотворению, имплантации эмбриона, суррогатному материнству и т.д. имеет немалое значение при законодательном решении вопросов, касающихся репродукции человека.

В России отсутствует достаточная законодательная база, регулирующая суррогатное материнство. Законодательство Российской Федерации, предоставляет лишь право на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона определенным категориям граждан, оставляет множество других, не отрегулированных законодательством вопросов, возникающих при использовании метода экстракорпорального оплодотворения.

Представленный в декабре 2009 года Комитетом Государственной Думы по здравоохранению законопроект о репродуктивных технологиях не содержал всех необходимых условий, которые должны быть отрегулированы на законодательном уровне между генетическими родителями и суррогатной матерью, в связи с чем в настоящий момент суррогатное материнство так и не получает должного законодательного регулирования.

Стоит отметить, что материнская смертность в Российской Федерации в 2016 году составила 8,3 случая на 100 тыс. младенцев, родившихся

живыми. Несмотря на устойчивые положительные тенденции в снижении показателя младенческой смертности в стране составляет 6,9% на 100 тыс. рождённых живыми. Отметим так же, что Россия занимает 161 место из 225 по младенческой смертности по всему миру¹.

К настоящему времени в России насчитывается около 30 лабораторий по экстракорпоральному (искусственному) оплодотворению. Врачи предполагают, что за 10 лет их существования при помощи этого метода появились на свет примерно 300 - 500 младенцев².

В ходе настоящего исследования выявили ряд проблем, связанных с правовым регулированием отношений, возникающих в связи с использованием вспомогательных репродуктивных технологий, и хотим предложить пути их решения.

1) Анализ норм СК РФ, касающихся проблемы суррогатного материнства, позволяет говорить о том, что положения закона не отвечают интересам всех заинтересованных участников процесса, а именно – генетических родителей. На наш взгляд, окончательное согласие женщины, решившей стать суррогатной матерью, должно быть дано при заключении договора, а не после рождения ребенка. Иначе пропадает смысл вступления в подобные отношения – результат не может быть гарантирован с правовой стороны. Также ущемляются права супругов.

Поэтому считаем необходимым внести изменения в пункт 4 статьи 51 СК РФ, изложив его следующим образом:

« Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих

¹ Мед. Россия. В РФ в 2016 году достигнут исторический минимум материнской смертности. Опубликовано: 10.03.2017. <https://medrussia.org/2481-materinskojj-smertnosti/> (дата обращения: 17.05.2017)

² Персона. Долгожданный ребёнок. Опубликовано: 05.05.2017. http://personachild.ru/vazhnaya_informaciya/tehnologia/ (дата обращения: 17.05.2017)

методов записываются его родителями в книге записей рождений, если иное не предусмотрено договором о суррогатном материнстве».

Кроме того, необходимо внести изменения в пункт 5 статьи 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» и изложить его в следующей редакции:

«При государственной регистрации рождения ребенка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания (генетические родители), одновременно с документом, подтверждающим факт рождения ребенка, должен быть представлен письменный договор о суррогатном материнстве, содержащий обязательное условие о записи генетических родителей в книге записей рождений родителями такого ребенка, или документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий факт получения согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери), на запись указанных супругов родителями ребенка».

2) Законодательство России, в отличие от большинства стран, находится на стадии развития и нуждается в серьезных дополнениях. И, прежде всего, это касается гражданско-правовых отношений, которые возникают между суррогатной матерью и генетическими родителями, то есть в закреплении договора о суррогатном материнстве, что уже успешно реализовано многими странами. Таким образом, представляется целесообразным принятие специального Федерального закона «О суррогатном материнстве», в котором должен содержаться раздел о правовом регулировании договора о суррогатном материнстве, совокупности прав и обязанностей суррогатной матери и генетических родителей, особенностях договора о суррогатном материнстве, условиях по соблюдению конфиденциальности сведений, связанных с применением вспомогательных репродуктивных технологий, и иные условия, вытекающие из существа обязательства.

Надеемся, что принятие во внимание вышеприведенных предложений позволит в определенной степени усовершенствовать действующее законодательство. Поскольку данные изменения помогут преодолеть существующие пробелы в регулировании института суррогатного материнства в мире и в большей мере реализовать право каждого человека на семью.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты и документы

Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (в ред. от 21.07.2014 г.) // Российская газета. 1993. 25 дек.

Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 07.02.2017) // Российская газета. 1994. 8 дек.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 г. № 223-ФЗ (в ред. от 01.05.2017) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1.

"Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан" (утв. ВС РФ 22.07.93 № 5487-1) (ред. От 07.12.2011) // Российская газета. 1993. 19 авг.

Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // Российская газета. 2011. 21 ноя.

Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ "Об актах гражданского состояния" // Российская газета. 1997. 20 ноя.

Приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению».

Судебная практика

Апелляционное определение Самарского областного суда Российской Федерации № 33-4214/2016 от 19 мая 2016 г. по делу № 33-4214/2016 // URL: <http://sudact.ru/regular/doc/vxDYYtUUGZYq/> (дата обращения: 17.05.2017).

Апелляционное определение Верховного суда Республики Башкортостан дело № 33-3206/2016 от 18 февраля 2016 г. // <https://rospravosudie.com/court-verhovnyj-sud-respubliki-bashkortostan-respublika-bashkortostan-s/act-509875874/> (дата обращения: 17.05.2017).

Решение Туапсинского районного суда от 24 ноября 2016 г. по делу № 79-128/2016 (отказ в регистрации истца в качестве одинокой матери ребенка). // URL: http://tuapse-gor.krd.sudrf.ru/modules.php?id=158&name=docum_sud (дата обращения: 17.05.2017).

Решение Прикубанского районного суда г. Краснодара от 01.11.2016 по делу № 2-6463/2016 (отказ в регистрации истца в качестве одинокой матери ребенка, при использовании биологического материала умершего сына и анонимного донора ооцитов). // URL: https://krasnodar-prikubansky--krd.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=95442471&result=1&delo_id=1540005&new= (дата обращения: 17.05.2017).

Решение Ингодинского районного суда г. Читы Забайкальского края от 22.01.2016 по делу № 1-82/2016 (мошенничество, присвоение суррогатной матерью денежных средств генетических родителей, доверенных для прохождения медицинского осмотра). // URL: https://ingoda--cht.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=case&case_id=84266790&delo_id=1540006&new=&hide_parts=0 (дата обращения: 17.05.2017).

Определение Свердловского областного суда Российской Федерации от 28 августа 2007 г. Дело № 33-5744/2007 (возмещении ущерба и компенсации морального вреда по кассационной жалобе ответчика на решение Чкаловского районного суда г. Екатеринбурга от 4 мая 2007 г). // URL: <http://www.resheniya-sudov.ru/2007/36453/> (дата обращения: 05.05.2017).

Литература

Айвар Л.К. Правовые основы вспомогательных репродуктивных технологий (суррогатное материнство) // Юридический консультант. 2006. № 3. С. 6 - 11.

Айвар Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. №3. С. 17.

Афанасьева И.В. Правовое регулирование нетрадиционных методов деторождения // Вестник Российской правовой академии. 2008. № 2. С. 14 - 16.

Афанасьева И.В., Пароконная К.Д. Правовые проблемы суррогатного материнства // Семейное и жилищное право. 2012. № 5. С. 22 - 24.

Батлер Е.А. Непоименованные договоры: некоторые вопросы теории и практики: Автореф. Дис.к.ю.н. М., 2006.

Благо. История суррогатного материнства.
<http://www.surmama.ru/spravochnik/130-istoriya-surrogatnogo-materinstva.html>
(дата обращения: 28.05.2017).

Борисова Т.Е. Актуальные вопросы законодательной и правоприменительной практики суррогатного материнства в России // Социальное и пенсионное право, 2008, № 1.

Борисова Т.Е. Ответственность по договору суррогатного материнства // Законность, 2010, № 11. С. 47-50.

Борисова Т.Е. Суррогатное материнство в Российской Федерации: проблемы теории и практики: монография/ Т.Е. Борисова. М.: Проспект, 2016.

Гражданское право: Учебник / Под ред. Ю.К. Толстого, А.М. Сергеева.

Жидовцов Ю.В. Правовые и морально-этические аспекты суррогатного материнства / Ю.В. Жидовцова. <http://conf.omui.ru/content/pravovye-i-moralno-eticheskie-aspekty-surrogatnogo-materinstva>. (дата обращения 15.05.2017).

Журавлева С.П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Москва, 2011.

Журавлева С.П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: Автореф. дис.к.ю.н. М., 2011.

Заева В. Суррогатное материнство <http://www.surrogasy.ru> (дата обращения: 01.06.2017).

Законодательство о суррогатном материнстве в России: комментарий российских юристов. <http://www.strasbourg-reor.org/?topicid=898>. (дата обращения 17.05.2017)

Коммерческое суррогатное материнство — одна из форм торговли людьми, Вести ФМ (23 апреля 2017).

Лебедева О.Ю. Некоторые проблемы правового регулирования вспомогательной репродукции в свете нового Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // Медицинское право, 2012, № 2.

Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: Автореф. дис.к.ю.н. Тюмень, 2006.

Митрякова. Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: дисс. на соискание ученой степени к. ю. н. http://discollection.ru/article/10082006_mitrjakova_elena_sergeevna_71025 (дата обращения 25.05.2017).

Михайлова И.А. Законодательство, регламентирующее установление происхождения детей, нуждается в корректировке // Вопросы ювенальной юстиции. 2009. № 2.

Никитина К.С. Суррогатное материнство – филантропия или безразличие / К.С. Никитина // Известия НИИСИ БГТУ. 2014. №2 (4).

Пестрикова А.А. Обязательства суррогатного материнства. Дис. канд. юрид. наук. Самара, 2007.

Пестрикова А.А. Обязательства суррогатного материнства. Дис. канд. юрид. наук. Самара, 2007.

Пестрикова А.А. Проблемы договора о суррогатном материнстве // Гражданское право. М.: Юрист, 2006, № 2.

Померанцева, Е. И. Законодательное обеспечение вспомогательных репродуктивных технологий / Е. И. Померанцева, А. Ю. Козлова, О. М. Супряга // Проблемы репродукции. 2015. № 2.

Пурге А.Р. Проблемы правового регулирования суррогатного материнства в Российской Федерации // Евразийский юридический журнал. 2012. № 4.

Проблема бесплодия в России: как её решают. <http://stopbesplodie.ru/traditsionnaya-meditcina/besplodie-v-rossii>. (дата обращения: 17.05.2017).

Профессиональный центр суррогатного материнства. Дата публикации: 19.04.2017 <https://surmoms.com> (дата обращения: 01.06.2017).

Росюрконсалтинг. Суррогатное материнство: истории современность. К.Н.Свитнев.http://jurconsult.ru/smi/print/medicinskaya_gazeta_surrogatnoe_materinstvo/ (дата обращения 28.05.2017).

Сакевич В. И. Еженедельник Демоскоп: <http://www.demoscope.ru/weekly/2007/0297/reprod01.php> (дата обращения 20.05.2017).

Самойлова В.В. Особенности договора о суррогатном материнстве по законодательству российской федерации // Наука вчера, сегодня, завтра. 4. Новосибирск: СибАК, 2013.

Свитнев К.Н. Право на рождение как составляющая конституционного права на жизнь // Материалы Всероссийской научной конференции «Конституция и доктрины России современным взглядом». М., 2009.

Суррогатное материнство в России и в мире. Правовое обеспечение: http://www.surrogacy.ru/legal_aspects_enforcement.php (дата обращения 20.05.2017).

Суррогатное материнство в России и в мире http://www.liveinternet.ru/users/deti_arbata_new/post255744769 (дата обращения: 28.05.2017).

Суррогатное материнство в России и мире. История. http://www.surrogacy.ru/surrogacy_history.php (дата обращения: 28.05.2017)

Трунова Л. Материнство на заказ // Домашний адвокат. 2014. №18

Уманская Е.П. Государственная регистрация рождения // Семейное и жилищное право, 2012, № 1.

Шевчук С.С. Некоторые проблемы правового регулирования применения искусственных методов репродукции // Юрист. 2012. № 9.

10 самых тревожных позиций нового закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ». – <http://www.opvr.ru/mnews/1841.htm>. (дата обращения 20.05.2017).