

Следовательно, международно-правовой фактор способствует выработке национального правового стандарта и обеспечению доступности средств правовой защиты и достаточности урегулирования вопросов обеспечения прав человека, кроме того способен служить цели нового рассмотрения дела при соблюдении определенных требований лицом, подающим жалобу.

Международно-правовой фактор оказывает влияние на модернизацию отечественного механизма правового регулирования, и способствует формированию национальных правовых стандартов защиты прав человека, как средства правового регулирования.

Но, с другой стороны, соотношение наднациональных и национальных юридических институтов должно отвечать принципу субсидиарности – приоритету национального интереса перед межгосударственным, – закрепленному Конвенцией и лежащему в основе деятельности ЕСПЧ, и это необходимо учитывать в вопросах совершенствования правосудия. Именно поэтому в случаях, когда ЕСПЧ удовлетворил жалобу заявителя-россиянина, но, по мнению Конституционного Суда РФ, «Конституция РФ лучше защищает права граждан» согласно Федеральному конституционному закону от 14.12.2015 №7-ФКЗ «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде РФ» (Собрание законодательства РФ. 2015. № 51 (часть I). Ст. 7229) Россией не будет исполняться постановление ЕСПЧ по этому делу.

*Иванова Владлена Владиславовна,  
Костромской государственный университет  
Ivanova Vladlena Vladislavovna  
Kostroma State University  
iavnova98@bk.ru*

## **СПЕЦИФИКА ПРАВООТНОШЕНИЙ В СФЕРЕ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА**

### **SPECIFICS OF THE RELATIONSHIP IN THE SPHERE OF THE SURROGATE MOTHERHOOD**

*В связи с распространением услуг ВРТ увеличивается рассмотрение судебных дел, поэтому в работе нам бы хотелось рассмотреть специфику некоторых проблем в сфере суррогатного материнства. Во-первых, это проблема основания возникновения правоотношения. Во-вторых, так же хотелось бы изучить спорные вопросы о субъекте и объекте правоотношения. В-третьих, проанализировать содержание правоотношения, то есть права, и обязанности суррогатной матери и генетических*

*родителей либо одинокой женщины. В настоящее время эти проблемы ещё не окончательно урегулированы, но обсуждение позволит их в будущем усовершенствовать.*

*As a result of wider practice of assisted reproductive technologies the number of lawsuits is steadily growing, which means that the surrogate motherhood issues need further consideration. The first issue to be considered is the legal grounds of surrogate motherhood relationship. The second point at issue is subject and object of the relationship. Thirdly, the content of legal relationship is to be analyzed, e.g. the rights and responsibilities of the surrogate mother, genetic parents or a single woman. These issues are not finally resolved at the moment, but the discussion will help to tackle them.*

*Суррогатная мать, генетические (потенциальные) родители, центры вспомогательных репродуктивных технологий, договор суррогатного материнства, содержание правоотношений суррогатного материнства, специалисты-репродуктологи.*

*The surrogate mother, genetic (prospective) parents, centers of assisted reproductive technologies, surrogacy agreement, the content of legal relationship of surrogate motherhood, specialists-reproductologists.*

Известно, что ценность семьи заключается в её опоре, поддержке, заботе, которую в первую очередь дают нам наши родные и близкие люди. В настоящее время в России существует падение рождаемости (воспроизводства) населения страны. Учёные отмечают, что уровень рождаемости снижается. Согласно статистическим данным Всемирной Организации Здравоохранения 15 % супружеских пар в мире не могут иметь детей, а в России этот процент ещё выше – 17 %. Бесплодие – приговор или есть выход? Следует подчеркнуть, что родители, желающие иметь детей, имеют различные возможности решения проблемы бесплодия в современном мире. И одной из таких является программа «Суррогатного материнства». Но желание обрести ребёнка с помощью суррогатного материнства сопряжено с множеством проблем.

Из наиболее спорных проблем суррогатного материнства является проблема заключения соглашения. Согласно п. 9 ст. 55 Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 01.07.2017) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» основанием для возникновения правоотношения в сфере суррогатного материнства является договор, заключаемый между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями либо одинокой женщиной. Специфика этого договора состоит в том, что вопрос о принадлежности его к какой-либо отрасли права является спорным. Существуют три различных мнения на этот вопрос.

Во-первых, многие учёные, такие как Журавлёва С. П., Большевская Е. С., Толстякова О. М., определяют гражданско-правовую природу этого договора и выделяют следующие характерные черты:

1) предметом договора являются услуги суррогатной материя по вынашиванию и рождению ребёнка, однако следует обратить внимание на то, что предметом договора суррогатного материнства не может являться соб-

ственно сам ребёнок; Опровержение этому мнению мы находим у Журавлёвой Е. С., которая отмечает, что договор суррогатного материнства нельзя отнести к договору услуг, так как услуги имеют имущественную ценность.

2) носит как возмездный, так и безвозмездный характер;

Например, Журавлёва Е. С. отмечает, что норм о возмездности «услуг» нет в Семейном Кодексе (далее СК). Скорее всего это связано с тем, что сурмамой является сестра или близкая подруга, которые помогают им обрести счастье. А вот, по мнению Толстиковой О. М. этот договор в большей степени носит возмездный характер, что на наш взгляд кажется справедливым. Известно, что на сегодняшний день услуги сурматери обладают довольно высокой стоимостью.

3) как отмечают Большевская Е. С., Михайлова И. А., Пестрикова А. А., что сторонами договора выступают: а) заказчики – генетические родители; б) исполнитель – суррогатная мать, или женщина, вынашивающая ребенка. Однако следует подчеркнуть то, что согласно ст. 55 Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» ещё одним заказчиком может является одинокая женщина, для которой вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям.

Так же уместно дополнительно выделить и то, что на практике часто встречаются случаи, когда «заказчиками» услуг суррогатной матери являются одинокие папы (мужчины), но законом это не предусматривается. В связи с этим на практике возникает множество вопросов. Мы считаем, что это не справедливо в отношении гендерного равноправия, мужчины должны получать равные права с женщинами. Конечно, было бы интересно разобраться в причинах того, почему закон не предусматривает возможности мужчинам воспользоваться программой суррогатного материнства. На наш взгляд рождение ребёнка это настоящее спасение для всех одиноких людей, мечтающих иметь детей.

4) носит взаимный характер;

5) является консенсуальным договором, поскольку права и обязанности возникают для сторон с момента его заключения, а не с момента передачи вещи или совершения действия;

6) имеет письменную форму;

7) так же надо обратить внимание и на то, что этот договор не требует нотариального удостоверения.

Таким образом, мы приходим к выводу, что в настоящее время законодатель такого договора не закрепляет, что тем самым вызывает много вопросов, поэтому мы предлагаем как можно скорее ввести данный вид договора на законодательном уровне.

Во-вторых, некоторые считают, что договор суррогатного материнства непосредственно связан с семейными правоотношениями. В связи

с этим Богданова Г. В. отмечает следующие признаки: «особое по своему содержанию обязательство, которое принимает на себя суррогатная мать в плане вынашивания, рождения и передачи ребенка супругам; специфика прав и обязанностей сторон в дальнейшем, когда суррогатная мать пожелает стать мамой и откажется передать ребенка заказчикам, оставив его себе, а супруги-заказчики не вправе воздействовать на нее или тем более привлечь ее к ответственности за неисполнение обязательства»<sup>1</sup>. Ещё одним сторонником семейно-правового характера данного договора является Стеблева Е.В, которая полагает, что в основе договора лежит «восполнение репродуктивной функции женщины, не способной в силу физиологических причин иметь собственного ребенка»<sup>2</sup>.

В-третьих, Огородов Д. В. и Челышев М. Ю. предлагают отнести данный договор к смешанному договору. Малютина А. В. не относит данный договор к семейно-правовому, так как «отношения, возникающие из договора суррогатного материнства, и некасаемые записи родителей ребенка в книге записей рождений, или оспаривания отцовства, не относятся к семейным правоотношениям, но неразрывно с ними связаны»<sup>3</sup>. Действительно, договор суррогатного материнства не относится ни к гражданско-правовому, ни к семейно-правовому, на наш взгляд, он имеет свой специфический характер.

Рассмотрим субъектно-объектный состав правоотношения в сфере суррогатного материнства.

Субъектами, с одной стороны является суррогатная мать, вынашивающая ребёнка, с другой – потенциальные родители либо одинокая женщина.

Согласно п. 78 Приказа Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» можно выделить несколько требований к женщине, желающей быть суррогатной матерью:

- 1) возраст (от 20 до 35 лет);
- 2) наличие не менее одного здорового ребёнка;
- 3) медицинское заключение об удовлетворительном состоянии здоровья сурматери;
- 4) письменное информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство.
- 5) в случае если она состоит в браке, то необходимо письменное согласие супруга.

---

<sup>1</sup> Богданова Г. В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми: дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1999. 181 с.

<sup>2</sup> Стеблева Е. В. Проблемы реализации прав участников отношений суррогатного материнства: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. С. 15.

<sup>3</sup> Малютина А. В. О правовой природе договора суррогатного материнства // Всероссийский журнал научных публикаций. 2017. № 1(11). С. 46–48.

Согласно п. 3 Приказа Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» потенциальными родителями совсем не обязательно должны являться супружеская пара, ими могут быть и не состоящие в браке мужчина и женщина.

Кроме того, необходимо отметить и медицинскую организацию, как третью сторону данных отношений, без которой применение Вспомогательных Репродуктивных Технологий (ВРТ) невозможно. Важно, что такая помощь должна оказываться врачами высшей категории – репродуктологами, которые смогут грамотно оказать квалифицированную помощь и обеспечить правильный индивидуальный подход отчаявшимся парам. В настоящее время в России действуют «Центры вспомогательных репродуктивных технологий, медицинские и иные организации, имеющие в структуре лабораторию вспомогательных репродуктивных технологий, при наличии лицензии на осуществление медицинской деятельности, предусматривающей выполнение работ (оказание услуг) по акушерству и гинекологии»<sup>4</sup>. Центры ВРТ выполняют главную функцию договора суррогатного материнства – это достижение беременности пациентки, путём перемещения эмбриона в тело сурматери, осуществления которого невозможно представить без амбулаторных условий в медицинских учреждениях. Необходимо отметить, что наш регион тоже сделал шаг на встречу лечению бесплодия, в г. Костроме существует клиника «Центр ЭКО», которая оказывает помощь пациентам как можно скорее стать счастливыми родителями. Таким образом, мы считаем, что договор суррогатного материнства является многосторонним, а именно трёхсторонним.

Следует подчеркнуть, что понятия объект правоотношения и категория понятия объекта договора не равнозначны. Согласно Приказу Минздрава России от 30 октября 2012 г. № 556н «Об утверждении стандарта медицинской помощи при бесплодии с использованием вспомогательных репродуктивных технологий»: «вспомогательные репродуктивные технологии представляют собой методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма (в том числе с использованием донорских и (или) криоконсервированных половых клеток, тканей репродуктивных органов и эмбрионов, а также суррогатного материнства)»<sup>5</sup>.

---

<sup>4</sup> Приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 г. № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (с изменениями и дополнениями) // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 12.12.2017).

<sup>5</sup> Приказ Минздрава России от 30 октября 2012 г. № 556н «Об утверждении стандарта медицинской помощи при бесплодии с использованием вспомогательных репродуктивных технологий» // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 12.12.2017).

Отсюда следует, что объектом правоотношения являются процедуры, методы, направленные на лечение от бесплодия генетических (потенциальных) родителей, а вот объектом же договора суррогатного материнства является главная функция деятельности сурматери по вынашиванию, рождению малыша и обязательной передаче его генетическим родителям.

Содержанием любого правоотношения являются права и обязанности субъектов правоотношения. В настоящее время чётко и ясно законодатель не прописывает права и обязанности суррогатной матери и генетических родителей, подписывая договор, тем самым они не гарантируют их исполнение, что противоречит принципу справедливости договора. Просмотрев на официальном сайте «Центр Эко Кострома» перечень прав и обязанностей сторон договора, можно сделать вывод, что они не однотипны и зависят от возможностей сторон, заключающих договор. Мы считаем, что данный пробел в праве должен быть законодательно восполнен хотя бы в общих чертах, устанавливая примерный перечень прав и обязанностей сторон договора.

В заключение нашей статьи необходимо подвести итоги. Специфика правоотношения в сфере суррогатного материнства заключается в правоотношении, возникшем на основе трёхстороннего договора, имеющего свой специфический характер и не принадлежащего ни к одной отрасли права. Данный договор возникает между суррогатной матерью, генетическими родителями (одиноким женщиной) и медицинским учреждением с целью лечения от бесплодия генетических (потенциальных) родителей с помощью специальных процедур и методов, а именно путём перемещения эмбриона в тело сурматери, его вынашивания, рождения малыша и обязательной передачи генетическим родителям. Специфичность прав и обязанностей сторон договора связана не только с правовыми, но и с морально-этическими нормами, в связи, с чем возникают трудности при урегулировании проблем, связанных с правоотношениями в сфере суррогатного материнства.