ИСТОЧНИКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА В РОССИИ И ЗА РУБЕЖОМ

Федорова Галина Сергеевна

магистрант Частного образовательного учреждения высшего образования Сибирский юридический университет, РФ, г. Омск

Караманукян Давид Тониевич

научный руководитель, первый проректор, доцент, канд. юрид. наук, доцент, РФ г. Омск

Аннотация. В настоящий момент нет единого регулирования в вопросе права в области суррогатного материнства нет, в каждой стране имеется свой подход к данному вопросу, благодаря чему становится актуальным и интересным сравнение опыта данного вопроса в различных странах.

Abstract. At the moment there is no single regulation on the issue of law in the field of surrogacy, each country has its own approach to this issue, which makes it relevant and interesting to compare the experience of this issue in different countries.

Ключевые слова: суррогатное материнство, ВРТ, семейное право, генетические родители, бесплодие, репродуктивные технологии.

Keywords: surrogacy, ART, family law, genetic parents, infertility, reproductive technologies.

Сегодня темы в области Вспомогательных Репродуктивных Технологий, являются одними из самых актуальных. Проблема бесплодия в семьях является важной и значимой, огромное количество семей во всем мире не могут иметь детей по медицинским показаниям.

Кроме того в нашей стране по прежнему актуальны вопросы по оформлению документов для биологических родителей, в силу недостаточности закона, а так же разъяснений, органы загса не могут оформить документы, биологическим родителям приходится обращаться в суд, и в судах возникают так же вопросы и конфликты интересов. Все это время правовой статус детей находится в подвешенном состоянии. Именно поэтому считаю важным рассмотреть актуальные источники права, а так же зарубежный опыт в правовых вопросах суррогатного материнства.

Российская Федерация.

Отдельного закона, который бы регулировал взаимоотношения между биологическими родителями и суррогатной матери в отечественном праве нет, при урегулировании спорных вопросов основными «Источниками» правового регулирования суррогатного материнства в нашей стране, являются:

1. ФЗ № 323-ФЗ от 21 ноября 2011 г. «Об основах охраны здоровья граждан в РФ»;

2. Приказ № 107н Министерства здравоохранения РФ от 30.08.2012 г. «О порядке

использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению».

3. Семейный кодекс Российской Федерации;

4. ФЗ № 143-ФЗ от 15 ноября 1997 г. «Об актах гражданского состояния»;

Рассмотрим каждый из них подробнее

Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах здоровья граждан" [1] дает следующее определение «Суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка (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 ребенка невозможно по медицинским показаниям».

Так же Федеральным законом от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах здоровья граждан"1, дается разъяснение кто может быть суррогатной матерью, и так суррогатной матерью может быть женщина в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет, имеющая не менее одного здорового собственного ребенка, 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.

Следующий «источник», регламентирующий ВРТ – это приказ Министерства здравоохранения РФ от 30 августа 2012 года № 107-Н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к применению» [1], в указанном нормативном акте достаточно точно регламентирован порядок использования ВРТ.

Вышеуказанный документ все же больше относится именно к области применения ВРТ с технической и научной точки зрения, и не дает ответов по правовым аспектам.

Вопросы правового регулирования суррогатного материнства, так же затрагиваются в семейном кодексе:

п.4 ст. 51 СК РФ, говорит о том, что 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 методов записываются его родителями в книге записей рождений.

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 ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери).

Исходя из указанной нормы, мы видим, что несмотря на генетическое родство биологических родителей с ребенком рожденным от суррогатной матери, большими правами обладает непосредственно мать выносившая ребенка, т.е. суррогатная мать, исходя из чего можно сделать вывод о том, что первоочередное значение имеет решение суррогатной матери, нежели биологических родителей.

И последний «источник», это п.2 ст.16 закона об актах гражданского состояния [2], данная норма указывает, что при регистрации рождения ребенка «по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания», предоставить документ, подтверждающий согласие суррогатной матери на запись указанных супругов родителями ребенка.

На сегодняшний день это основные нормы, регулирующие взаимоотношения суррогатной матери и биологических родителей в нашей стране.

Из вышеуказанного видно, что в нашем законодательстве отсутствуют нормы, прямо регулирующие взаимоотношения биологических родителей и суррогатной матери с правовой точки зрения, не учтены нормы права регулирующие заключение договора и его содержание.

В нашей стране разрешено суррогатное материнство на коммерческой основе, что предполагает обязательное наличие договорных отношений.

Из за этих пробелов в нашем законодательстве суррогатное материнство отчасти поставлено на бизнес поток и используется зачастую в корыстных целях.

Кроме того в законодательстве нет запретов на услугу суррогатное материнство гражданами других государств, что так же создает определенные сложности.

Для сравнения необходимо рассмотреть опыт других стран, ознакомиться с источниками права в области ВРТ в других странах.

США

Американское законодательство не имеет единой правовой базы на всей территории США в области Здравоохранения, в том числе и в области Вспомогательных Репродуктивных Технологий. Конституция США предоставляет штатам право самостоятельно принимать законодательные акты в области здравоохранения. Каждый отдельный штат США создает собственную законодательную базу, в том числе касающуюся вопросов суррогатного материнства.

Штат Арканзас, в отношении суррогатного материнства, является одним из самых прогрессивных. При этом в данном штате обязательным к исполнению является Контракт об оказании услуг суррогатной матери. Родителями ребенка без дополнительных сложностей записываются родители, участвующие в контракте. В США главным при решении вопроса о родителях закон считает именно намерение родителей, которые являются заказчиками в Контракте, а не суррогатной матери, благодаря этому намерению и появляется на свет ребенок от суррогатной матери.

Кроме того законодатель США исходит в первую очередь из интересов ребенка. Так как Американское законодательство не имеет единой правовой базы на всей территории США, Конституция предоставляет штатам право самостоятельно принимать законодательные акты в области здравоохранения. Каждый отдельный штат создает собственную нормативную базу.

Так например в Калифорнии применяется принцип закрепленный законодательно, на основании которого все права в отношении ребенка, рожденного с помощью суррогатной матери, принадлежат генетическим родителям [3] Нормативно-правовая база США в области ВРТ отличается от нашей во многих аспектах.

В нашей стране законодательство единое для всей страны и каждого региона. Исходя из Конституции США, у каждого штата есть право на регулирование законов в области Здравоохранения самостоятельно.

Именно поэтому в США нет единого свода норм права для регулирования суррогатного материнства. В США имеется карта законного суррогатного материнства [5], в которой цветами отображаются штаты и мера законности применения суррогатного материнства в этих штатах.

Одним из главных «источников» для применения права в области суррогатного материнства США, является разработанный Единообразный закон 1988 года «О статусе детей зачатых нетрадиционным путем», исходя из этого закона становится явным, что в первую очередь именно ребенок имеет приоритет при применении норм права. [6]

Казахстан

Примечателен для сравнения и изучения опыт и применение законодательства в области суррогатного материнства Казахстана [7].

В главе 1 Кодекса Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года «О браке (супружестве) и семье» (далее – Кодекс) даны определения о суррогатном материнстве, суррогатной матери и договоре суррогатного материнства:

- суррогатная мать - женщина, вынашивающая плод после применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий и рожающая ребенка (детей) для заказчиков согласно договору суррогатного материнства.
- суррогатное материнство – вынашивание и рождение ребенка (детей), включая случаи преждевременных родов, по договору между суррогатной матерью и супругами с выплатой вознаграждения.
- договор суррогатного материнства - нотариально удостоверенное письменное соглашение между лицами, состоящими в браке (супружестве) и желающими иметь ребенка, и женщиной, давшей свое согласие на вынашивание и рождение ребенка путем применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий.

Статья 54 Кодекса охватывает нормы по заключению договора суррогатном материнстве, проводимого в письменной форме с соблюдением требовании гражданского законодательства Республики Казахстан.

Тем самым, заключение договора суррогатного материнства определяет родительские права и обязанности супругов (заказчиков) на ребенка, родившегося в результате применения ВРТ.

Стоит отметить, что одновременно с договором суррогатного материнства супруги (заказчики) заключают договор по оказанию соответствующих услуг с медицинской организацией, применяющей вспомогательные репродуктивные методы и технологии.

Статья 56 Кодекса предусматривает требования, предъявляемые к суррогатной матери, в том числе:

1) в подпункте 1 статьи 56 прописано, что женщина, желающая стать суррогатной матерью, должна быть в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет, иметь удовлетворительное физическое, психическое и репродуктивное здоровье, подтвержденное заключением медицинской организации, а также иметь собственного здорового ребенка.

2) в подпункте 2 статьи 56 прописано, что если суррогатная мать состоит в зарегистрированном браке (супружестве), при заключении договора суррогатного материнства необходимо представить письменное согласие супруга, которое должно быть удостоверено в нотариальном порядке.

3) в подпункте 3 подпункте статьи 56 прописано, что медицинская организация, применяющая вспомогательные репродуктивные методы и технологии, обязана вынести заключение об их применении с полной и исчерпывающей информацией об использованных для этого биоматериалах самих лиц, желающих иметь ребенка, либо донорского банка. При этом, один экземпляр заключения прилагается к нотариально удостоверенному договору суррогатного материнства и хранится по месту совершения сделки.

Статья 57 Кодекса предусматривает права и обязанности сторон договора суррогатного материнства:

1. Супруги (заказчики) при заключении договора суррогатного материнства обязаны: нести материальные расходы, связанные с прохождением суррогатной матерью медицинского обследования;

- нести материальные расходы, связанные с применением вспомогательных репродуктивных методов и технологий;

- представить в медицинские организации, применяющие вспомогательные репродуктивные методы и технологии, медицинское заключение о физическом, психическом здоровье, а также результаты медико-генетического обследования;
- оплачивать расходы по медицинскому обслуживанию суррогатной матери в период беременности, родов и в течение пятидесяти шести дней после родов, а в случае осложнений, связанных с беременностью и родами, оплачивать расходы в течение семидесяти дней после родов.

2. Суррогатная мать в соответствии с требованиями статьи 56 при заключении договора суррогатного материнства обязана:

- представить заказчикам медицинское заключение о своем физическом, психическом и репродуктивном здоровье;
- регулярно наблюдаться у врача и строго выполнять его рекомендации и назначения;
- информировать лиц, заключивших с ней договор, о течении беременности с периодичностью, оговоренной в договоре суррогатного материнства;
- передать рожденного ребенка лицам, заключившим с ней договор суррогатного материнства.

Суррогатная мать не вправе передавать ребенка иным лицам.

При наличии у суррогатной матери постоянной работы вопрос продолжения трудовой деятельности решается по взаимному соглашению сторон договора суррогатного материнства.

Суррогатная мать несет ответственность за беременность, предусмотренную договором суррогатного материнства, после применения вспомогательных репродуктивных методов и технологий, и обязана исключить возможность наступления естественной беременности.

Вопрос о вынашивании многоплодной беременности решается по взаимному соглашению сторон договора суррогатного материнства.

Исходя из данных полученных в результате данного исследования можно сделать вывод о том, что в каждой стране есть свои плюсы и минусы в регулировании правовой природы суррогатного материнства, в нашей стране остаются пробелы в регулировании вопроса по оформлению детей, а так же по содержанию договора и его заключении, данный вопрос по прежнему остается открытым в нашей стране.

В США есть пробелы в нормах регулирующих состояние здоровья матери, а так же требования, к состоянию здоровья. Кроме того к минусам в законодательстве США в области репродуктивных технологий можно отнести и факт неоднородности законодательства в области Здравоохранения на всей территории страны. Есть и несомненный главный плюс это приоритет прав ребенка.

В Казахстане есть плюсы в регулировании вопроса на законодательном уровне в отношении самого договора, а так же достаточно точных ответов на вопросы в области права Вспомогательных Репродуктивных Технологий.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 02.07.2021) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2022)

2. https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/70218364/, дата запроса 14.03.2022 года.

3. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_16758/335a5c2973bfa4e51db27892391be3a08154d4dc/

4. Айвар Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. № 3 // СПС «Консультант Плюс»

5. https://translated.turbopages.org/proxy_u/en-ru.ru.160db9ca-6231eb61-2eb54690-74722d776562/https/www.creativefamilyconnections.com/us-surrogacy-law-map/

6. Спивак К. Суррогатное материнство в праве США/ К.Спивак// The American Journal of Comparative Law/-2010№58

7. https://egov.kz/cms/ru/articles/2F12207surrogatemother