

С. В. Алборов*

Правоотношения в сфере суррогатного материнства

Аннотация. Для более эффективного понимания правоотношений суррогатного материнства необходимо определить структуру таких правоотношений. Должное понимание структуры позволит наиболее полным образом понять всю специфику, условия и закономерности развития рассматриваемых правоотношений, что в конечном счете будет иметь большую практическую значимость, так как такое понимание послужит базисом для должного правового регулирования правоотношений суррогатного материнства в будущем. В статье рассматривается основание возникновения правоотношений суррогатного материнства, дается представление об объекте правоотношений и договора суррогатного материнства, а также о субъектом составе таких правоотношений. В результате, основываясь на представленном в статье понимании правоотношений суррогатного материнства, автор формулирует определение договора суррогатного материнства, а также определение правоотношений суррогатного материнства в целом.

Ключевые слова: вспомогательные репродуктивные технологии, суррогатное материнство, договор суррогатного материнства, суррогатная мать, потенциальные родители, правоотношения суррогатного материнства, содержание правоотношений суррогатного материнства, лечение бесплодия, медицинская организация, донорство генетического материала.

DOI: 10.17803/1994-1471.2017.78.5.142-146

Основанием возникновения правоотношений суррогатного материнства является договор суррогатного материнства. Единства мнений по вопросу принадлежности договора суррогатного материнства к той или иной отрасли на сегодняшний день среди ученых и исследователей не сложилось.

Некоторые ученые, такие как Митрякова Е. С.¹, Борисова Т. Е.², Фетисова О. В.³, предлагают обратить внимание на сходство договора суррогатного материнства с договором возмездного оказания услуг.

А ряд правоведов — Богданова Г. В.⁴, Стеблева Е. В.⁵ — придерживаются точки зрения

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

² Борисова Т. Е. Договор суррогатного материнства: актуальные вопросы. теории, законодательства и практики // Российская юстиция. 2009. № 4. С. 32.

³ Фетисова О. В. Бездетные семьи в России: пути решения проблемы // Семья и дети. Труды Института государства и права РАН. М., 2008. № 2. С. 59.

⁴ Богданова Г. В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми : дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 1999. С. 25.

© Алборов С. В., 2017

* Алборов Сулико Викторович, аспирант кафедры гражданско-правовых дисциплин Московской академии экономики и права

alborov.asp@mail.ru

115093, Россия, г. Москва, ул. Большая Серпуховская, д. 31, корп. 3

о семейно-правовой природе договора суррогатного материнства.

Представители еще одной группы не относят договор суррогатного материнства ни к гражданско-правовым, ни к семейно-правовым договорам, признавая за ним особый статус, обозначая его как непоименованный, смешанный договор. К числу таких ученых относятся Чашкова С. Ю.⁶, Журавлева С. П.⁷

Следует согласиться с авторами, которые выделяют договор суррогатного материнства в отдельный вид договора. Представляется, что данный договор в полной мере не регламентирован ни гражданским, ни семейным правом. Законодатель вовсе отстранился от его регулирования, ограничившись лишь указанием на возможность его заключения.

Отнесение договора суррогатного материнства к любой существующей категории гражданско-правовых договоров не будет учитывать специфику рассматриваемых правоотношений, которая заключается в особом объекте договора, а именно в том, что конечный результат договора и правоотношений в целом направлен на рождение ребенка одним лицом (суррогатной матерью) для другого лица (потенциальных родителей). Тем самым объект договора можно определить как процесс по вынашиванию и рождению ребенка суррогатной матерью для потенциальных родителей.

Необходимо помнить и о целевом назначении суррогатного материнства, а именно, что суррогатное материнство является методом вспомогательных репродуктивных технологий, направленных на лечение бесплодия, следовательно, эта цель должна прослеживаться и в договорных отношениях сторон.

Поскольку договор суррогатного материнства регулируется как гражданским, так и семейным правом (в части вынашивания и передачи ребенка родителям-заказчикам), то вполне уместно говорить о межотраслевом регулировании таких правоотношений.

При обращении к вопросу субъектов договора суррогатного материнства не вызывает сомнения, что суррогатная мать и потенциальные родители являются сторонами такого договора, так как одна сторона его иницирует (потенциальные родители), а вторая сторона непосредственно вынашивает ребенка (суррогатная мать). То есть потенциальные родители являются своего рода заказчиками, а суррогатная мать является исполнителем. Вместе с тем специфика объекта договора суррогатного материнства предполагает совершение определенного набора специальных медицинских манипуляций (отбор необходимого генетического материала, культивирование эмбриона, перемещение эмбриона в тело суррогатной матери). Очевидно, что ни суррогатная мать, ни потенциальные родители не могут выполнить необходимые медицинские манипуляции самостоятельно. Следовательно, для их выполнения необходимо участие третьей стороны, которая способна совершить необходимые действия, т.е. медицинской организации. В связи с этим договор суррогатного материнства необходимо рассматривать как трехсторонний договор между: суррогатной матерью, потенциальными родителями и медицинской организацией.

Иной подход, при котором договор суррогатного материнства рассматривается как двусторонний договор между суррогатной матерью и потенциальными родителями, представляется неверным ввиду того, что фактически стороны такого договора не способны совершить необходимые медицинские манипуляции. Следовательно, без вмешательства третьей стороны суррогатная мать и генетические родители не могут достичь цели суррогатного материнства. В таком случае «договор» между суррогатной матерью и генетическими родителями нужно рассматривать не как договор суррогатного материнства, а как некую форму предварительного договора или договора о намерениях.

⁵ Стеблева Е. В. Проблемы реализации прав участников отношений суррогатного материнства : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2012. С. 15.

⁶ Чашкова С. Ю. Система договорных обязательств в российском семейном праве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 21.

⁷ Журавлева С. П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. С. 12.

Таким образом, под договором суррогатного материнства, который является основанием возникновения правоотношений суррогатного материнства, необходимо понимать межотраслевой, многосторонний договор, по которому в целях лечения бесплодия потенциальных родителей одна сторона (суррогатная мать) обязуется выносить и родить генетически чужого ей ребенка для последующей передачи его другой стороне (потенциальным родителям), которые, в свою очередь, оплачивают программу суррогатного материнства и иные согласованные сторонами расходы, а третья сторона (медицинская организация) обязуется оказать весь комплекс необходимых медицинских услуг.

Рассматривая правоотношения суррогатного материнства, необходимо разделять два понятия: правоотношения суррогатного материнства и договор суррогатного материнства. Указанные понятия соотносятся друг с другом как общее и частное. Договор суррогатного материнства порождает правоотношения суррогатного материнства, но при этом правоотношения суррогатного материнства не отождествляются и не ограничиваются только договором суррогатного материнства. Следовательно, определяя объект правоотношений суррогатного материнства, необходимо понимать, что он не тождествен объекту договора суррогатного материнства.

Объектом договора является вынашивание и рождение ребенка суррогатной матерью для потенциальных родителей. Однако представляется неверным рассматривать этот же объект в качестве объекта правоотношений суррогатного материнства.

В соответствии с приказом Минздрава России от 30.08.2012 № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (далее — Порядок использования ВРТ) суррогатное материнство является одним из методов вспомогательных репродуктивных технологий. В свою очередь, вспомогательные репродуктивные технологии представляют собой методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма.

Следовательно, если суррогатное материнство является методом лечения бесплодия, то объектом правоотношений суррогатного ма-

теринства необходимо рассматривать лечение бесплодия потенциальных родителей, а объектом договора суррогатного материнства — вынашивание и рождение ребенка суррогатной матерью для потенциальных родителей.

Если основываться на утверждении, что правоотношения суррогатного материнства не отождествляются с договором суррогатного материнства, а соотносятся как общее с частным, то и субъектный состав этих правовых явлений также будет различен.

Субъектами договора суррогатного материнства являются: суррогатная мать, потенциальные родители и медицинская организация. Указанные субъекты договора суррогатного материнства, безусловно, являются и субъектами правоотношений суррогатного материнства. Однако субъектный состав правоотношений суррогатного материнства представляется более широким, чем субъектный состав договора суррогатного материнства.

В соответствии с п. 10 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» от 21.11.2011 № 323-ФЗ (далее — Закон об основах охраны здоровья) и п. 78 Порядка использования ВРТ, женщина, состоящая в браке, зарегистрированном в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, может быть суррогатной матерью только с письменного согласия супруга. Таким образом, в случае если суррогатная мать является замужней, то ее супруг становится участником правоотношений суррогатного материнства. Фактически у супруга суррогатной матери присутствует одно-единственное право: дать или не дать свое согласие на участие своей супруги в программе суррогатного материнства. С того момента, как он выражает свое согласие на участие своей супруги в качестве суррогатной матери в программе суррогатного материнства, его функциональное участие в правоотношениях заканчивается. Тем не менее несмотря на кратковременность его участия, супруг остается субъектом правоотношений суррогатного материнства.

Участие следующих субъектов правоотношений обуславливается тем обстоятельством, что потенциальным родителям для реализации программы суррогатного материнства может потребоваться использование донорского генетического материала (яйцеклетки или спермы).

Необходимость использования донорского материала может быть вызвана множеством факторов. В случае, если за программой суррогатного материнства обращается только один родитель, то использование донорского материала является прямой необходимостью. Также в случае, если генетический материал супругов непригоден для использования в программе суррогатного материнства или если имеются сомнения или опасения, вызванные использованием генетического материала супругов (к примеру, возможность передачи генетической болезни), может быть использован донорский генетический материал. При этом необходимо отметить, что в соответствии с пунктом 10 статьи 55 Закона об основах охраны здоровья и пунктом 78 Правил использования ВРТ суррогатная мать не может быть одновременно донором генетического материала.

В случае, когда необходимо использовать донорский генетический материал, возможно два способа его получения. Первый способ — это обратиться в специализированное учреждение по сбору и хранению генетического материала (репродуктивных тканей), назовем его Банк репродуктивных тканей человека.

Второй способ — это обратиться к конкретному донору генетического материала, т.е. так называемое прямое донорство, когда личность донора заранее известна потенциальным родителям. Согласно Порядку использования ВРТ донорство осуществляется при наличии информированного, добровольного согласия женщины-донора или соответственно мужчины-донора после прохождения клинического, лабораторного, медико-генетического обследо-

вания. Следовательно, для привлечения неанонимного донора необходимо получение его прямого, информированного согласия. Тем самым донор генетического материала принимает участие в правоотношениях суррогатного материнства.

Таким образом, в случае использования донорского генетического материала в программе суррогатного материнства в правоотношениях суррогатного материнства принимают участие новые субъекты. В различных ситуациях это могут быть:

- банк репродуктивных тканей человека;
- донор спермы;
- донор яйцеклетки (ооцитов).

В результате, субъектный состав в правоотношениях суррогатного материнства может состоять из следующих участников:

- суррогатной матери;
- потенциальных родителей;
- медицинской организации;
- супруга суррогатной матери;
- банка репродуктивных тканей человека;
- донора спермы;
- донора яйцеклетки (ооцитов).

Подводя итог вышесказанному, правоотношения суррогатного материнства можно определить как правоотношения, основанные на договоре суррогатного материнства, заключенном между потенциальными родителями, суррогатной матерью и медицинской организацией для цели лечения бесплодия потенциальных родителей посредством имплантации эмбриона в организм суррогатной матери, его дальнейшего вынашивания и рождения с обязательством передать такого ребенка потенциальным родителям.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Богданова Г. В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми : дис. ... канд. юрид. наук. — Саратов, 1999. — 181 с.
2. Борисова Т. Е. Договор суррогатного материнства: актуальные вопросы теории, законодательства и практики // Российская юстиция. — 2009. — № 4. — С. 30—32.
3. Журавлева С. П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. — 27 с.
4. Митрякова Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России : дис. ... канд. юрид. наук. — Тюмень, 2007. — 175 с.
5. Стеблева Е. В. Проблемы реализации прав участников отношений суррогатного материнства : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2012. — 18 с.

6. Фетисова О. В. Бездетные семьи в России: пути решения проблемы // Семья и дети : Труды Института государства и права РАН. — М., 2008. — № 2. — С. 57—60.
7. Чашкова С. Ю. Система договорных обязательств в российском семейном праве : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2004. — 23 с.

Материал поступил в редакцию 15 марта 2017 г.

LEGAL RELATIONS IN THE SPHERE OF SURROGACY

ALBOROV Suliko Viktorovich — Postgraduate of the Department of Civil Law Disciplines, Moscow Academy of Economics and Law
alborov.asp@mail.ru
115093, Russia, Moscow, Bolshaya Serpuhovskaya Street, 3, build. 3, apt. 114.

Review. *For better understanding of the legal relations of surrogacy, it is essential to define the structure of such relationships. Proper understanding of structure will make it possible to fully understand the specifics, conditions and patterns of development of the considered legal relations that, ultimately, would be of great practical significance, as this understanding will serve as a basis for adequate legal regulation of surrogacy legal relationships in the future. The article discusses the emergence of base of legal relations of surrogate motherhood, gives an overview about the object of legal relationship and agreement of surrogacy, as well as on the subject of such relationships. As a result, based on the submitted in the article understanding of the surrogacy legal relations, the author formulates the definition of surrogacy, as well as the definition of legal relations of surrogate motherhood in general.*

Keywords: *assisted reproductive technologies, surrogacy, surrogacy agreement, the surrogate mother, prospective parents' surrogacy legal relationship, the content of legal relationship of surrogate motherhood, infertility treatment, medical organization, the donation of genetic material.*

REFERENCES (TRANSLITERATION)

1. Bogdanova, G. V. Problemy pravovogo regulirovaniya lichnyh i imushchestvennyh otnoshenij mezhduroditel'jami i det'mi: diss. ... kand. jurid. nauk. Saratov, 1999. — 181 s.
2. Borisova, T. E. Dogovor surrogatnogo materinstva: aktual'nye voprosy teorii, zakonodatel'stva i praktiki // Rossijskaja justicija. 2009. № 4. — 30—32 s.
3. Zhuravleva, S. P. Pravovoe regulirovanie dogovora o surrogatnom materinstve v Rossijskoj Federacii: avtoref. diss. ... kand. jurid. nauk. M., 2011. — 27 s.
4. Mitrjakova, E. S. Pravovoe regulirovanie surrogatnogo materinstva v Rossii: diss. ... kand. jurid. nauk. Tjumen', 2007. — 175 s.
5. Stebleva, E. V. Problemy realizacii prav uchastnikov otnoshenij surrogatnogo materinstva: avtoref. diss. ... kand. jurid. nauk. M., 2012. — 18 s.
6. Fetisova, O. V. Bezdetnye sem'i v Rossii: puti reshenija problemy // Sem'ja i deti. Trudy Instituta gosudarstva i prava RAN. M., 2008. № 2. — 57—60 s.
7. Chashkova, S. Ju. Sistema dogovornyh objazatel'stv v rossijskom semejnom prave: avtoref. diss. ... kand. jurid. nauk. M., 2004. — 23 s.