

Министерство образования и науки Российской Федерации

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Санкт-Петербургский политехнический университет Петра Великого»**

**Гуманитарный институт
Кафедра «Теория и история государства и права»**

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(ДИПЛОМНАЯ РАБОТА)**

Институт суррогатного материнства в Российской Федерации

Специальность 40.05.03 Юриспруденция

Саурина Александра Олеговна
Студентка гр. 3-63821/1

Санкт-Петербург
2016

Министерство образования и науки Российской Федерации

**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Санкт-Петербургский политехнический университет Петра Великого»**

**Гуманитарный институт
Кафедра «Теория и история государства и права»**

Работа допущена к защите
Зав. кафедрой «Теория и
история государства и права»
_____ В.Н. Снетков
_____ 2016 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА

(ДИПЛОМНАЯ РАБОТА)

**Тема: «Институт суррогатного материнства в Российской
Федерации»**

Специальность 40.05.03 Юриспруденция

Выполнила студентка гр. 3-63821/1 _____ А.О. Саурина

Научный руководитель ст. преподаватель _____ Д.И. Попов

Санкт-Петербург
2016

СОДЕРЖАНИЕ

1. ОСОБЕННОСТИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, РАЗВИТИЯ И ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА	8
1.1. Понятие и история возникновения института суррогатного материнства	8
1.2. Правовое регулирование отношений суррогатного материнства по законодательству России, правовой статус суррогатной матери и генетических родителей	13
1.3. Реализация института суррогатного материнства за рубежом	23
2. ДОГОВОР О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ.....	33
2.1. Понятие и характеристика договора о суррогатном материнстве	33
2.2. Порядок исполнения договорных обязательств, вытекающих из договора о суррогатном материнстве, отказ от исполнения договора	42
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	50
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	54
РЕФЕРАТ. КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА	60
ПРИЛОЖЕНИЕ	

ВВЕДЕНИЕ

После распада Советского Союза в России уже многие годы существует неблагоприятная демографическая тенденция к снижению рождаемости. С 1992 года смертность населения превышала рождаемость, что привело к естественной убыли населения. После 2008 года, объявленного в стране Годом семьи, в Российской Федерации положение несколько улучшилось, но не настолько, чтобы тема демографического кризиса перестала быть для России острой. По данным Федеральной службы государственной статистики, численность постоянного населения Российской Федерации на 1 сентября 2015 года составила 146,4 миллионов человек. С начала года число жителей России возросло на 127,7 тысяч человек, или на 0,09% (на соответствующую дату предыдущего года также наблюдалось увеличение численности населения на 179,3 тысяч человек, или на 0,12%). За тот же период времени умерло в России 128,9 тысяч человек. Убыль населения помог компенсировать процесс миграции, которая является такой высокой далеко не каждый год.

На рождаемость во всем мире отрицательно влияют экономические и социальные условия, а также постоянно снижающийся уровень репродуктивного здоровья населения, который сейчас выходит на первый план среди демографических проблем. Проблема бесплодия в мире затрагивает до 15% от общего числа супружеских пар репродуктивного возраста. Данную статистику приводит Всемирная организация здравоохранения. В России более 2,5 миллионов бесплодных семейных пар, т.е. более 5 миллионов человек, а это - порядка 3,5% от общего населения России.

Сегодня проблему бесплодия зачастую помогают решить вспомогательные репродуктивные технологии, представляющие собой методы борьбы с бесплодием, особенность которых заключается в осуществлении некоторых или всех этапов зачатия и раннего развития плода

вне материнского организма. Одним из методов, присущих данным технологиям является процедура суррогатного материнства.

Суть суррогатного материнства заключается в том, что донорский эмбрион, зачатый вне тела суррогатной матери с использованием половых клеток заказчиков процедуры, подсаживается женщине, согласившейся стать суррогатной матерью, которая затем его вынашивает и рождает ребенка.

Введение и широкое использование института суррогатного материнства как метода искусственной репродукции человека в условиях демографического кризиса является позитивным явлением, но нуждается в качественном и полном правовом обосновании, поскольку затрагивает интересы сразу нескольких правовых субъектов – суррогатной матери, генетических родителей и будущего ребенка. К сожалению, существующая в России правовая база в области суррогатного материнства представляется недостаточной, преимущественно из-за отсутствия единого нормативно-правового акта, который бы регулировал все отношения связанные с искусственным репродуцированием.

Вопросы правового регулирования отношений в области суррогатного материнства рассматривались в работах ведущих российских и зарубежных ученых и специалистов, среди которых Э. А. Иваева, А. В. Майфат, Е. С. Митрякова, А. А. Пестрикова, Г.Б. Романовский, Е. В. Стеблева, К. Свитнев, Е. С. Ставская, Л. К. Трунова и другие. Отдельные аспекты рассматриваемого института освещали в своих работах И. Х. Бабаджанов, Н. С. Байбороша, Е. А. Баллаева, Г. Б. Богданова, С. Л. Болховитинова, М. Г. Бруй, Г. А. Брусенина, Е. В. Григорович, С. Журавлева, А. С. Коломиец, Л. Ф. Курило, А.Н. Левушкин, Г. И. Литвинова, Г.Н. Макаренко, М. Н. Малеина, Х. С. Мирсайев, Дж. С. Муртазакулов, А. Е. Никитина, Е. А. Панкратова, Е. В. Перевозчикова, Ю. Д. Сергеева, И. В. Силуянова, О. Э. Старовойтова, С. Н. Тагаева, В. В. Чикина, О. А. Хазова, С. С. Шевчук и другие авторы.

Основной целью исследования является комплексный анализ института

суррогатного материнства и его правового регулирования в России.

С учетом поставленной цели сформулированы следующие задачи:

- рассмотреть предпосылки и процесс возникновения института суррогатного материнства;
- изучить российскую законодательную базу о суррогатном материнстве;
- проанализировать зарубежный опыт функционирования рассматриваемого института;
- определить правовой статус суррогатной матери и генетических родителей, провести анализ их прав, обязанностей и ответственности;
- проанализировать сущность договора о суррогатном материнстве, выявить его основные элементы;
- изучить порядок исполнения обязательств по договору о суррогатном материнстве, а также ответственность за отказ от их исполнения;
- выявить этические и правовые проблемы применения в России вспомогательных репродуктивных технологий в виде суррогатного материнства.

Объектом исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе правоприменения института суррогатного материнства в Российской Федерации.

Предметом исследования является российская и зарубежная правовая доктрина, изучающая суррогатное материнство, а также нормативно-правовая база, направленная на его регулирование в России.

Методологическую основу исследования составили современные методы познания, выявленные юридической наукой и апробированные практикой. Работа основана на использовании общенаучных методов логического, нормативно-правового и сравнительно-правового анализа.

Теоретическую основу настоящего исследования составили работы видных российских ученых, среди которых Е. В. Григорович, Г. И. Литвинова, М. Н. Малеина, Ю. Д. Сергеев, Э. А. Иваева, Е. С. Митрякова, А.

А. Пестрикова, Е. В. Стеблева, А. В. Майфат, Е. С. Ставская, Л. К. Трунова, Г. Б. Богданова, Г. А. Брусенин, В. В. Чикин, Е. А. Баллаева, О. А. Хазова, С. Л. Болховитинова, Л. Ф. Курило, А. Н. Мирсайев, Х.С., Никитин, И. В. Силуянова, Г.Б. Романовский, а также исследования зарубежных ученых-юристов по рассматриваемой проблематике.

Эмпирическую базу составило действующее российское законодательство, международно-правовые нормы и принципы, а также судебная практика по делам о разрешении споров, связанных с применением такого метода суррогатного материнства.

Новизна данной работы обусловлена тем, что в ней доказана высокая значимость системного комплексного анализа такого правового явления, как суррогатное материнство, в связи с ростом его значимости в жизни современного общества, основой развития которого является крепкая семья, имеющая свое демографическое продолжение.

Практическая значимость исследования заключается в возможности использования полученных результатов в научно-исследовательской, законотворческой, правоприменительной деятельности.

1. ОСОБЕННОСТИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, РАЗВИТИЯ И ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

1.1. Понятие и история возникновения института суррогатного материнства

Федеральный закон от 21 ноября 2011 года «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» определяет суррогатное материнство так: «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»¹(пункт 9 статья 55).

Привычное для нашей страны слово «суррогатный» имеет и более приятный на слух синоним, принятый Всемирной Ассоциацией Здравоохранения - гестационный курьер.

Под этим определением следует понимать «женщину, беременность которой наступила в результате взаимодействия яйцеклеток другой женщины и сперматозоидов мужчины, не вступавшего в интимную близость ни с одной из этих женщин»². По сути дела, женщина – гестационный курьер является неким «инкубатором» и носит ребенка, родителями которого по договору являются мужчина и женщина, предоставившие свои биологические половые клетки для оплодотворения.

Суррогатное материнство было известно еще со времен цивилизации шумеров в середине XVIII века до н.э. Следует отметить, что в шумерском

¹Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 29.12.2015 // Собрание законодательства Российской Федерации. –28.11.2011. – № 48. – Ст. 6724.

²Корсак В. С. Рекомендации ВОЗ: Терминология ВРТ / В. С. Корсак // Проблемы репродукции. – 2006. – № 4. – С. 6-9.

царстве традиционное суррогатное материнство было законодательно закрепленной и распространенной практикой. Кодекс законов царя Хаммурапи (1792-1750), созданный в 1780 году до н.э., устанавливал, что женщина, которая не могла родить ребенка, должна была предоставить своему мужу рабыню, кроме которой супруг не мог иметь никаких других наложниц, кроме случая, когда сын так и не родился. Рабыня за рождение ребенка семейной паре получала своеобразные «социальные гарантии», выражающиеся в запрете на ее продажу, даже в случае ее заносчивого поведения.

В библейские времена, считалось, что, если женщина не могла родить ребенка, она могла воспользоваться помощью одной из служанок, которая должна была родить ребенка от мужа бесплодной женщины, а затем передать новорожденного супружеской паре, чтобы они растили его, как своего собственного. В Ветхом Завете в Бытие 16 есть подтверждение данному тезису, а именно повествуется: «Сара, жена Аврама, была бездетна. У нее была рабыня, египтянка по имени Агарь, и Сара сказала Авраму: — Господь не дает мне детей. Живи с моей рабыней — быть может, хоть она родит мне сына»¹.

Далее, в Бытие 30 описывается:

«А Рахиль, видя, что не может родить Иакову ребенка, томила завистью к сестре.

— Дай мне детей, — говорила она Иакову, — или я умру!

Но Иаков, рассерженный, отвечал ей:

— Что я — Бог, который не дает тебе детей?

— Вот Валла, моя рабыня, — сказала Рахиль. — Живи с ней, пусть родит ребенка мне на колени. Хотя бы через нее, но у меня будут дети!»².

Плутарх в своем труде «Сравнительные жизнеописания» описал ситуацию, когда Стратоника — жена Дейотара, не могла сама родить законных

¹Книга Бытия. Ветхий Завет. Перевод с древнееврейского / пер., вступ. сл. и коммент. М. Г. Селезнева. / под ред. А. Э. Графова — М.: Российское библейское общество — 1999. — С.45.

² Там же. - С.75.

наследников, которым ее муж смог бы передать власть.«Стратоника убедила Дейотара зачать детей с другой женщиной, самой прекрасной из наложниц, а после родов позволить ей принять их, как своих»¹.

Видный ученый антрополог Норберт Рулан в своем труде «Юридическая антропология» отмечает, что «западная цивилизация давно знакома с понятием «отдачи внаем чрева», чем по сути и является суррогатное материнство. Примеры такому виду деятельности, когда мужчины отдавали «в наем» (*ventrem locare*) своих женсупружеским парам, не способным завести ребенка из-за бесплодия жены, имели место быть в Древнем Риме. Бесплодия супруга в то время в принципе не рассматривалось как реальное явление, т.е. считалось, что только женщина может быть бесплодной. Если, все таки, проблемой считали не женщину, а «несовместимость крови», прибегали к еще одному виду вспомогательных репродуктивных технологий – донорству спермы. В Древнем Риме женщина делала вид, что покидает своего мужа и вступала в отношения с другим мужчиной, а затем уже с ребенком или несколькими детьми возвращалась к законному супругу, который юридически считался отцом детей»².

Сильно продвинуло распространение процедуры суррогатного материнства изобретение искусственного оплодотворения. Первый опыт был произведен священником Лазаре Спалланцани в Италии в конце XVIII века на собаках. «Он впрыснул в родовые пути легавой сперму спаниеля, получив через 62 дня трех щенков смешанной породы. Через пятьдесят лет это научились делать с кобылами и коровами»³.

Первое искусственное оплодотворение женщины по некоторым данным было произведено в 1785 году М. Дойе в медицинском отделении Парижского университета путем внутривлагалищной инъекции своей, как

¹Плутарх. Сравнительные жизнеописания: в 2 т. Перевод С. П. Маркиша, обработка перевода С. С. Аверинцева / под ред. С. С. Аверинцева –М.: Наука. – 2-е изд., перераб. и доп. – 1994. – Т.2. –С. 265.

²Рулан Н. Юридическая антропология: учебник для вузов / отв. ред. В. С. Нерсесянц – М.: Издательство НОРМА. – 1999. – С. 262.

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

считалось, бесплодной жене. В результате родился здоровый ребенок. Свой эксперимент и его результаты Дойе описал в анонимной брошюре.

Научные исследования в области суррогатного материнства начались в середине XX века. Их основателями стали британские ученые – биолог Роберт Эдвардс и гинеколог Патрик Стептой. Заслуга Эдвардса заключается в проведении в 1967 году первого успешного оплодотворения человеческой яйцеклетки вне тела женщины. Первая же беременность ребенком, зачатым с помощью половых клеток другой женщины и мужчины-донора, наступила в 1976 году, спустя 9 лет непрерывающихся исследований и экспериментов также благодаря Эдвардсу.

Первыми успешными работами по оплодотворению человеческой яйцеклетки в Советском Союзе являются проведенные в конце 60-х годов исследования Б.В. Леонова в Москве и А.И. Никитина в Ленинграде. Первый, так называемый, «ребёнок из пробирки», девочка Лена, зачатая в лаборатории Б.В. Леонова, родилась в Москве в феврале 1986 года. Через несколько месяцев в Петербурге на свет появился мальчик Кирилл, зачатый тем же способом.

Первая скоординированная программа суррогатного материнства в мире была успешно реализована в 1980 году в США. Здоровый мальчик родился после первой же попытки имплантации эмбриона. Такой же простой оказалась и юридическая процедура по отказу суррогатной матери от прав на него, которая была проведена через пять дней после родов в суде. Родительские права на новорожденного мальчика были переданы биологическому отцу ребенка

Существует и мировой опыт по применению программы суррогатного материнства среди родственников. Первый подобный случай произошел в ЮАР в октябре 1987 года, когда 48-летняя Патриция Антони выносила и родила трех собственных внуков, поскольку ее 25-летняя дочь Карэн Феррейра-Хорхе не могла сама иметь детей. На тот момент в соответствии с законодательством ЮАР матерью тройняшек считалась Патрисия, поэтому

будущих родителей ждал долгий процесс по оформлению родительских прав на новорожденных тройняшек после отказа Патрисии от своих прав на них.

В 2005 году в ЮАР родственница известного кардиохирурга Сьюзан Восло стала суррогатной матерью для ее дочерей-двойняшек.

В России в 1995 году в центре ЭКО в Санкт-Петербурге была реализована программа суррогатного материнства, отличающаяся от современных программ в связи с отсутствием на тот момент законодательного регулирования данного института. Ее отличие заключается в привлечении в качестве суррогатной матери 24-летней незамужней женщины, у которой не было ни одного собственного ребенка, но которая являлась подругой генетической матери. Эта беременность принесла заказчице двоих дочерей, но была очень сложной для самой суррогатной матери, поскольку дети родились раньше срока и с применением кесарева сечения, а вес каждой составлял чуть более двух килограммов каждая, но обе оказались жизнеспособны.

Известны также несколько случаев применения суррогатного материнства после смерти генетического отца ребенка. Впервые женщина зачала ребенка уже после смерти своего мужа в Екатеринбургском центре семейной медицины в октябре 2004 года. Супруга покойного сама вынашивала ребенка, зачатого с помощью биологического материала умершего мужчины, который был взят через 12 часов после фиксации смерти врачами.

С каждым годом людей, обращающихся к услугам суррогатных матерей, становится все больше, а само это явление – все обыденнее, что еще раз доказывает необходимость развития и совершенствования законодательства в этой сфере, которое на данный момент является довольно поверхностным и полным «пробелов» и нестыковок.

1.2 Правовое регулирование отношений суррогатного материнства по законодательству России, правовой статус суррогатной матери и генетических родителей

Суррогатное материнство в настоящее время практикуется лишь в 15 странах мира, в том числе и в Российской Федерации. Но, в отличие от некоторых из них, например от США, в нашей стране нет четких законов, направленных на урегулирование общественных отношений, связанных с суррогатным материнством.

Правовая база по данному вопросу представлена в нескольких нормативных правовых актах, таких как:

- 1) Конституция Российской Федерации,
- 2) Семейный кодекс Российской Федерации,
- 3) Гражданский кодекс Российской Федерации,
- 4) Федеральный закон от 21 ноября 2011 года «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»,
- 5) Федеральный закон от 15 ноября 1997 года №143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»,
- 6) Приказ Минздрава Российской Федерации от 30 августа 2012 года «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению».

Семейный кодекс Российской Федерации не содержит легального определения суррогатного материнства. Он определяет только общие правила возникновения прав и обязанностей, связанных с рождением ребенка, и порядок их регистрации.

Конкретику в отношении лица, которое может выступать в роли суррогатной матери вносит Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Данный нормативный правовой акт указывает на то, что суррогатной матерью может стать женщина:

- достигшая возраста двадцати лет, но не старше тридцати пяти;
- имеющая собственных детей (не менее одного здорового ребенка);

- предоставившая медицинское заключение об удовлетворительном состоянии своего здоровья;

- при наличии письменного согласия супруга на использование рассматриваемого метода вспомогательных репродуктивных технологий в отношении его супруги (в случае, если она состоит в зарегистрированном в установленном российским законодательством порядке в браке);

- при наличии письменного информативного согласия на медицинское вмешательство;

- не являющаяся донором яйцеклетки, используемый в данной программе имплантации эмбриона.

Эти положения дублирует и указанный выше Приказ Министерства Здравоохранения России.

Наибольшее правовое значение в вопросах урегулирования отношений института суррогатного материнства имеет Семейный кодекс Российской Федерации, содержащий следующие положения:

- Статья 47- указывает на значимость удостоверенного в установленном законом порядке происхождения детей в вопросе определения их прав и обязанностей.

- Статья 48 пункт 1- определяет нормативный порядок установления происхождения ребенка от матери, а именно устанавливает возможность удостоверения данного факта с помощью:

- а) документов о рождении ребенка из медицинской организации, в которой проводились роды;

- б) иных медицинских документов, в случае, если роды проходили вне медицинской организации, но с участием медиков;

- в) свидетельских показаний;

- г) иных доказательств.

- Статья 51 пункт 4 - устанавливает условие о необходимости письменного согласия суррогатной матери на запись заказчиков в качестве родителей ребенка, а также обязывает заказчиков, в свою очередь, дать

письменное согласие на имплантацию эмбриона другой женщине. Стоит отметить также, что именно данная норма является наиболее спорной среди теоретиков и практиков, трудящихся в области изучения и применения института суррогатного материнства, поскольку заказчиками в статье 51 названы «лица, состоящие в браке между собой»¹;

- Статья 52 пункт 3 – запрещает сторонам программы суррогатного материнства после регистрации ребенка в органах ЗАГС ссылаться на обстоятельства данных специфических правоотношений, даже при оспаривании материнства и отцовства.

Из рассмотренных выше норм следует, что обратиться к услугам суррогатной матери может только супружеская пара, что прямо противоположно положению пункта 9 статьи 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», где говорится, что «договор о суррогатном материнстве заключается между суррогатной матерью и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям»².

Помимо Федерального закона № 323-ФЗ, в правовую коллизию с Семейным кодексом вступают и нормы Приказа Минздрава Российской Федерации от 30 августа 2012 года №107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению», который в пункте 77 цитирует положения Закона о заказчиках услуг суррогатной матери.

Данная позиция, опирающаяся на нормативно-правовую базу, регулируемую рассматриваемые общественные отношения, представляется не совсем справедливой. Как уже отмечалось выше, помимо классического

¹Семейный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16.

²Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 29.12.2015 // Собрание законодательства Российской Федерации. –28. 11.2011. – № 48. – Ст. 6724.

суррогатного материнства, где суррогатной матери подсаживается эмбрион, получены в результате слияния половых клеток обоих заказчиков, существует и практика использования половых клеток только одного из заказчиков и клетки стороннего донора, а также использование только донорского материала при проведении процедуры.

Существование подобных способов репродуцирования создает резонный вопрос: может ли стороной в договоре о суррогатном материнстве выступать женщина, которая по медицинским показаниям не может иметь и не состоит в браке, но хочет воспользоваться программой суррогатного материнства, либо мужчина, находящийся в аналогичной ситуации?

Да, может. Практике известен судебный прецедент по делу Натальи Горской. Суд со ссылкой на статью 45 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» указал, что одинокие люди также имеют право пользоваться услугами суррогатных матерей для продолжения рода, а также пришел к выводу, что органы ЗАГС ошибочно трактуют норму 51 Семейного кодекса, делая из нее вывод о невозможности участия в отношениях суррогатного материнства женщины, не состоящей в зарегистрированном браке, опираясь на норму. Судом также было отмечено, что подобные действия органов ЗАГС нарушают права, гарантированные гражданам Конституции Российской Федерации, а именно:

- статья 38 гарантирует защиту государством материнства, детства и семьи;

- статья 55 устанавливает запрет на издание в Российской Федерации законодательных актов, отменяющих или умаляющих права и свободы человека и гражданина.

И данный прецедент не единственный. Также в своем решении по иску Натальи Климовой на действия органов ЗАГС, которая стала суррогатной мамой для ребенка, зачатого с помощью биологического материала своего сына после его смерти, Смольнинский районный суд Санкт-Петербурга пришел к выводу, что законодательство не устанавливает запрет

на регистрацию одинокой женщины в качестве матери рожденного с помощью гестационного курьера ребенка. Также суд признал, что отказ органов ЗАГС в регистрации рождения ребенка юридически не мотивирован, т.е. не имеет нормативного законодательного обоснования, а значит, нарушает права и законные интересы истицы, а главное - и новорожденного ребенка. Суд признал органа ЗАГС неправомерным и обязал его произвести государственную регистрацию рождения ребенка с указанием в графе «мать» Натальи Климовой.

Бабушкинский районный суд города Москвы в августе 2010 года вынес решение, ставшее для России первым в вопросе установления происхождения ребенка от мужчины, который единолично воспользовался услугами суррогатной матери. Суд обязал органы ЗАГС зарегистрировать его в качестве отца ребенка, несмотря на то, что истец не имел супруги. Итогом данного судебного разбирательства стало первое в стране свидетельство о рождении ребенка с помощью программы суррогатного материнства с прочерком в графе «мать».

Эти прецеденты доказывают, что, не смотря на формулировки, ограничивающие в своем праве быть родителями отдельные категории мужчин и женщин, на практике же отсутствуют какие-либо запреты или ограничения, которые бы могли помешать женщинами/или мужчинам, не состоящим в браке, воспользоваться методами искусственной репродукции, а в частности суррогатным материнством.

Проанализировав нормы Семейного кодекса Российской Федерации, можно сделать вывод, что он всецело защищает права суррогатной матери, которая исходя из медицинских документов, подтверждающих рождение ребенка, и является законной матерью. В свою очередь, заказчики могут быть записаны в книге рождений как родители только с разрешения суррогатной матери, которая указанным согласием отказывается от своих прав на ребенка в пользу его генетических родителей.

Таким образом, суррогатная мать может вообще отказаться от исполнения обязательств по отказу от ребенка, поскольку судьбу ребенка вправе решать только она, а ее решение отказать супругам в родительских правах является окончательным и не подлежит изменению в судебном порядке. Супруги же, в таком случае, не могут влиять на судьбу ребенка и остаются без правовой защиты.

Приведенным выше п. 4 ст. 51 Семейного кодекса Российской Федерации, законодатель продолжил давнюю дискуссию правоведов, сводящуюся к вопросу, обязана ли суррогатная мать отдать рожденного ею ребенка заказчиком? Так, автор множества учебников и научных работ по Семейному праву М.В. Антокольская считает, что сам процесс вынашивания или рождения более социально значим и эмоционально обоснован, чем генетическое происхождение, что обуславливает вероятность появления у суррогатной матери в процессе беременности ее материнских чувств, пробуждения инстинкта и возможность полного изменения ее отношения к ребенку. И это мнение не единично. Так, с доводами М.В. Антокольской согласна и правовед Л.М. Пчелинцева, считающая, что в процессе вынашивания эмбриона образуется уникальная прочная биологическая и эмоциональная связь между суррогатной матерью и ребенком, которая оказывается зачастую сильнее знания женщины, согласившейся стать суррогатной матерью, о полном несовпадении их генов, но которая в итоге дает о себе знать после рождения ребенка.

В пользу большей близости суррогатной матери к ребенку, чем генетических родителей, высказывается и еще один автор, правда с оговоркой о негативности и недопустимости суррогатного материнства в целом с точки зрения морали и нравственности. Э.А. Иваева указывает на безнравственность рассматриваемого института: «Маленький человек, выношенный инкубатором, девять месяцев существует в состоянии товара, который меняют на деньги. Женщина, отдающая часть себя, а ведь именно

так и выглядит рождение с биологической точки зрения, т.е. продающая за деньги свое тело, в котором развивается чужое существо»¹.

Существует и противоположная точка зрения, сторонники которой считают, что суррогатная мать должна передать рожденного ею ребенка со всеми вытекающими правовыми последствиями донорам использованных при оплодотворении половых клеток на основании их генетической связи с ребенком. Правоведы – приверженцы данного тезиса также считают, что законодательно закрепленный приоритет суррогатной матери при установлении происхождения ребенка противоречит ст. 38 Конституции Российской Федерации, определяющей принцип охраны семьи, материнства и детства. Объясняют свое мнение они отсутствием защиты со стороны государства интересов генетической матери и отца ребенка. Помимо этого, в российских законодательных актах «нравственные страдания биологических родителей ребенка, лишенных возможности реализовать предусмотренный законом комплекс родительских прав в отношении своего ребенка, которого они не смогли зачать и родить естественным путем, считаются менее социально значимыми»². А.В. Майфат выразил согласие с утверждением, что у суррогатной матери могут появиться нежные чувства к выношенному ребенку, и указал на то, что «рождение ребенка в данном случае является результатом проведенного специального медицинского вмешательства, и имплантация эмбриона осуществляется только с добровольного согласия женщины, решившей стать суррогатной матерью»³.

Чтобы сделать выводы относительно сильных и слабых сторон озвученных точек зрения, необходимо рассмотреть медицинскую сторону суррогатного материнства.

¹Иваева Э. А. Суррогатное материнство: правовое и нравственное измерение проблемы / Э. А. Иваева // Медицинское право. – 2008. – № 3. – С. 34.

²Кокорин А. П. К вопросу о получении согласия суррогатной матери на запись родителями ребенка супругов, предоставивших свой генетический материал / А. П. Кокорин // Семейное и жилищное право. – 2010. – № 1. – С. 28-31.

³Майфат А. В., Резник Е. С. Современное состояние и перспективы развития законодательства в сфере использования репродуктивных технологий / А. В. Майфат, Е. С. Резник // Семейное и жилищное право. – 2010. – № 3. – С. 17-20.

Суррогатной матери осуществляется имплантация эмбриона, который затем она вынашивает для родителей – заказчиков.

Существует четыре способа имплантации эмбриона:

1) после слияния половых клеток спермой обоих заказчиков эмбрион имплантируется суррогатной матери, таким образом, генетически ребенок имеет с заказчиками абсолютную связь, а генетическая связь с ним женщины, которая его выносила и родила, полностью отсутствует;

2) после слияния мужских половых клеток заказчика с яйцеклеткой донора эмбрион имплантируется в организм суррогатной матери, образуя генетически усеченную связь ребенка с заказчиками и полное отсутствие таковой с суррогатной матерью;

3) после слияния спермы донора с яйцеклеткой заказчика эмбрион имплантируется в организм суррогатной матери. При этом образуется усеченная генетическая связь заказчиков с ребенком без образования связи суррогатной матери с ним на генетическом уровне;

4) спермой заказчика оплодотворяется яйцеклетка суррогатной матери, образуя, тем самым, усеченные генетические связи ребенка, как с заказчиками, так и с суррогатной матерью.

Кажется разумным, решать вопрос о признании происхождения ребенка, исходя из выбора одного из четырех способов имплантации эмбриона, т.к. лишь при одном из них ребенок имеет прямую связь с генетическими родителями, еще в трех - связь между ними является усеченной и осуществляется только через одного из родителей. Эти обстоятельства порождают вопрос, должны ли быть равны в таком случае их права на этого ребенка и обязанности в отношении него. Связь с суррогатной матерью ребенок имеет лишь в одном из четырех вариантов внедрения в нее эмбриона, но и она является усеченной.

Таким образом, приемлемым решением было бы законодательно не абсолютизировать приоритет суррогатной матери, но и не настаивать на

однозначности исполнения принципа охраны семьи, материнства и детства, наделяя тем самым приоритетом генетических родителей.

Возможно, предложить следующие варианты решения вопроса о родстве ребенка с субъектами правоотношений суррогатного материнства:

1) при оплодотворении спермой мужа яйцеклетки жены, первоочередным правом определения родства ребенка следует наделить его генетических родителей на основе их абсолютной генетической связи с ним. Родительское право же суррогатной матери в таком случае может быть реализовано лишь при отказе от него доноров генетического материала;

2) при оплодотворении спермой мужа яйцеклетки донора, либо оплодотворении яйцеклетки жены спермой донора также следует наделить первоочередным правом определения родства ребенка супругам – заказчикам. Вопрос же о том, будут ли супруги иметь различный правовой статус в отношении ребенка, следует решать, опираясь на положения Семейного кодекса, определяющего генетических родителей, вступающих в правоотношения суррогатного материнства, как супружескую пару, состоящую в браке, зарегистрированном в соответствии с законодательством Российской Федерации. Таким образом, генетические родители выступают в рассматриваемых правоотношениях как один цельный субъект и должны иметь равный гражданско-правовой статус;

3) при оплодотворении спермой мужа яйцеклетки суррогатной матери, следует наделить последнюю правом решать судьбу ребенка – отдать его генетическим родителям или оставить его себе на основании родства с ним. Также представляется возможным разрешить донору генетического материала официально признать отцовство и участвовать в жизни ребенка.

На данный момент в Российской Федерации превалирующей является применение гестационной теории в случае рождения ребенка суррогатной матерью. Суть данной теории заключается в том, что важнейшим основанием возникновения родительских прав является беременность и внутриутробное существование плода. В пользу этой позиции говорит сам биологический

процесс по вынашиванию ребенка, при котором женщина в течение девяти месяцев предоставляет ему свое тело, питательные вещества и кислород, необходимые для формирования организма. Гестационная теория уходит происхождением в римское право, где существовал принцип «Mater est quam gestation demonstrat»¹, что в переводе означает «Мать определяется беременностью»². Тот же смысл вложен и в п. 1 ст. 48 Семейного кодекса Российской Федерации: «Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинской организации, а в случае рождения ребенка вне медицинской организации на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств»³.

Ситуация же с установлением родства ребенка, рожденного суррогатной матерью посредством регистрации ребенка генетическими родителями, а именно с этого момента возникают родительские права, осуществляется только с разрешения суррогатной матери. При наличии согласия, она и будущие родители предоставляют в органы ЗАГС медицинское свидетельство о рождении ребенка, документ, подтверждающий согласие суррогатной матери, оформленный медицинской организацией, и справку из клиники, где было осуществлено экстракорпоральное оплодотворение.

Коллизии норм права и дублирование одними нормативными правовыми актами других, рассмотренные выше, а также нравственные противоречия, возникающие при применении программы суррогатного материнства, являющейся на данный момент востребованным методом вспомогательных репродуктивных технологий, еще раз говорят о

¹Кокорин А. П. К вопросу о получении согласия суррогатной матери на запись родителями ребенка супругов, предоставивших свой генетический материал / А. П. Кокорин // Семейное и жилищное право. – 2010. – № 1. – С. 28-31.

²Там же.

³Семейный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16.

необходимости создания отдельного закона, нормы которого будут охватывать весь спектр общественных отношений, которые возникают при применении процедуры суррогатного материнства.

1.3. Реализация института суррогатного материнства за рубежом

В законодательстве зарубежных стран к институту суррогатного материнства относятся весьма неоднозначно, что выражается в варьировании общественного мнения и закона от полного неприятия и запрета до одобрения и легализации, которые обусловлены культурными и этническими традициями, а также моральными, этическими, правовыми и религиозными аспектами.

Ю.А. Дронова в своем труде «Что нужно знать о суррогатном материнстве» подробно раскрывает отношение к суррогатному материнству в разных странах, определяя:

- государства, в которых легализовано суррогатное материнство - Австралия, ЮАР, Украина, Казахстана, Беларусь, Российская Федерация, а также большинство штатов США;

- государства, где запрещено суррогатное материнство - Австрия, Германия, Италия, Швеция, Испания и Францию, а также отдельные штаты США (Аризона, Мичиган);

- государства, где запрещено коммерческое суррогатное материнство - Дания, Израиль, Канада, Великобритания (в Англии разрешена лишь оплата текущих расходов суррогатной матери), а также в отдельных штатах США (Нью-Гемпшир, Вирджиния);

- государства, в которых существуют ограничения, связанные с институтом суррогатного материнства, но отсутствует запрет на него - а в Нидерланды, запрещена реклама, предложение услуг и подбор суррогатных матерей;

- государства, в которых отсутствует законодательное регулирование суррогатного материнства - Финляндия, Греция.

Так как в некоторых государствах суррогатное материнство запрещено или не имеет надлежащего законодательного урегулирования, бесплодные пары все чаще прибегают к услугам суррогатных матерей за границей.

Рассмотрим в качестве примеров законодательный опыт в применении института суррогатного материнства в Европе, СНГ и США.

В странах Европы – Франции, Германии, Норвегии, Австрии, Италии и Швейцарии суррогатное материнство запрещено, как на коммерческой, так и на безвозмездной основе. основополагающее влияние на этот запрет оказала Римская католическая церковь, которая, не смотря на заявленную светскость указанных государств, как и сотни лет назад имеет большое влияние на общественную и политическую жизнь всей католической Европы.

Запрет на суррогатное материнство не тождественен запрету на применение вспомогательных репродуктивных технологий в целом. Так, например, в Германии легальным для законных супругов является искусственное оплодотворение женщины спермой донора, но при этом донорство женских половых клеток считается недопустимым.

В таких странах, как Украина, Россия, Казахстан, Польша, Финляндия, и Грузия власть придерживается прямо противоположной демографической политики и считает, что возможным заключать договора, в том числе на коммерческой основе, о суррогатном материнстве.

В Нидерландах, Испании, Дании и Великобритании на суррогатное материнство существует не запрет, а ряд ограничений. Например, в Нидерландах запрещена его реклама, в Великобритании нельзя выплачивать вознаграждение суррогатной матери за услуги, в Венгрии и Дании услугу по суррогатному материнству генетическим родителям может в праве оказать только их родственница.

Также стоит затронуть европейскую судебную практику по делам, связанным с вопросами суррогатного материнства.

Впервые правовые аспекты применения суррогатного материнства были рассмотрены в 1984 году в Великобритании. Это было обусловлено деятельностью Национального центра «заменяющего» материнства в Вашингтоне, по заказу которого две британские гражданки согласились стать суррогатными матерями для бездетных пар из Америки за вознаграждение. После этого, в январе 1985 года, зарождением ребенка одной из женщин, последовал судебный процесс, на котором «суд низшей инстанции по иску органа социального обеспечения вынес решение о задержании новорожденного на несколько дней в роддоме. В результате последовавшей за этим апелляции генетического отца Высокий суд вынес решение, основанное на волеизъявлении заменяющей матери, которая отказалась от ребенка в пользу заказчиков»¹.

В статье 33 Акта Великобритании «Об оплодотворении и эмбриологии человека» 2008 года дается определение понятия «мать»: «Мать – это только та женщина, которая вынашивает или выносила ребенка, в том числе при использовании искусственных методов, в том числе с материалом доноров. Исключения составляют усыновители»².

Понятие «отца ребенка» раскрывается в предшествующем вышеуказанному закону Акте: «Если искусственные методы были применены к женщине, состоящей в браке, в том числе с использованием спермы лица, не являющегося его супругом, отцом является ее супруг. Опровержение возможно только в том случае, если супруг не дал согласие на применение таких методов. При этом донор не может считаться отцом ребенка»³.

Несмотря на рассмотренные выше нормативные акты, в Великобритании имели были, когда суд отступает от нормы закона и признает, что родителями ребенка является супружеская пара, чьи половые

¹Павлова Ю. В., Поспелова С. И. Правовые аспекты суррогатного материнства / Ю. В. Павлова, С. И. Поспелова // Сборник «Научные труды II Всероссийского съезда (Национального конгресса) по медицинскому праву. – М. – 13-15 апреля 2005. – С. 14-19.

²Website by The National Archives / Human Fertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2008/22/section/33> (дата обращения 03.05.2016).

³Website by The National Archives / Human Fertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/1990/37/section/28> (дата обращения 03.05.2016).

клетки и желание иметь детей дали ему жизнь, несмотря на то, что они воспользовались услугами суррогатной матери. Такое возможно при соблюдении ряда условий:

- выдвигание супругами требования в шестимесячный срок;
- совершеннолетие супругов (18 лет);
- проживание их на территории Великобритании;
- проживание с ними ребенка;
- добровольное согласие женщины, вынашивавшей ребенка;
- безвозмездность оказания услуги суррогатного материнства.

Рассмотрим опыт правоприменения в странах Содружества Независимых Государств.

В Казахстане отношения, связанные с суррогатным материнством, регулирует Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года, где этому методу вспомогательных репродуктивных технологий посвящена целая глава (Глава 9).

Статья 54 вышеназванной главы предусматривает письменную форму и нотариальное удостоверение договора суррогатного материнства. Одновременно с этим договором, заказчики также заключают договор с медицинской организацией, которая будет оказывать услугу по проведению процедуры суррогатного материнства. Последняя выносит полное информативное заключение о данной конкретной процедуре (чей биоматериал используется – заказчиков или донорский), прилагаемое к договору.

Требования же к суррогатной матери в Казахстане предъявляются такие же, как в России, т.е. «суррогатной матерью может быть женщина в возрасте от двадцати до тридцати лет, с подтвержденным медицинской организацией удовлетворительным физическим и психологическим здоровьем, а также имеющая собственного здорового ребенка. Кроме того, если женщина, претендующая на роль суррогатной матери, состоит в

зарегистрированном браке, потребуется нотариально удостоверенное письменное согласие ее супруга на проведение указанной процедуры»¹.

Не смотря на одинаковые требования к суррогатной матери в России и в Казахстане, огромное отличие можно найти в отношении к установлению материнства и отцовства. Казахстанское законодательство в первую очередь охраняет интересы не суррогатной матери, а родителей – заказчиков, что выражено в ст. 59 Кодекса «О браке (супружестве) и семье», которая признает в качестве родителей ребенка, родившегося с помощью услуг суррогатной матери, заказчиков. Та же статья определяет порядок установления происхождения ребенка при отказе от заказчиков от своих прав на него, а именно наделяет суррогатную мать правом оставить ребенка себе либо передать его на обеспечение государства, не приняв на себя родительские права.

Таким образом, судьба родившегося ребенка всецело не в руках суррогатной матери, а в руках родителей – заказчиков.

Еще более детально суррогатное материнство урегулировано в Республике Беларусь.

Законодательную базу по рассматриваемому вопросу в этой стране составляют Кодекс Республики Беларусь о браке и семье от 9 июля 1999 года, Закон Республики Беларусь от 07 января 2012 года №341-З «О вспомогательных репродуктивных технологий».

В соответствии с названным законом: «Суррогатная мать в - женщина, которая по договору суррогатного материнства вынашивает и рождает ребенка, не являющегося носителем ее генотипа»².

Законодательством Республики Беларусь называется матерью и отцом ребенка, рожденного суррогатной матерью, его генетические родители.

¹Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»: закон Республики Казахстан от 26 декабря 2011 №518-IV: офиц. текст по состоянию на 09.04.2016 // «Казахстанская правда». – 07.01.2012. – № 6-7. – (26825-26826).

²О вспомогательных репродуктивных технологиях: закон Республики Беларусь от 07.01.2012 №341-З: офиц. текст по состоянию на 01.01.2014 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 18.01.2012. – № 8. – 2/1893.

Помимо этого, законодательная база Беларуси не ставит ограничения, относящиеся к официальному статусу субъектов правоотношений суррогатного материнства, как к супружеской паре, и допускает установление отцовства по заявлению генетического отца ребенка, в случае отсутствия брачных отношений между генетическими родителями. «Суррогатная мать, генетическая мать ребенка, а также их супруги, давшие в установленном порядке согласие на заключение договора суррогатного материнства, не вправе оспаривать материнство и (или) отцовство ребенка, рожденного суррогатной матерью, за исключением случаев, когда имеются доказательства того, что суррогатная мать забеременела не в результате имплантации»¹.

Таким образом, следует отметить, что генетические родители в этой стране не обязательно должны быть супружеской парой, находящейся в зарегистрированном браке.

Суррогатное материнство определяется белорусским законодательством как «основанные на договоре имплантация эмбриона, вынашивание и рождение женщиной (суррогатной матерью) ребенка, зачатого из яйцеклетки, изъятной из организма другой женщины (генетической матери), если вынашивание и рождение ребенка генетической матерью физиологически невозможны или связаны с риском для жизни генетической матери и (или) ребенка»².

Также белорусский законодатель закрепляет требования к оформлению договора о суррогатном материнстве, заключаемого между суррогатной и генетической матерями:

- 1) письменная форма договора;
- 2) обязательное нотариальное удостоверение договора;
- 3) наличие письменного согласия супругов лиц, заключающих договор о суррогатном материнстве, если таковые состоят в браке;

¹Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: закон Республики Беларусь от 09.07.1999 № 278-З: офиц. текст по состоянию на 24.12.2015 // Газета «Звезда». – 17.08.1999 – № 147-148.

²Там же.

4) существенные условия договора, регламентирующего отношения суррогатного материнства, определяются правительством Республики Беларусь.

Кодекс Беларуси о браке и семье признает существенными следующие условия договора суррогатного материнства :

«1) оказание одной женщиной (суррогатной матерью) другой женщине (генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой) услуги по вынашиванию и рождению ребенка (детей), зачатого (зачатых) с участием яйцеклетки (яйцеклеток), изъятый (изъятых) из организма генетической матери, или донорской яйцеклетки (яйцеклеток); количество эмбрионов, которые будут перенесены в матку суррогатной матери;

2) указание организации (организаций) здравоохранения, в которой (которых) будут происходить соединение сперматозоида (сперматозоидов) и яйцеклетки (яйцеклеток), изъятый (изъятых) из организма генетической матери, или донорской яйцеклетки (яйцеклеток), перенос данного эмбриона (эмбрионов) в матку суррогатной матери, наблюдение за течением ее беременности и роды;

3) обязанность суррогатной матери выполнять все предписания лечащего врача и представлять генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, и ее супругу информацию о состоянии своего здоровья и состоянии здоровья вынашиваемого ребенка (детей);

4) место проживания суррогатной матери в период вынашивания ребенка (детей);

5) обязанность суррогатной матери передать генетической матери или женщине, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, ребенка (детей) после его (их) рождения и срок, в течение которого должна быть произведена указанная передача;

б) обязанность генетической матери или женщины, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, принять от суррогатной матери ребенка (детей) после его (их) рождения и срок, в течение которого должен быть принят ребенок (дети);

7) стоимость услуги, оказываемой суррогатной матерью по договору суррогатного материнства (за исключением случаев, когда договор суррогатного материнства заключен на безвозмездной основе);

8) порядок возмещения расходов на медицинское обслуживание, питание, проживание суррогатной матери в период вынашивания, родов и в послеродовой период»¹.

Таким образом, на сегодняшний день законодательство Республики Беларусь в сфере применения вспомогательных репродуктивных технологий, в частности суррогатного материнства, является одним из самых детально проработанных и развитых в мире.

Впервые суррогатное материнство, а также законодательство о нем появилось в Соединенных Штатах Америки. Опыт США был успешно воспринят многими странами, несмотря даже на отсутствие законодательного и судебного единообразия, обусловленного наличием собственного законодательства в каждом штате.

Конгресс США разрешил суррогатное материнство в 1991 году, но с учетом специфики федеративного устройства Америки, часть ее штатов запрет не сняла. К таковым относятся Аризона, Мичиган и Нью-Джерси.

США являются одним из государств, где предусмотрена возможность вознаграждения суррогатной матери за ее услуги по вынашиванию и рождению ребенка для третьих лиц.

Основными критериями, определяемыми американским законодательством, которым должна соответствовать суррогатная мать, являются возраст от 20 лет и наличие собственных детей. А главной

¹О вспомогательных репродуктивных технологиях: закон Республики Беларусь от 07.01.2012 №341-З: офиц. текст по состоянию на 01.01.2014 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 18.01.2012. – № 8. – 2/1893.

отличительной особенностью правоприменения института суррогатного материнства в США является законодательно определенный в отдельных штатах период ожидания, в течении которого суррогатная мать принимает решение об оставлении ребенка себе или передаче его генетическим родителям – заказчикам (например, срок в 25 дней для штата Вирджиния).

При реализации программы суррогатного материнства представляется необходимым обязательное заключение нотариально удостоверенного письменного договора между будущими генетическими родителями ребенка, суррогатной матерью и медицинским учреждением, лицензированным в установленном законом порядке на осуществление подобной деятельности.

Практика заключения договоров о суррогатном материнстве также различна в зависимости от штата. Например, в штате Вирджиния подобные договоры признаются действительными только при наличии четких условий:

- 1) обязательное замужество суррогатной матери;
- 2) наличие у нее собственных детей;
- 3) муж суррогатной матери должен участвовать в заключении договора;
- 4) наличие медицинских противопоказаний у женщины – заказчицы к вынашиванию и рождению ею детей;
- 5) как минимум, один из заказчиков является донором генетического материала.

Договор о суррогатном материнстве заключается в суде на основе добровольного волеизъявления сторон. Одновременно, для представления интересов ребенка до момента его передачи заказчикам, ему назначается опекун.

Автор книги «Что нужно знать о суррогатном материнстве» Ю.А. Дронова отмечает, что исследования, проведенные в США, показали ситуацию, при которой люди, обратившиеся за помощью к суррогатной матери, обычно остаются удовлетворенными своим опытом, а подавляющее большинство суррогатных матерей успешно участвуют в программах

экстракорпорального оплодотворения не только в первый, но и в последующие разы.

2. ДОГОВОР О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ

2.1. Понятие и характеристика договора о суррогатном материнстве

Правовую основу отношений суррогатного материнства составляет договор о нем.

Данный договор является непоименованным, т.е. в Гражданском кодексе Российской Федерации отсутствуют посвященные ему нормы. Но это обстоятельство не означает, что договор о суррогатном материнстве не существует или неправомерен, ведь в гражданском праве действует принцип свободы договора, которому посвящена 421 статья Гражданского кодекса Российской Федерации: «стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами»¹.

Впервые о договоре между суррогатной матерью и супругами упоминали (и упоминают) нормы п. 4 ст. 51 Семейного кодекса Российской Федерации и ст. 16 Закона от 15 ноября 1997г. «Об актах гражданского состояния» о порядке регистрации ребенка, рожденного с помощью суррогатной матери, в органах ЗАГС. Позднее появился Приказ Минздрава Российской Федерации от 26 февраля 2003г. № 67 «О применении вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) в терапии женского и мужского бесплодия», а далее его заменил Приказ Минздрава Российской Федерации от 30 августа 2012 года № 107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению», предусматривающий медицинские требования, предъявляемые к суррогатной матери, и показания, которые могут служить основанием для женщины по поводу обращения к услугам суррогатной матери. Указанные нормативные акты, как уже упоминалось

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

выше, явно недостаточны для регулирования столь сложного правового явления.

Договор о суррогатном материнстве, безусловно, имеет гражданско-правовой характер.

В гражданском праве договор – это «разновидность многосторонней сделки, т.е. действия двух или более субъектов гражданских правоотношений (физических и юридических лиц), направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей»¹.

Данное определение вытекает из ст. 153 и ст. 420 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Под договором о суррогатном материнстве принято понимать соглашение между лицами (лицом), имеющими право на применение данного метода вспомогательных репродуктивных технологий, т.е. генетическими родителями, и суррогатной матерью.

В Гражданском праве договоры могут классифицироваться по различным основаниям:

1) по моменту возникновения прав и обязанностей они подразделяются на реальные (договор, считающийся заключенным в момент совершения действия по передаче предмета договора) и консенсуальные (договоры, считающиеся заключенными с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям);

2) по наличию или отсутствию встречного возмещения договоры делят на возмездные (наличествует имущественное встречное предоставление со стороны контрагента) и безвозмездные (совершение одной стороной каких-либо действий в пользу другой стороны, без встречного предоставления);

3) в зависимости от соотношения прав и обязанностей договоры могут быть односторонне- или двусторонне-обязывающими. Первые характеризуются наличием у одной стороны только прав, а у другой только

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

обязанностей, вторые – наличием как прав, так и обязанностей у обеих сторон договора;

и прочие.

В соответствии с рассмотренной выше классификацией договор о суррогатном материнстве в Российской Федерации является консенсуальным, возмездным, двусторонне-обязывающим. Также стоит особо отметить алеаторный, т.е. рискованный характер договора о суррогатном материнстве, о чем говорит наличие большого количества обстоятельств, которые могут влиять на его условия.

Из определения консенсуальности договора следует, что он начнет иметь юридическую силу, когда его стороны достигнут соглашения по всем существенным условиям.

Существенными, согласно ст. 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации, являются «условия о предмете договора, а также условия, названные в правовых актах как существенные или необходимые для договора данного вида. Кроме того, к существенным относятся и все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение»¹.

Таким образом, существенные – это те условия, которые необходимы и достаточны для порождения прав и обязанностей у сторон заключаемого договора, а также для признания его юридической силы.

Для договора, регулирующего правоотношения между сторонами суррогатного материнства, также необходимо достижение соглашения о предмете. Предметом договора о суррогатном материнстве выступают действия суррогатной матери по вынашиванию и рождению ребенка и согласие суррогатной матери на регистрацию ребенка родителями-заказчиками.

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

Предмет рассматриваемого договора можно условно разделить на две части:

- 1) гражданско-правовую – в части оказания услуг по вынашиванию и рождению ребенка суррогатной матерью;
- 2) семейно-правовую – в части согласия суррогатной матери на регистрацию ребенка и установлению родства с заказчиками.

Первая часть предмета роднит указанный договор с договором возмездного оказания услуг.

Вторая часть предмета договора имеет очень важное значение для предупреждения возможных будущих проблем с определением происхождения ребенка. Это обусловлено условием о том, что генетические родители смогут осуществить государственную регистрацию в органах ЗАГС рожденного суррогатной матерью ребенка, только при ее согласии. Она же, может отказать заказчикам в передаче ребенка и даче согласия, зарегистрировав ребенка, как собственного. В случае, если суррогатная мать все-таки дает свое согласие на регистрацию родителями-заказчиками новорожденного, даже, если далее она будет препятствовать передаче ребенка генетическим родителям, последние могут использовать механизм защиты родительских прав, предусмотренный ст. 68 Семейного кодекса Российской Федерации. А именно, «родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя (в данном случае у суррогатной матери) не на основании закона или не на основании судебного решения»¹. Кроме того, заказчики могут обратиться в суд за защитой своих прав.

Также стоит отметить, что предметом договора о суррогатном материнстве не является передача ребенка, как отмечают некоторые авторы.

Помимо предмета, существенными условиями договора о суррогатном материнстве могут выступать:

¹Семейный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16.

- компенсация расходов на медицинское обслуживание и потерь в заработке суррогатной матери;
- место проживания суррогатной матери в период беременности;
- медицинское учреждение, где будет происходить искусственное оплодотворение;
- обязанность суррогатной матери соблюдать все предписания врача;
- последствия рождения неполноценного ребенка;
- обязанность суррогатной матери передать ребенка после его рождения генетическим родителям;
- обязанность генетических родителей принять ребенка;
- санкции за невыполнение условий договора.

Условия договора, связанные с возмещением расходов и получением вознаграждения суррогатной матери, т.е. цена договора, заслуживает более подробного рассмотрения в данной работе.

Возможны два вида оплаты:

- 1) компенсация всех расходов, связанных с беременностью суррогатной матери;
- 2) вознаграждение за оказанные услуги суррогатной матери, выплачиваемое ей в случае дачи согласия на государственную регистрацию ребенка генетическими родителями.

Таким образом, заказчики оплачивают саму услугу по вынашиванию и рождению ребенка, а не результат оказанной услуги – рождение ребенка, что еще раз показывает связь природы договоров о суррогатном материнстве и о возмездном оказании услуг.

Цена договора в части вознаграждения должна быть определена в момент подписания договора и меняться не может, а стоимость компенсационных выплат может быть различна и изменчива.

Договор может также предусматривать условие о возмещении потерь суррогатной матери в заработке.

Данное условие не является обязательным, поскольку, если суррогатная мать работает по трудовому договору, на нее распространяются нормы главы 41 Трудового кодекса Российской Федерации. Т.е. суррогатная мать получает заработную плату вплоть до выхода ее в отпуск по беременности и родам, предусмотренный статьей 255.

Актуальным условием о возмещении потерь суррогатной матери в заработке будет в случае, если суррогатная мать на момент заключения договора не работала или по собственному желанию расторгла трудовой договор для выполнения обязательств по договору о суррогатном материнстве.

Еще одним важным аспектом договора о суррогатном материнстве является прохождение анализов перед инсеминацией, необходимое дабы выявить все возможные противопоказания для участия в программе суррогатного материнства, утвержденные Приказом Минздрава Российской Федерации от 30.08.2012 года №107н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению». Данный перечень указан в Приложении № 2к приказу Министерства здравоохранения Российской Федерации № 107н. Среди заболеваний, при наличии которых участие в программе суррогатного материнства является недопустимым, туберкулез, вирусный, хронические и острые гепатиты А, В, С, D, G, ВИЧ, сифилис, злокачественные новообразования, доброкачественные новообразования, подлежащие оперативному лечению, лейкозы, сахарный диабет, психогенные расстройства и пр.

Клинические исследования должны пройти как суррогатная мать, так и лица, чей генетический материал будет использован в программе суррогатного материнства. Объем данных исследований достаточно широк, но необходим для того, чтобы минимизировать возможные неблагоприятные последствия для будущего ребенка, снизить риск развития у него пороков и патологий.

Помимо обязательных медицинских обследований и процедур, стороны договора могут включить в него и дополнительные, например, прохождение будущей суррогатной матерью анализов, для выявления генетических заболеваний, которые могут быть переданы ребенку, а также генетический анализ самого ребенка, после его рождения, проводимый для подтверждения идентичности его генов с генами родителей – заказчиков, либо с генами доноров, если таковые были использованы.

Кроме того, в процессе обследования может быть выявлена необходимость предварительного лечения суррогатной матери. Расходы на таковое, а также порядок его проведения тоже необходимо оговорить как одно из условий договора.

Срок проведения инсеминации и имплантации эмбриона также должен быть оговорен сторонами, поскольку беременность гестационного курьера может не наступить сразу после первого цикла проведения указанных процедур.

Также, важным условием договора может выступать требование о неразглашении информации. Стороны обязуются сохранять в тайне от третьих лиц, не участвующих в договоре, информацию, связанную с участием их в программе суррогатного материнства.

При включении данного условия в договор полагается, что охрану информации о проведенной процедуре суррогатного материнства можно сравнить с охраной тайны усыновления ребенка, регламентируемой ст. 139 Семейного кодекса Российской Федерации. Существует необходимость законодательного закрепления обязанности для всех лиц, участвующих в договоре о суррогатном материнстве, а также в процедуре его проведения (медицинский персонал, должностные лица, органов, осуществляющих государственную регистрацию ребенка) воздержаться от разглашения информации о таковом.

В юридической литературе поднимался вопрос, стоит ли признавать право ребенка знать своих генетических родителей, в случае отказа

суррогатной матери передать им ребенка. Согласно ст. 13 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»: «Сведения о факте обращения гражданина за оказанием медицинской помощи, состоянии его здоровья и диагнозе, иные сведения, полученные при его медицинском обследовании и лечении, составляют врачебную тайну»¹. Этой фразой законодатель ограничивается в определении сведений, составляющих врачебную тайну. Но, несмотря на отсутствие широкого перечня недопустимой для разглашения информации, можно сделать вывод, что сведения о проведении всех этапов суррогатного материнства следует отнести к «иным сведениям», указанным названной правовой нормой.

Однако существует точка зрения, что достигнув совершеннолетия, ребенок должен получить и право знать о своем генетическом происхождении, независимо от воли лиц, записанных в качестве его родителей. Этот вопрос на данный момент остается открытым.

Сторонами договора о суррогатном материнстве являются лица, чей генетический материал был использован при имплантации эмбриона, т.е. генетические родители, либо один из них, и женщина, которой указанный эмбрион имплантируется – суррогатная мать, также необходимым является участие медицинского учреждения.

Некоторые правоведы, ведущие исследования в данном направлении, предлагают заключать, в рамках договора о суррогатном материнстве, еще один договор – с медицинским учреждением, на проведение процедуры оплодотворения и внедрения эмбриона суррогатной матери.

Также гражданско-правовые договоры могут возмездными и безвозмездными.

Согласно статье 423 Гражданского Кодекса Российской Федерации: «договор, по которому сторона должна получить плату или иное

¹Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 29.12.2015 // Собрание законодательства Российской Федерации. –28.11.2011. – № 48. – Ст. 6724.

встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным»¹.

Эта же статья дает определение и безвозмездному договору: «Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления»².

Если в законе или в договоре отсутствует прямое указание на безвозмездность договора, то он предполагается возмездным.

На данный момент большая часть гражданско-правовых договоров являются возмездными.

По общему правилу договор о суррогатном материнстве является возмездным, если иное прямо не предусмотрено самим договором.

Законом предусмотрены три формы сделок:

- устная,
- простая письменная,
- нотариальная письменная.

«Устная форма сделки считается соблюденной, если согласие сторон — участников сделки — выражено устно или следует из их поведения; в частности, молчание при совершении покупки свидетельствует о соглашении сторон»³.

Устная форма характерна для сделок, которые исполняются одновременно с ее совершением, т.е. в момент, когда стороны достигли соглашения по существенным условиям сделки.

Письменная форма сделки выражается в обязанности составления и подписания документа сторонами, совершающими сделку.

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994. – № 32. – Ст. 3301.

²Там же.

³Журавлева С. П. Правовая природа договора на суррогатное материнство / С. П. Журавлева // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. – М. – 2010. – № 8 (50). – С. 48-50.

Особенностью нотариальной письменной формы сделки является необходимость ее удостоверения документа нотариусом, который является специально уполномоченным на это лицом.

Законодательство в области суррогатного материнства не содержит упоминания о форме договора о суррогатном материнстве. На практике он заключается в письменной форме и, как правило, нотариально удостоверяется в силу своей особой специфики.

Необходимо установить обязательную письменную форму договора о суррогатном материнстве на законодательном уровне. Эта необходимость обусловлена порождаемыми данным договором обязательствами, не схожими с обычными гражданско-правовыми, а носящими сугубо личный, конфиденциальный характер.

2.2. Порядок исполнения договорных обязательств, вытекающих из договора о суррогатном материнстве, отказ от исполнения договора

Обязательство представляет собой «устойчивую правовую связь между субъектами договора, в силу которой одна сторона (должник) обязана совершить определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.) или воздержаться от совершения каких-либо действий в пользу другой стороны, а другая сторона (кредитор) имеет право требовать от должника исполнения его обязанности»¹.

Содержанием обязательства являются гражданские права и обязанности, а также ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение последних.

Содержащиеся в договоре о суррогатном материнстве права, обязанности и ответственность сторон можно сформулировать в следующей схеме:

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994.

В договор о суррогатном материнстве обычно включаются права суррогатной матери:

- на квалифицированную медицинскую помощь;
- на своевременное получение денежных средств от заказчиков (на текущие расходы и необходимые медицинские услуги, в том числе направленные на восстановление после беременности и родов, вознаграждение, предусмотренное договором);
- на сохранение тайны суррогатного материнства.

По усмотрению сторон в договор могут быть включены и иные права суррогатной матери.

Заказчики имеют право на:

- своевременное получение информации о ходе беременности, о необходимости выплаты денежных средств на нужды суррогатной матери;
- на сохранение тайны суррогатного материнства и на получение согласия суррогатной матери на регистрацию их в качестве родителей ребенка в установленный договором срок.

В договор по усмотрению сторон могут быть включены и иные права генетических родителей.

Исходя из сути обязательственных правоотношений, права по договору порождают у сторон и соответствующие обязанности. Суррогатная мать обязана:

- 1) документально подтвердить состояние своего здоровья и отсутствие противопоказаний к участию в программе суррогатного материнства;
- 2) предоставить письменное согласие своего супруга (если таковой есть) на ее участие в указанной программе;
- 3) дать свое информированное согласие стать суррогатной матерью;
- 4) являться в медицинское учреждение в установленные им сроки по указанию врачей-специалистов, курирующих программу, а также выполнять все их предписания;

5) расходовать денежные средства, предоставленные заказчиками в соответствии с их предназначением;

6) заблаговременно информировать заказчиков о необходимости выплаты денежных средств по основаниям, предусмотренным договором;

7) своевременно предоставлять генетическим родителям достоверную и полную информацию о ходе реализации всех стадий программы;

8) дать согласие на вынашивание прижившихся эмбрионов в случае наступления многоплодной беременности в количестве, предусмотренном договором, и на прохождение операции редукции оставшихся эмбрионов;

9) сохранять тайну суррогатного материнства;

10) незамедлительно известить заказчиков в случае возникновения обстоятельств чрезвычайного характера, которые стороны договора не могли предвидеть или не могут предотвратить, но которые могут существенным образом повлиять на ход реализации договора;

11) дать согласие на запись генетических родителей в книгу записей рождений в качестве родителей ребенка в установленный договором срок, а также в дальнейшем не предъявлять никаких прав на ребенка.

Так как договор о суррогатном материнстве является двусторонне-обязывающим, он порождает обязанности и для генетических родителей – заказчиков услуги по вынашиванию и рождению ребенка. Последние обязаны:

1) подготовить необходимые для участия в программе суррогатного материнства документы;

2) выбрать медицинского учреждения, получившее в установленном законом порядке право на проведение указанной программы;

3) выполнять предписания врачей-специалистов, курирующих программу;

4) своевременно передавать суррогатной матери денежные средства, предусмотренные договором;

5) незамедлительно известить суррогатную мать в случае возникновения обстоятельств чрезвычайного характера, которые стороны договора не могли предвидеть или не могут предотвратить, но которые могут существенным образом повлиять на ход реализации настоящего договора;

б) сохранять тайну суррогатного материнства.

Указанный выше перечень является открытым и прямо не установлен законодательством, соответственно стороны договора, придя к соглашению, могут предусмотреть наличие и других обязанностей.

Ответственность стороны договора о суррогатном материнстве могут понести в случае невыполнения обязательств по договору, нарушения условий договора одной из сторон, а также в случае наступления событий, не зависящих от волеизъявления сторон.

К нарушениям условий договора можно отнести:

- неудачу зачатия, произошедшую по вине суррогатной матери;
- прерывание беременности без медицинских показаний и без согласия заказчиков;
- использование суррогатной матерью денежных средств не по назначению;
- отказ суррогатной матери дать согласие на запись заказчиков родителями ребенка и возмещение ею денежных средств в этом случае;
- нарушение сроков выплат родителями-заказчиками;
- отказ заказчиков от согласия на запись их родителями ребенка.

Также стороны договора о суррогатном материнстве могут нести ответственность по обязательствам в при необходимости прерывания беременности по медицинским показаниям, при рождении больного ребенка, необходимости кесарева сечения, самопроизвольном аборте, смерти заказчиков или потери ими дееспособности, а также при наступлении обстоятельств чрезвычайного характера (стихийные бедствия, техногенные катастрофы и пр.).

Наиболее остро в литературе на практике стоит вопрос об отказе от исполнения обязательств по договору о суррогатном материнстве.

Например, кандидат юридических наук С.П. Журавлева полагает целесообразным «в вопросе об ответственности сторон исходить из интересов добросовестной стороны и заранее предусмотреть санкции за нарушение условий договора. Например, в случае полного или частичного неисполнения или ненадлежащего исполнения сторонами своих обязанностей, закрепленных в договоре, выявления фактов предоставления заведомо ложной информации или сокрытия существенных для договора сведений, необходимо предусмотреть возможность досрочного прекращения действия договора добросовестной стороной с возмещением ей понесенных затрат, а также иных платежей, определенных договором и действующим законодательством»¹.

Наиболее остро стоит вопрос об одностороннем отказе от исполнения обязательств по договору суррогатного материнства.

Многие авторы полагают, что существует необходимость законодательного запрета на расторжение договора суррогатного материнства, даже в случае нарушения его условий со стороны суррогатной матери, по инициативе заказчиков в случае наступления беременности у суррогатной матери. Предлагаемое ограничение основано на части 3 статьи 55 Конституции России, 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»². Иначе суррогатная мать будет являться менее защищенной стороной, что недопустимо изходя из установленного законом равенства сторон договора.

¹Журавлева С.П. Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / С. П. Журавлева – М. – 2011. – С.129.

²Пестрикова А. А. Обязательства суррогатного материнства: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / А. А. Пестрикова. – Краснодар. – 2007. – С. 111.

На данный же момент генетические родители могут как отказаться оплатить суррогатной матери стоимость договора, отказаться забрать ребенка у суррогатной матери, так и отказаться дать разрешение на запись их родителями ребенка органах ЗАГС.

Из сути договора о суррогатном материнстве, как близкого к договору возмездного оказания услуг, вытекает законодательно закрепленная Гражданским кодексом Российской Федерации возможность одностороннего отказа от договора со стороны заказчика с оплатой понесенных исполнителем расходов (ст. 782). Но эту норму нельзя считать применимой к отношениям суррогатного материнства. В данном случае видится возможным и целесообразным в данном случае установить обязанность для супругов-заказчиков в качестве санкции выплатить суррогатной матери денежную компенсацию. Но на практике поскольку обязанность генетических родителей забрать ребенка у суррогатной матери на законодательном уровне не прописана, то и ответственность по ст. 393 Гражданского кодекса Российской Федерации о взыскании с них убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, к ним применить нельзя. Рожденный по данному договору ребенок при этом вообще никак не защищен и может остаться без родителей, супруги -заказчики не будут нести никакой ответственности перед ним.

Этот законодательный пробел ставит под соблюдение следующих норм Семейного кодекса Российской Федерации, закрепляющих наиболее важные права ребенка:

- Статья 54: «Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет права на воспитание

своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства»¹.

- Статья 55: «Ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками»².

- Статья 58: «Ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию»³.

- Статья 60: «Ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке и в размерах, которые установлены разделом V Семейного кодекса Российской Федерации»⁴.

Помимо этого, суррогатная мать продолжит нести обязанность по содержанию ребенка, даже в случае документально оформленного отказа от него (п. 2 ст. 71 Семейного кодекса).

Представляется, что отказ заказчиков от записи их родителями рожденного суррогатной матерью ребенка можно допустить лишь при условии согласия суррогатной матери оставить ребенка себе.

Есть мнения, что при одностороннем отказе супругов-заказчиков от исполнения обязанностей по договору о суррогатном материнстве, ребенка следует рассматривать как вред, нанесенный суррогатной матери, с гражданско-правовой точки зрения.

Гражданским законодательством также предусмотрено право на односторонний отказ со стороны исполнителя, но с условием полного возмещения убытков заказчику, в состав которых по договору о суррогатном материнстве будут входить затраты на проведение процедуры имплантации эмбриона; денежная сумма, выплаченная генетическими родителями суррогатной матери; транспортные расходы и т. д. Никакие иные меры ответственности при решении суррогатной матери оставить ребенка себе или прекратить беременность законом не предусмотрены.

¹ Семейный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16

² Там же.

³ Там же.

⁴ Семейный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16

Подводя итог, необходимо отметить, что отсутствие договора о суррогатном материнстве в Гражданском кодексе остается существенным пробелом в законодательстве. 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 договору.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В связи с возрастанием уровня бесплодия в мире, падением репродуктивного здоровья граждан на фоне ухудшения экологии и прочих факторов, сопутствующих урбанизации общества, вопрос применения вспомогательных репродуктивных технологий с каждым днем становится все актуальнее.

Цель данной работы заключалась в том, чтобы проанализировать существующий правовой механизм применения института суррогатного материнства в Российской Федерации, а соответственно и выявить проблемы, существующие в данной правовой сфере. В соответствии с поставленной целью были обозначены задачи, которые были исследованы в данной работе.

Анализ понятия «суррогатное материнство», которое закреплено в законодательстве Российской Федерации, и различные трактовки данного термина, используемые научными исследователями, позволяет сделать общий вывод, что суррогатное материнство представляет собой специфический вид договора, родственного договору возмездного оказания услуг, при котором одна сторона – суррогатная мать вынашивает и рождает ребенка, зачатого с помощью половых клеток другой стороны - генетических родителей-заказчиков, а затем передает его последним, а другая сторона – родители-заказчики, в свою очередь, выплачивают первой стороне – суррогатной матери установленную договором сумму денежных средств.

Также следует отметить, что само понятие «суррогатная мать» вообще не имеет законодательного закрепления в российском праве.

На современном этапе в основе правового регулирования института суррогатного материнства положен ряд основополагающих нормативных правовых актов, таких как: Семейный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 21 ноября 2011 года «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», Федеральный закон от 15 ноября 1997 года №143-ФЗ «Об актах

гражданского состояния», Приказ Минздрава Российской Федерации от 30 августа 2012 года «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» и другие.

В данной работе также был выявлен ряд неточностей и противоречий, допущенных законодателем в процессе принятия нормативных правовых актов, направленных на регулирование института суррогатного материнства. Так, например, позиция, закрепленная в Федеральном законе «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации», который устанавливает, что услугами суррогатной матери может воспользоваться каждая совершеннолетняя женщина, независимо от ее семейного положения и фактора бесплодия. Данная норма противоречит п.4 ст.51 и п.3 ст.52 Семейного Кодекса, где в качестве субъекта, обращающегося к имплантации эмбриона другой женщине, рассматривается только супружеская пара, а значит незамужняя женщина не может прибегнуть к технологии суррогатного материнства.

Основываясь на иерархии нормативно – правовых актов, нормы Семейного Кодекса Российской Федерации выше по юридической силе, чем указанный Федеральный закон, что ограничивает права женщин, не состоящих в браке, на материнство, возможное для них по медицинским показаниям только с помощью применения вспомогательных репродуктивных технологий. Также в законодательстве отсутствует упоминание о праве мужчины, не состоящего в браке, воспользоваться услугами суррогатной матери.

Судебная же практика способна быстро подстраиваться под динамично меняющиеся общественные отношения, чем обусловлено наличие прецедентных по своей значимости решений, в которых суд предлагает исходить из того, что закон прямо не запрещает указанным выше лицам пользоваться услугами суррогатных матерей и выступать сторонами в договоре о суррогатном материнстве. К сожалению, пока не принят никакой

правовой акт, посвященный всем проблемам применения института суррогатного материнства, или не изменены существующие нормы права, регистрация детей, полученных с помощью данного способа вспомогательной репродукции, одним родителем или не состоящей в зарегистрированном браке супружеской парой будет и дальше возможна только по решению суда.

Мы предлагаем внести изменения в пункт 4 статьи 51 Семейного кодекса Российской Федерации и исключить формулировку «лица, состоящие в браке», расширив, тем самым, круг субъектов общественных отношений, связанных с применением института суррогатного материнства. В таком случае, к ним можно будет отнести и пары, желающие завести ребенка рассматриваемым способом, но не состоящие в браке, а также одиноких женщин и мужчин, пожелавших воспользоваться услугами суррогатной матери.

Существует также необходимость в корректировке действующего массива законодательных актов, регулирующих область применения суррогатного материнства, а точнее издание отдельного нормативного правового акта, который бы охватил все аспекты применения данной технологии, как медицинские, так и юридические.

Особенно остро стоит вопрос об отсутствии договора о суррогатном материнстве, среди поименованных договоров. Его введение в Гражданский кодекс Российской Федерации видится необходимым, поскольку практика применения аналогии с договором возмездного оказания услуг не в полной мере обеспечивает равенство сторон договора, а также не учитывает все особенности суррогатного материнства как сложного медицинского процесса, требующего проведения большого количества клинических процедур, нуждающихся в постоянном финансовом обеспечении.

При всей сложности моральных, этических, медицинских и юридических аспектов суррогатного материнства в России этот способ рождения детей развивается и становится все более популярным. Поэтому,

как представляется, необходимо ввести в законодательство четкие положения, предпочтительно сформулированные в отдельном законодательном акте, которые будут регулировать применение института суррогатного материнства в Российской Федерации и смогут обеспечить правовую защиту всем сторонам рассматриваемого правоотношения и в первую очередь ребенку.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации(принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ):офиц. текст по состоянию на 21.07.2014 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 04.08.2014. – № 31.– Ст. 4398.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от30.11.1994№51-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 31.01.2016 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 05. 12.1994. – № 32.– Ст. 3301.

3. Семейный кодекс Российской Федерации:федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 01. 01.1996. – № 1. – Ст. 16.

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): федеральный закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 29.06.2015 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 29.01.1996. – № 5. – Ст. 410.

5. Трудовой кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 30.12.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. – 07. 01.2002. – № 1 (ч.1). – Ст. 3.

6. Об актах гражданского состояния: федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ: офиц. текст по состоянию на 28.11.2015// Собрание законодательства Российской Федерации. –24. 11.1997. – № 47. – Ст. 5340.

7. Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ: офиц. текст по состоянию на

29.12.2015 // Собрание законодательства Российской Федерации. –28. 11.2011. – № 48. – Ст. 6724.

8. О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению: приказ Минздрава России от 30.08.2012 №107н: офиц. текст по состоянию на 11.06.2015/ Зарегистрировано в Минюсте России. – 12.02.2013. – N27010 // Российская газета / Спецвыпуск. – №78/1. – 11.04.2012.

Нормативные правовые акты зарубежных стран

9. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: закон Республики Беларусь от 09.07.1999 № 278-З: офиц. текст по состоянию на 24.12.2015 // Газета «Звязда». – 17.08.1999 – № 147-148.

10. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»: закон Республики Казахстан от 26 декабря 2011 №518-IV:офиц. текст по состоянию на 09.04.2016 // «Казахстанская правда». – 07.01.2012.– № 6-7. – (26825-26826).

11. О вспомогательных репродуктивных технологиях:закон Республики Беларусь от 07.01.2012 №341-З:офиц. текст по состоянию на 01.01.2014 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 18.01.2012.– № 8. – 2/1893.

Монографии и учебные пособия

12. Антокольская М. В. Семейное право: учебник / М. В. Антокольская. – М.: Инфра-М, НОРМА. – 3-е изд. перераб. и доп. – 2013. – 688с.

13. Богуславский М. М. Международное частное право: учебник / М. М. Богуславский. – М.: Юристъ. – 6-е изд., перераб. и доп. –2007. – 604с.

14. *Журавлева С. П.* Правовое регулирование договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / С. П. Журавлева – М. – 2011. – 175с.

15. Книга Бытия. Ветхий Завет. Перевод с древнееврейского / пер., вступ. сл. и коммент. М. Г. Селезнева. / под ред. А.Э. Графова– М.: Российское библейское общество – 1999. – 700с.

16. Плутарх. Сравнительные жизнеописания: в 2 т. Перевод С. П. Маркиша, обработка перевода С. С. Аверинцева / под ред. С. С. Аверинцева – М.: Наука.– 2-е изд., перераб. и доп. – 1994. – Т.2. – 672с.

17. *Пестрикова А. А.* Обязательства суррогатного материнства: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / А. А. Пестрикова. – Краснодар. – 2007. – 202с.

18. *Рулан Н.* Юридическая антропология: учебник для вузов / Н. Рулан / отв. ред. В. С. Нерсесянц – М.: Издательство НОРМА. – 1999. – 310с.

Научные статьи

19. *Айвар Л. К.* Правовое положение суррогатного материнства в России. Пробелы законодательства / Л. К. Айвар // «Юридический мир». – 2006. – № 2. – С. 28-35.

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

21. *Бурмистрова Е. В.* Установление происхождения детей при посмертной репродукции с использованием метода суррогатного материнства / Е. В. Бурмистрова // Семейное и жилищное право. – 2014. – №3. – С. 6-9.

22. *Журавлева С. П.* Правовая природа договора на суррогатное материнство / С. П. Журавлева // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. – М. – 2010. – №8 (50). – С. 48-50.

23. *Иваева Э. А.* Суррогатное материнство: правовое и нравственное измерение проблемы / Э. А. Иваева // Медицинское право. – 2008. – № 3. – С. 34.

24. *Кириченко К. А.* Современные теории оснований возникновения родительских прав / К. А. Кириченко // Семейное и жилищное право. – 2008. – № 6. – С. 41.

25. *Кокорин А. П.* К вопросу о получении согласия суррогатной матери на запись родителями ребенка супругов, предоставивших свой генетический материал / А. П. Кокорин // Семейное и жилищное право. – 2010. – №1. – С. 28-31.

26. *Корсак В.С.* Рекомендации ВОЗ: Терминология ВРТ / В. С. Корсак // Проблемы репродукции. – 2006. – № 4. – С. 6-9.

27. *Майфат А. В.* Современное состояние и перспективы развития законодательства в сфере использования репродуктивных технологий / А. В. Майфат, Е. С. Резник // Семейное и жилищное право. – 2010. – № 3. – С. 17-20.

28. *Никова И. И.* Исторический и правовой аспект суррогатного материнства: зарубежный и российский опыт / И. И. Никова // Правовая инициатива. – 2013. – №11. – С.8

29. *Павлова Ю. В.* Правовые аспекты суррогатного материнства / Ю. В. Павлова, С. И. Поспелова // Сборник «Научные труды II Всероссийского съезда (Национального конгресса) по медицинскому праву. – М. – 13-15 апреля 2005. – С. 14-19.

30. *Понкин И.В.* Оценка суррогатного материнства с позиций права и биоэтики / И. В. Понкин, А. А. Понкина // Право и образование. – 2014. – N 10. – С. 97-109.

31. *Силуянова И. В.* Репродукция человека: этико-правовые проблемы / И. В. Силуянова, К. А. Силуянов // *Медицинское право.* - 2013. - N 4. - С. 35-38.
32. *Флягин А. А.* Суррогатное материнство: судебная практика и зарубежный опыт / А. А. Флягин. // *Законы России. Опыт. Анализ. Практика.* -2015. – № 1. – С. 65-69.
33. *Чернышева Ю. А.* Правовой статус ребенка, рожденного в процессе реализации программы суррогатного материнства / Ю. А. Чернышева // *Семейное и жилищное право.* – 2012. – №6. – С. 34-36.
34. *Яблочкина И.* Когда под сердцем чужой ребенок / И. Яблочкина // *Время.* –№ 48 (360).– 2005. – С. 6.

Электронные ресурсы

35. Website by TheNationalArchives / HumanFertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2008/22/section/33> (датаобращения 03.05.2016).
36. Website by The National Archives / Human Fertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: <http://www.legislation.gov.uk/ukpga/1990/37/section/28> (датаобращения 03.05.2016).
37. Решение Калининского районного суда г. Санкт-Петербурга от 05 августа 2009 г. по гражданскому делу № 2-4104/09 Н. Горской к органам ЗАГС о признании незаконным отказа органов ЗАГС в регистрации рождения ребенка в результате применения суррогатного материнства. URL: <http://sudact.ru/regular/doc/Tdo06E0QUW> (дата обращения – 14.05.2016).
38. Решение Смольнинского районного суда г. Санкт-Петербурга от 06 октября 2010 г. по гражданскому делу № 2-3927/10 Н. Климова к органам ЗАГС о признании незаконным отказа органов ЗАГС в регистрации

рождения ребенка в результате применения суррогатного материнства. URL: <http://sudact.ru/regular/doc/9ltp1C4v0Zb> (дата обращения – 14.05.2016).

39. Решение Бабушкинского районного суда г. Москвы от 04 августа 2010 г. по гражданскому делу № 2-2745/10 Н. Смирнов к органам ЗАГС о признании незаконным отказа органов ЗАГС в регистрации рождения ребенка в результате применения суррогатного материнства. URL: <http://sudact.ru/regular/doc/CiK2o6FOCwmr> (дата обращения – 14.05.2016).

40. Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы граждан Ч.П. и Ч.Ю. на нарушение их конституционных прав положениями пункта 4 статьи 51 Семейного кодекса Российской Федерации и пункта 5 статьи 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»: определение Конституционного Суда РФ от 15.05.2012 N 880-О: официальный текст по состоянию на 15.05.2012. URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=131275;fld=134;dst=100047,0;rnd=0.3571574206686938> (дата обращения – 17.05.2016).

41. Договор суррогатного материнства: база данных деловых бумаг. URL: <http://www.com-papers.info/formy7/formy7/dogovor419.htm> (дата обращения – 14.05.2016).

РЕФЕРАТ. КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА

Институт суррогатного материнства в Российской Федерации

Выпускная квалификационная (дипломная) работа посвящена проблемам правового обеспечения функционирования института суррогатного материнства в Российской Федерации. Рассматриваются становление феномена суррогатного материнства в Российской Федерации и за рубежом, основные аспекты применения программы суррогатного материнства, правовые особенности функционирования а также пути совершенствования и перспективы развития суррогатного материнства в Российской Федерации.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА:

Суррогатное материнство, вспомогательные репродуктивные технологии, суррогатная мать, гестационный курьер, договор о суррогатном материнстве.

The Institute of surrogate motherhood in the Russian Federation

Final qualification (diploma) work is devoted to the problems of legal support of functioning of the Institute of surrogate motherhood in the Russian Federation. Discusses the emergence of the phenomenon of surrogate motherhood in the Russian Federation and abroad, the main aspects of the surrogacy program, legal features of functioning and ways of improvement and prospects of surrogacy in the Russian Federation.

KEYWORDS:

Surrogacy, assisted reproductive technologies, surrogate mother, gestational courier, the surrogacy agreement.

Образец договора о суррогатном материнстве:

Договор суррогатного материнства N _____

г. _____

"__" _____ 20__ г.

(фамилия, имя, отчество)

дата рождения _____, паспорт: серия _____ номер _____,

выдан _____, дата выдачи _____,

проживающая по адресу: _____,

именуемая в дальнейшем «суррогатная мать», с одной стороны, и супруги:

супруг _____,

(фамилия, имя, отчество)

дата рождения _____, паспорт: серия _____ номер _____,

выдан _____, дата выдачи _____,

проживающий по адресу: _____,

и супруга _____,

(фамилия, имя, отчество)

дата рождения _____, паспорт: серия _____ номер _____,

выдан _____, дата выдачи _____,

проживающая по адресу: _____,

состоящие в браке (свидетельство о заключении брака _____ N _____),

именуемые в дальнейшем «заказчики», с другой стороны, действуя добровольно, без принуждения, находясь в здравом уме и ясной памяти,

заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Суррогатная мать обязуется по заданию заказчиков пройти процедуру имплантации эмбриона(-нов), выносить его (их), обеспечивая благоприятные условия внутриутробного развития, и в случае рождения ребенка (детей) передать его (их) заказчикам, а заказчики обязуются выплатить суррогатной матери за оказанные услуги вознаграждение в размерах и на условиях, определенных сторонами в настоящем договоре.

1.2. Порядок проведения программы суррогатного материнства (далее - Программы), процедуры, назначение лекарственных препаратов, связанные с ними сроки определяются врачами медицинского учреждения, проводящего Программу.

2. ЦЕНА И ПОРЯДОК РАСЧЕТОВ

2.1. Стоимость оказываемых суррогатной матерью услуг составляет: _____ рублей.

2.2. Услуги суррогатной матери оплачиваются в следующие сроки и в следующем порядке: _____.

2.3. В случае нарушения сроков взаиморасчетов действуют пени в размере _____ % в день от суммы неисполненного обязательства по день выполнения обязательства.

2.4. В случае добровольного исполнения сторонами своих обязательств по проведению финансовых взаиморасчетов в срок не позднее _____ дней со дня наступления обязательств пени не начисляются и не выплачиваются.

2.5. В случае благоприятного течения беременности, не повлекшего за собой дополнительных затрат, заказчики сверх оговоренного выплачивают суррогатной матери дополнительную сумму в размере _____ рублей.

2.6. В случае вынашивания суррогатной матерью многоплодной беременности заказчики сверх оговоренного выплачивают суррогатной матери дополнительную сумму в размере _____ рублей.

2.7. На восстановление здоровья после беременности и родов заказчики выплачивают суррогатной матери денежную сумму в размере _____ рублей.

2.8. Все расчеты с третьими лицами за оказанные услуги в рамках настоящего договора суррогатная мать осуществляет самостоятельно.

3. СРОК

3.1. Срок начала действия договора: с момента его нотариального удостоверения.

3.2. Срок окончания действия договора: в течение _____ часов после выполнения сторонами своих обязательств по настоящему договору.

4. ПРАВА СТОРОН

4.1. Суррогатная мать имеет право на:

4.1.1. Получение квалифицированной помощи врачей-специалистов, необходимой в связи с исполнением настоящего договора.

4.1.2. Своевременное получение от заказчиков денежных средств на производство всех необходимых расходов, вытекающих из настоящего договора.

4.1.3. Прохождение оплачиваемой заказчиками операции по прерыванию беременности в случае возникновения необходимости по медицинским показаниям.

4.1.4. Получение необходимого содействия со стороны заказчиков в процессе реализации Программы.

4.1.5. Сохранение со стороны супругов-заказчиков тайны отношений по договору суррогатного материнства.

4.1.6. Получение от заказчиков вознаграждения за оказанные услуги в случае неудачи реализации Программы не по ее вине.

4.1.7. Получение от заказчиков денежной суммы в размере, указанном в п. 2.7 настоящего договора, на восстановление здоровья после беременности и родов.

4.1.8. Получение от заказчиков вознаграждения за оказанные услуги после дачи письменного согласия на запись их в книгу записей рождений в качестве родителей ребенка (детей) (в случае возмездности договора).

4.2. Заказчики имеют право на:

4.2.1. Ознакомление с письменным согласием супруга суррогатной матери на участие его жены в программе «Суррогатное материнство».

4.2.2. Своевременное получение полной и достоверной информации от суррогатной матери о ходе реализации Программы.

4.2.3. Заблаговременное информирование суррогатной матерью о необходимости выплаты денежных средств на расходы, связанные с исполнением настоящего договора.

4.2.4. Сохранение суррогатной матерью тайны отношений по настоящему договору.

4.2.5. Получение не позднее оговоренного сторонами срока согласия суррогатной матери на запись их в книгу записей рождений в качестве родителей ребенка (детей).

5. ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН

5.1. Суррогатная мать обязуется:

- 5.1.1. Документально подтвердить состояние своего здоровья – «практически здорова» и предоставить заказчикам в установленный срок документы, необходимые для проведения Программы.
- 5.1.2. Предоставить письменное согласие своего супруга (в случае, если суррогатная мать состоит в браке) на ее участие в Программе.
- 5.1.3. Дать свое информированное согласие, установленного медицинским учреждением, проводящим программу суррогатного материнства, образца, на участие в Программе в качестве суррогатной матери.
- 5.1.4. По указанию врачей-специалистов, проводящих программу суррогатного материнства, в назначенные ими сроки и время являться в медицинское учреждение.
- 5.1.5. Выполнять все предписания врачей-специалистов, необходимые для проведения Программы .
- 5.1.6. Расходовать денежные средства, предоставленные супругами-заказчиками в соответствии с их предназначением.
- 5.1.7. Заблаговременно информировать заказчиков о предстоящих затратах, необходимых для исполнения настоящего договора.
- 5.1.8. Своевременно и полно информировать заказчиков о ходе реализации Программы.
- 5.1.9. Дать согласие на вынашивание прижившихся эмбрионов в случае наступления многоплодной беременности в количестве _____ и на прохождение операции редукции оставшихся эмбрионов.
- 5.1.10. Своевременно сообщить заказчикам о возникновении у нее послеродовых осложнений, требующих материальных затрат.
- 5.1.11. Сохранять тайну отношений суррогатного материнства на протяжении действия настоящего договора, а также после его прекращения.

5.1.12. Незамедлительно известить заказчиков в случае возникновения чрезвычайных обстоятельств, которые не могли быть предвидены сторонами договора, или не могут быть ими предотвращены, но которые могут существенным образом повлиять на ход реализации договора.

5.1.13. Не позднее _____ дней после рождения ребенка (детей) дать в письменном виде свое согласие на запись заказчиков в книгу записей рождений в качестве родителей ребенка (детей) и в дальнейшем не предъявлять на ребенка (детей) никаких прав.

5.2. Заказчики обязуются:

5.2.1. Подготовить со своей стороны документы, необходимые для проведения Программы.

5.2.2. Выбрать медицинское учреждение, имеющее право проводить программу «Суррогатное материнство».

5.2.3. Выполнять все предписания и требования врачей-специалистов, необходимые для проведения Программы.

5.2.4. Своевременно оплачивать все расходы, связанные с реализацией настоящего договора.

5.2.5. Оказывать необходимое содействие суррогатной матери в процессе реализации Программы.

5.2.6. Оплатить операцию по прерыванию беременности суррогатной матери в случае возникновения такой необходимости по медицинским показаниям.

5.2.7. Незамедлительно известить суррогатную мать в случае возникновения чрезвычайных обстоятельств, которые не могли быть предвидены сторонами договора, или не могут быть ими предотвращены, но которые могут существенным образом повлиять на ход реализации договора.

5.2.8. Выплатить суррогатно матери за оказанные услуги вознаграждение, в случае неудачи реализации Программы не по ее вине.

5.2.9. После дачи суррогатной матерью согласия на запись заказчиков в книгу записей рождения в качестве родителей ребенка (детей) выплатить за оказанные ею услуги вознаграждение.

5.2.10. Выплатить денежные средства на восстановление здоровья после беременности в размере, указанном в п. 2.7 настоящего договора.

5.2.11. Сохранять тайну отношений суррогатного материнства на протяжении действия настоящего договора, а также после его прекращения.

6. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

6.1. В случае полного или частичного неисполнения взятых на себя по настоящему договору обязательств одной из сторон договора, виновная сторона обязана возместить добросовестной стороне в срок не позднее _____ дней после выявления нарушения денежные средства в размере всех понесенных затрат, а также выплатить _____ рублей.

6.2. В случае неудачи зачатия не по вине суррогатной матери на заказчиков возлагается обязанность по оплате оказанных им ею услуг в размере _____ рублей.

6.3. В случае неудачи зачатия по вине суррогатной матери на нее возлагается обязанность возместить заказчикам денежную сумму, покрывающую все расходы, понесенные ими по настоящему договору, а также выплатить неустойку в размере _____ рублей.

6.4. В случае нарушения суррогатной матерью пункта 5.1.5 настоящего договора она лишается денежных средств, указанных в п. 2.7 настоящего договора, и ____% от денежной суммы, указанной в п. 2.1 настоящего договора.

6.5. «В случае рождения неполноценного ребенка (ребенка-инвалида) не по вине суррогатно матери заказчики обязаны выплатить суррогатной матери

вознаграждение в размере, эквивалентном 100% суммы, указанной в п. 2.1 настоящего договора¹».

6.6. В случае необходимости проведения операции кесарева сечения, возникшей не по вине суррогатной матери, заказчики должны оплатить данную операцию, а также выплатить суррогатной матери денежную сумму в размере _____ рублей на восстановление здоровья после беременности и проведенной операции.

6.7. В случае искусственного прерывания беременности суррогатной матерью без согласия заказчиков и без медицинских показаний, а также в случае, если невынашивание произошло по вине суррогатной матери, суррогатная мать лишается выплаты ей денежных средств на восстановление после беременности и родов, а также в срок не позднее _____ дней после прекращения беременности обязана возместить заказчикам денежную сумму, покрывающую все расходы, понесенные ими по программе суррогатного материнства, а также выплатить денежную сумму в размере _____ рублей.

6.8. В случае самопроизвольного аборта, прерывания беременности (невынашивания), рождения мертвого ребенка не по вине суррогатной матери заказчики обязаны оплатить все расходы на необходимое медицинское вмешательство, а также выплатить ей вознаграждение за оказанные услуги в следующем размере:

- до 4-х нед. беременности _____ рублей;
- от 4-х до 8-ми нед. беременности _____ рублей;
- от 8-ми до 12-ти нед. беременности _____ рублей;
- от 12-ти до 16-ти нед. беременности _____ рублей;
- от 16-ти до 20-ти нед. беременности _____ рублей;

¹Договор суррогатного материнства: база данных деловых бумаг. URL: <http://www.com-papers.info/formy7/formy7/dogovor419.htm>.

- от 20-ти до 24-х нед. беременности _____ рублей;
- от 24-х до 28-ми нед. беременности _____ рублей;
- от 28-ми до 32-х нед. беременности _____ рублей;
- от 32-х до 36-ти нед. беременности _____ рублей;
- от 36-ти до 40-ка нед. беременности _____ рублей.

6.9. В случае неисполнения заказчиками обязанности по оказанию содействия суррогатной матери в том объеме и порядке, которые предусмотрены настоящим договором, они обязаны возместить суррогатной матери возникшие в результате этого убытки в срок не позднее _____.

6.10. В случае нарушения заказчиками сроков оплаты, предусмотренных в п. 2.2 настоящего договора, со дня, следующего за днем нарушения обязательства, по день его выполнения начисляются пени в размере ___% от суммы вознаграждения суррогатно матери.

6.11. Суррогатная мать, своевременно не предупредившая заказчиков о возникновении необходимости в дополнительных затратах либо о независящих от ее воли обстоятельствах, что привело к неблагоприятным для реализации Программы последствиям, лишается денежных средств, указанных в п. 2.7 настоящего договора.

6.12. В случае нарушения суррогатной матерью на любом из этапов реализации настоящего договора обязанности по использованию предоставленных заказчиками денежных средств по назначению заказчики вправе уменьшить вознаграждение суррогатной матери на сумму, эквивалентную потраченным не по назначению денежным средствам.

6.13. В случае если после родов суррогатная мать отказывается дать согласие на запись заказчиков в качестве родителей ребенка (детей), в срок не позднее _____ дней после отказа она обязуется возместить заказчикам денежную сумму, покрывающую все расходы, понесенные ими в процессе

реализации настоящего договора, а также выплатить им денежную сумму в размере _____ рублей.

6.14. В случае отказа заказчиков от записи их родителями рожденного(-ных) по настоящему договору ребенка (детей) они обязаны выплатить суррогатной матери денежную сумму в размере _____ рублей.

6.15. В случае нарушения одной из сторон договоренности о сохранении тайны отношений, вытекающих из настоящего договора, виновная сторона обязана возместить добросовестной стороне компенсацию расходов на сохранение конфиденциальности данных отношений, а также выплатить денежную сумму в размере _____ рублей.

6.16. Стороны освобождаются от ответственности, если невозможность исполнения взятых по настоящему договору обязательств возникла по обстоятельствам чрезвычайного характера, которые стороны договора не могли предвидеть или предотвратить, в том числе военные действия, стихийные бедствия, аварии, эпидемии и т.д. (форс-мажор).

6.17. Во всем остальном, что не предусмотрено настоящим договором, стороны несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств в соответствии с законодательством Российской Федерации.

7. ИЗМЕНЕНИЕ, РАСТОРЖЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

7.1. Условия, на которых заключен настоящий договор, могут быть изменены либо по соглашению сторон, либо в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

7.2. Настоящий договор может быть расторгнут по соглашению сторон.

7.3. Заказчики вправе отказаться от исполнения договора только до момента наступления беременности суррогатной матери. При этом заказчики обязуются оплатить суррогатной матери все фактически понесенные ею

расходы, а также выплатить вознаграждение за оказанные услуги в размере _____ рублей.

7.4. Суррогатная мать вправе отказаться от исполнения обязательств по договору при условии полного возмещения всех понесенных заказчиками расходов, а также выплаты им денежной суммы в размере _____ рублей в срок не позднее _____ дней со дня отказа от исполнения обязательств по настоящему договору.

7.5. Все взаимоотношения сторон прекращаются после полного выполнения сторонами своих обязательств по настоящему договору.

8. КОНФИДЕНЦИАЛЬНОСТЬ

Вся информация о деятельности каждой стороны или о деятельности любого иного связанного с ним(-и) лица, которая связана с отношениями суррогатного материнства, является конфиденциальной. Стороны обязуются не раскрывать такую информацию другим лицам и не использовать ее для каких-либо целей, кроме целей, связанных с выполнением настоящего договора.

9. ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ УСЛОВИЯ

9.1. Стороны договорились о количестве попыток зачатия путем экстракорпорального оплодотворения - _____ (_____).

9.2. Стороны договорились, что в случае наступления многоплодной беременности суррогатная мать согласна выносить и родить в рамках настоящего договора _____ детей.

9.3. Заказчики обязуются выплатить суррогатной матери за вынашивание и рождение двойни/тройни (нужное подчеркнуть) дополнительно _____ рублей.

9.4. В случае смерти или потери дееспособности заказчиков обязательств по исполнению данного договора и воспитанию рожденных детей берут на себя:

1. _____,

(фамилия, имя, отчество)

дата рождения _____, паспорт: серия _____ номер _____,

выдан _____, дата выдачи _____,

проживающий по адресу: _____.

2. _____,

(фамилия, имя, отчество)

дата рождения _____, паспорт: серия _____ номер _____,

выдан _____, дата выдачи _____,

проживающая по адресу: _____.

10. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

10.1. Настоящий договор вступает в силу с момента его нотариального удостоверения.

10.2. Договор будет считаться исполненным после выполнения взаимных обязательств и урегулирования всех расчетов между заказчиками и суррогатной матерью.

10.3. Стороны вправе по обоюдному согласию в любой момент заключить дополнительное соглашение к настоящему договору.

10.4. Споры и разногласия между сторонами решаются путем переговоров.

10.5. В случае если стороны не придут к соглашению, споры разрешаются в судебном порядке в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации.

10.6. Расходы, связанные с удостоверением настоящего договора, оплачивают супруги-заказчики.

10.7. Настоящий договор имеет Приложения 1 - 4, являющиеся его неотъемлемыми частями.

10.8. Настоящий договор заключен в трех подлинных экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу, два из которых находятся у заказчиков и суррогатной матери, а третий - в делах нотариуса.

11. ПОДПИСИ СТОРОН

заказчики

суррогатная мать

(подпись супруга)

(подпись супруги)

(подпись)