

МИНОБРНАУКИ РОССИИ

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение

высшего образования

**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.
ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра гражданского права и процесса

**Особенности договора о суррогатном материнстве в Российской
Федерации и Федеративной Республике Нигерия**

Автореферат бакалаврской работы

студента 4 курса 432 группы
направления подготовки 40.03.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета

Акву Юсуф Обадже

Научный руководитель
ассистент кафедры гражданского
права и процесса

_____ М.С. Карамышева
подпись, дата

Научный консультант,
Заведующий кафедрой
гражданского права и процесса
к.ю.н., доцент

_____ Е.Н. Тогузаева
подпись, дата

С а р а т о в
2023

Актуальность темы исследования заключается в том, что суррогатное материнство в юридической сфере детально не урегулировано: нет сведений о том, что должен содержать договор о суррогатном материнстве, в какой форме заключаться, как исполняться, расторгаться. В итоге стороны этого договора сами формулируют для себя нужные им условия. Однако не все они в итоге становятся исполнимы. Отчего возникает ряд проблем, например: какой выбрать порядок и способ защиты прав сторон по договору, какие действия стороны являются недобросовестными, как поступить, если суррогатная мать решит оставить себе родительские права на ребёнка и т. д.

Отталкиваясь от статистики, предложенной Европейским центром суррогатного материнства, в России за год рождается около 20 000 детей, генетические родители которых участвуют в программе суррогатного материнства. Предположительный ежегодный рост составляет 20 %¹.

В юридической литературе не раз поднимался вопрос о необходимости урегулирования договорных отношений лиц, участвующих в программе суррогатного материнства. Однако никаких изменений в законодательные акты РФ внесено не было. Поэтому предлагается изучить нормы о договоре суррогатного материнства и выработать правовую позицию по внесению изменений в действующее законодательство. Обращаясь к зарубежному опыту, мы выбрали правовую систему Федеративной Республики Нигерия. Нормативное регулирование отношений, возникающих на основе договора о суррогатном материнстве, в этой стране тоже не отличается полнотой, но содержит в себе некоторые положения, которые были бы новшествами для законодательства РФ.

¹ См.: Как Россия стала лидером в области суррогатного материнства [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.kommersant.ru/doc/3674788>, свободный. – Загл. с экрана. (Дата обращения: 22.03.2023).

Цель, поставленная в работе, представляет собой комплексный анализ актуальных проблем правового регулирования правоотношений сторон по договору суррогатного материнства.

Для достижения поставленной цели, предлагается решить следующие **задачи**:

- определить понятие и правовую природу договора суррогатного материнства;
- дать оценку особенностям предмета и субъектного состава договора суррогатного материнства;
- изучить вопрос об особенностях содержания прав и обязанностей сторон договора суррогатного материнства;
- рассмотреть особенности нормативно-правового регулирования договора о суррогатном материнстве в России и Федеративной Республике Нигерия;
- проанализировать пути совершенствования законодательства России и Федеративной республики Нигерия в сфере защиты прав участников договора о суррогатном материнстве.

Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие по договору суррогатного материнства между потенциальными родителями или одинокой женщиной и суррогатной матерью.

Предметом исследования служит система правовых норм, устанавливающих особенности и правовые последствия участия в программе суррогатного материнства на договорной основе. К ним относятся: Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в РФ»; Семейный кодекс РФ; Федеральный закон от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния»; Приказ Минздрава России от 31 июля 2020 г. № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению».

Реализация намеченных целей и задач осуществлялась на основе изучения юридической литературы, посвящённой заявленной теме. Проблемы правового регулирования договора о суррогатном материнстве в России и Нигерии освещались в работах специалистов-правоведов и юристов, в числе которых, в частности: О.Н. Артюшина, А.Т. Боннер, Д.А. Белова, А.Н. Левушкин, С.В. Лозовская, А.В. Нечаева, М.В. Прохорова, Olanike S Adelokun, O.J. Umeora

При написании выпускной квалификационной работы использовались такие подходы и методы как общенаучный диалектический метод, анализ и синтез, индукция и дедукция, сравнительно-правовой и статистический методы.

Работа состоит из введения, двух взаимосвязанных глав, разделённых на параграфы и заключения.

Основное содержание работы

Глава 1 выпускной работы посвящена рассмотрению специфики договора о суррогатном материнстве как отдельного вида гражданско-правовых договоров. В первом параграфе автор анализирует понятие и правовую природу договора о суррогатном материнстве. Делается вывод, что договор о суррогатном материнстве обладает уникальной спецификой и в связи с этим находится на стыке гражданского, семейного и медицинского права. Поэтому договор суррогатного материнства – это соглашение, носящее межотраслевой характер, служащее основанием возникновения соответствующих правоотношений между суррогатной матерью и потенциальными родителями.

Реализация его положений направлена на удовлетворение личных интересов сторон: потенциальные родители желают обрести своего ребёнка, а суррогатная мать намерена помочь им в этом. Однако такой договор нельзя уравнивать с оказанием возмездных или безвозмездных услуг.

Отличительные признаки договора о суррогатном материнстве: консенсуальность, личный характер отношений его субъектов, особый вид обязательства, возлагаемого на суррогатную мать, то есть вынашивание и рождение ребёнка, отсутствие гарантий результата, моральные и этические принципы, сдерживающие правовое регулирование договорных отношений.

Во втором параграфе первой главы автором рассмотрены особенности предмета и субъектного состава договора о суррогатном материнстве. Предполагается, что в предмет договора о суррогатном материнстве входит набор встречных предоставлений сторон, направленных на достижение цели договора, то есть благополучному вынашиванию и рождению ребёнка. Само по себе вынашивание ребёнка, как и роды – это физиологические процессы, которые не могут являться предметом договора, поскольку не относятся к волевым действиям. Договор о суррогатном материнстве включает только две стороны, которые непосредственно взаимодействуют между собой в силу принятых на себя обязательств – это суррогатная мать и лица, которые

планируют стать родителями. Медицинская организация не может быть стороной указанного договора, поскольку её функцией является оказание медицинских услуг, то есть проведение медицинских манипуляций в отношении участников программы суррогатного материнства.

В третьем параграфе той же главы автором представлены особенности содержания прав и обязанностей сторон договора о суррогатном материнстве. По итогам рассмотрения различных форм договоров, размещённых в информационно-справочной системе «Консультант Плюс», автором предложен свой перечень прав и обязанностей суррогатной матери и потенциальных родителей, так как в законодательстве РФ он отсутствует.

Вместе с тем, права сторон этого договора классифицированы по видам: на имущественные и неимущественные, а обязанности подразделены на те, что содействуют участию в программе суррогатного материнства; направленные на закрепление родительского статуса.

Автором также выделены условия, которые не являются этическими в договоре о суррогатном материнстве: обязанность суррогатной матери по передаче ребёнка в определённый срок потенциальным родителям и право потенциальных родителей осуществлять всесторонний контроль за жизнью суррогатной матери.

Глава вторая выпускного исследования посвящена рассмотрению вопросов нормативно-правового регулирования договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации и в Федеративной Республике Нигерия.

В первом параграфе автором раскрыты особенности нормативно-правового регулирования договора о суррогатном материнстве в Российской Федерации. Она выражается в следующих аспектах: 1) отсутствие права у одинокого мужчины быть стороной договора суррогатного материнства; 2) неурегулированность процедуры по регистрации органами ЗАГС мужчины и женщины, не состоящих в браке либо просто одинокой женщины в качестве родителей ребёнка, родившегося от суррогатной матери, даже при её

согласии на это. Эти спорные вопросы разрешаются судом, чья сформированная правовая позиция в дальнейшем становится неким ориентиром при рассмотрении аналогичных дел.

Автором предлагаются следующие нововведения:

- в п. 5 ст. 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» слово «супруги» заменить на слово «лица». Тогда государственная регистрация рождения ребёнка будет происходить по заявлению лиц, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания;

- в п. 9 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» расширить круг субъектов, чтобы сформировать равенство прав одиноких мужчины и женщины на право заключения договора о суррогатном материнстве, а также мужчин и женщин, находящихся в паре, но не состоящих в браке между собой;

- п. 9 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» изложить в новой редакции: «Суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребёнка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью и потенциальными родителями, одинокой женщиной или одиноким мужчиной, чьи половые клетки или половые клетки доноров (в случае невозможности использования собственных половых клеток) использовались для оплодотворения, а также для которых вынашивание и рождение ребёнка невозможно по медицинским показаниям»;

- в п. 3 ст. 48 СК РФ следует добавить ещё 1 условие для возможности отца быть записанным в качестве единственного родителя ребёнка – это отсутствие сведений о матери ребёнка из-за использования для экстракорпорального оплодотворения ооцитов анонимного донора;

- пересмотреть п. 4 ст. 51 СК РФ, изложив в новой редакции: «Мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке... записываются в качестве его матери и (или) отца в книге записей рождений.

Мужчина и женщина, как состоящие, так и не состоящие в браке... могут быть записаны в качестве матери и (или) отца ребёнка только с согласия женщины, родившей ребёнка (суррогатной матери)».

Во втором параграфе этой главы автор проводит исследование нормативно-правового регулирования договора о суррогатном материнстве в Федеративной Республике Нигерия. Проблема реализации суррогатного материнства в Нигерии осложняется отсутствием действующей нормативно-правовой базы по вопросам применения этой вспомогательной репродуктивной технологии. В этой стране действует Закон о национальном здравоохранении 2014 г., где в разделе № 10 установлен запрет на применение вспомогательных репродуктивных технологий с использованием гамет, зигот или эмбриона человека. Однако экстракорпоральное оплодотворение так же, как внутриматочный перенос гамет широко распространён в крупных больницах Нигерии, в том числе в национальном госпитале.

Осуществление программ суррогатного материнства в Нигерии основывается на нормативном акте Соединённого Королевства об оплодотворении человека и эмбриологии, а в штате Лагос – на руководстве по вспомогательным репродуктивным технологиям от 2019 г. Для того чтобы узаконить суррогатное материнство и соглашения, заключаемые между суррогатной матерью и потенциальными родителями, в 2016 г. в Нигерии началась разработка законопроекта о вспомогательных репродуктивных технологиях.

В третьем параграфе автор предлагает пути совершенствования законодательства Российской Федерации и Федеративной республики Нигерия в сфере защиты прав участников договора о суррогатном материнстве.

Автор выделяет три направления по регулированию правоотношений сторон по указанному договору:

1) ввести обязательность нотариальной формы заключения договора о суррогатном материнстве, чтобы стороны смогли убедиться в юридической силе этого договора и предотвратить споры по поводу тех или иных условий, содержащихся в нём, поскольку они будут разъяснены нотариусом;

2) детализация условий, согласование которых в договоре о суррогатном материнстве: способы и срок выплаты потенциальными родителями вознаграждения и компенсаций, порядок направления суррогатной матерью отчётов о медицинских обследованиях и состоянии своего здоровья, способах подтверждения целевого расходования денежных средств, условиях проживания и месте работы;

3) право сторон устанавливать в договоре вид имущественной ответственности в отношении друг друга за нарушение или неисполнение принятых на себя обязательств, например, в виде штрафа или неустойки.

Отдельно в законодательстве РФ, как это было сделано в ст. 35 законопроекта Нигерии о вспомогательных репродуктивных технологиях от 2016 г., следует скорректировать имеющиеся правила, в частности, признать за не состоящими в браке мужчинами и женщинами, в том числе одинокими, право быть записанными в качестве родителей рождённого суррогатной матерью ребёнка.

Заключение

Рассмотрев вопросы, раскрывающие специфику договора о суррогатном материнстве как отдельного вида гражданско-правовых договоров, в частности его понятие и правовую природу, предмет и субъектный состав, содержание прав и обязанностей сторон этого договора, особенности и проблемы его правового регулирования в РФ и Нигерии, можно сделать следующие выводы:

Технология суррогатного материнства относится к репродуктивным. Значение суррогатного материнства выражается в преодолении, лечении бесплодия. Оформление правоотношений потенциальных родителей и суррогатной матери осуществляется путём заключения специального договора. Он позволяет определить права и обязанности его сторон, в том числе разрешить вопросы по поводу получения суррогатной матерью вознаграждения или денежной компенсации от потенциальных родителей.

В связи с отсутствием надлежащего нормативно-правового регулирования договора о суррогатном материнстве, в юридической литературе нет единого мнения о его правовой природе и отраслевой принадлежности. Договор о суррогатном материнстве относят к гражданско-правовым, семейно-правовым и межотраслевым соглашениям.

Рассмотрев разные подходы к определению цели договора о суррогатном материнстве, мы полагаем, что ею является благополучное вынашивание и рождение ребёнка. Предмет этого договора составляет набор встречных предоставлений сторон, направленных на достижение цели договора, то есть благополучного вынашивания и рождения ребёнка: участие сторон в процедуре экстракорпорального оплодотворения и имплантации эмбриона, а в последующем – создание условий для благополучного вынашивания и рождения ребёнка суррогатной матерью.

Согласно п. 9 ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» договор о суррогатном материнстве является двусторонним и заключается между суррогатной матерью и потенциальными родителями,

чьими половыми клетками использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребёнка невозможно по медицинским показаниям. Медицинская организация не является третьей стороной в договоре о суррогатном материнстве. У неё свой круг интересов, включающий надлежащее выполнение медицинских услуг участникам программы суррогатного материнства на основании заключённых с каждым из них договоров на оказание медицинских услуг.

Условия для того, что женщине стать суррогатной матерью, установлены нормативно и включают в себя минимальный набор её биологических и физиологических качеств: возраст, наличие детей, состояние здоровья, отсутствие генетических заболеваний. Можно заимствовать опыт правового регулирования в Федеративной Республике Нигерии и включить в законодательство РФ ограничение, не позволяющее женщине быть суррогатной матерью более 3-х раз.

Другими элементами договора о суррогатном материнстве являются права и обязанности его сторон. Мы их подразделяем на материальные (денежные выплаты суррогатной матери) и нематериальные (передача документов для участия в программе суррогатного материнства, прохождение медицинского обследования, сохранение тайны о суррогатном материнстве, информирование будущих родителей о состоянии здоровья суррогатной матери). Однако они не закреплены на законодательном уровне ни в РФ, ни в Федеративной Республике Нигерия. Поэтому мы предлагаем их примерный допустимый перечень закрепить в новой ст. 55.1 в Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» под названием «Договор о суррогатном материнстве» и законопроекте Нигерии о вспомогательных репродуктивных технологиях 2016 г.

Специфика нормативно регулирования правоотношений, возникающих на основании договора о суррогатном материнстве, в России заключается в отсутствии закрепления за одиноким мужчиной юридической возможности быть стороной договора суррогатного материнства и несовершенно

правового механизма закрепления родительских прав на ребёнка, рождённого суррогатной матерью.

Так, необходимо внести поправки в п. 4 ст. 51 СК РФ и п. 5 ст. 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния», чтобы родителями ребёнка, рождённого суррогатной матерью, могли быть записаны не только лица, состоящие в браке между собой, но и другие субъекты, указанные в ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в РФ».

Именно такой круг лиц, имеющих право стать потенциальными родителями, установлен в законопроекте Нигерии о вспомогательных репродуктивных технологиях от 2016 г. и руководстве штата Лагос по вспомогательным репродуктивным технологиям от 2019 г. Вместе с тем, в п. 3 ст. 48 СК РФ следует добавить ещё 1 условие для возможности отца быть записанным в качестве единственного родителя ребёнка – это отсутствие сведений о матери ребёнка из-за использования для экстракорпорального оплодотворения ооцитов анонимного донора.

В Нигерии правовое регулирование суррогатного материнства находится в стадии разработки. В штате Лагос уже имеется специальный нормативный акт, посвящённый договорным правоотношениям суррогатной матери и потенциальных родителей. Частично его положения были заимствованы при разработке федерального законопроекта о вспомогательных репродуктивных технологиях. В нём устанавливается письменная форма такого договора, обязанность потенциальных родителей по выплате вознаграждения или компенсации суррогатной матери, необходимость пройти медицинский осмотр перед процедурой ЭКО, требования к женщине, желающей стать суррогатной матерью и другие вопросы общего характера.

Мы предлагаем законодателю в обеих странах пойти по пути детализации правового регулирования договора о суррогатном материнстве, чтобы у его сторон не было неограниченной свободы по своему усмотрению устанавливать для себя условия соглашения, снизить риск неисполнения

договора, ущемления прав и интересов сторон, различных злоупотреблений. Для этого нужно установить нотариальную форму этого договора, порядок его заключения (до начала процедуры ЭКО), закрепить границы ответственности сторон за недостижение цели договора, количество попыток переноса эмбриона, финансовые санкции, например, на потенциальных родителей за несвоевременную выплату причитающихся суррогатной матери денежных сумм, на суррогатную мать за нарушение условий договора, который повлечёт за собой прерывание беременности.