# Санкт-Петербургский государственный университет

# *Байбородов Борис Дмитриевич*

**Выпускная квалификационная работа**

***Договор суррогатного материнства***

Программа магистратуры

Направление *40.04.01 «Юриспруденция»*

Основная образовательная программа *ВМ.5700.2019 «Медицинское и фармацевтическое право»*

Научный руководитель:

Чеснокова Екатерина Александровна

доцент Кафедры организации здравоохранения и медицинского права

Рецензент:

Пресняков Роман

Андреевич

юрисконсульт, Санкт-Петербургское казенное учреждение здравоохранения «Центр восстановительного лечения «Детская психиатрия» имени С.С. Мнухина»

Санкт-Петербург

2021

**Содержание**

**Введение** …………………………………………………………………………. 3

**Глава 1 Понятие суррогатного материнства и источники его правового регулирования** …………………………………………………………………. 8

1.1 История возникновения суррогатного материнства ………………………. 8

1.2 Основные понятия суррогатного материнства …………………………… 12

1.3 Правовое регулирование суррогатного материнства в России и за рубежом……………………………………………………………………….... 16

**Глава 2 Понятие договора о суррогатном материнстве, его правовая природа и содержание** ………………………………………………………… 28

2.1 Понятие и правовая природа договора о суррогатном материнстве ……. 28

2.2 Форма договора о суррогатном материнстве, его участники и порядок заключения ………………………………………………………………………37

2.3 Содержание договора о суррогатном материнстве ………………………. 43

**Глава 3 Порядок исполнения договора о суррогатном материнстве** ……48

3.1 Установление происхождения детей при суррогатном материнстве …… 48

3.2 Правовые последствия отказа от исполнения договора о суррогатном материнстве……………………………………………………………………. 52

3.3 Основные проблемы правового регулирования суррогатного материнства, причины их возникновения и пути решения …………………………………. 57

3.4 Судебная практика по вопросам суррогатного материнства ……………. 60

**Заключение** ……………………………………………………………………. 66

**Библиографический список** …………………………………………………. 74

**Введение**

Несомненно, значение семьи было велико в становлении каждого человека, общества и государства в целом всегда, ведь именно семья закладывает основы нравственности и жизненных принципов человека. Из года в год семья, как важнейший институт общества, помогала решать многие проблемы, как личностные, так и глобального характера. Любое государство рассматривает семью, как первичный фундамент становления порядка и общества. Именно благодаря этому институту преодолевались такие трудности, как депопуляция, утверждались нравственные устои общества, социализировались новые члены общества – дети, развивалась культура и экономика, а также, отчасти, и политические аспекты. Именно в связи с такой большой значимостью семьи необходимо разрабатывать, развивать и применять механизмы, которые несомненно помогут решить проблемы, которые могут возникнуть в семье, в том числе проблемы с репродукцией.

**Актуальность темы исследования.** Испокон веков люди пытались повлиятьна естественный процесс репродукции. Но именно сегодня и сейчас, благодаря развитию медицинской и фармацевтической науки и использованию научных достижений в области репродукции, мы видим, как расширились возможности преодоления такой важной проблемы как бесплодие в современном мире. На данный момент существует множество способов ее решения и стимулирования репродуктивных функций организма, в том числе искусственное оплодотворение и осеменение, а также способ, при котором эмбрион, который зачат в пробирке, переносится в организм суррогатной матери, роль которой выносить и родить здорового ребенка с последующей его передачей генетическим родителям.

Целью данного метода вспомогательных репродуктивных технологий (далее – ВРТ) является разрешение проблемы бесплодия, поскольку в результате множества факторов, например, ухудшения экологии, в мире возрастает количество лиц, которые не способны родить детей естественным путем, и им требуется помощь современной медицины. В соответствии с медицинской статистикой количество бесплодных пар с каждым годом растет. В парах детородного возраста это проблема возникает неожиданно, причем она встречается вне зависимости от пола, как у мужчин, так и у женщин. В России количество не способных к рождению детей супружеских пар достигает почти 17% населения, что является критическим показателем[[1]](#footnote-0).

Понятие «суррогатная мать» появилось в российском законодательстве только в 1995 году, поэтому генетические родители получали права на ребенка только через усыновление. В 1996 году вступил в силу новый Семейный кодекс Российской Федерации (далее – СК РФ), где в кодексе в соответствии со статьями 51 и 52 суррогатное материнство признается как юридический факт. Отдельно указано, что «Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери)».

В Российской Федерации на практике возникло множество законодательных проблем данного метода ВРТ, и продолжаются обсуждения юридическим сообществом. Связано это, очевидно, с отсутствием подробного законодательного регулирования данной области, при том, что на данный момент эта сфера уже не нова, и множество людей воспользовались услугами суррогатных матерей . В России узаконивание суррогатного материнства не сняло юридических вопросов, которые возникли и возникают касательно этой процедуры.

В данной дипломной работе исследуется вопрос возникновения суррогатного материнства, проанализировано российское законодательство в сфере применения данного метода ВРТ, как суррогатное материнство, понятие, правовая природа и порядок исполнения договорных отношений программы суррогатного материнства, а также судебная практика по данному вопросу.

Актуальность данной темы заключается также в том, что до сих пор в современном российском законодательстве нет ответов на многие вопросы, возникающие в связи с практикой заключения договора программы суррогатного материнства. Но при этом с каждым годом увеличивается число обратившихся за данной услугой. Например, вправе ли прибегать к суррогатному материнству пары, не являющиеся супругами; применяется ли данный метод ВРТ исключительно в случае отсутствия у женщины физиологической возможности выносить ребенка или же можно прибегнуть к данной процедуре в случае нежелания женщины вынашивать ребенка самостоятельно; кто будет записан отцом ребенка в случае, если суррогатная мать захочет оставить ребенка себе; на кого ложится ответственность в случае рождения больного ребенка.

**Степень разработанности темы исследования.**

Несмотря на актуальность исследуемой темы, степень ее научной разработанности невысока. Отдельные аспекты правового регулирования суррогатного материнства являлись объектами исследования таких специалистов, как Л.Ю. Голышева, В.Н. Жуков, Л.О. Красавчикова, Г.Б. Романовский, О.А. Хазова, С.С. Шевчук и другие.

В зарубежной правовой литературе проблемы суррогатного материнства исследовали Я. Дргонц, А. Лейбовиц-Дори, П. Холлендер и другие авторы.

**Эмпирическую основу** исследования составляют нормативно-правовые акты, регулирующие вопросы суррогатного материнства в Российской Федерации, а также материалы судебной практики по данному вопросу.

Настоящая работа направлена на комплексный и систематизированный анализ изученной области правового регулирования отношений, связанных с суррогатным материнством и смежных тем.

**Цель и задачи исследования.** Главной целью данной исследовательской работы является поиск и предложение путей решения проблем теоретического и практического качества в области применения суррогатного материнства в Российской Федерации, а также предложения по корректированию и совершенствованию российского законодательства в области ВРТ программ суррогатного материнства.

Для достижения поставленной цели в работе решались следующие **задачи:**

* определение понятия суррогатного материнства;
* анализ истории возникновения суррогатного материнства в мире;
* поиск и анализ современного российского и зарубежного законодательства в сфере применения программ суррогатного материнства;
* определение правовой природы договора о суррогатном материнстве, а также раскрытие его формы, содержания, порядка его исполнения;
* возможности отказа от исполнения договора о суррогатном материнстве;
* определение ответственности сторон, их права и обязанности;
* рассмотрение вопросов об основных проблемах правового регулирования программ суррогатного материнства, основных причинах их возникновения и путей решения.

**Объектом исследования** данной работы являются общественные отношения, между суррогатной матерью – исполнителем с генетическими родителями – заказчиками, которые возникают в сфере медицины при применение ВРТ программы суррогатного материнства.

**Предметом исследования** являются нормы права, регулирующие вопросы программы суррогатного материнства, возникающая судебная практика по спорам, которые возникают при оказание данной услуги, исследования ученых-правоведов, связанные с суррогатным материнством.

**Методологической основой** исследования составили следующие методы: формально-логический, диалектический, исторический, статистический, социологический, метод сравнительного анализа.

**Теоретическая и практическая значимость исследования.** Сформулированные в работе выводы и предложения могут быть использованы как материал для научного исследования, а также при подготовке проектов нормативных актов в данной сфере с целью обеспечения системности, полноты охвата проблемы подробного правового регулирования программы суррогатного материнства. В настоящей работе выявлены проблемы действующего законодательства возникающие в данной области, а также сформулированы предложения по его совершенствованию. С каждым годом прогресс в медицине и фармацевтической науке не только идет вперед, но и ускоряется. Открываются новые технологии в данных областях, что то устаревает, но есть большая актуальная проблема в современной России да и в целом мире тоже. Современная регулирующая правовая база не успевает за такой скоростью прогресса, при возникновение новых технологий и внедрение их на практике, почти всегда возникают новые общественные отношения, которые объективно нуждаются в соответствующем правовом регулировании через систему правовых норм. Таким образом, интерес общества и государства объективно приводят законодателя к изданию новых норм для регламентации новых сфер общественных отношений. При этом нужно отметить, что далеко не все эти нормы укладываются в уже имеющиеся основы системы права.

**Глава 1 Понятие суррогатного материнства и источники его правового регулирования**

**1.1 История возникновения суррогатного материнства**

Суррогатное материнство берет свое начало еще с середины XVIII века до н.э., со времен цивилизации шумеров. Древний кодекс законов царя Хаммурапи (с 1793 по 1750 гг. до н.э.), берущий свое начало в 1780 году до нашей эры впервые законодательно закреплял понятие аналога современного понятия суррогатного материнства и устанавливал такой факт, что если мужчина женился на женщине, которая не может родить ему наследника, то та должна дать ему рабыню, кроме которой супруг не может иметь никаких других наложниц. Также, супруг мог взять себе наложницу сам, в случае бесплодия женщины, и привести ее в свой дом, однако наложница не должна равняться с супругой. Если же рабыня после рождения детей станет равняться с супругой, то после рождения детей ее нельзя продать, а можно лишь наложить знак рабства и причислить к остальным рабам, в соответствии со статьями с 144 по 146 Законов Хаммурапи[[2]](#footnote-1).

В библейские времена считали, что если женщина бесплодна, то она могла прибегнуть к помощи одной из служанок, которая должна была родить ребенка, отцом которого должен быть муж бесплодной женщины, и передать новорожденного ребенка супругам, чтоб те растили его, как своего законного, собственного ребенка. Описана эта мысль в Ветхом Завете, а именно в Бытие, главе 16, где говорится следующее: «Но Сара, жена Аврамова, не рождала ему. У ней была служанка Египтянка, именем Агарь. И сказала Сара Авраму: вот, Господь заключил чрево мое, чтобы мне не рождать; войди же к служанке моей: может быть, я буду иметь детей от нее. Аврам послушался слов Сары»[[3]](#footnote-2).

Также, в Бытие, главе 30, описано следующее: «И увидела Рахиль, что она не рождает детей Иакову, и позавидовала Рахиль сестре своей, и сказала Иакову: дай мне детей, а если не так, я умираю. Иаков разгневался на Рахиль и сказал [ей]: разве я Бог, Который не дал тебе плода чрева? Она сказала: вот служанка моя Валла; войди к ней; пусть она родит на колени мои, чтобы и я имела детей от нее. И дала она Валлу, служанку свою, в жену ему; и вошел к ней Иаков»[[4]](#footnote-3).

Древнегреческий философ и писать Плутарх (46-127 гг. до н.э.) в своем труде «Сравнительные жизнеописания» рассказыал о том, что Стратоника, жена Дейотара, не могла родить ему детей, которым Дейотар смог бы передать свою власть. Тогда Стратоника убедила его зачать детей с другой женщиной, самой прекрасной из наложниц, а после родов позволить ей принять их, как своих[[5]](#footnote-4).

В «Юридической антропологии» известного французского ученого Норбера Рулана также упоминается суррогатное материнства. Н. Рулан пишет, что «западная цивилизация давно знакома с понятием «сдачи внаем чрева», чем, по сути, и является суррогатное материнство. Примеры такому виду деятельности, когда мужчины отдавали «в наем» (ventrem locare) своих жен супружеским парам, неспособным 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»[[6]](#footnote-5).

Первый опыт искусственного оплодотворения, который произошел в XVIII веке, в Италии, также поспособствовал скорейшему развитию суррогатного материнства как процедуре ВРТ. Произвел первую попытку искусственного оплодотворения священник Лазаро Спалланцани. «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»[[7]](#footnote-6).

Нужно отметить, что искусственная инсеминация является самым технически простым методом искусственного оплодотворения, используемым уже более двух веков. Существует источники указывающие, что первое искусственное оплодотворение женщины было произведено во Франции в 1785 году в медицинском отделении Парижского университета. Тогда, врач сделал внутривлагалищную инъекция своей бесплодной жене, в результате чего у нее родился здоровый ребенок. Сам ход эксперимента, а также его результаты, были описаны в анонимной брошюре. Во второй половине XIX века в странах Европы и США были опубликованы несколько докладов о успешных искусственный инсеминациях.

С развитием науки и технического прогресса середины XX века, можно отметить скачок в области ВРТ начались более основательные и глубокие научные исследования и эксперименты. Два британских ученых - биолог Роберт Эдвардс и гинеколог Патрик Стептой – принялись изучать данную проблему как можно подробнее. В 1967 году Р. Эдвардс в ходе своих эсперентов успешно оплодотворил человеческую яйцеклетку вне женского тела. И почти 10 лет спустя, в 1976 году, после множества различных экспериментов и исследований Р. Эдвардс и П. Стептой получилось достичь на тот момент времени неимоверного результа – наступила первая беременность ребенком, зачатым с помощью донорских половых клеток.

Вопросы суррогатного материнства активно исследовалась и в СССР. В конце 60-х годов Борис Васильевич Леонов в Москве и А. И. Никитин в Ленинграде успешно оплодотворили человеческие яйцеклетки. Этих детей прозвали «ребенок из пробирки».

В США в 80-х годах была создана первая программа суррогатного материнства в мире. После первой же попытки имплантации эмбриона родился здоровый ребенок. В рамках этой же программы была проведена юридическая процедура по отказу суррогатной матери от прав на рожденного ею ребенка. По решению суда биологический отец ребенка получил родительские права.

Существовали и существуют по сей день также программы суррогатного материнства среди родственников. Первый подобный случай был зафиксирован в Южно-Африканской Республике в 1987 году, когда 48-летняя женщина Патриция Антони выносила и родила трех собственных внуков в связи с тем, что у ее дочери, Карэн Феррейра-Хорхе, было диагностировано бесплодие. В соответствии с законами ЮАР матерью тройняшек была Патриция Антони, поэтому процедура передачи родительских прав осложнилась тем, что сначала П. Антони отказалась от родительским прав, и только потом начали оформляться документы по усыновлению тройняшек К. Феррейра-Хорхе и ее супругом.

В 1995 году, в России, также была реализована программа суррогатного материнства в центре ЭКО в Санкт-Петербурге. Она отличилась от других программ такого типа, поскольку на тот момент процедура суррогатного материнства законодательно не была регламентирована и не регулировалась в нашей стране. В качестве суррогатной матери привлекалась незамужняя женщина в возрасте 24 лет, у нее не было своих детей, однако она была подругой генетической матери ребенка. Беременность протекала для суррогатной матери очень сложно, дети (девочки-двойняшки) родились раньше положенного срока с применением кесарева сечения, вес каждой из них был чуть более двух килограмм. К счастью, обе девочки оказались жизнеспособны. Но можно предположить, что суррогатной матери был нанесен вред ее здоровью. И этот первый случай показал необходимость регулирования программ суррогатного материнства со стороны государства.

Существуют также случаи, когда после смерти генетического отца применялась процедура суррогатного материнства.

Количество людей, прибегающих к процедуре суррогатного материнства, увеличивается с каждым годом, да и само явление суррогатного материнства перестает быть чем-то новым и необычным, что является лишним доказательством того, что необходимо развитие и совершенствование законодательства в данной сфере.

**1.2 Основные понятия суррогатного материнства**

Что касается собственно договора о программе суррогатного материнства, то такое понятие формально отсутствовало в российском праве, хотя известно, что на практике такие договоры заключались. Напомню, что впервые понятие суррогатного материнства введено в российское право Семейным кодексом РФ 1995 г. С одной стороны применение программы суррогатного материнства разрешено законом и прямого запрета на заключение договоров о суррогатном материнстве не существовало, они должны были быть признаны легитимными. Это вытекало из одного из базовых принципов гражданского права, касающегося свободы договора, закрепленного в Гражданском кодексе РФ: все, что не запрещено, разрешено. Но существовал большой риск признания договора о программе суррогатного материнства недействительным, в частности, на основании статьи 169 ГК РФ как сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности.

И только в конце 2011 года неопределенность получила разрешение с принятием Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан», в котором есть специальная статья (статья 55), посвященная применению вспомогательных репродуктивных технологий. Эта статья проясняет позицию законодателя по вопросу программ суррогатного материнстве в принципе, вводит понятие договора о суррогатном материнстве и восполняет ряд пробелов в правовом регулировании отношений сторон, возникающих в связи с применением этого метода ВРТ. Начиная с 2011 года в российском законодательстве существует понятие «суррогатное материнство». Согласно Федеральному закону от 21 ноября 2011 года «Об основах охраны здоровья граждан» (далее – Закон об основах охраны здоровья граждан) суррогатное материнство является вспомогательной репродуктивной технологией. В соответствии с данным законом, ВРТ представляют собой методы лечения бесплодия, при применении которых отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне материнского организма (в том числе с использованием донорских и (или) криоконсервированных половых клеток, тканей репродуктивных органов и эмбрионов, а также суррогатного материнства)[[8]](#footnote-7).

Порядок применения ВРТ регулируется отдельным нормативно-правовым актом, а именно Приказом Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (далее – Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению). Он пришел в этом году на смену Приказа Минздрава России от 30.08.2012 N 107н (ред. от 01.02.2018) "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению". Но не внес никаких существенных разграничений применения ВРТ. Этот приказ содержит в себе:

1. общие положения о ВРТ;
2. этапы оказания медицинской помощи, а именно порядок отбора пациентов для оказания медицинской помощи с применением ВРТ;
3. порядок применения ВРТ;
4. а также ряд Приложений, регулирующих обязательное оснащение и оборудование лабораторий, в которых применяются ВРТ и перечень медицинских документов, необходимых для применения ВРТ[[9]](#footnote-8).

Суррогатное материнство является одним из видов ВРТ и представляет собой вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому 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 (пункт 9 статья 55)[[10]](#footnote-9).

Всемирной Ассоциацией Здравоохранения также был принят другой термин, который эквивалентен термину «суррогатная мать» - гестационный курьер.«Гестационный курьер: женщина, у которой беременность наступила в результате оплодотворения ооцитов, принадлежащих третьей стороне, сперматозоидами, принадлежащими третьей стороне. Она вынашивает беременность с тем условием или договором, что родителями рожденного ребенка будут один или оба человека, чьи гаметы использовались для оплодотворения»[[11]](#footnote-10).

Но не каждая желающая женщина может стать суррогатной матерью. Условия, при которых женщина может стать ею, и вступить в программу суррогатного материнства также оговорены законом. Так, в п. 10 ст. 55 Закона об основах охраны здоровья граждан, к суррогатной матери предъявляются следующие требования:

* возраст женщины – от 20 до 35 лет;
* наличие не менее одного здорового собственного ребенка;
* наличие медицинского заключения об удовлетворительном состоянии здоровья;
* дача письменного информированного добровольного согласия на медицинское вмешательство;
* если женщина, желающая стать суррогатной матерью, состоит в браке, зарегистрированном в законодательном порядке, она имеет право стать суррогатной матерью только с письменного согласия супруга;
* суррогатная мать не может быть одновременно донором яйцеклетки[[12]](#footnote-11).

Поскольку процедура суррогатного материнства не представляется возможной без экстракорпорального оплодотворения (далее – ЭКО), то представляется необходимым выяснить и значение данной процедуры в программе суррогатного материнства. ЭКО дословно означает оплодотворение вне тела человека. Оно представляет собой современную и весьма эффективную технологию по поводу лечения бесплодия. На практике, ЭКО помогает яйцеклетке и сперматозоиду осуществить встречу в искусственно созданных благоприятных условиях для зачатия.

Также, программа суррогатного материнства всегда сопровождается заключением договора о суррогатном материнстве. Специальных требований к такому виду договора законодательством не предусмотрено, анализируя положения, можно сделать вывод о том, что данный договор неразрывно связан как с семейными правоотношениями, так и с гражданскими, о чем подробнее будет сказано в главе 2 данной работы.

Договор о суррогатном материнстве бывает возмездным и безвозмездным. Некоммерческое (безвозмездное) суррогатное материнство не предполагает платы или другой материальной выгоды для суррогатной матери. В таком случае предполагается только оплата расходов, которые непосредственно будут связаны с беременность, а именно оплата медицинской помощи, ухода и так далее, до беременности, во время и после. А вот в случае коммерческого (возмездного) суррогатного материнства суррогатная мать получает плату или какую-либо другую материальную выгоду (доход). Именно для того, чтоб избежать каких-либо проблем и противоречий с суррогатной матерью, следует заключить с ней договор.

**1.3. Правовое регулирование суррогатного материнства за рубежом**

Как уже говорилось ранее, институт суррогатного материнства существует и развивается с древних времен. На данный момент учеными юристами, в контексте исследования вопросов проблем связанных с суррогатным материнством, выделяется 4 группы стран:

* страны, где разрешено суррогатное материнство полностью (в том числе возмездное);
* страны, где разрешено суррогатное материнство (только безвозмездное);
* страны, где законодательно запрещено суррогатное материнство;
* страны, где суррогатное материнство существует, однако законодательно эта процедура не регулируется.

Очевидно, что Россия относится к первой группе стран, поскольку у нас законодательно разрешено суррогатное материнство полностью возмездное и безвозмездное.

Нормативными правовыми актам Российской Федерации, которые регулируют вопросы суррогатного материнства, являются Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) (п. 4 ст. 51, п. 3 ст. 52); Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ ;Закон об основах охраны здоровья граждан (п. 1, 9, 10 ст. 55); Федеральный закон от 15.11.1997 N 143-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «Об актах гражданского состояния» (п. 5 ст. 16); Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению.

Определение «суррогатного материнства» содержится в Законе об основах охраны здоровья граждан (суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому 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 (п. 9 ст. 55)[[13]](#footnote-12), но понятие «суррогатная мать» в современном российском законодательстве отсутствует.

В Законе об основах охраны граждан содержатся требования к суррогатной матери, среди возрастные ограничения (от 20 до 35 лет), наличие собственного здорового ребенка, удовлетворительное психическое и соматическое здоровье.Суррогатной матерью может стать незамужняя и замужняя женщина, однако для замужней женщины потребуется письменное согласие мужа для вступление в программу. Также указано, что суррогатная мать не может быть одновременно донором яйцеклетки. В России будет считаться законным только гестационное, то есть полное суррогатное материнство.

Семейный кодекс РФ и Закон об актах гражданского состояния регулируют аспекты установления материнства и отцовства ребенка, который был рожден в программе суррогатного материнства. Генетические родители признаются матерью и отцом ребенку только с согласия женщины, ставшей суррогатной матерью (абз. 2 п. 4 ст. 51 Семейного кодекса РФ) [[14]](#footnote-13).

Рассмотрим правовое регулирование суррогатного материнства в зарубежных странах на примерах нескольких из них.

Нормативно-правовая база США во многом отличается от нашей, российской. В соответствии с Конституцией, каждый штат может самостоятельно регулировать законодательство в сфере здравоохранения (раздел 8 ст. I Конституции США, X поправка к Конституции США)[[15]](#footnote-14). Таким образом, в Америке отсутствует единая для всей страны система, которая регулировала бы программу суррогатного материнства. Но тем не менее, в 8 из 50 штатов на сегодняшний день легально существует программа суррогатного материнства[[16]](#footnote-15). Но и существует штаты например: Аризона, Мичиган, Нью-Джерси; где оно абсолютно запрещено законом. В других же штатах решения принимаются в индивидуальном порядке, исходя из конкретной ситуации и обстоятельств. В целом, суррогатное материнство на территории Америки регулируется общим законодательством США и семейным законодательством каждого штата[[17]](#footnote-16).

В 1988 году в США был разработан федеральный закон «О статусе детей, зачатых нетрадиционным путем», который закрепил политику федеральной власти. И там сказано, что дети – высшая ценность и главный приоритет правовой охраны государством, что защита интереса детей не зависит от способа их зачатия и рождения. Данное положение закона является неоспоримым преимуществом законодательства США перед российским в сфере регулирования суррогатного материнства, поскольку в законодательстве РФ статус ребенка, рожденного суррогатной матерью, не оговорен вообще.

Но и есть достоинства у российского законодательства, например тот факт, что имеется узаконенные критерии и требования к состоянию здоровья суррогатной матери (а вот в большем своем количестве акты в различных штатах о суррогатном материнстве не содержат данное требование).

Большая часть стран Западной Европы, такие как Италия, Норвегия, Франция, Швейцария, запрещают суррогатное материнства в любом его виде – как возмедное и безвомездное. Главным фактором такой политики в сфере здравоохранения и применения данного способа ВРТ стала позиция Римской католической церкви. Она с большим осуждением относится к любым фактам искусственного вмешательства в процесс зарождения человеческой жизни.

В Германии вопросы, связанные с ВРТ, регулируются Актом, принятым в 1991 году - The Embryo Protection Act – который устанавливает, что разрешено только искусственное оплодотворение, доступ к которому гарантирован лицам, состоящим в законном браке. Суррогатное материнство, которое предполагает донорство женских яйцеклеток, запрещено[[18]](#footnote-17). Немецкие власти считают, что недопустимо биологически и социально разделять материнство, поскольку это может способствовать развитию конфликта между суррогатной матерью и генетическими родителями, а также препятствовать идентичности ребенка.

Также, в соответствии с законодательством некоторых стран Западной Европы, различные попытки осуществить искусственное оплодотворение женщины, которая готова отказаться от прав на своего ребенка после его рождения, являются уголовным преступлением.

В таких странах, как Грузия, Казахстан, Польша, Украина, Финляндия существует обратный взгляд на эту проблему. Суррогатное материнство является легальной процедурой. И оно обусловлено демографическими проблемами, которые существуют в данных странах. Законодательство предусматривает возможность как некоммерческого, так и коммерческого суррогатного материнства, которое предполагает вознаграждение суррогатной матери за вынашивание и рождение ребенка для третьих лиц.

Также, существует несколько позиций в отношении проблем, возникающих с регулированием взаимодействия суррогатной матери и генетических родителей. Существует две основные проблемы:

1. определение субъекта родительских прав – выбор между физиологическим и генетическим материнством;
2. вопрос о действительности договоров о суррогатном материнстве, а именно – правомерно ли коммерческое суррогатное материнство (условие о возмездности).

На сегодняшний день существует три позиции в отношении данных проблем.

1. Признание субъектами родительских прав генетических родителей, а значит – положительное отношение к договорам о суррогатном материнстве.
2. Признание субъектом родительских прав суррогатную мать, а не генетических родителей, негативное отношение к договорам о суррогатном материнстве;
3. Решение вопроса о субъектах родительских прав в соответствии с волеизъявлением суррогатной матери: если она изъявляет желание оставить ребенка себе, то она признается субъектом родительских прав; если нет – субъектами родительских прав признаются генетические родители. В соответствии с данной позицией некоторые договоры о суррогатном материнстве признаются действительными, некоторые - нет[[19]](#footnote-18).

В Великобритании, в соответствии с законом 1985 года, юридической матерью ребенка считалась женщина, которая его выносила и родила, но в 1990 году этот вопрос был решен аналогично с тем, как такие вопросы решаются в американском штате Калифорния – в 1992 году законодательный орган Калифорнии пришел к выводу, что договоры о суррогатном материнстве не противоречат общественному сознанию, и как следствие принял законопроект о разрешении коммерческого суррогатного материнства[[20]](#footnote-19).

Еще одна страна, которая активно реализует программу суррогатного материнства – это Израиль. В 1996 году в Израиле был принят Закон о суррогатном материнстве, и с этого момента там суррогатное материнство имеет легальный статус. В соответствии с данным законом необходимо заключение договора между суррогатной матерью, которая обязательно должна обладать статусом матери-одиночки, и генетическими родителями[[21]](#footnote-20).

В Бельгии, Греции, Испании и Финляндии законодательно не урегулированы вопросы суррогатного материнства, однако фактически оно существует и не запрещено.

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

Также нужно затронуть и европейскую судебную практику по делам, связанным с вопросами программы 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, за рождением 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»[[22]](#footnote-21).

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. Исключение составляют усыновители»[[23]](#footnote-22).

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»[[24]](#footnote-23).

Несмотря на рассмотренные выше нормативные акты в Великобритании существуют случаи, когда суд отступает от нормы закона и признает, что родителями ребенка является супружеская пара, чьи половые клетки, были использованы при ВРТ. И именно их желание иметь детей дали ему жизнь, несмотря на то, что они воспользовались услугами суррогатной матери. Такое возможно при соблюдении ряда условий:

- выдвижение 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, регламентирует Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» от 26 декабря 2011 года, где этому методу вспомогательных репродуктивных технологий посвящена целая глава (Глава 9).

В статье 54 вышеназванной главы предусматривает письменную форму и нотариальное удостоверение договора программы суррогатного материнства. Одновременно с данным договором, заказчики должны также заключают договор с медицинской организацией, которая будет оказывать услугу по проведению процедуры суррогатного материнства[[25]](#footnote-24). Организация выносит полное информативное заключение о данной конкретной процедуре (чей биоматериал используется – заказчиков или донорский), прилагаемое к договору.

Требованияк 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»[[26]](#footnote-25).

Не смотря на одинаковые требования к саммой суррогатной матери в России и в Казахстане, но есть огромные различия в отношении к установлению материнства и отцовства, и их правое закрепление. 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. Что защищает права генетических родителей, но и накладывает на них ответственность.

Еще более подробно 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 No341-З «О вспомогательных репродуктивных технологиях».

В соответствии с данным законом: «Суррогатная мать - женщина, которая по договору суррогатного материнства вынашивает и рожает ребенка, не являющегося носителем ее генотипа»[[27]](#footnote-26). Законодательством Республики Беларусь называет матерью и отцом ребенка, рожденного суррогатной матерью, его генетические родители.

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»[[28]](#footnote-27).

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, изъятой 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»[[29]](#footnote-28).

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;

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), изъятой (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), изъятой (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;

6) 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»[[30]](#footnote-29).

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. И может служить, как база для написание современного закона в нашей стране.

Проанализировав законодательство по вопросам суррогатного материнства в некоторых странах можно сделать следующие выводы:

1. Многие страны активно используют такой вид ВРТ, как суррогатное материнство;
2. Страны, в которых разрешено суррогатное материнство не обладают едиными нормативными правовыми актами, которые регулировали бы возникающие вопросы, касательно данной процедурой (в основном, это совокупность семейного законодательства, а также законодательства об охране здоровья граждан, а также о применении ВРТ);
3. В мире определяется тенденция международного сотрудничества по вопросам суррогатного материнства.

Государства, законодательство которых разрешает применение суррогатного материнства, определяют основной целью своей политики продолжение человеческого рода, развитие семьи, как важнейшего института общества, а также улучшения демографических показателей и развития популяции в рамках своего государства.

**Глава 2 Понятие договора о суррогатном материнстве, его правовая природа и содержание**

**2.1 Понятие и правовая природа договора о суррогатном материнстве**

Несмотря на то, что российским законодательством договор о суррогатном материнстве в качестве отдельного, самостоятельного вида договора не закреплен, однако правовой основой отношений суррогатного материнства является именно он.

Прежде всего, необходимо обратиться к понятию суррогатного материнства. Суррогатное материнство – 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 женщины, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям[[31]](#footnote-30). Именно договорный характер суррогатного материнства предопределяет его правовую природу.

Правоотношения между генетическими родителями и суррогатной матерью представляются невозможными без наличия между ними договоренности, а именно – заключения договора. Однако сущность и характеристика данного договора неизвестны[[32]](#footnote-31).

Ряд ученых относит договор о суррогатном материнстве к гражданско-правовому, другие же – к семейно-правовому.

Некоторые ученые категорически не согласны с тем, что договор суррогатного материнства – гражданско-правовой. Например, О. Ю. Лебедева считает, суть соглашения о суррогатном материнстве заключается в переходе родительских личных неимущественных прав от женщины, родившей ребенка, к супругам, являющимся сторонами по данному соглашению, поэтому никак нельзя отнести данное соглашение к категории гражданских договоров об оказании услуг, принимая во внимание лишь возможное наличие возмездного характера данного соглашения. Договор о суррогатном материнстве представляет собой особый вид семейно-правовых договоров[[33]](#footnote-32).

Г. В. Богданова говорит, что отношения, возникающие между генетическими родителями и суррогатной матерью, а также особый личный характер отношений между ними, особое обязательство, которое исполняет суррогатная мать, особые права и обязанности, вытекающие из сути данного договора настолько специфичны, что к договору о суррогатном материнстве никак не применимы нормы гражданского законодательства[[34]](#footnote-33).

Другие же ученые считают, что договор о суррогатном материнстве выходит за пределы семейного права и является гражданско-правовой сделкой. Однако здесь существует ряд вопросов, которые, на данный момент, решить невозможно, поскольку законодательно не определен ни предмет данного договора, ни его объект (ведь процесс вынашивания и рождения ребенка не может рассматриваться в качестве таковых). Судебной практике известен случай, когда отсутствие существенных условий договора согласно ст. 432 ГК РФ привело к признанию договора о суррогатном материнстве недействительным[[35]](#footnote-34).

Также встречаются авторитетные мнения ученых правоведов, согласно которым данный закон неправомерен, из-за предполагаемого нарушения ст. 169 ГК РФ, то есть совершается с целью, противной основам нравственности и правопорядка[[36]](#footnote-35).

Также, существует авторитетная точка зрения, согласно которой признается существование гражданско-правового договора о суррогатном материнстве, а также того, что его регулирование осуществляется именно нормами гражданского права. Например, Л. К. Айвар считает, что поскольку договор о суррогатном материнстве несет в себе множество рисков (такие как отказ суррогатной матери от передачи ребенка генетическим родителям, вымогательство, шантаж, отказ генетических родителей принять ребенка, причинение вреда здоровью и т.д.) необходимо подробное и четкое регулирование суррогатного материнства договором[[37]](#footnote-36).

Согласно современному законодательству российской федерации, а также доктрине договорного права, договор суррогатного материнства – непоименованный договор. Пункт 2 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гласит: «Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в пункте 3 настоящей статьи (Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора), правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона к отдельным отношениям сторон по договору»[[38]](#footnote-37). Непоименованный договор – договор, который не предусмотрен законом, но не противоречит ему (подп. 1 п. 1 ст. 8 ГК РФ)[[39]](#footnote-38). Из данного определения вытекает необходимость разъяснения словосочетания «не предусмотрен». По мнению автора, данное определение включает в себя следующие аспекты:

1. отсутствие специальных норм права, которые применялись бы к данному договору;
2. отсутствие норм права, которые регулировали бы отношения сторон, вытекающие из такого договора (отсутствие законодательно установленных требований к форме договора; отсутствие законодательно закрепленных существенных условий договора, прав и обязанностей сторон и т.д.).

Если говорить о непоименованных договорах, к которым относится договор о суррогатном материнстве, речь идет о договорах, регулирующих отношения гражданско-правового характера (ст. 2 ГК РФ)[[40]](#footnote-39).

Таким образом, договор считается непоименованным, если он фактически поименован (упомянут) в законодательстве, однако специальные нормы, направленные на его подробное урегулирование, отсутствуют.

Итак, где же упоминается договор о суррогатном материнстве? П. 4 ст. 51 СК РФ, а также ст. 16 Закона об актах гражданского состояния содержат в себе нормы, регулирующие порядок регистрации в органах ЗАГС ребенка, который был рожден с помощью суррогатной матери, что было самым первым упоминанием об особенностях регулирования вопросов, связанных с суррогатным материнством.

Следующим стоит упомянуть Приказ Министерства Российской Федерации от 26 февраля 2003г. N 67 «О применении вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) в терапии женского и мужского бесплодия», который позже потерял свою силу. На замену ему пришел Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению, который закрепил перечень медицинских требований, предъявляемых к суррогатной матери, также основания, в соответствии с которыми супружеские пары могут прибегнуть к услугам суррогатной матери.

Согласно гражданскому праву, договор – «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»[[41]](#footnote-40).

Существует доктринально установленная классификация гражданско-правовых договоров по ряду критериев:

1. По порядку правового регулирования: типичные и смешанные договоры. Типичный договор по своему содержанию соответствуют одному из законодательно закрепленных видов договора. Смешанные же договоры содержат в себе элементы нескольких различных типов договоров. От непоименованных договоров смешанные договоры отличаются тем, что соединяют в своем содержании элементы известных типов или видов договорных обязательств[[42]](#footnote-41).
2. По моменту возникновения прав и обязанностей сторон договора:

реальные и консенсуальные договоры. Реальный договор считается заключенным с момента совершения действий по передаче предмета договора. Консенсуальный договор будет считаться заключенным с момента достижения сторонами соглашения касательно существенных условий данного вида договора.

3. По критерию представления встречного возмещения одной стороны по отношению к другой стороне: возмездный и безвозмездный договоры[[43]](#footnote-42). Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления[[44]](#footnote-43).

4. По критерию соотношения прав и обязанностей сторон: односторонне-обязывающие и двусторонне-обязывающие договоры. Односторонне-обязывающий договор предполагает наличие у одной стороны по договору только прав, а у другой стороны – только обязанностей. Двусторонне-обязывающий договор же предполагает у обеих сторон по договору как прав, так и обязанностей.

Опираясь на приведенную выше классификацию гражданско-правовых договоров в Российской Федерации, договор о суррогатном материнстве является:

* непоименованным (не относится ни к типичным, ни к смешанным);
* консенсуальным;
* возмездным (в рамках законодательства Российской Федерации);
* двусторонне-обязывающим.

В рамках анализа договора о суррогатном материнстве представляется

необходимым выяснить, какие условия будут являться существенными для данного договора. Согласно ст. 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации, существенными являются «условия о предмете договора, а также условия, названые 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»[[45]](#footnote-44).

Таким образом, существенные условия – те, которые необходимы и достаточны для возникновения прав и обязанностей у лиц, являющихся сторонами по данному договору, а также для возникновения юридической силы договора.

Для возникновения юридической силы у договора суррогатного материнства необходимо достижение сторонами согласия, касательно предмета заключаемого договора. Предметом договора о суррогатном материнстве будут выступать действия суррогатной матери по вынашиванию суррогатной матерью беременности после переноса в полость матки суррогатной матери эмбриона, полученного в результате проведения ЭКО с использованием гамет генетических родителей, и дальнейшему рождению ребенка. Также к предмету договора о суррогатном материнстве можно отнести последующие согласие суррогатной матери на запись Заказчиков (генетических родителей) в качестве родителей выношенного ей ребенка.

Предмет договора можно разделить на 2 части:

1. Гражданско-правовая часть: оказание суррогатной матерью

услуг по вынашиванию и рождению ребенка;

2. Семейно-правовая часть: согласие суррогатной матери на регистрацию родителями ребенка генетических родителей и на установление родства ребенка с ними.

Семейно-правовая составляющая договора о суррогатном материнстве крайне важно, поскольку минимизирует риски возникновения проблем с определением происхождения ребенка, рожденного суррогатной матерью. Как уже упоминалось ранее, генетические родители могут зарегистрировать рожденного суррогатной матерью ребенка в органах ЗАГС в качестве своего только с согласия суррогатной матери. Таким образом, у суррогатной матери есть право отказать генетическим родителям и зарегистрировать ребенка как собственного, не отказываясь от родительских прав на него.

Если же суррогатная мать дала согласие на процедуру регистрации генетических родителей в качестве родителей рожденного ею ребенка, то в случае создания с ее стороны препятствий для передачи ребенка генетическим родителям, а также для осуществления процедуры регистрации, генетические родители могут прибегнуть к механизму защиты родительских прав, который регламентирован ст. 68 СК РФ. В соответствии с данной статьей «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»[[46]](#footnote-45). Также предусмотрен судебный порядок защиты родительских прав в данного рода ситуациях.

Существенными условиями договора о суррогатном материнстве также будут являться:

* цена договора.

Существуют два вида оплаты по договору о суррогатном материнстве:

1. Компенсация генетическими родителями всех расходов суррогатной матери, которые связаны с беременностью;

2. Оплата услуг, оказанных суррогатной матерью, которая производится в случае, если суррогатная мать дает согласие на государственную регистрацию генетических родителей в качестве родителей ребенка.

Цена услуг, оказываемых суррогатной матерью, должна быть зафиксирована договором. Стоимость же компенсационных выплат заранее оговорена быть не может.

В соответствии с предметом договора о суррогатном материнстве

необходимо также предусмотреть такие условия, как:

* компенсация генетическими родителями расходов суррогатной матери в отношении аспектов, по вопросу которых стороны достигнут соглашения (например, 1. компенсация медицинских расходов суррогатной матери; 2. условие о возмещении потерь суррогатной матери в заработке. Если суррогатная мать работает по трудовому договору, то на нее распространяются нормы главы 41 Трудового кодекса Российской Федерации (далее - ТК РФ), таким образом, она будет получать заработную плату до момента ее выхода в отпуск по беременности и родам, в соответствии со статье 255 ТК РФ[[47]](#footnote-46). Возмещение потерь суррогатной матери имеет место быть в случае, если суррогатная мать на момент заключения договора не работала или расторгла трудовой договор по причине необходимости исполнения обязательств по договору);
* место проживания суррогатной матери в период беременности (многие пары изъявляют желание о том, чтоб суррогатная мать проживала на их жилой площади под их наблюдением в период беременности);
* обязанность суррогатной матери соблюдать предписания врача во период беременности;
* порядок действий сторон в случае рождения ребенка, имеющего патологии;
* обязанность суррогатной матери передать ребенка генетическим родителям после его рождения;
* обязанность генетических родителей принять ребенка от суррогатной матери после его рождения;
* ответственность сторон за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, предусмотренных договором;
* необходимость прохождения анализов перед инсеминацией. Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению устанавливает перечень необходимых анализов в целях выявления противопоказаний для участия в программе суррогатного материнства. Данный перечень закреплен в Приложении №2 Приказа о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению. Также регламентирован список заболеваний, при наличии которых участие в программе суррогатного материнства запрещено: вирусный, хронический и острый гепатит А, В, С, D, G; ВИЧ; доброкачественные новообразования; злокачественные новообразования; лейкозы; сахарный диабет; сифилис; психогенные расстройства; туберкулез; и т. д. Сдача анализов, а также прохождение исследований обязательно как для суррогатной матери, так и для генетических родителей, чей материал будет использован для пересадки в полость матки суррогатной матери. Данные анализы и исследования предусмотрены для минимизации рисков неблагоприятного исхода беременности, а также негативных последствий для будущего ребенка, снижения рисков развития патологий.

Стороны также могут по собственному желанию предусмотреть дополнительные медицинские исследования, не закрепленные законодательно и не являющимися обязательными. Например, исследование на выявление генетических заболеваний как у суррогатной матери, так и у генетических родителей; исследование на выявление генетических заболеваний у ребенка после его рождения в качестве подтверждения генетического родства между ребенком и генетическими родителями.

Представляется необходимым обговорить срок проведения инсеминации и проведения процедуры ЭКО, поскольку беременность может не наступить после первого цикла проведения ВРТ.

Также, стороны могут предусмотреть условия о конфиденциальности в рамках договора о суррогатном материнстве, в соответствии с которыми стороны будут обязаны сохранять в тайне информацию, связанную с участием каждой из них в программе суррогатного материнства.

**2.2 Форма договора о суррогатном материнстве, его участники и порядок заключения**

В соответствии с законодательством Российской Федерации существуют три формы сделок:

* устная;
* простая письменная;
* нотариальная письменная.

Устная форма предполагает согласие сторон, выраженное в устной форме или следующее из их поведения, в частности, молчание при совершении покупки свидетельствует о соглашении сторон»[[48]](#footnote-47).

Письменная форма выражается в обязанности сторон составить и подписать документ.

Нотариальная письменная форма также выражается в обязанности сторон составить и подписать документ, однако существует также дополнительное условие в виде необходимости удостоверения такого документа нотариусом.

Поскольку договор о суррогатном материнстве в российском законодательстве не выделен в качестве отдельного, самостоятельного вида договора, то указания на его форму нет. На практике такой договор заключается либо в простой письменной форме, либо в нотариальной письменной форме, что представляется более разумным и верным.

Законодатель не устанавливает обязательной письменной формы для договоров возмездного оказания услуг, с которым у договора о суррогатном материнстве наибольшее сходство, ни в ГК РФ, ни в Федеральном законе от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей".

Но если данный договор носит возмездный характер, а как уже упоминалось выше договор суррогатного материнства носит возмездный характер, то в соответствии с п. 1 ст. 161 ГК РФ «если сумма вознаграждения превышает десять установленных законом минимальных размеров оплаты труда, он должен заключаться в простой письменной форме»[[49]](#footnote-48). В данном случае несоблюдение письменной формы договора лишает стороны правоотношений в случае возникновения спорных ситуаций ссылаться в подтверждении сделки, а также ее условий, на свидетельские показания третьих сторон, при этом стороны имеют право предоставлять письменные и другие доказательства.

Представляется необходимым законодательно закрепить обязательную письменную форму договора о суррогатном материнстве, поскольку данный договор носит личностный, а также конфиденциальный характер, что порождает дополнительные обязательства сторон. В случае отсутствия письменного закрепления условий договора стороны могли бы сослаться на неоговоренность каких-либо условий в устной форме. Также, если стороны не заключают нотариально письменный договор, стороны имеют право сослаться на то, что их не информировали достаточным образом об объеме получаемых услуг, их содержании и пр., даже если по факту информация была предоставлена надлежащим образом и в достаточном объеме. Отсутствие письменного договора о суррогатном материнстве также лишает стороны информации о пределах услуг, их фактических разницах, моменте завершения, а также возможности детально закрепить множество условий и факторов, касательно проведения различных процедур.

Что касается необходимости закрепления нотариальной формы договора о суррогатном материнстве, это представляется также вполне целесообразным решением. Нотариальное удостоверение обеспечивает выявление действительной воли сторон (нотариус проверяет лиц, заключающих сделку, их полномочия, разъясняет содержание сделки, а также последствия, возникающие после завершения сделки), проверяет правомерность совершенной сделки, защищает интересы сторон от злоупотребления со стороны третьих лиц.

Опираясь на доктрину гражданского права, можно сказать, что под договором суррогатного материнства понимается соглашение между лицами (лицом), имеющим(и) право на применение такого метода ВРТ, как суррогатное материнство.

Таким образом, необходимо определить, кто является сторонами по данному договору. Прежде всего стоит отметить, что существует два различных мнения касательно данного аспекта.

Первая теория гласит, что существует две стороны по договору о суррогатном материнстве. Поскольку договор о суррогатном материнстве во многом похож на договор о возмездном оказании услуг, представляется, что суррогатная мать будет выступать по данному договору Исполнителем, а генетические родители Заказчиком услуги.

Другие же авторы считают, что помимо суррогатной матери и генетических родителей в договоре о суррогатном материнстве присутствует третья сторона – медицинская организация, без участия которой надлежащее исполнение сторонами обязательств по договору о суррогатном материнстве представляется невозможным, поскольку законодательно закреплена необходимость и обязанность сторон проходить медицинские исследования, а также то, что осуществление такой ВРТ как ЭКО должно осуществлять в специализированной медицинской организации.

На практике же заключается три договора между перечисленными выше сторонами – суррогатной матерью, генетическими родителями и медицинскими организациями:

* Договор между суррогатной матерью и генетическими родителями, предусматривающий предмет, цену, пределы оказания услуг, конфиденциальность сторон, ответственность сторон и т.д.
* Договор между медицинской организацией и суррогатной матерью.
* Договор между медицинской организацией и генетическими родителями.

Договоры, указанные в пункте 2 и пункте 3 будут являться договорами

на оказание медицинских услуг. Главные условия таких договоров, как правило, определены самими медицинскими организациями. И в большинстве случаев суррогатная мать, и генетические родители подписывают стандартную форму договора, предусмотренную конкретной медицинской организацией. В соответствии со ст. 428 ГК РФ, такие договоры для суррогатной матери и генетических родителей будут являться договорами присоединения[[50]](#footnote-49).

Современные законодательные нормы не определяют обязательность заключения договора между суррогатной матерью и генетическими родителями, но на практике такой договор существует всегда, существуют редкие исключения.

В СК РФ есть только одно требование к письменной форме это согласие мужа женщины состоящей в официальном браке, которая хочет выступать в качестве суррогатной матери, на имплантацию эмбриона, однако заключение договора между суррогатной матерью и генетическими родителями не предусматривает, но и не запрещает в данном кодексе.

Множество уважаемых авторов настоятельно рекомендуют заключать двусторонний договор о суррогатном материнстве между матерью и генетическими родителями. Более того, существует мнение о том, что успешное течение, а также результат программы суррогатного материнства зависит именно от качественно и грамотно составленного договора[[51]](#footnote-50). Чем подробнее оговорены все детали договора, там ниже шанс злоупотребление правом у сторон.

Если говорить о суррогатном материнстве в России, то нельзя обойти стороной компанию «Росюрконсалтинг». К. Н. Ситнев, генеральный директор «Росюрконсалтинга», является членом Российской Ассоциации Репродукции Человека, Американского общества репродуктивной медицины, а также юридическим экспертом Европейского общества человеческой репродукции и эмбриологии. Он занимается изучением данной проблемы уже более 15 лет. «Росюрконсалтинг» является первой юридической компанией, которая специализируется на правовом обеспечении, а также ведении персонализированных программ суррогатного материнства на территории Российской Федерации. Именно они являются разработчиками проекта договора о суррогатном материнстве. Согласно мнению юристов «Росюрконсалтина», которые множество лет практикуются в сфере суррогатного материнства, особое внимание в договорах стоит уделять правам и обязанностям сторон, вопросам материальной ответственности суррогатной матери в случае ее отказа от передачи ребенка генетическим родителям. В таком случае суррогатная мать обязуется возместить генетическим родителям затраты, связанные с проведением ЭКО. Данное положение вытекает из п. 2 ст. 782 ГК РФ, которая гласит, что исполнитель вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг в одностороннем порядке[[52]](#footnote-51).

Юристы «Росюрконсалтинга» утверждают, что суррогатные матери крайне редко отказываются от передачи ребенка генетическим родителям, поскольку идут на совершение данной процедуры именно с целью получения вознаграждения. Но такие ситуации к сожалению все встречаются.

Что касается порядка заключения договора о суррогатном материнстве, необходимо обратить внимание на следующие аспекты, представляющиеся наиболее важными в рамках обсуждения данного вопроса.

Обязательным условием для подписания договора на оказание услуг является свобода воли лица, подписывающего договор, а также его надлежащее и достаточное информирование о результатах оказания услуг, возможных осложнения в результате их оказания, а также преимуществах и недостатках оказываемых услуг, особенно если это касается медицинских услуг.

Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению закрепляет, что супруги и суррогатная мать дают свое письменное информированное согласие на участие в программе «Суррогатное материнство».

Из этого вытекает вывод, что первый шаг в заключения договора о суррогатном материнстве – информированность сторон.

Следующим шагом будет являться надлежащее выполнение сторонами условий, предусмотренных законодательством и упомянутых ранее, таких, как подписание различных заявлений, предоставленных медицинской организацией, прохождение медицинских обследований как суррогатной матерью, так и биологическими родителями, дача согласий на проведение последующих медицинских исследований суррогатной матери и будущего ребенка, согласие суррогатной матери на проведение процедуры ЭКО.

Как и в случае заключения любого другого гражданско-правового договора, стороны должны прийти к согласию, касательно условий, содержащихся в договоре о суррогатном материнстве, подписать его надлежащим образом, а также надлежащим образом исполнять, впоследствии, свои обязанности по данному договору.

**2.3 Содержание договора о суррогатном материнстве**

Поскольку договор о суррогатном материнстве – это новая, а главное,

специфическая конструкция для российского права, то, как автор уже выяснил ранее, нормативного закрепления он, на данный момент, не получил.

Именно по причине отсутствия законодательно закрепленных требований к договору о суррогатном материнстве, возникает множество злоупотреблений как со стороны суррогатной матери, так и со стороны генетических родителей.

В связи с этим представляет крайне важным регламентировать права и обязанности сторон, а также ответственность за их несоблюдение в рамках договора о суррогатном материнстве.

Поскольку программа суррогатного материнства несет в себе множество рисков, первое, о чем стоит сказать, это то, что договор должен содержать обязанности, направленные на защиту сторон по договору, а также на защиту будущего ребенка.

Например, обязанность по сохранению конфиденциальности в рамках договора о суррогатном материнстве, которая необходима дабы защитить будущего ребенка от воздействия на него посредством данной информации со стороны третьих лиц, что может повлиять на его психическое здоровье.

Также стороны в рамках данного договора должны обязаться пройти все медицинские обследования, предусмотренные Законом об основах охраны здоровья граждан, а также Приказом о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению.

Суррогатная мать, если она находиться в официальном браке, обязана представить письменное согласие супруга на проведение программы суррогатного материнства; соблюдать здоровый образ жизни во время беременности в рамках программы суррогатного материнства; своевременного проходить все медицинские обследования, предусмотренные законодательством и договором (если стороны предусмотрели в договоре дополнительные медицинские обследования, не закрепленные законодательством как обязательные), соблюдать все рекомендации врача.

На родителей также стоит возложить идентичную обязанность по прохождению медицинских обследований, предусмотренных как законодательством, так и договором, если стороны условились о дополнительных медицинских обследованиях.

На данный момент законодательно не закреплена обязанности суррогатной матери передачи ребенка после его рождения биологическим родителям. Необходимо оканчательно урегулировать данный вопрос на законодательном уровне и обязать суррогатную мать к передаче ребенка, а также обязать генетических родителей принять ребенка у суррогатной матери также на законодательном уровне.

Необходимо законодательно закрепить право генетических родителей на установление материнства и отцовства, а также право суррогатной матери на установление материнства в случае, если генетические родители отказываются принять ребенка[[53]](#footnote-52).

Также представляется возможным и необходимым закрепить следующее положение: если процедура суррогатного материнства не может состояться не по вине суррогатной матери, что должно быть подтверждено медицинским заключением, то генетические родители обязаны оплатить ей вознаграждение, а также возместить расходы, связанные с восстановлением здоровья. Если же отрицательный результат беременности случился по вине суррогатной матери (например, она нарушила условия договора и не явилась на медицинское обследование; или если суррогатная мать не соблюдала рекомендации врача, также нарушив договор, в результате чего случился выкидыш), то она должна возместить генетическим родителям расходы, которые они понесли в результате выполнения ими обязательств по договору[[54]](#footnote-53).

Генетические родители обязаны оказывать суррогатной матери содействие в пределах, установленных договором. Если же генетические родители нарушат данные обязательства, то суррогатная мать вправе требовать возмещения всех убытков, которые были причинены ей при ненадлежащим исполнением генетическими родителями своих обязательств, или требовать соразмерного увеличения вознаграждения по договору.

Если генетическим родителям становится известно, что суррогатная мать использует предоставленные ей денежные средства не по назначению, то они вправе удержать данную сумму из вознаграждения, предусмотренного договором.

Суррогатная мать обязана предупреждать генетических родителей о любых рисках, угрожающих нормальному ходу беременности, иначе суррогатная мать лишается права требовать компенсацию произведенных ею в связи с этими обстоятельствами расходов.

Предполагается целесообразным законодательно запретить генетическим родителям расторгать договор о суррогатном материнстве в одностороннем порядке, дабы защитить суррогатную мать, которая является в рамках данного договора слабой стороной, ведь именно на ней лежит полный объем ответственности за вынашивание, а также рождение ребенка. И риски ее здоровью.

Иногда в редких случаях на практике возникают ситуации, когда суррогатная мать отказывается от передачи ребенка генетическим родителям, поскольку хочет оставить его себе. Такого рода действиями суррогатная мать не исполняет свое обязательство по передаче ребенка генетическим родителям, вытекающее из договора о суррогатном материнстве. В таких случаях действия суррогатной матери необходимо квалифицировать как отказ от исполнения обязательств по договору, а значит суррогатная мать должна возместить расходы генетическим родителям в полном объеме, понесенные в связи с выполнением программы суррогатного материнства.

Л.К. Айвар предполагает возможным «в подобных ситуациях применение правил компенсации морального вреда как одной из мер гражданско-правовой ответственности, поскольку генетические родители испытывают тяжелейшие эмоциональные переживания. Это послужит дополнительной гарантией для генетических родителей»[[55]](#footnote-54).

Также необходимо закрепить в договоре условия, в соответствии с которыми стороны освобождаются от ответственности за неисполнение предусмотренных договором обязательств в случаях, когда ни одна из сторон не могла предвидеть возникновения обстоятельств, помешавших сторонам исполнить обязательства (например, чрезвычайные ситуации и т.д.)[[56]](#footnote-55).

Очевидно, что законодательство Российской Федерации по вопросам, касающимся суррогатного материнства, содержит в себе множество пробелов и несовершенств, которые необходимо заполнить, дабы защитить стороны по договору о суррогатном материнстве.

Несомненно, существует необходимость в принятии самостоятельного закона, регулирующего отношения в сфере суррогатного материнства, в том числе договора о суррогатном материнстве, где четко должны быть закреплены права и обязанности сторон по данному договору, а также ответственность сторон за ненадлежащее исполнение или неисполнение сторонами обязательств по договору.

**Глава 3 Порядок исполнения договора о суррогатном материнстве**

**3.1 Установление происхождения детей при суррогатном материнстве**

В соответствии с п. 3 и п. 4 ст. 52 СК РФ «супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, в случае ее согласия на передачу им ребенка, не вправе оспаривать свое отцовство и материнство, ссылаясь на эти обстоятельства, и берут на себя равные права и обязанности родителей по его воспитанию и содержанию. Супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства»[[57]](#footnote-56).

Таким образом, данное в письменной форме согласие супруга/супругов на применение ВРТ в порядке, установленном законом, является необходимым условием запрета ссылаться на применения ВРТ при оспаривании материнства/отцовства.

Б. Н. Жуков отмечает, что «законом не регламентирован порядок оформления письменного согласия супругов на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона[[58]](#footnote-57)».

Исходя из этого, необходимо законодательно закрепить форму согласия супругов на применение суррогатного материнства, а также регламентировать порядок подачи супругами данного согласия в медицинскую организацию, которая будет заниматься проведением данной ВРТ, поскольку такое согласие влечет за собой законодательный запрет на оспаривание материнства/отцовства в судебном порядке. Также, автор считает, что такой документ должен быть нотариально заверен, дабы лишний раз подтвердить личности, подписавшие данное согласие.

Согласно п. 4 ст. 51 СК РФ «лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери)[[59]](#footnote-58). Таким образом видно, что СК РФ исходит именно из того, что матерью ребенка считается женщина, выносившая его, и закрепляет отдельную норму, направленную на охрану материнства и детства, давая женщине, вынашивающей ребенка, право изменить свое решение и передать возможность возникновения родительских прав у генетических родителей. СК РФ передает такую возможность в зависимость от воли суррогатной матери еще и потому, что суррогатная мать в рамках данных правоотношений является более уязвимой стороной, нежели генетические родители[[60]](#footnote-59).

Если суррогатная мать на момент возникновения правоотношений по договору о суррогатном материнстве состоит в официальном браке, то в случае ее отказа от передачи ребенка генетическим родителям запись об отцовстве ребенка производится в общем порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Если же суррогатная мать не состоит в официальном браке, запись об отцовстве также производится в общем порядке, установленном российским законодательством.

В соответствии с п. 4 ст. 52 СК РФ «суррогатная не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства»[[61]](#footnote-60). Таким образом закон лишает суррогатную мать возможности оспорить родительские права генетических родителей, ссылаясь на наличие согласия на имплантацию эмбрионов.

Существует, однако, риск возникновения следующей ситуации: в соответствии со ст. 51 СК РФ «суррогатная мать вправе отказаться давать согласие на запись генетических родителей в качестве родителей ребенка, рожденного ею в рамках программы суррогатного материнства»[[62]](#footnote-61). Следующим ее шагом в таком случае может быть обращение в суд с заявлением об установлении отцовства за генетическим отцом. В данном случае доказательством генетического отцовства будет являться генетическая экспертиза, которая способна верно указать, что является генетическим отцом ребенка, а точнее, является ли определенное лицо генетическим отцом ребенка или нет. Таким образом может возникнуть достаточно плачевная ситуация, когда матерью ребенка будет признана суррогатная мать, а отцом ребенка – генетический отец, который в рамках программы суррогатного материнства изъявлял свое желание о рождении данного ребенка, однако предполагал, что матерью его ребенка будет законная супруга, а не суррогатная мать. Таким образом лицо, являющееся генетическим отцом ребенка, будет признано отцом ребенка наряду с суррогатной матерью, с которой он не состоит ни в каких отношениях. Возникновение подобной ситуации еще раз подтверждает множество пробелов в российском законодательстве касательно проблем, возникающих касательно суррогатного материнства, а также срочной необходимости в их заполнении и наиболее полном регулировании вопросов, связанных с суррогатным материнством.

Во избежание подобных ситуаций, необходимо также ограничить право суррогатной матери на установление отцовства в судебном порядке в соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ[[63]](#footnote-62). Если суррогатная мать отказывается давать согласие на запись генетических родителей в качестве родителей рожденного ею ребенка, то суррогатная мать должна быть лишена права требовать установления отцовства в отношении мужчины, являющегося донором в рамках программы суррогатного материнства. Сведения об отце в подобном случае должны вноситься в соответствии с п. 3 ст. 51 СК РФ: «В случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записей рождений записывается по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка - по ее указанию»[[64]](#footnote-63).

В настоящее время законодательство Российской Федерации не предусматривает каких-либо прав или обязанностей, возникающих у законного супруга суррогатной матери в рамках программы суррогатного материнства, если она состоит в законном браке.

Нельзя не отметить эмоциональную нагрузку, которая ложиться на мужа суррогатной матери в случае, если она участвует в программе суррогатного материнства. Также на него ляжет и материальна ответственность в случае, если суррогатная мать откажется передать ребенка генетическим родителям и запишет себя в качестве его матери в органах ЗАГС. Если суррогатная мать, состоящая в официальном браке, пример решения оставить рожденного ею ребенка себе, то в соответствии с законодательством отцом этого ребенка может быть записан ее законный муж, что возложит на него все права и обязанности в отношении данного ребенка, закрепленные в СК РФ. Для того, чтоб таких ситуаций не возникало, представляется разумным законодательно закрепить необходимость получения обязательного согласия законного супруга суррогатной матери на выполнение ей услуг по вынашиванию ребенка для генетических родителей.

На взгляд автора, в случае закрепления такого рода нормы в законодательстве, никоим образом не будут нарушаться нормы гражданского права о дееспособности в отношении суррогатной матери, поскольку принятое ею решение о записи рожденного ею ребенка в качестве своего в равной степени затрагивают права и возлагают обязанности как на нее, так и на ее законного супруга.

Необходимо рассмотреть ситуацию с установлением родительских прав, когда генетический родитель или оба генетических родителя умирают еще до рождения ребенка суррогатной матерью. Данная ситуация интересна еще и поскольку возникают вопросы, связанные с принятием наследства.

Итак, представляется, что генетические родители записываются родителями ребенка без установления факта отцовства/материнства, так как имеется отказ суррогатной матери в пользу генетических родителей, а из договора с медицинской организацией вытекает, что именно Заказчики являются генетическими родителями ребенка, вынашиваемого суррогатной матерью.

Если в момент осуществления программы суррогатного материнства генетические родители расторгают законный брак, то если ребенок, рожденный суррогатной матерью, зачат с помощью оплодотворения яйцеклетки донора спермой бывшего супруга, то первоочередное право на ребенка имеет именно он[[65]](#footnote-64). Однако представляется такое решение неверным, поскольку вне зависимости от факта наличия или отсутствия брака между генетическими родителями в момент рождения ребенка суррогатной матерью, родителями, в случае отказа суррогатной матери в соответствии с СК РФ, будут являться оба Заказчика.

**3.2 Правовые последствия отказа от исполнения договора о суррогатном материнстве**

Согласно со ст. 310 ГК РФ «односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства»[[66]](#footnote-65).

П. 3 ст. 450 ГК РФ гласит, что «в случае, если это допускается законом или соглашением сторон, односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично приводит к тому, что договор считается соответственно измененным или расторгнутым»[[67]](#footnote-66).

Таким образом, односторонний отказ от исполнения обязательств, а также изменение условий в одностороннем порядке не допускается, за исключением случаев, предусмотренных законом. То есть любой отказ основан не на договоре, а на законной оговорке.

Согласно законодательству, договор возмездного оказания услуг предполагает возможность одностороннего отказа от его исполнения.

Поскольку ранее автором было выяснено, что договор возмездного оказания услуг по своим характеристикам наиболее близок к договору о суррогатном материнстве, необходимо проанализировать возможность отказа от исполнения договора со стороны суррогатной матери, а также со стороны генетических родителей, а также какую гражданско-правовую ответственность будут нести стороны за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о суррогатном материнстве.

А. А. Мирошник считает, что глава 39 ГК РФ дает лишь очень обобщенное регулирование соответствующих отношений ввиду значительного разнообразия оказываемых услуг[[68]](#footnote-67). А значит, ответственность в рамках договора о суррогатном материнстве должна быть закреплена посредством специального законодательства, которое на данный момент отсутствует.

В соответствии с п. 1 ст. 782 ГК РФ «заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов»[[69]](#footnote-68). Отказ генетических родителей по договору суррогатного материнства может выражаться в следующих действиях (бездействиях):

1. отказ от уплаты вознаграждения суррогатной матери за услуги, предоставленные ею по договору суррогатного материнства;
2. отказ принять ребенка от суррогатной матери после его рождения.

ГК РФ не несет в себе уточнений, касательно конкретных обстоятельств, в результате которых Заказчик вправе отказаться от договора. Например, отсутствует указание на срок, в течение которого Заказчик может отказаться от договора. Из этого следует логический вывод о том, что это может быть сделано в любое время – как до начала оказания услуг, так и в процессе их оказания.

А. А. Мирошник отмечает также, что такой подход со стороны законодательства абсолютно верен, ведь нельзя заставить лицо потребить услугу, в которой он не нуждается[[70]](#footnote-69).

Применяя же данное мнение к договору о суррогатном материнстве, такое условие вряд ли является целесообразным, ведь возмещение понесенных суррогатной матерью расходов в случае отказа Заказчиков от рожденного ею ребенка вряд ли можно рассматривать как необходимую меру защиты прав Исполнителя, коим является суррогатная мать.

Поскольку обязанность генетических родителей забрать ребенка у суррогатной матери законодательно не закреплена, то и квалифицировать их действия в соответствии со ст. 393 ГК РФ о взыскании с них убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств, нельзя. В данном случае представляется более верным мнение о том, что отказ генетических родителей от рожденного для них ребенка будет просто «отказом от договора», а в соответствии с российским законодательством ответственности за этого не предусмотрено[[71]](#footnote-70).

Данная позиция вновь демонстрирует острую необходимость в дополнительном правовом регулировании вопросов, вытекающих из взаимоотношений стороны по договору о суррогатном материнстве, либо в доработке действующего законодательства, уточняющего некоторые моменты для более четкого регулирования подобных ситуаций.

Например, предусмотреть в некоторых возможность Заказчика отказать от договора только при условии оплаты Исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением договора.

Тогда, в случае отказа генетических родителей от принятия рожденного для них суррогатной матерью ребенка, к ним можно будет применить нормы гражданского законодательства об ответственности за неисполнение обязательств по договору, что возложит на них обязанность по возмещению фактически понесенных расходов, а также расходов, которые суррогатная мать вынуждена будет нести в будущем в связи с содержанием ребенка до наступления его совершеннолетия.

Г. Б. Романовский считает, что «рождение ребенка в данном случае следует рассматривать как вред в гражданско-правовом смысле, причиненный суррогатной матери»[[72]](#footnote-71).

П. 2 ст. 781 ГК РФ регламентирует, что «В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг»[[73]](#footnote-72). Таким образом на генетических родителей будут возложены последствия невозможности исполнения ими обязательств, что обязывает их к оплате услуг в полном объеме. Стоит отметить, что такая обязанность представляет собой ответственность за нарушение обязательств.

Если вина за неисполнение обязательств лежит и на суррогатной матери, и на генетических родителях, то действовать необходимо в соответствии со ст. 404 ГК РФ: «Если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника»[[74]](#footnote-73). В таких случаях суд имеет право обязать Заказчика оплатить Исполнителю стоимость услуг по договору в части (то есть уменьшить размер ответственности).

Если невозможность исполнения обязательств возникла по вине Исполнителя (например, суррогатная мать не соблюдала рекомендации врача, в результате чего случился выкидыш), то Исполнитель теряет право на вознаграждение со стороны Заказчиков. Если часть вознаграждения, предусмотренного договором, уже выплачена Исполнителю, то он обязан вернуть его заказчикам.

Исполнитель также может отказать от договора. В соответствии с п. 1 ст. 782 ГК РФ «исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков»[[75]](#footnote-74). В состав убытков по данной статье будут входить: траты Заказчиков на проведение ЭКО; вознаграждение, выплаченное суррогатной матери генетическими родителями; траты, понесенные Заказчиками на медицинское обслуживание суррогатной матери и пр. Также представляется верным потребовать от Исполнителя компенсации морального вреда за причинение суррогатной матерью генетическим родителям нравственных переживаний.

Г.Б. Романовский считает, что «генетические родители не вправе принудить суррогатную мать доносить беременность, если последняя передумает. По его мнению, к отношениям, возникающим между суррогатной матерью и медицинским учреждением, применим режим медицинского эксперимента, когда женщина согласно статье 43 Закона об основах охраны здоровья граждан вправе на любой стадии отказаться от него»[[76]](#footnote-75).

Следует также рассмотреть случаи, когда ответственность наступит не для генетических родителей и не для суррогатной матери, а для медицинских работников.

Медицинские организации обязаны использовать свои знания и опыт, проверять здоровье и соответствие медицинским требованиям как суррогатной матери, так и генетических родителей. Также медицинские организации обязаны провести все медицинские исследования как установленные законодательством, так и определенные дополнительно договором, ведь ненадлежащее исполнение медицинской организацией данных обязательств может оказать прямое влияние здоровье будущего ребенка.

**3.3 Основные проблемы правового регулирования суррогатного материнства, причины их возникновения и пути решения**

Опираясь на сделанный выше анализ законодательных норм Российской Федерации, можно сделать вывод об отсутствии системного подхода, а также наличие множества пробелов в сфере регулирования суррогатного материнства.

Данная проблема порождает множество проблем его правового регулирования, которые связаны, как правило, с отсутствием ряда норм и положений, регулирующих те или иные вопросы, связанные с ВРТ.

Очевидно, что ВРТ не так давно были внедрены, а также совершенно недавно обрели частоту к их обращению, однако это не лишает данную сферу необходимости подробного, а главное грамотного регулирования вопросов, возникающих в связи с осуществлением данных процедур. К тому же, они представляются важными как для развития семей, так и для развития государства, ведь интересы семьи и государства неразрывно связаны между собой.

По сегодняшний день не регламентированы такие важные моменты, связанные с суррогатным материнством, как:

* механизм защиты генетических родителей от отказа суррогатной матери отдать рожденного ею ребенка;
* вопрос о наличии у суррогатной матери права прерывать

беременность, а также причины, по которым она может совершить данное действие;

* санкции, предусмотренные для генетических родителей в случае их отказа от ребенка после его рождения суррогатной матерью;
* ответственность и опека над ребенком в случае, если он родился с пороком или патологией по независящим от генетических родителей и суррогатной матери причинам;
* правовой механизм регулирования вопросов, возникающих в случае рождения не одного ребенка, а двойни.

В соответствии с законодательством Российской Федерации суррогатное материнство – законная, официально разрешенная процедура ВРТ.

Регламентируют суррогатное материнство:

* СК РФ, а именно статьи 51-52;
* Приказ о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению;
* Закон об основах охраны здоровья граждан;
* Закон об актах гражданского состояния.

Однако, данное законодательство лишь частично охватывает и решает проблемы, возникающие в связи с применением суррогатного материнства. Документ, который бы подробно регламентировал и регулировал все проблемы и этапы осуществления процедуры суррогатного материнства до сих пор не разработан.

Недостаточность разработанности законодательства в данной сфере порождает злоупотребление правами и обязанности в рамках договора о суррогатном материнстве как со стороны генетических родителей будущего ребенка, так и со стороны суррогатной матери.

Например, зависимость генетических родителей от согласия суррогатной матери отказаться от ребенка предоставляет последней множество возможностей для злоупотреблений, например, шантажа (предоставление более высокого вознаграждения, чем закрепленное в договоре, в противном случае отказ от передачи ребенка генетическим родителям).

Законодательство также не защищает и будущего ребенка, родившегося в результате применения суррогатного материнства. Известны случаи, когда ребенок рождался с патологией, в результате чего и генетические родители, и суррогатная мать отказывались от него. В данном случае законодательство не предусматривает никакой правовой защиты для ребенка.

Главным документом, регулирующим процедуры, связанные с суррогатным материнством, является договор о нем. Именно в соответствии с договором будут разрешаться споры и конфликты между сторонами по договору – генетическими родителями и суррогатной матерью.

Осуществление суррогатного материнства возможно и анонимно[[77]](#footnote-76). В таком случае договор заключается между суррогатной матерью и медицинской организацией, а также между медицинской организацией и генетическими родителями. Таким образом генетические родители и суррогатная мать не контактируют во время осуществления процедуры суррогатного материнства.

Получается, что на данный момент, договор – самая важная часть правового регулирования суррогатного материнства. Именно благодаря ему существует возможность предотвратить неблагоприятные исходы во взаимоотношениях суррогатной матери и генетических родителей.

Несмотря на множество правовых проблем в сфере суррогатного материнства, данная процедура получает все большее распространение и применяется все чаще, поскольку приносит свой положительный результат.

Однако все же необходимо принятие законодательных норм, регламентирующих поведение сторон в рамках проведения процедуры суррогатного материнства в целях гарантии и защиты прав как генетических родителей, так и суррогатной матери, а также будущих детей.

**3.4 Судебная практика по вопросам суррогатного материнства**

Поскольку процедура суррогатного материнства получает все большее распространение среди российских граждан, количество судебной практики по вопросам суррогатного материнства также возрастает.

В связи с этим представляется логичным рассмотреть некоторые дела, рассматриваемые судами по вопросам суррогатного материнства.

1. А. обратилась с иском к Б. и В. о взыскании компенсации в размере Х рублей по договору №Х о предоставлении услуг суррогатного материнства, компенсации в размере Х рублей, расходов по оплате государственной пошлины.

Заявленные требования А. мотивировала следующим:

А. и Б. и В. заключили договор №Х о предоставлении услуг суррогатного материнства, в силу которого А. обязалась выносить беременность, наступившую после процедуры ЭКО. Б. и В. обязались взять на себя расходы, связанные с проведением ЭКО, оплатой услуг клиники, затраты на медицинское обслуживание А., а также выплатить компенсацию в размере Х рублей после рождения ребенка.

После проведения процедуры ЭКО, а также после проведения анализов, исследование показало, что беременность наступила. После приема А. в течение нескольких недель препаратов, назначенных врачом, медицинские показатели стали падать, что указывало на замирание беременности. После замирания беременности была проведена операция: лечебно-диагностическая гистероскопия с раздельным диагностическим выскабливанием полости матки и цервикального канала.

В соответствии с договором, заключенным между А. и Б. и В. в случае замирания беременности генетические родители выплачивают суррогатной матери компенсацию. Однако Б. и В. данную сумму так и не выплатили.

Позже стороны решили повторить попытку переноса эмбриона в полость матки А. и заключили новый договор о предоставлении услуг суррогатного материнства. В тот же день был осуществлен перенос эмбриона в полость матки А. По результатам анализов установлено наступление беременности.

А. посредством переписки попросила у Б. и В. выплаты предусмотренных договором компенсаций на ежемесячное содержание, также попросила выплатить аванс в размере Х рублей, поскольку находилась в тяжелом материальном положении.

В ответ на сообщения А. Б. и В. сообщили об отмене поддержки ЭКО. А. надеялась на изменение мнения Б. и В., продолжала принимать все лекарственные средства по рекомендации врача. Вскоре препараты закончились. Б. и В. так и не вышли на связь. По причине незавершенного лечения эмбрион не прижился и А. была проведена операция по удалению остатков эмбриона.

На основании договора Б. и В. обязаны выплатить А. Х рублей в связи с двумя случаями замирания беременности. Также А. причинен моральный вред.

Б. и В. обратились со встречным иском к А., а также к медицинскому центру «С» о расторжении договоров на оказание услуг суррогатного материнства и договора о предоставлении платных медицинских услуг.

Решением Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2016 г. постановлено:

* исковые требования А. к Б. и В. о взыскании и ущерба, причиненного неисполнением договора суррогатного материнства, компенсации морального вреда, возмещении судебных расходов — оставить без удовлетворения.

В апелляционном представлении прокурора Г. и апелляционной жалобе А. был поставлен вопрос об отмене решения суда на основании нарушения норм материального и процессуального права.

Б. и В., а также представители 3-х лиц – медицинского центра «С» на судебное заседание не явились.

Достоверных доказательств, подтверждающих ухудшение состояния здоровья истца вследствие негативных действий ответчиков, суду не представлено, обратного материалы дела не содержат.

Таким образом, у суда первой инстанции отсутствовали правовые основания для удовлетворения исковых требований А. о взыскании компенсаций по договорам суррогатного материнства, компенсации морального вреда.

Доводы апелляционной жалобы о том, что суд не дал оценку заявлению А. с просьбой лечения бесплодия методом экстракорпорального оплодотворения путем переноса его эмбрионом и эмбрионов супруги истцу, прошедшей необходимые обследования, которые не показали каких-либо отклонений в состоянии здоровья; А. свои обязательства по договорам исполняла, а ответчики уклонялись от исполнения обязательств, что привело к замиранию беременности, не соответствуют фактическим и вышеприведенным обстоятельствам дела, а потому признаются судебной коллегией несостоятельными.

Руководствуясь ст. 198, 326 – 329 ГПК Российской Федерации, судебная коллегия

о п р е д е л и л а:

Решение Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2016 г. оставить без изменения, апелляционную жалобу А. — без удовлетворения[[78]](#footnote-77).

2. Также можно рассмотреть дела, где имеет место быть уголовное преступление.

В мае 2016 года Г., находящаяся по месту своего проживания, используя персональный компьютер, на своей странице в социальной сети разместила объявление об услуге суррогатного материнства, которую она готова оказать за плату. 3 мая 2016 года Г. вступила в переписку посредством мобильного приложения «Viber» с Д. В ходе переписки между Г. и Д. была достигнута договоренность о том, что Д. перечислит денежные средства Г в сумме Х рублей для прохождения медицинского обследования. На основании данной договоренности Г. перевела Д. оговоренную сумму на банковскую карту «Сбербанк АО» №Х зарегистрированную на Г., тем самым вверив Г. денежные средства в размере Х рублей для прохождения медицинского обследования.

Г., получив денежные средства в размере Х рублей, стала проходить медицинское освидетельствование с целью оказания услуг суррогатного материнства, потратив Х рублей из полученных ею от Д. денежных средств размере Х рублей.

3 июня 2016 года около 14 часов у Г., находящейся в квартире, расположенной по адресу Х, испытывающие материальные трудности, возник преступный умысел, направленный на присвоение вверенных ей Д. денежных средств, против воли Д., осознавая общественную опасность своих преступных действий, предвидя наступление последствий в виде причинения материального ущерба и желая их наступления, действуя из корыстных побуждений с целью незаконного обогащения. Г. похитила вверенные ей денежные средства 3 мая 2016 года, распорядившись ими по своему усмотрению, тем самым причинив значительный материальный ущерб в сумме Х рублей.

Изучив материалы дела, суд пришел к выводу о подтверждении предъявленного Г. обвинения и квалифицировал действия Г. по ч. 2 ст. 160 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ), как хищение чужого имущества, вверенного виновному, совершенное с причинением значительного ущерба гражданину.

Психическое состояние подсудимой сомнений не вызывает. Согласно справке, Г. на учете у психиатра не стоит. Суд признал подсудимую вменяемой.

Обстоятельств, отягчающих наказание, не установлено.

Исходя из обстоятельств совершенного преступления, личности подсудимой и условий ее жизни, суд считает возможным не назначать дополнительное наказание в виде ограничения свободы.

На основании изложенного, руководствуясь ст.307, 308, 309, ч.7 ст.316 УПК РФ,

ПРИГОВОРИЛ:

Признать Г. виновной в совершении преступления, предусмотренного ч.2 ст.160 УК РФ, и назначить ей наказание в виде лишения свободы на срок 2 (два) года.

На основании ст.73 УК РФ считать назначенное наказание условным и установить Г. испытательный срок 2 (два) года[[79]](#footnote-78).

Проанализировав судебную практику, а также порядок рассуждения судов по вопросам, касающимся применения процедуры суррогатного материнства, очевидно, что суды способны выносить решения и в рамках действующего законодательства, однако представляется целесообразным закрепление специальных законодательных норм для квалификации и регулирования вопросов, возникающих в сфере применения процедуры суррогатного материнства. Для защиты сторон договора, и снижения фактов злоупотребления сторонами, которые могут встречаться в современных реалиях нашего общества.

**Заключение**

Проблема бесплодия - одна из важнейших проблем в мире. Несомненно ВРТ и суррогатное материнство, очень сильно помогает в ее решении.

Однако, как показало исследование, российское законодательство в крайне малой степени готово к решению проблем и последствий, возникающих вследствие применения суррогатного материнства.

Несовершенство законодательства, недостаток норм, регламентирующих данную сферу, приводят к тому, что решить весь спектр проблем, возникающих в сфере суррогатного материнства, представляется практически невозможным, что приводит к возникновению новых трудностей и сложностей.

Во время работы над выпускной квалификационной работой были рассмотрены и проанализированы наиболее важные аспекты правового регулирования применения суррогатного материнства.

Определение суррогатного материнства, содержащееся в п. 9 ст. 55 Закона об основах охраны здоровья граждан («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»)[[80]](#footnote-79) далеко от совершенства в связи с тем, что законодательно не установлено ограничений по вопросу применения суррогатного материнства только в целях лечения бесплодия.

П. 4 ст. 51 СК РФ гласит, что "Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей рождений", из чего можно сделать вывод о том, что под суррогатным материнством понимается имплантация другой женщине эмбриона в целях его вынашивания.

Наиболее полноценным представляется следующее определение суррогатного материнства: "Под суррогатным материнством следует понимать правовую связь суррогатной матери (Исполнителя) и генетических родителей (Заказчиков), возникающая в связи с имплантацией в организм суррогатной матери эмбриона, генетически принадлежащего Заказчикам, для его вынашивания, рождения и последующей передачи ребенка Заказчикам".

Из данного понятия следует, что договором о суррогатном материнстве будет являться соглашение между суррогатной матерью (Исполнителем) и генетическими родителями (Заказчиками), предметом которого является оказание возмездных услуг суррогатной матерью по вынашиванию и рождению ребенка для его дальнейшей передачи Заказчикам.

Закон об охране здоровья граждан дает право прибегнуть к ВРТ в виде суррогатного материнства не только супружеским парам, но и каждой совершеннолетней женщине детородного возраста вне зависимости от семейного положения и наличия медицинского заключения о бесплодии.

П. 79 Приказа о порядке использования ВРТ, противопоказаниях и ограничениях к их применению содержит в себе исчерпывающий перечень показаний к применению суррогатного материнства. Однако это представляется не вполне верным, поскольку женщина может желать избежать трудностей, связанных с беременностью и родами. Именно поэтому следует сделать данный перечень открытым, предоставив женщинам и супружеским парам прибегать к суррогатному материнству не только в случаях медицинских показаний.

Российским законодательством также не регламентированы требования к Заказчикам по договору суррогатного материнства. Дело в том, что достаточно распространены случаи, когда Заказчиками являются люди предпенсионного возраста, а также люди, имеющие нарушения психического здоровья. Поскольку нет норм, ограничивающих возраст генетических родителей, а также психосоматического здоровья генетических родителей, медицинские организации находятся в затруднительной ситуации и не могу на законных основаниях отказывать таким генетическим родителям, ссылаясь на реальные причины отказа.

Поскольку на генетических родителей ложатся все обязанности по воспитанию ребенка, предусмотренные СК РФ, видится необходимым установить возрастные ограничения для Заказчиков, чтоб они успели вырастить и воспитать ребенка.

Несмотря на то, что законодательство предъявляет требования к потенциальной суррогатной матери, на практике медицинские организации часто обращают внимание лишь на ее состояние здоровья, пренебрегая такими условиями как возраст (от 20 до 35 лет), а также наличие минимум одного собственного здорового ребенка. Нередки случаи, когда матери рожают для своих бесплодных дочерей детей, выступая в качестве суррогатных матерей, а также случаи, когда ребенок, вынашивается суррогатной матерью, для нее первый. Таким образом, необходимо ужесточить требования, предъявляемые к суррогатным матерям, а также установить ответственность для медицинских работников и медицинских организаций, пренебрегающих данными требованиями.

Также представляется необходимым нотариальное удостоверение договора о суррогатном материнстве, поскольку данная процедура будет являться не лишним подтверждением личностей лиц, подписывающих договор о суррогатном материнстве.

Законодатель не закрепил за мужем суррогатной матери никаких прав. В случае, если суррогатная мать воспользуется своим правом не давать согласие на регистрацию генетических родителей в качестве родителей ребенка и зарегистрирует его в органах ЗАГС в качестве своего ребенка. П. 2 ст. 48 СК РФ предусматривает принцип презумпции отцовства, исходя из которого следует, что отцом ребенка в данном случае будет выступать законный супруг суррогатной матери, что порождает для него все виды обязательств, а именно ответственность в соответствии с семейным законодательством, за этого ребенка. Не существует надлежащего механизма защиты прав законного супруга суррогатной матери, единственное, что затрагивает в какой-то степени его интересы - это дача согласия мужем потенциальной суррогатной матери на оказание ей услуг по суррогатному материнству.

Необходимо также ограничить право суррогатной матери на установление отцовства в судебном порядке в соответствии с п. 2 ст. 48 СК РФ. Если суррогатная мать не дала согласия на передачу ребенка генетическим родителям и на запись их в качестве родителей ребенка, следует лишить ее права записывать в качестве отца ребенка мужчину, предоставившего свой генетический материал в целях осуществления процедуры суррогатного материнства.

В таком случае сведения об отце ребенка должны вноситься согласно правилам п. 3 ст. 51, а именно: "В случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записей рождения записывается по фамилии матери, им и отчество отца - по ее указанию".

Во время заключения договора суррогатного материнства Заказчики должны иметь в виду, что у суррогатной матери есть законное право отказать записать генетических родителей в качестве родителей ребенка, и она может воспользоваться им[[81]](#footnote-80). В таком случае в договоре следует указывать, что суррогатная мать несет ответственность в виде возмещения понесенных Заказчиками расходов, связанных с проведением операции ЭКО, а также вернуть денежные средства, предоставленные ей Заказчиками на медицинское обслуживание, таких же для других целей, оговоренных договором, и вознаграждение за оказание услуг суррогатного материнства. Эти нормы присутствуют в ГК РФ, но их обязательное внесение в договор, снизит риски неисполнения со стороны заказчика и исполнителя.

Положение закона о праве суррогатной матери оставить ребенка себе является ущемлением прав генетических родителей, поскольку в момент осуществления процедуры суррогатного материнства действия и медицинских работников, и генетических родителей, и суррогатной матери направлены на зачатие и вынашивание ребенка для генетических родителей. Суррогатная мать же на тот момент не изъявляет желание иметь своего ребенка. Односторонний отказ суррогатной матери от исполнения договора совершенно не обоснован, особенно в случае, если генетические родители надлежащим способом исполняют свои обязательства в соответствии с договором, заключенным между ними. Поскольку в соответствии с действующим законодательством в момент вступления сторон в отношения, связанные с суррогатным материнством, результат не может быть гарантирована и суррогатная мать может отказаться от исполнения возложенных на нее обязательств в момент получения результата, представляется необходимым изменить законодательство касательно регулирования данного вопроса.

В настоящее время законодательно не урегулирован вопрос того, является ли эмбрион объектом правового воздействия, либо же вовсе не является предметом правоотношений.

Закон Российской Федерации от 22.12.1992 N 4180-1 "О трансплантации органов и (или) тканей человека" упоминает эмбрионы в качестве разновидностей органов человека, имеющих отношение к процессу воспроизводства человека. Причем действие вышеупомянутого Закона, согласно статье 2, на такие органы не распространяется.

Таким образом, законодательство не наделяет эмбрион признаками правоспособности, а также не делает его субъектом права.

Делая вывод, следует сказать о том, что несмотря на множество трудностей - правовых, этических, медицинских - в сфере суррогатного материнства, данный способ ВРТ развивается, и количество пар, прибегающих к данной процедуре, возрастает.

Опираясь на все вышесказанное, мной был сделан вывод, что в современной России требуется введение дополнительной правовой нормы для регулирование программы “Суррогатного материнства”. Требуется специальный закон регламентирующий данную отрасль правоотношений.

Защита материнства и детства является одной из приоритетных задач нашего государства, что закреплено в статье 38 Конституции России. Но сейчас из-за разрозненности законодательной базы, возникают правовые проблемы и конфликты. Почти отсутствует правовая защиты у детей рожденных при помощи программы суррогатных матерей. Современная практика требует автоматического признания заказчиков программы суррогатного материнства, родителями рожденного ребенка после письменного согласия исполнителя - суррогатной матери. Стоит закрепить ответственность биологических родителей за отказ в воспитание ребенка.

Вопрос о том, кто может быть сторонами договора о суррогатном материнстве, имеет еще один важный аспект, который никаким образом не отражен, ни в каком-либо ином нормативном правовом акте Российской Федерации, и до недавнего времени не привлекал особого внимания специалистов. Сейчас опираясь на полученный опыт, стоит говорить о трехстороннем договоре суррогатного материнства, где сторонами договора будут биологические родители, суррогатная мать и медицинская организация. Также стоит отметить, что требуется разработка специальной нотариальной формы договора. Для участия и оценки нотариуса, как нейтральной и незаинтересованной стороны. Нотариус должен убедиться в том, что стороны договора полностью проинформированы в условиях договора, им ясны границы ответственности и самое главное, что они способны к исполнению его условий.

Стоит отметить, российское право, формально, допускает применение методов вспомогательной репродукции (а, следовательно, и суррогатное материнство) только при наличии медицинских показаний. В соответствии с Приказом Минздрава России 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению». Как считают большинство авторов, стоит расширить список показаний для применения методов ВРТ, но также они указывают на то, что должны указаны противопоказания для вступление в программу суррогатного материнства не только для суррогатной матери, но и для биологических родителей. И ситуация складывающаяся в связи с применением метода суррогатного материнства, особенно в его трансграничном варианте, предоставляет нам достаточное количество оснований для того, чтобы всерьез задуматься об установлении определенных «фильтров» в доступе к суррогатному материнству, причем на самой ранней стадии — до начала каких-либо медицинских процедур. И первым таким фильтром должна стать медицинская организация, в которой планируется проведение программы суррогатного материнства. И данная организация будет выступать третьей стороной договора суррогатного материнства. И она должна выступать, как гарант исполнения договора со стороны исполнителя - суррогатной матерью и биологическими родителями - заказчиками.

В современном законе о суррогатном материнстве может быть предусмотрено введение обязательных эскроу счетов для ведения таких сделок. Что позволит защитить исполнителя, так как суррогатная мать самый незащищенное звено в современной программе суррогатного материнства. Также это позволит контролировать заказчику выполнение условий договора со стороны исполнителя так, как исполнитель будет получать денежные средства с данного счета, только после выполнения условий предусмотренных договором.

Стоит не забывать, что беременность и роды несут определенные риски для здоровья суррогатной матери. Вопрос страхования жизни и здоровья матери остается открытым, но можно провести аналогию с клиническими испытаниями в медицине, где жизнь испытуемых - исполнителей застрахована.

Сейчас законодатель отстает в темпе регулирования новых медицинских и фармацевтических технологий. И это порождает множество пограничных ситуаций, которые в дальнейшем могут привести к проблемам для общества и государства. И чем раньше государство закроет белые пятна в регулирование ВРТ, как пример суррогатного материнства, тем раньше позволит большему кругу людей воспользоваться данной услугой. У нас в стране с каждым готов ухудшается демографическая ситуация, население стареет, увеличивается количество бесплодных пар детородного возраста. Вспомогательные репродуктивные технологии как один из вариантов решение данной проблемы для государсва. Но данный вариант требует более унифицированного закона.

**Библиографический список**

**Нормативные правовые акты**

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 01.07.2020 N 11-ФКЗ). // Собрание законодательства Российский Федерации, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 24.02.2021). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
3. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Собрание законодательства Российский Федерации, 28.11.2011, N 48, ст. 6724.
4. Приказ Минздрава России «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» от 30.08.2012 N 107н // Зарегистрировано в Минюсте России. – 12.02.2013. – N27010 // Российская газета / Спецвыпуск. – N 78/1. – 11.04.2012.
5. Приказ Министерства здравоохранения РФ от 31 июля 2020 г. № 803н "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению" Зарегистрировано в Минюсте России 19.10.2020 N 60457

**Материалы судебной практики**

1. Определение Свердловского областного суда от 28.08.2007 по делу №33-5744/2007/ // URL: http//www.resheniya-sudov.ru/2007/36453 06.05.2018
2. Апелляционная жалоба на решение Стерлитамакского городского суда Республики Башкортостан от 9 октября 2016 г. <https://surmoms.com/sudebnye-praktiki-rossii-za-2016-god-po-tematike-surrogatnoe-materinstvo/#4> 13.05.2018
3. Приговор Ингодинского районного суда г. Читы Забайкальского края <https://surmoms.com/sudebnye-praktiki-rossii-za-2016-god-po-tematike-surrogatnoe-materinstvo/#5> 13.05.2018

**Книги**

1. Антокольская М. В. Семейное право: учебник / М. В. Антокольская. – М.: Инфра-М, НОРМА. – 3-е изд. перераб. и доп. – 2013. – 688с.
2. Богуславский М. М. Международное частное право: учебник / М. М. Богуславский. – М.: Юристъ. – 6-е изд., перераб. и доп. –2007. – 604с.
3. Борисова Л.В. «Семейное право»: учебник / Л.В. Борисова. — Москва: Юстиция, 2017. — 166 с. — (Среднее профессиональное образование). С.32-35.
4. Гетман Е.С., Гонгало Б.М., Иванов В.И., Крашенинников П.В., Куринов А.Б., Пантелеева И.В., Седугин П.И. Под общ. ред.: Крашенинников П.В., Седугин П.И. // Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации. М. Норма, Инфра-М. 1997.
5. Ершов В.А., Сутягин А.В., Кайль А.Н. / Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / – М.: ИД «ГроссМедиа»: РОСБУХ, 2010. – 1446 с. – (Комментарии к российскому законодательству). – ISBN 978-5-4230-0176-6.
6. 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.
7. Захаров С. Права и обязанности родителей по воспитанию детей и ответственность за их нарушение //Право и жизнь. 1997. № 12.
8. Иванова С.А. Судебные споры о праве на воспитание детей. М., 1974.
9. Игнатенко А., Скрыпников Н. Брачный договор. Законный режим имущества супругов. М., 1997.
10. Исфраилов И. Возникновение права общей собственности при приватизации квартиры // Российская юстиция. 1996. № 8.
11. 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.
12. Комментарии к Семейному кодексу Российской Федерации / Под ред. Л.М. Пчелинцевой. М.: БЕК, 2003.
13. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. П.В. Крашенинникова и П.И. Седугина. М.: Норма Инфра М., 1997.
14. Комментарии к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. И.М. Кузнецова. М.: БЕК, 2000.;
15. Лебедев Вячеслав. Специально для «Юридической практики». 2007.
16. Леонов Б.В. Экстракорпоральное оплодотворение и его новые направления в лечении женского и мужского бесплодия: Теорет. и практ. подходы // Под ред. В.И. Кулакова, Б.В. Леонова. М.: Мед. информ. агентство (МИА). 2000.
17. Леонтьев О.В. Правоведение: учебник для медицинских вузов / О. В. Леонтьев. — Изд. 2-е, испр. и доп. — СПб. : СпецЛит, 2013. — Ч. 2. —175 с. / С.78-81.
18. 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.
19. Пестрикова А. А. Обязательства суррогатного материнства: диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук / А. А. Пестрикова. – Краснодар. – 2007. – 202с.
20. Рекомендации ВОЗ: терминология ВРТ. Журнал «Проблемы Репродукции». Издательство «Медиа Сфера»
21. Романовский Г.Б., Тарусина Н.Н., Мохов А.А. Биомедицинское право в России и за рубежом. / Изд. Проспект. 2015. 364 с. / С. 36-38.
22. Российское гражданское право: Учебник: в 2-х томах. Том II. Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. — М.: Статут, 2016. / С.148.
23. Рузакова О.А. Семейное право: учебно-практическое пособие. / Евразийский открытый институт. / 2011, Москва. 248 с. / С. 57-59.
24. Рулан Н. Юридическая антропология: учебник для вузов / Н. Рулан / отв. ред. В. С. Нерсесянц – М.: Издательство НОРМА. – 1999. – 310с. / С. 112-114.
25. Хрестоматия по Всеобщей истории государства и права: В 2 т. / Под ред. К. И. Батыра и Е. В. Поликарповой. М., 1996. 561 с. / С.9–25.
26. Шамрин М.Ю. Административно-правовой статус уполномоченного по правам ребенка: историко-правовой аспект. / Шмрин М.Ю., Нечевин Д.К. // -2015. -596 С. –С.52-61.

**Научные статьи**

1. Айвар Л. К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2012. №3. С.33.
2. Айвар Л. К. Правовые основы вспомогательных репродуктивных технологий (суррогатное материнство) / Юридический консультант. – 2006. - №3. С.6-11.
3. Айвар Л. К. Правовое положение суррогатного материнства в России. Пробелы законодательства / Л. К. Айвар // «Юридический мир». – 2006. – No 2. – С. 28-35.
4. Афанасьева И. В. Суррогатное материнство // Медицинское право. 2007. №2. С. 118-126.
5. Афанасьева И.В., Пароконная К.д. Правовые проблемы суррогатного материнства // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».
6. Боннер А.Т. Искусственное оплодотворение: достижения и просчеты современной медицины и человеческие драмы // Журнал «Закон» №9 / 2015 г. С. 168-187.
7. Борисова Т.Е. Ответственность по договору суррогатного материнства // Законность. 2011. № 10. С. 47-50.
8. Жуков, Б.П. О некоторых вопросах установления отцовства в добровольном порядке, не урегулированных действующим законодательством / Б.Н.Жуков // Семейное право. - № 2. - 2004. - С. 8-12.
9. Журавлева С. П. Правовая природа договора на суррогатное материнство / С. П. Журавлева // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. – М. – 2010. – No8 (50). – С. 48-50.
10. Корбут Л. В., Рубанов А. А. Вопросы международно-правового регулирования «заменяющего материнства». // Советский ежегодник международного права. М., 1988. С. 251-256.
11. Косова, О. Ю. Семейный кодекс Российской Федерации и некоторые вопросы регулирования брачно-семейных отношений // Правоведение. 2013. No 2. С. 50.
12. Лебедева Ю. О. «Некоторые проблемы правового регулирования вспомогательных репродукции в свете нового Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Медицинское право. 2012. № 2. С. 16.
13. Майфат, А.В. «Суррогатное материнство» и иные формы репродуктивной деятельности в новом Семейном кодексе Российской Федерации / А.В.Майфат // Юрид. мир. - 2010. - № 2. - С. 19-33.
14. 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.
15. Романовский Г.Б. Право на суррогатное материнство: от истории к современности / Г.Б.Романовский // Проблемы репродукции. -2006. № 1. -С. 31-38.
16. Романовский Г.Б. Человеческий эмбрион: субъект или предмет правоотношений? / Г.Б.Романовский // Юрист. 2001. - № 11. -С.48-51.
17. Самойлова В.А. Новеллы и проблемы законодательства о суррогатном материнстве. / Самойлова В.А. // Вопросы современной юриспруденции. -2013. -№29. С.3-6.
18. Спивак К. Суррогатное материнство в праве США. / К. Спивак // The American Journal of Comprative Law. – 2010. - N 58.
19. Стеблева, Е. В. Правовое регулирование института суррогатного материнства за рубежом. / Е. В. Стеблева // Российская юстиция. – 2009. -N 7. С.148.
20. Флягин А.А. Правовой статус родителей при суррогатном материнстве // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».
21. Шадрин В.В. Правовая природа суррогатного материнства // Научный журнал «Молодой ученый» №22 (102) / 2015
22. Яковлева Т. Газета «Экономика и жизнь». Ссылка на интервью руководителя Научного центра акушерства, гинекологии и перинатологии РАМН, главный акушер-гинеколог России, вице-президент РАМН, академика Владимира Кулаков в интервью «Российской газете».

**Диссертации**

1. Богданова Г. В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми: Дисс. Канд. юрид. наук. Саратов, 1999. С. 80.
2. Мирошник, A.A. Возмездное оказание услуг в гражданском праве России: дис.. канд. юрид. наук : 12.00.03 / Мирошник Александр
3. Митрякова Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства: Дисс Канд. Юрид. Наук. Ростов на Дону. 2006. С.64.

**Нормативные документы зарубежных стран**

1. Конституция Соединенных Штатов Америки 1787 г. // Соединенные Штаты Америки. Конституция и законодательные акты: Перевод с английского / Сост.: Лафитский В.И., Под ред. и со вступ. ст.: Жидков О.А. – М.: Прогресс-Универс, 1993.
2. Act for Protection of Embryos (The Embryo Protection Act) // Gesetz zum Schutz von Embryonen (Embryonenschutzgesetz – ESchG). // Federal Law Gazette, Part I, No. 69, issued in Bonn, 19th December 1990, page 2746.
3. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: закон Республики Беларусь от 09.07.1999 No 278-З: офиц. текст по состоянию на 24.02.2018 // Газета «Звязда». – 17.08.1999 – No 147-148.
4. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»: закон Республики Казахстан от 26 декабря 2011No518-IV:офиц. текст по состоянию на 09.04.2018 // «Казахстанская правда». – 07.01.2012.– No 6-7. – (26825-26826).
5. О вспомогательных репродуктивных технологиях :закон Республики Беларусь от 07.01.2012 No341-З:офиц. текст по состоянию на 01.01.2018 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 18.01.2012.– No 8. – 2/1893.

1. Яковлева Т. Газета «Экономика и жизнь». Ссылка на интервью руководителя Научного центра акушерства, гинекологии и перинатологии РАМН, главный акушер-гинеколог России, вице-президент РАМН, академика Владимира Кулаков в интервью «Российской газете». [↑](#footnote-ref-0)
2. Хрестоматия по Всеобщей истории государства и права: В 2 т. / Под ред. К. И. Батыра и Е. В. Поликарповой. М., 1996. С.9–25. [↑](#footnote-ref-1)
3. Книга Бытия. Ветхий Завет. Перевод с древнееврейского / Русский синодальный перевод. С.36. [↑](#footnote-ref-2)
4. Книга Бытия. Ветхий Завет. Перевод с древнееврейского / Русский синодальный перевод. С.83. [↑](#footnote-ref-3)
5. Плутарх. Сравнительные жизнеописания: в 2 томах. 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. 256. [↑](#footnote-ref-4)
6. Рулан Н. Юридическая антропология: учебник для вузов. / отв. ред. В. С. Нерсесянц – М.: Издательство НОРМА. -1999. С.262. [↑](#footnote-ref-5)
7. Айвар Л.К. Правовые основы вспомогательных репродуктивных технологий (суррогатное материнство) / Юридический консультант. – 2006. - №3. С.6-11. [↑](#footnote-ref-6)
8. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Собрание законодательства Российский Федерации, 28.11.2011, N 48, ст. 6724. [↑](#footnote-ref-7)
9. Приказ Минздрава России от 30.08.2012 N 107н (ред. от 01.02.2018) "О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению" (Зарегистрировано в Минюсте России 12.02.2013 N 27010). [↑](#footnote-ref-8)
10. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Собрание законодательства Российский Федерации, 28.11.2011, N 48, ст. 6724. [↑](#footnote-ref-9)
11. Рекомендации ВОЗ: терминология ВРТ. Журнал «Проблемы Репродукции». Издательство «Медиа Сфера» [↑](#footnote-ref-10)
12. Романовский Г.Б., Тарусина Н.Н., Мохов А.А. Биомедицинское право в России и за рубежом. / Изд. Проспект. 2015. 364 с. / С. 36-38. [↑](#footnote-ref-11)
13. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Собрание законодательства Российский Федерации, 28.11.2011, N 48, ст. 6724. [↑](#footnote-ref-12)
14. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16. [↑](#footnote-ref-13)
15. Конституция Соединенных Штатов Америки 1787 г. // Соединенные Штаты Америки. Конституция и законодательные акты: Перевод с английского / Сост.: Лафитский В.И., под ред. и со вступ. ст.: Жидков О.А. – М.: Прогресс-Универс, 1993. С. 12-25. [↑](#footnote-ref-14)
16. Стеблева, Е. В. Правовое регулирование института суррогатного материнства за рубежом. / Е. В. Стеблева // Российская юстиция. – 2009. -N 7. С.148. [↑](#footnote-ref-15)
17. Спивак К. Суррогатное материнство в праве США. / К. Спивак // The American Journal of Comprative Law. – 2010. - N 58. [↑](#footnote-ref-16)
18. Act for Protection of Embryos (The Embryo Protection Act) // Gesetz zum Schutz von Embryonen (Embryonenschutzgesetz – ESchG). // Federal Law Gazette, Part I, No. 69, issued in Bonn, 19th December 1990, page 2746. [↑](#footnote-ref-17)
19. Корбут Л. В., Рубанов А. А. Вопросы международно-правового регулирования «заменяющего материнства». // Советский ежегодник международного права. М., 1988. С. 251-256. [↑](#footnote-ref-18)
20. Афанасьева И. В. Суррогатное материнство // Медицинское право. 2007. №2. С. 118-126. [↑](#footnote-ref-19)
21. Суррогатное материнство в Израиле [Электронный ресурс]. URL: [http://razvod.zakon-ru.ru/dogovori/104-syrogasi-isril 01.05.2018](http://razvod.zakon-ru.ru/dogovori/104-syrogasi-isril%2001.05.2018) // C.15. [↑](#footnote-ref-20)
22. Павлова 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. [↑](#footnote-ref-21)
23. Website byThe National Archives / Human Fertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2008/22/section/33 [↑](#footnote-ref-22)
24. Website byThe National Archives / Human Fertilisation and Embryology Act 2008 chapter 22 // URL: http://www.legislation.gov.uk/ukpga/1990/37/section/28 [↑](#footnote-ref-23)
25. Леонтьев О.В. Правоведение: учебник для медицинских вузов / О. В. Леонтьев. — Изд. 2-е, испр. и доп. — СПб. : СпецЛит, 2013. — Ч. 2. —175 с. / С.78-81. [↑](#footnote-ref-24)
26. Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье»: закон Республики Казахстан от 26 декабря 2011 No518-IV: офиц. текст по состоянию на 11.07.2017 // «Казахстанская правда». – 07.01.2012. – No 6-7. – (26825-26826). [↑](#footnote-ref-25)
27. О вспомогательных репродуктивных технологиях: закон Республики Беларусь от 07.01.2012 No341-З: офиц. текст по состоянию на 01.01.2018 // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 18.01.2012. – N 8. – 2/1893. [↑](#footnote-ref-26)
28. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: закон Республики Беларусь от 09.07.1999 No 278-З: офиц. текст по состоянию на 01.01.2014 // Газета «Звязда». – 17.08.1999 – No 147-148. [↑](#footnote-ref-27)
29. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: закон Республики Беларусь от 09.07.1999 No 278-З: офиц. текст по состоянию на 01.01.2014 // Газета «Звязда». – 17.08.1999 – No 147-148. [↑](#footnote-ref-28)
30. 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. – 01.01.2014. -№8. -2/1893. [↑](#footnote-ref-29)
31. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Собрание законодательства Российский Федерации, 28.11.2011, N 48, ст. 6724. [↑](#footnote-ref-30)
32. Шадрин В.В. Правовая природа суррогатного материнства // Научный журнал «Молодой ученый» №22 (102) / 2015 [↑](#footnote-ref-31)
33. Лебедева Ю. О. Некоторые проблемы правового регулирования вспомогательных репродукции в свете нового Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». // Медицинское право. 2012. № 2. С. 16. [↑](#footnote-ref-32)
34. Богданова Г. В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми: Дисс. Канд. юрид. наук. Саратов, 1999. С. 80. [↑](#footnote-ref-33)
35. Определение Свердловского областного суда от 28.08.2007 по делу №33-5744/2007/ // URL: http//www.resheniya-sudov.ru/2007/36453 06.05.2018 [↑](#footnote-ref-34)
36. Косова, О. Ю. Семейный кодекс Российской Федерации и некоторые вопросы регулирования брачно-семейных отношений // Правоведение. 2013. No 2. С. 50. [↑](#footnote-ref-35)
37. Айвар, Л. К. Правовая защита суррогатного материнство // Адвокат. 2012. No 3. С. 33. [↑](#footnote-ref-36)
38. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-37)
39. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-38)
40. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-39)
41. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-40)
42. Российское гражданское право: Учебник: в 2-х томах. Том II. Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. — М.: Статут, 2016. С. 148. [↑](#footnote-ref-41)
43. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / В.А. Ершов, А.В. Сутягин, А.Н. Кайль. – М.: ИД «ГроссМедиа»: РОСБУХ, 2010. – 1446 с. – (Комментарии к российскому законодательству). – ISBN 978-5-4230-0176-6. [↑](#footnote-ref-42)
44. П.п. 1-2 ст. 423. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-43)
45. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-44)
46. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16. [↑](#footnote-ref-45)
47. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018) // Собрание законодательства Российской Федерации 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 3. [↑](#footnote-ref-46)
48. 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. [↑](#footnote-ref-47)
49. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-48)
50. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-49)
51. Митрякова Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства. 2006. [↑](#footnote-ref-50)
52. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 29.01.1996, N 5, ст. 410. [↑](#footnote-ref-51)
53. Флягин А.А. Правовой статус родителей при суррогатном материнстве // Доступ из СПС «КонсультантПлюс». [↑](#footnote-ref-52)
54. Афанасьева И.В., Пароконная К.д. Правовые проблемы суррогатного материнства // Доступ из СПС «КонсультантПлюс». [↑](#footnote-ref-53)
55. Айвар Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. № 3. С. 13-19. [↑](#footnote-ref-54)
56. Борисова Т.Е. Ответственность по договору суррогатного материнства // Законность. 2011. № 10. С. 47-50. [↑](#footnote-ref-55)
57. # Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16.

    [↑](#footnote-ref-56)
58. Жуков, Б.П. О некоторых вопросах установления отцовства в добровольном порядке, не урегулированных действующим законодательством / Б.Н.Жуков // Семейное право. - № 2. - 2004. - С. 8-12. [↑](#footnote-ref-57)
59. # Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16.

    [↑](#footnote-ref-58)
60. Рузакова О.А. Семейное право: учебно-практическое пособие. / Евразийский открытый институт. / 2011, Москва. 248 с. / С. 57-59. [↑](#footnote-ref-59)
61. # Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16.

    [↑](#footnote-ref-60)
62. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16. [↑](#footnote-ref-61)
63. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16. [↑](#footnote-ref-62)
64. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 01.01.1996, N 1, ст. 16. [↑](#footnote-ref-63)
65. Майфат, А.В. «Суррогатное материнство» и иные формы репродуктивной деятельности в новом Семейном кодексе Российской Федерации / А.В.Майфат // Юрид. мир. - 2010. - № 2. - С. 19-33. [↑](#footnote-ref-64)
66. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-65)
67. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-66)
68. Мирошник, A.A. Возмездное оказание услуг в гражданском праве России: дис.. канд. юрид. наук : 12.00.03 / Мирошник Александр [↑](#footnote-ref-67)
69. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-68)
70. Мирошник, A.A. Возмездное оказание услуг в гражданском праве России: дис.. канд. юрид. наук : 12.00.03 / Мирошник Александр [↑](#footnote-ref-69)
71. Самойлова В.А. Новеллы и проблемы законодательства о суррогатном материнстве. / Самойлова В.А. // Вопросы современной юриспруденции. -2013. -№29. С.3-6. [↑](#footnote-ref-70)
72. Романовский, Г.Б. Человеческий эмбрион: субъект или предмет правоотношений? / Г.Б.Романовский // Юрист. 2001. - № 11. -С. 48-51. [↑](#footnote-ref-71)
73. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 29.01.1996, N 5, ст. 410. [↑](#footnote-ref-72)
74. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017). // Собрание законодательства Российской Федерации, 05.12.1994, N 32, ст. 3301. [↑](#footnote-ref-73)
75. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 05.12.2017). // Собрание законодательства Российский Федерации, 29.01.1996, N 5, ст. 410. [↑](#footnote-ref-74)
76. Романовский, Г.Б. Право на суррогатное материнство: от истории к современности / Г.Б.Романовский // Проблемы репродукции. -2006. № 1. -С. 31-38. [↑](#footnote-ref-75)
77. Шадрин В.В. Правовая природа суррогатного материнства // Научный журнал «Молодой ученый» №22 (102) / 2015 [↑](#footnote-ref-76)
78. <https://surmoms.com/sudebnye-praktiki-rossii-za-2016-god-po-tematike-surrogatnoe-materinstvo/#4> 13.05.2018 [↑](#footnote-ref-77)
79. <https://surmoms.com/sudebnye-praktiki-rossii-za-2016-god-po-tematike-surrogatnoe-materinstvo/#5> 13.05.2018 [↑](#footnote-ref-78)
80. Боннер А.Т. Искусственное оплодотворение: достижения и просчеты современной медицины и человеческие драмы // Журнал «Закон» №9 / 2015 г. С. 168-187 [↑](#footnote-ref-79)
81. Л.В. Борисова «Семейное право»: учебник / Л.В. Борисова. — Москва : Юстиция,  
    2017. — 166 с. — (Среднее профессиональное образование). С.32-35. [↑](#footnote-ref-80)