

УДК 347.6

*Демешко Максим Игоревич,
магистрант 2 курса по направлению Юриспруденция
Санкт-Петербургского государственного университета
аэрокосмического приборостроения (СПБ ГУАП)
190000, Санкт-Петербург, ул. Большая Морская, д. 67, лит. А*

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ДОГОВОРА СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

Аннотация: В статье рассматриваются подходы к определению правовой природы договора суррогатного материнства. Анализируется законодательная база, правовые неопределенности в правовом регулировании суррогатного материнства, научные подходы к определению правовой природы договора.

Ключевые слова: суррогатное материнство, правовая природа договора, потенциальные родители.

*Demeshko Maxim Igorevich,
Master's student in Jurisprudence at St. Petersburg State University of
Aerospace Instrumentation (SUAI)
190000, St. Petersburg, Bolshaya Morskaya St., 67, lit. A*

LEGAL NATURE OF THE SURROGATE MOTHERHOOD AGREEMENT

Annotation: In article discusses approaches to determining the legal nature of a surrogacy contract. The legislative base, legal uncertainties in the legal

regulation of surrogate motherhood, scientific approaches to determining the legal nature of the contract are analyzed.

Keywords: *surrogate motherhood, legal nature of the contract, potential parents.*

Суррогатное материнство в мире существует уже более сорока лет. Каждая страна, где разрешена данная технология, имеет свои особенности в правовом поле. Данная тема является актуальной, поскольку сфера правового регулирования суррогатного материнства находится в стадии развития, а договор в этой сфере является одной из ключевой составляющей. Однако прежде чем перейти к сущности договора суррогатного материнства, необходимо привести само понятие суррогатного материнства. Российский законодатель дает следующее понятие - «суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям» [1].

В законодательстве понятие такого договора не закреплено. Отсутствие закрепленного предмета, содержания, ответственности сторон договора влечет множество споров и подходов в юридической среде. В науке можно встретить следующее определение договора суррогатного материнства: «соглашение, по которому суррогатная мать принимает на себя обязанность выносить и родить ребенка»^[2]. Также встречается следующая формулировка

¹ П. 9 ст. 55 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 26.03.2022) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.04.2022)

² Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: Дис. канд. юрид. наук. Тюмень, 2007. С. 81

договора «это соглашение, по которому одна сторона (суррогатная мать) обязуется по заданию другой стороны (супругов-заказчиков) за установленную плату после искусственного оплодотворения пройти процедуру имплантации эмбриона, выносить, родить и передать ребенка супругам заказчикам, а при невыполнении обязанности – претерпеть гражданско-правовые санкции, если неисполнение не обусловлено возникновением бесплодия суррогатной матери, возникшим вследствие родов при условии, что у родителей- заказчиков уже имеются собственные дети»³. Данный договор представляет собой правовую основу суррогатного материнства.

Можно выделить несколько подходов к определению правовой природы договора о суррогатном материнстве:

Первый подход относит данный договор к семейно-правовым сделкам. Обычно такой подход аргументируется особым обязательством между суррогатной матерью и супругами-заказчиками. «Специфика прав и обязанностей сторон в дальнейшем, когда суррогатная мать пожелает стать мамой и откажется передать ребенка заказчикам, оставив его себе, а супруги-заказчики не вправе воздействовать на нее или тем более привлечь ее к ответственности за неисполнение обязательства и т.д. - все это говорит в пользу того, что к данным отношениям неприменимы нормы гражданского права»^[4]. Еще одним обоснованием отнесения данного договора к семейно-правовой группе является цель договора – восполнение репродуктивной функции женщины, не способной в силу физиологических причин иметь ребенка. В противовес данной позиции следует сказать, что суррогатная мать и потенциальные родители не состоят в семейных отношениях между собой, а семейно-правовые отношения подразумевают отношения между членами

³ Дьякова Ю.В. «Правовая природа договора суррогатного материнства» // Право: современные тенденции: материалы VI Международной научной конференции г. Краснодар. Краснодар: Новация, 2018.

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

семьи. Такие отношения могут возникнуть только между рожденным ребенком и суррогатной матерью, а также между ребенком и потенциальными родителями. Таким образом, эти отношения выходят за пределы договора о суррогатном материнстве.

Второй подход относит договор суррогатного материнства к гражданско-правовым сделкам. Аргументы в пользу данного подхода приводят следующие: во-первых, такой договор является консенсуальным; во-вторых, договор является взаимным; в-третьих, договор является возмездным, если речь идет о коммерческом суррогатном материнстве, и безвозмездный, если о некоммерческом. Противники данного подхода считают, что в отношении данного договора нельзя применять гражданское законодательство, поскольку предметом договора не может быть передача ребенка, а предметом сделки не может выступать ребенок.

Третий подход вытекает из предыдущего и относит такой договор к непоименованным гражданским договорам, порождающим отношения на границе гражданского и семейного права. Представители данной точки зрения признают за договором особый статус, смешанный, который включает несколько черт в себя.

Четвертый подход также вытекает из гражданско-правового, представители которого относят договор суррогатного материнства к договору возмездных оказаний услуг. В пользу данного подхода можно отметить открытый перечень договоров возмездного оказания услуг, согласно п. 2 ст. 779 Гражданского кодекса Российской Федерации. Данный факт позволяет применить нормы главы к договору суррогатного материнства. Помимо этого, услуге, оказываемой суррогатной матерью, присущи свойства услуги как объекта гражданских прав (неотделимость от источника, неосвязаемость, синхронность оказания и получения, неформализованность

качества, эксклюзивность, уникальность, принципиальность значения личности исполнителя и др.)^[5].

Важно отметить, что есть ученые, считающие, что договор суррогатного материнства, согласно ст. 169 Гражданского кодекса Российской Федерации, следует отнести к разряду ничтожных сделок как нарушающий основы нравственности и правопорядка^[6]. Например, в 2017 году в Государственную Думу Российской Федерации был внесен законопроект, обосновывающий необходимость запрета суррогатного материнства. В аргументы запрета были приведены следующие факторы: отсутствие процедуры усыновления ребенка родителями-заказчиками; неэтичность процедуры; нарушение прав ребенка, которому придают свойства товара; нарушение прав ребенка на личную и семейную идентичность; отнесение иностранных лиц к «генетических туристам» на территории Российской Федерации. В 2018 году данный законопроект был отклонен^[7].

Существует еще одна позиция, которая не признает юридическую силу договора суррогатного материнства, поскольку в случае отказа суррогатной матери передать ребенка потенциальным родителям, вторые не смогут защитить свои права в судебном порядке, то есть такой договор является нецелесообразным, «а тот факт, что в предмет исследуемого договора никак не могут быть включены здоровье суррогатной матери и собственно ребенок (эмбрион, новорожденный) приводит, по мнению некоторых авторов, к тому, что договор утрачивает свои регулятивные свойства»^[8].

Считаем необходимым согласиться с позицией Борисовой Т. Е., которая относится договор суррогатного материнства к «новым самостоятельным

⁵ Большевская Е.С. Правовая природа договора суррогатного материнства // Актуальные проблемы российского права. 2011. №2. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovaya-priroda-dogovora-surrogatnogo-materinstva>

⁶ Косова О.Ю. Семейный кодекс Российской Федерации и некоторые вопросы регулирования брачно-семейных отношений // Правоведение. 1996. N 2. С. 46 - 53.

⁷ Проект федерального закона № 133590-7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части запрета суррогатного материнства»

⁸ Кратенко М.В. Действия по «распоряжению» личными нематериальными благами: понятие, виды и пределы осуществления // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. №1

видам договора, отличным от иных гражданско-правовых договоров, перечисленных в Гражданском кодексе РФ»⁹]. Согласно договорной доктрине, данный вид договора является непоименованным.

В законодательстве существуют пробелы в регулировании суррогатного материнства. Например, договор суррогатного материнства затрагивает финансовые взаимоотношения сторон в большей степени, однако нормами права не предусмотрена регламентация ситуации, когда генетические родители отказываются от своего ребенка во время беременности или после его рождения. Последствия для суррогатной матери в таком случае могут быть затруднительны, поскольку данные моменты не отражаются в договоре.

В связи с этим прослеживается необходимость принятия специального Федерального закона «О суррогатном материнстве в Российской Федерации», в котором будет отражено четкое правовое регулирование договора о суррогатном материнстве, прописываться права и обязанности сторон, иные условия, форс-мажорные обстоятельства и т.д. Данное действие необходимо для защиты сторон в отношениях, устранения негативных правовых последствий.

Библиографический список:

1. Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 28.04.2023) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" // Российская газета. №263. 23.11.2011.
2. Митрякова Е.С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России: Дис. канд. юрид. наук. Тюмень, 2007. 175 с.
3. Дьякова Ю.В. «Правовая природа договора суррогатного материнства» // Право: современные тенденции: материалы VI

⁹ Борисова Т.Е. «Суррогатное материнство в Российской Федерации: проблемы теории и практики: монография» / Т.Е. Борисова. – Москва: Проспект, 2015 г. с. 59.

Международной научной конференции г. Краснодар. Краснодар: Новация, 2018.

4. Богданова Г.В. Проблемы правового регулирования личных и имущественных отношений между родителями и детьми: дисс. канд. юрид. наук. Саратов, 1999. 34 с.

5. Большечевская Е.С. Правовая природа договора суррогатного материнства // Актуальные проблемы российского права. 2011. №2. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravovaya-priroda-dogovora-surrogatnogo-materinstva>

6. Косова О.Ю. Семейный кодекс Российской Федерации и некоторые вопросы регулирования брачно-семейных отношений // Правоведение. 1996. N 2 с. 46-53

7. Проект федерального закона № 133590-7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части запрета суррогатного материнства» // СПС «Консультант Плюс»

8. Кратенко М.В. Действия по «распоряжению» личными нематериальными благами: понятие, виды и пределы осуществления // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. №1

9. Борисова Т.Е. «Суррогатное материнство в Российской Федерации: проблемы теории и практики: монография» / Т.Е. Борисова. – Москва: Проспект, 2015 г. 144 с.