

Либерально-демократические ценности / Journal of liberal democratic values <https://liberal-journal.ru>

2021, №2, Том 5 / 2021, No 2, Vol 5 <https://liberal-journal.ru/issue-2-2021.html>

URL статьи: <https://liberal-journal.ru/PDF/03UNLD221.pdf>

Ссылка для цитирования этой статьи:

Ковалёва Л.К., Заикина И.В. Предложения по совершенствованию законодательства в сфере суррогатного материнства // Либерально-демократические ценности, 2021 №2, <https://liberal-journal.ru/PDF/03UNLD221.pdf> (доступ свободный). Загл. с экрана. Яз. рус., англ.

For citation:

Kovalyova L.K., Zaikina I.V. (2021). Proposals for improving legislation in the field of surrogacy. *Journal of liberal democratic values*, [online] 2(5). Available at: <https://liberal-journal.ru/PDF/03UNLD221.pdf> (in Russian)

Ковалёва Л.К.

НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций», Москва, Россия
Студентка 4 курса факультета «Современного права»
E-mail: likkovalyova@gmail.com

Заикина И.В.

ОЧУ ВО «Международный юридический институт», Москва, Россия
Доцент
Кандидат юридических наук, доцент
E-mail: zainna@mail.ru

Предложения по совершенствованию законодательства в сфере суррогатного материнства

Аннотация. Данная статья затрагивает основные проблемы законодательства в сфере суррогатного материнства и предлагает усовершенствования его для защиты прав всех участников данных правоотношений.

Ключевые слова: суррогатное материнство; права ребенка; институт семьи; репродуктивное здоровье; законодательство Российской Федерации; суррогатная мать

Затрагивая тему суррогатного материнства, можно долго говорить о несовершенстве законодательной базы. И в самом деле, если медицина движется вперед, разрабатывая новые технологии в развитии репродуктивной сферы, то правовая сфера является весьма проблематичной и затрагивает лишь некоторые малые аспекты данных правоотношений. И не говоря о том, что эти нормы могут противоречить всему законодательству в целом, как например, в ст. 3 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» указано, что правом на применение вспомогательных репродуктивных технологий обладают как мужчина и женщина вместе, так и одинокая женщина.¹ Однако, уже в п. 4 ст. 51 Семейного Кодекса Российской Федерации, родителями ребенка называются лица, состоящие в браке между собой.² То есть «право» одинокая женщина имеет, а родителем она так и не станет? Не говоря уже о том, что одинокий мужчина вовсе в норме не упоминается, что приводит к

¹ Федеральный закон от 21.11.2011 №323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. В силу с 01.01.2021). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121895/ (дата обращения: 05.05.2021).

² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021). URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8982/ (дата обращения: 05.05.2021).

ситуации: и не запрещено, и не разрешено. Понятно, что если мужчину этим правом ограничат, то произойдет нарушение принципа равноправия сторон, но все же на практике получается все намного сложнее.

Стоит отметить, что вопрос суррогатного материнства не является вопросом лишь национального законодательства. В виду этого при совершенствовании норм в указанной сфере, необходимо изучить и международные нормы. Однако на международном уровне все так же печально, как и на национальном уровне. Нормы лишь затрагивают правоотношения в сфере суррогатного материнства в части защиты прав детей, определения их национальности, защита донорской программы, но уточняющих норм так и нет, не говоря уже о едином законодательном документе.

Как же преобразовать законодательство в сфере суррогатного материнства? А точнее, что требует конкретизации в законодательстве?

Вернемся к ранее указанной статье, а именно ст. 3 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Необходимо законодательно прояснить ситуацию в отношении мужчин. Можно долго и много дискутировать на тему, что для ребенка важнее всего мать, поэтому именно одинокая женщина обладает указанным правом. Но оставлять данный вопрос в неведении тоже не является верным. Ведь в данном случае возникает много вопросов, на которые законодательство не отвечает: почему не говорить об одиноких мужчинах? Можно ли одинокому мужчине прибегнуть к применению вспомогательных репродуктивных технологий? Если нет, то почему? Где конкретика? Это может привести к появлению коллизионных норм. Но зачем создавать такую норму, которая будет требовать коллизионного уточнения. Так же необходимо прояснить правовое положение лиц, которые хотят стать родителями таким способом, но не имеют партнера.

Не секрет, что беременность оказывает огромное влияние на организм женщины, подвергая его, как в физический, так и в психологический стресс. Одним из частых явлений беременности – послеродовая депрессия, которая может быть вызвана гормональными изменениями. И вот ситуация, мало того, что суррогатная мать может подвергнуться такому явлению, так она еще и должна передать ребенка. Кто будет заниматься лечением сурмамы? А это лишь одно названное осложнение, которое может возникнуть после родов, а таких множество. Ребенка она отдала, «услугу» оказала, с последствиями разбирается сама? Это неправильно. Не говоря уже, что в данном случае проскакивает вопрос нарушения прав человека. Необходимо на законодательном уровне урегулировать данный вопрос, посредством оказания бесплатной медицинской помощи женщинам, как-либо пострадавшим от суррогатного материнства, либо прямо в норме права определить, кто в данном случае будет оплачивать лечение суррогатной матери, учитывая, что она осуществляет одну из важнейших функций семейного законодательства.

Но стрессу могут подвергаться и биологические родители. На протяжении всего периода они постоянно испытывают стресс, который вызван множеством опасений: если ребенка им не отдадут, вдруг сурмама сама полюбит ребенка и решит расторгнуть договор, вдруг сурмама будет вести неправильный образ жизни и так далее.

После ситуация, возможно, усугубится. Родители будут находиться в вечном сомнении, и присматриваться к ребенку. Ситуации бывают разные и люди реагируют по-разному. Поэтому бесплатную психологическую помощь необходимо предоставлять и биологическим родителям. Более того на законодательном уровне следует обязать родителей проходить психологическое обследование, чтобы защитить ребенка.

Понятно, что родители хотят скрыть свою тайну и после «получения» своего ребенка, хотят спрятаться ото всех, но в данном случае, прежде всего нужно думать о том, в какой

обстановке будет расти ребенок. И если родители будут подвергнуты психологическому давлению, в виду суррогатного материнства, это может отразиться и на ребенке.

Следующей важной проблемой, с которой можно столкнуться в данных правоотношениях – а что, если ребенок родился больным? От него откажутся, как за некачественно оказанную услугу? Ославляют «объект услуги» себе, возвращайте деньги? Где в норме закона указано, что делать в такой ситуации? Ведь гражданин государства уже родился и с весьма шаткой правовой позицией. Необходимо урегулировать данный вопрос на правовом уровне, изучив на практике последствия каждого варианта развития событий. И урегулировать так, чтобы в первую очередь защитить права больного новорожденного ребенка.

Следующая проблема, с которой могут столкнуться участники данных правоотношений, это проблема установления идентичности ребенка при суррогатном материнстве.

Суррогатное материнство приводит к нарушению семейной идентификации для ребенка. Часто возникают случаи, когда суррогатная мать отказывается отдавать ребенка. Как в таком случае быть биологическим родителям? Понятно, что данный вопрос можно решить через суд, посредством проведения генетического анализа. Но, чтобы провести данный анализ необходимо разрешение женщины, родившего ребенка. Получается замкнутый круг. Законодательство должно четко определить круг прав и обязанностей всех участников правоотношений, возникающих в сфере суррогатного материнства, для предотвращения спорных вопросов. Понятно, что моральная сторона близко граничит с правовой, но не стоит забывать, что суррогатная мать сама согласилась на оказание такой услуги, и она получает за это деньги.

Следующая проблема, это проблема конфиденциальности. Одна из самых острых морально-этических проблем является проблема сохранения тайны рождения ребенка. Многие участники данных правоотношений являются заложниками таких ситуаций, учитывая российский менталитет. Стоит ли ребенку говорить правду о его рождении, вопрос спорный. Но данный вопрос необходимо защищать на законодательном уровне, как и тайну усыновления. Важно понимать, что такая информация может травмировать ребенка. Это одна из причин, почему суррогатное материнство должно полностью регулироваться государством. Сложно объяснить ребенку, почему он был усыновлен, а еще сложнее объяснить ему, что ты являешься его биологическим родителем, хотя вынашивала тебя другая женщина, которая получила за это деньги.

Еще одной причиной, по которой необходимо перевести указанную деятельность под руководство государства, это приравнивание женское тело к коммерческому продукту. В интернете можно увидеть множество объявлений, приглашающих женщин к участию в репродуктивных программах для заработка. Это аморально. Данная деятельность не должна быть бизнесом в прямом смысле этого слова, так как это влияет на психологическое и физическое здоровье женщины. Женщина не должна быть просто инкубатором. Поэтому если государство это разрешает, то оно должно предоставлять защиту и гарантию таким женщинам.

Подытожим все вышесказанное. Почему наше законодательство требует усовершенствования?

1. Отсутствует государственно утвержденная форма договора суррогатного материнства, а также условия, без которых договор считался бы незаключенным.
2. Отсутствие определения правового положения всех участников данных правоотношений.
3. Отсутствие гарантий для всех участников правоотношений в сфере суррогатного материнства.

4. Отсутствие государственного контроля за данной деятельностью.

Не смотря, на многие риски, будущие биологические родители будут прибегать к данной услуге, потому что для некоторых это единственный шанс завести ребенка. Но опять-таки не нужно разрешать то, что может нарушить права всех участников данных правоотношений. Проблемой является то, что в данном вопросе существует тонкая грань между правовой и моральной сферой, но это не значит, что стоит закрывать на это глаза, оставляя участников незащищенными.

ЛИТЕРАТУРА

1. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) // СПС «Консультант Плюс».
2. Федеральный закон от 21.11.2011 №323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. В силу с 01.01.2021) // СПС «Консультант Плюс».
3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021) // СПС «Консультант Плюс».

Kovalyova L.K.

Institute of world civilizations, Moscow, Russia
E-mail: likkvalyova@gmail.com

Zaikina I.V.

International law institute, Moscow, Russia
E-mail: zainna@mail.ru

Proposals for improving legislation in the field of surrogacy

Abstract. This article touches upon the main problems of legislation in the field of surrogacy and suggests improvements to it to protect the rights of all participants in these legal relationships.

Keywords: surrogate motherhood; child rights; family institution; reproductive health; legislation of the Russian Federation; surrogate mother

REFERENCES

1. «Konstitutsiya Rossiyskoy Federatsii» (prinyata vsenarodnym golosovaniem 12.12.1993 s izmeneniyami, odobrennymi v khode obshcherossiyskogo golosovaniya 01.07.2020) // SPS «Konsul'tant Plyus».
2. Federal'nyy zakon ot 21.11.2011 №323-FZ (red. ot 22.12.2020) «Ob osnovakh okhrany zdorov'ya grazhdan v Rossiyskoy Federatsii» (s izm. i dop., vstup. V silu s 01.01.2021) // SPS «Konsul'tant Plyus».
3. Semeynyy kodeks Rossiyskoy Federatsii ot 29.12.1995 №223-FZ (red. ot 04.02.2021, s izm. ot 02.03.2021) // SPS «Konsul'tant Plyus».