

отменой усыновления и лишением усыновителя родительских прав выступает наличие или отсутствие вины усыновителя, однако это предположение опровергается наличием общего основания этих мер ответственности - противоречие интересам ребенка, не обеспечивающее ему семейного воспитания. Представляется, что кроме законодательной путаницы ст. 242 СК Украины ничего нового не вносит, и ее применение вряд ли будет способствовать повышению ответственности усыновителей.

В целом же, несмотря на ряд коллизионных вопросов, состояние действующих национальных законодательств государств СНГ в области усыновления в большинстве своем свидетельствует об идентичности разрешаемых ими вопросов, а, следовательно, делает возможным устранение коллизионных норм, препятствующих процессу сближения национальных семейных законодательств, в частности в отношении такого сложного социально-правового института, как усыновление.

*Н.А. Трубникова\**

### **УСТАНОВЛЕНИЕ ОТЦОВСТВА И МАТЕРИНСТВА ПРИ ПРИМЕНЕНИИ ИСКУССТВЕННЫХ МЕТОДОВ РЕПРОДУКЦИИ ЧЕЛОВЕКА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИИ, БЕЛОРУССИИ И УКРАИНЫ**

Проблема рождаемости в современном обществе, к сожалению, находится на пике актуальности, и не только для нас, россиян, но и для многих зарубежных стран, где смертность превышает рождаемость и крайне остро стоит демографическая проблема. В этой связи отмечается прогрессирующее возрастание количества бездетных семей, которых не покидает надежда иметь собственных детей, несмотря на отсутствие естественной способности к их рождению.

Рождение детей – одна из основных целей института семьи на протяжении всей истории существования человечества.

По медицинской статистке, одна из каждых пяти супружеских пар не может иметь собственных детей. И подавляющее число разводов происходит не из-за несходства

---

\* Надежда Андреевна Трубникова - аспирант кафедры гражданского права ТвГУ

характеров, супружеских измен, алкоголизма или наркомании одного из супругов, а именно из-за отсутствия в семье ребёнка. Никакая пылкая любовь, взаимное уважение, стабильный доход, сходство интересов и вкусов не спасают. Родительские инстинкты берут своё, и бездетные браки распадаются значительно чаще, чем те, в которых есть дети<sup>1</sup>.

С развитием и широким применением новых методов вспомогательных репродуктивных технологий в нашей стране всё большее признание получает теория социального отцовства и материнства. Согласно этой теории основанием возникновения родительских прав и обязанностей может быть не только биологическое происхождение (кровное родство), но и социальная связь<sup>2</sup>.

Применение методов вспомогательной репродукции не было ранее предусмотрено и является новеллой Семейного кодекса РФ далее – СК РФ), позволяющей супругам реализовать своё право стать родителями.

Вспомогательные репродуктивные технологии (ВРТ) – это методы терапии бесплодия, с помощью которой отдельные или все этапы зачатия и раннего развития эмбрионов осуществляются вне организма<sup>3</sup>.

На сегодняшний день известно несколько методов репродуктивной деятельности, когда приходится вмешиваться в естественные процессы возникновения человеческой жизни.

Все существующие технологии могут быть классифицированы в зависимости от того, каким именно образом происходит процесс рождения новой жизни, чей генетический материал используется при этом и т.п.

Однако среди вспомогательных репродуктивных технологий, используемых в качестве достаточно приемлемого метода лечения бесплодия на сегодняшний день всё большее распространение получает технология суррогатного материнства<sup>4</sup>. материнства<sup>4</sup>.

---

<sup>1</sup> Айвар Л.К. Правовое положение суррогатного материнства в России. Пробелы законодательства // Юридический мир, 2006. № 2. С. 28.

<sup>2</sup> Тригубович Н.В., Чаусская О.А., Пулявская Л.В. Правовые отношения детей и родителей. Саратов: Изд-во «Научная книга», 2004. С. 20.

<sup>3</sup> Айвар Л.К. Указ соч. С. 29.

<sup>4</sup> Дронова Ю.А. Что нужно знать о суррогатном материнстве. М., 2007. С. 9.

В СК РФ, как и в Семейном кодексе Украины (далее – СК Украины) отсутствует понятие метода «суррогатное материнство», а также понятие суррогатной матери.

В Белоруссии суррогатным материнством признаются основанные на договоре имплантация эмбриона, вынашивание и рождение женщиной (суррогатной матерью) ребёнка, зачатого из яйцеклетки, изъятой из организма другой женщины (генетической матери), если вынашивание и рождение ребёнка генетической матерью физиологически невозможны или связаны с риском для жизни генетической матери и (или) ребёнка.

В США, суррогатной матерью считается любая женщина, вынашивающая ребенка не для себя, а в силу обязательств, взятых ею перед иными лицами, с целью последующей передачи ребенка этим лицам. В Англии под суррогатной матерью понимают женщину, вынашивающую плод (фетус) и рожаящую ребенка в интересах (в пользу) другого лица или лиц, и согласившуюся передать ребенка этим лицам после рождения<sup>1</sup>.

Как представляется, в российское семейное законодательство также необходимо включить понятие суррогатного материнства. Суррогатную мать можно определить как здоровую женщину, отвечающую определенным требованиям, давшую согласие (на основе договора), после искусственного оплодотворения (генетическим материалом родителей, одного из них), выносить и родить ребенка для другой семьи.

Конкретизируя вопросы установления происхождения детей, родившихся в результате применения ВРТ, закон впервые в белорусском семейном праве регламентирует правоотношения, связанные с суррогатным материнством (ст. 53 Кодекса о браке и семье Республики Беларусь (далее – КоБС РБ)).

При этом национальное регулирование института суррогатного материнства достаточно уникально: в отличие от законодательства Российской Федерации и Украины, белорусский законодатель предусмотрел презумпцию материнства и отцовства генетических родителей. Кроме того, реализация права на материнство не координируется с реализацией права на отцовство, поскольку прибегнуть к услугам суррогатного материнства при наличии медицинских показаний вправе как незамужние женщины, так и женщины, состоящие в браке. Таким образом, юридическим основанием для возникновения прав и

---

<sup>1</sup> Майфат А.В. Суррогатное материнство и иные формы репродуктивной деятельности в СК РФ // Юридический мир. 2000. № 2. С. 23.

обязанностей родителей по отношению к ребёнку, рожденному суррогатной матерью, для генетических родителей станет нотариально удостоверенный договор суррогатного материнства, заключаемый между суррогатной матерью и генетической матерью с согласия их супругов (при их наличии).

В СК РФ и иных нормативных актах нет ни одного упоминания о правах и обязанностях, возникающих у мужа суррогатной матери, если она состоит в браке. При оформлении договора в медицинском учреждении о выполнении услуг по вынашиванию ребёнка женщина, желающая выступить в роли суррогатной матери, подписывает документ, в котором она выражает своё согласие на применение к ней соответствующих процедур<sup>1</sup>. Согласия её мужа при этом, как правило, никто не спрашивает. КоБС РБ напротив говорит о том, что лица, состоящие в браке, заключают договор суррогатного материнства только с согласия своих супругов. Такое же согласие супруга требуется и в Украине.

Кроме того, в СК РФ не указано, как оформляется согласие женщины, родившей ребенка, на запись в качестве родителей лиц, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, в книге записей рождения. В Законе «Об актах гражданского состояния» определено, что для государственной регистрации рождения ребенка, рожденного суррогатной матерью, в регистрирующий орган должен быть представлен документ, выданный медицинской организацией и подтверждающий факт получения согласия суррогатной матери на запись супругов родителями ребенка (п. 5 ст. 16).

Запись в качестве родителей предполагает возникновение у супругов (женщины, не состоящей в браке) родительских прав в полном объеме, в т.ч. и право на физическую передачу ребенка. Если суррогатная мать, согласившаяся на запись супругов в качестве родителей, отказывается передать ребенка, то в этом случае у них возникает право требовать передачи им ребенка на основании п. 1 ст. 68 СК РФ.

Если суррогатная мать не дает согласия, то супруги не могут быть записаны в качестве родителей и ребенок, конечно же, не может быть им передан. Возникает вопрос: могут ли супруги (женщина, не состоящая в браке) оспорить решение суррогатной матери? Согласно ч. 1 ст. 52 СК РФ запись родителей

---

<sup>1</sup> Макаренко Г.Н. Правовое регулирование отношений установления отцовства и материнства // Медицинское право, 2007. № 2. С. 27.

в книге записей рождений может быть оспорена только в судебном порядке по требованию лица, записанного в качестве отца или матери ребенка, либо лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка, а также самого ребёнка по достижении им совершеннолетия, опекуна (попечителя) ребёнка, опекуна родителя, признанного судом недееспособным. В п. 2 ч. 3 этой же статьи говорится о том, что 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.

Как следует из действующего российского законодательства, ситуация, связанная с возможностью оспаривания родительских прав суррогатной матерью или генетическими родителями после совершения записи в книге записей рождений, вполне ясна. Если суррогатная мать дала согласие после рождения ребёнка на его передачу супругам, впоследствии у неё не будет шанса оспорить материнство. То же самое касается и генетических родителей. Передача им ребёнка зависит только от воли вынашивавшей матери: если она пожелает оставить ребенка себе, оспорить родительские права суррогатной матери и ее мужа генетические родители не смогут<sup>1</sup>.

Таким образом, лица, ожидающие передачи ребенка (супруги, женщина, не состоящая в браке), не имеют реальной возможности оспаривать материнство суррогатной матери.

Белорусский же законодатель чётко установил, что матерью ребенка, рожденного суррогатной матерью, признается его генетическая мать. Отцом ребенка, рожденного суррогатной матерью, признаётся супруг генетической матери (ч. 3 ст. 53 КоБС РБ).

В части 4 этой же статьи белорусское законодательство определяет, что 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 эмбриона.

---

<sup>1</sup> Митрякова Е.С. Оспаривание родительских прав при применении суррогатного материнства // Семейное и жилищное право. 2005. № 2. С. 2.

В Украине, так же как и в Белоруссии, в случае имплантации в организм другой женщины зародыша, зачатого супругами, родителями ребенка являются именно супруги (ст. 123 СК Украины).

При использовании метода суррогатного материнства между потенциальными родителями и женщиной, которая согласилась выносить ребёнка, как правило, заключается письменный договор, хотя СК РФ и СК Украины, в отличие от КоБС РБ, не предусматривают заключение такого договора, а говорят только о письменном согласии. Заключение договора необходимо во избежание ряда важных для сторон проблем: вымогательства, шантажа, отказа генетических родителей принять своего ребенка и т.д.

В науке и практике зарубежных стран характер договора суррогатного материнства в настоящий момент является актуальным вопросом. Если данный договор носит характер гражданско-правового, следовательно, возникает возможность применения к существующим отношениям мер гражданско-правовой ответственности. Если данный договор не признавать гражданско-правовым, то к отношениям возможно применение только норм семейного права. Возникает вопрос: как в таком случае рассматривать вознаграждение суррогатной матери<sup>1</sup>? Данные вопросы актуальны и для российского права.

Способ рождения ребёнка с помощью суррогатной матери вызывает множество споров и грозит многими осложнениями. Известно немало судебных процессов и скандалов, связанных с использованием суррогатного материнства. Например, нередко суррогатные матери отказываются отдавать рожденного ребенка его настоящим родителям. Случались и обратные ситуации – родившегося неполноценным ребенка отказывались забирать его генетические родители, мотивируя свой отказ тем, что его неполноценность обусловлена пагубным влиянием организма суррогатной матери. Следует отметить, что проблемы и осложнения в подавляющем большинстве случаев возникают, когда в качестве суррогатных матерей используются профессионалки, то есть женщины, получающие за это деньги.

Дополнительной гарантией, позволяющей сократить возможность коммерциализации суррогатного материнства и по

---

<sup>1</sup> Пестрикова А.А. Семейное законодательство РФ: опыт десятилетия и перспективы: Сборник научных статей. Тверь: Научная книга, 2006. С. 61.

возможности исключение проблем, возникающих в связи с нежеланием суррогатной матери отдавать ребенка бесплодной супружеской паре, может быть выбор в качестве такой суррогатной матери родственницы одного из супругов или иного близкого им человека, которого трудно заподозрить в корыстном интересе.

*О.В. Фетисова\**

## **ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ПРИЕМНОЙ СЕМЬИ В РОССИИ**

Вступивший в силу с 1 сентября 2008 г. Федеральный закон РФ от 24 апреля 2008 г. №49-ФЗ «Об опеке и попечительстве»<sup>1</sup> (далее – Закон об опеке и попечительстве) ввел в действие новые правовые механизмы регулирования института опеки (попечительства) в целом и приемной семьи в частности. При этом нововведения настолько затронули приемную семью, что вполне обоснованным представляется тезис о нецелесообразности дальнейшего законодательного закрепления данной формы семейного воспитания детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. В обоснование данной позиции можно привести множество доводов, о чем собственно далее, пойдет речь.

Одной из новелл теперь уже действующего законодательства является появление возмездной опеки (попечительства). Согласно п. 7 ст. 145 Семейного кодекса РФ (далее – СК РФ) и ст. 14 Закона об опеке и попечительстве устройство детей, лишившихся родительского попечения, под опеку или попечительство возможно на основе договора об осуществлении опеки (попечительства). С момента его заключения у опекуна (попечителя) возникает право на получение вознаграждения за счет одного из следующих источников: доходов от имущества подопечного, средств третьих лиц либо средств бюджета субъекта РФ (п. 2 ст. 16 Закона об

---

\* Оксана Владимировна Фетисова - канд.юр.наук, старший преподаватель кафедры семейного и ювенального права юридического факультета Российского государственного социального университета

<sup>1</sup> СЗ РФ. 2008. №17. ст. 1755.