

УДК 347.63

**ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА:
ОТЕЧЕСТВЕННЫЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ****М.М. ЕРШОВА***(Представлено: канд. юрид. наук, доц. Н.А. БЕСЕЦКАЯ)*

Обосновывается необходимость закрепления в семейном законодательстве Республики Беларусь положений об ответственности сторон договора суррогатного материнства. Акцентируется внимание на отсутствии в нём и зарубежном законодательстве детального правового регулирования данного института.

История зарождения института суррогатного материнства в Республике Беларусь началась более двенадцати лет назад, когда в Кодекс Республики Беларусь о браке и семье была включена ст. 53 «Суррогатное материнство» [1]. Вместе с тем отечественное семейное законодательство в данной сфере еще далеко от совершенства. Одним из пробелов правового регулирования является отсутствие прямых норм об ответственности генетических родителей и суррогатной матери по договору суррогатного материнства. Тем не менее расширение практики заключения договоров суррогатного материнства неизбежно влечет возникновение спорных ситуаций, в том числе в связи с ответственностью сторон договора суррогатного материнства.

Цель настоящего исследования заключается в том, чтобы на основе обобщенного анализа положений отечественного и зарубежного семейного законодательства о суррогатном материнстве определить достаточность объема нормативного регулирования вопросов, связанных с ответственностью сторон по договору суррогатного материнства, и обосновать необходимость дальнейшего совершенствования законодательства Республики Беларусь в данной сфере.

Несмотря на то, что институт суррогатного материнства довольно активно подвергается научной разработке, большинство работ принадлежит авторству российских ученых (в частности, Л. К. Айвар [2], Т. Е. Борисова [3], Г. Б. Романовский [4] и др.). Отечественными учеными он незаслуженно оставляется без должного внимания. При этом вопросы ответственности сторон договора суррогатного материнства, как правило, не затрагиваются, или рассматриваются вскользь.

Согласно ст. 21 Закона Республики Беларусь «О вспомогательных репродуктивных технологиях» (далее – Закон) основанием оказания услуг суррогатного материнства является договор, под которым понимается договор, заключаемый между суррогатной матерью и генетической матерью или женщиной, воспользовавшейся донорской яйцеклеткой, в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Лица, состоящие в браке, заключают договор суррогатного материнства с письменного согласия своих супругов [5].

Закон определяет условия, которые должны содержаться в договоре суррогатного материнства. Однако, что касается оснований и мер ответственности генетических родителей и суррогатной матери белорусский законодатель их не определяет. Договор суррогатного материнства, в первую очередь, должен защищать права самого ребёнка, а также генетических родителей и суррогатной матери. Обязательное включение в договор условий ответственности позволит более осмысленно подходить, как генетическим родителям, так и суррогатной матери, к заключению и исполнению договора суррогатного материнства, а также последствиям его неисполнения или надлежащего исполнения. Кроме того, закрепление положений об ответственности, будет создавать более серьезные гарантии восстановления (компенсирования) нарушенных прав или законных интересов сторон.

Решение данной проблемы осложняется ещё и тем, что в белорусском законодательстве также не решён вопрос о видах юридической ответственности за правонарушения, вытекающие из правоотношений суррогатного материнства. Полагаем, возможно говорить, как о семейной, гражданской, так и об административной и даже уголовной ответственности. Так, например, в случаях когда генетические родители не выполнили своевременно обязанность по уплате вознаграждения суррогатной матери, либо не оплатили расходы, связанные с медицинским обслуживанием суррогатной матери в период беременности, а также в послеродовой период, либо генетические родители частично оплатили суррогатной матери стоимость продуктов питания, медикаментов и иных необходимых вещей, которые обязаны оплачивать по договору, вопрос ответственности сторон договора суррогатного материнства может быть решен средствами аналогичными гражданско-правовой ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение условий договора. Разумным, на наш взгляд, будет применение положений ГК, когда требования носят исключительно имущественный (компенсационный) характер. Ответственность за нарушения, которые затрагивают непосредственно жизнь, здоровье, дальнейшую судьбу ребёнка, т.е. те, кото-

рые носят личный неимущественный характер, должна регулироваться нормами семейного, административного и уголовного права.

Такие деяния, как убийство ребёнка суррогатной или генетической матерью, умышленные противоправные действия суррогатной матери, приведшие к выкидышу, злоупотребление алкоголем, принятие наркотических средств и психотропных веществ, повлекшее рождение ребёнка с определёнными физическими и (или) умственными отклонениями, - должны быть криминализованы. Это потребует определение состава конкретных преступлений с целью установления оснований и мер уголовной ответственности.

На правовую квалификацию отказа генетических родителей от ребёнка, полагаем, должны влиять мотивы такого отказа. В частности, на практике это может быть вызвано различными причинами:

- 1) вследствие рождения нездорового ребёнка:
 - 1.1 по вине суррогатной матери;
 - 1.2 медицинских работников;
 - 1.3 по независящим от суррогатной матери и медицинских работников причинам;
- 2) значительное ухудшение финансового положения в семье;
- 3) развод супругов-заказчиков;
- 4) смерть одного из генетических родителей;
- 5) другие.

Обобщение таких причин позволяет их разделить на две группы: обусловленные уважительными обстоятельствами и не обусловленные таковыми. Вследствие этого, на наш взгляд, нельзя устанавливать меры юридической ответственности за подобные деяния генетических родителей без учета их субъективной стороны.

В связи с существующим пробелом в отечественном законодательстве интересным представляется обращение к зарубежному опыту. Так, в Кодексе Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» предусмотрена ответственность генетических родителей за отказ от ребёнка. В таком случае они не вправе требовать от суррогатной матери возмещения материальных расходов. В случае отказа супругов от ребёнка право материнства остается за суррогатной матерью, если она отказывается от ребёнка, то он передается на попечение государства [6]. Несмотря на прогрессивность данных положений, подход законодателя Республики Казахстан, на наш взгляд, не является безупречным. Следует обратить внимание на то обстоятельство, что в ст. 59 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» семье [6] не предусмотрено применение к генетическим родителям иных мер ответственности, а установленных явно недостаточно, чтобы обеспечить должную защиту не только интересов суррогатной матери, но и самого ребёнка. В отечественном законодательстве, в отличие от Республики Казахстан, матерью ребенка, рождённого суррогатной матерью, является генетическая мать, заключившая с ней договор суррогатного материнства. Это позволило исключить возможные спорные ситуации с отказом суррогатной матери от ребёнка.

Вместе с тем анализ семейного законодательства зарубежных стран (Российской Федерации [7], Украины [8], Литовской Республики [9] и других) позволяет утверждать об отсутствии необходимого объёма правового регулирования ответственности сторон договора суррогатного материнства. Это свидетельствует о том, что данная проблема остаётся актуальной не только для законодательства Республики Беларусь.

Таким образом, проблемные аспекты ответственности по договору суррогатного материнства требуют дальнейшего теоретического осмысления, что позволит более качественно осуществить совершенствование действующего законодательства Республики Беларусь в данной области, а также создать необходимые гарантии интересов не только генетических родителей и суррогатной матери, но и самого несовершеннолетнего ребёнка.

ЛИТЕРАТУРА

1. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье [Электронный ресурс] : 9 июля 1999 г., №278-З : принят Палатой Представителей 3 июня 1999 г. : одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г. : в ред. Закона Респ. Беларусь от 03.09.2016 // ЭТАЛОН. 6.0 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
2. Айвар, Л.К. Правовое положение суррогатного материнства в России. Пробелы законодательства / Л.К. Айвар // Юридический мир. – 2006. – №2. – С. 28-35.
3. Борисова, Т.Н. Ответственность по договору суррогатного материнства [Электронный ресурс] / Т.Н. Борисова // Научная электронная библиотека «eLibrary». – Режим доступа: https://elibrary.ru/download/elibrary_15503621_21198861.pdf. – Дата доступа: 24.09.2018.

4. Романовский, Г.Б. Право на суррогатное материнство: от истории к современности / Г.Б. Романовский // Проблемы репродукции. – 2006. – №1. – С. 31-38.
5. О вспомогательных репродуктивных технологиях [Электронный ресурс]: Закон Республики Беларусь, 7 янв. 2012 г., № 341-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 21.10.2016 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2018.
6. Кодекс Республики Казахстан О браке (супружестве) и семье [Электронный ресурс] : 17 дек. 1998 г., №321-І : принят Президентом Казахстана 26 дек. 2011 г. : в ред. Закона РК от 18.04.2016 г. // Казахская правда. – Режим доступа: https://online.zakon.kz/document/?doc_id=31102748. – Дата доступа: 15.09.2018.
7. Семейный кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : 29 дек.1995, №223-ФЗ : принят Гос. Думой 08.12.1995 : в ред. Фед. Закона РФ от 29.12.2017 // КонсультантПлюс. – Россия / ЗАО «Консультант Плюс». – Москва, 2018.
8. Семейный кодекс Украины [Электронный ресурс] : 10 янв. 2002, №2947-III : принят Верховной радой 10.01.2002 : в ред. Закона Украины от 19.12.2017 // Верховна Рада України. – Киев, 2018.
9. Семейный кодекс Республики Молдова [Электронный ресурс] :26 окт. 2000 г., №1316-XIV : принят Парламентом Респ. Молдова 20 дек. 2000г. : в ред. Закона Респ. Молдова от 25.05.2017 г. // Независимая Молдова. – Режим доступа: <http://lex.justice.md/ru/286119/>. – Дата доступа: 18.09.2018.