

Митрякова Елена Сергеевна,

доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин

Тюменского государственного университета,

кандидат юридических наук

e.s.mitryakova@utmn.ru

УДК 347.637

ВОЗРАСТНОЙ ЦЕНЗ И СОСТОЯНИЕ ПСИХИЧЕСКОГО ЗДОРОВЬЯ СТОРОН ДОГОВОРА О СУРРОГАТНОМ МАТЕРИНСТВЕ

Аннотация. Автором исследованы требования, предъявляемые к сторонам договора о суррогатном материнстве. На основе анализа российского законодательства выявлен ряд проблем нормативного регулирования в данной области, рекомендованы способы их разрешения.

Ключевые слова: суррогатное материнство, потенциальные родители, вспомогательные репродуктивные технологии.

Mitryakova Elena Sergeevna,

Assistant Professor

of the Department of Civil Law

of the Tyumen State University,

Candidate of Legal Sciences

AGE LIMIT AND MENTAL HEALTH CONDITION OF THE PARTIES TO THE SURROGACY AGREEMENT

Abstract. Requirements for the parties to the surrogacy agreement are explored by author. On the base of analysis of Russian legislation and jurisprudence author identifies legal problems in this area and recommends the ways to solve them.

Keywords: surrogacy, prospective parents, Assisted Reproductive Technology.

В 1995 году Семейным кодексом РФ (далее — СК РФ) в России было разрешено суррогатное материнство¹. Стоит отметить, что лишь две статьи кодекса посвящены данному методу ВРТ, 51 и 52. Они касаются порядка регистрации ребенка, рожденного путем так называемого заменяющего материнства.

Невероятно, что и на сегодняшний день по сути только эти две статьи плюс пункт 3 статьи 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»² (далее — Закон об охране здоровья) и продолжают регулировать отношения по суррогатному материнству. Действует еще приказ Минздрава России от 31 июля 2020 г. № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (далее — Приказ № 803н)³, где говорится о медицинских показаниях и противопоказаниях к рассматриваемому методу, оговорены требования к суррогатным матерям, перечислены этапы данной ВРТ.

Наконец-то спустя годы ожиданий Федеральным законом от 19.12.2022 № 538-ФЗ⁴ были уточнены и отчасти урегулированы некоторые аспекты правового регулирования суррогатного материнства. В основном внесенные изменения касаются появления такого требования к участникам договора как наличие российского гражданства.

Кроме того, законодатель разрешил правовую неопределенность относительно возможности участвовать в программе суррогатного

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, № 1, ст. 16.

² Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (ред. от 19.12.2022) // Собрание законодательства РФ, 28.11.2011, № 48, ст. 6724.

³ Приказ Минздрава России 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 № 60457) // СПС «Консультант +» (дата обращения 27.12.2022).

⁴ Федеральный закон от 19.12.2022 № 538-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202212190052> (дата обращения 27.12.2022).

материнства одиноких мужчин и фактических супругов. Отныне в законодательстве прямо указано, что потенциальными родителями могут быть лишь российские состоящие в браке граждане и одинокие женщины.

Однако некоторые вопросы законодателем не были решены. Так, например, вопросы, касающиеся возраста и психического состояния заказчиков.

Касательно суррогатной матери, закон прямо устанавливает, что ею может выступать женщина в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет. Кроме того, кандидатка на роль вынашивающей матери должна:

- быть гражданкой Российской Федерации;
- иметь по крайней мере одного здорового собственного ребенка;
- получить медицинское заключение об удовлетворительном состоянии здоровья;
- дать письменное информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство (п. 9. ст. 55 Закона об охране здоровья граждан).

Если она состоит в браке, потребуется информированное согласие мужчины на ее участие в программе. И еще она не вправе быть одновременно донором ооцитов.

Учитывая, что репродуктивный возраст согласно рекомендациям ВОЗ выше (до 49 лет¹), видится возможным в исключительных случаях разрешать вступать в программу суррогатного материнства и женщин чуть старше 35 лет. Например, если в роли суррогатной матери выступает родственница генетических родителей.

Что касается требования «иметь по крайней мере одного здорового собственного ребенка», видится целесообразным уточнить смысл понятия «собственного». Так, С. В. Алборов отмечает: «Представляется, что такая формулировка, в равной степени, выполняется, как в

¹ Женщины и здоровье // <https://www.who.int/ru/news-room/fact-sheets/detail/women-s-health> // (дата обращения: 30.12.2022).

случае, когда женщина сама родила ребенка, так и в случае, когда она усыновила ребенка»¹. Автор также обоснованно заявляет, что словосочетание «здорового ребенка» также является неопределенным. Хотелось бы получить от законодателя уточнение относительно вышеизложенных моментов.

Согласно п. 71 Приказа № 803н при наличии противопоказаний, указанных в Приложении № 1, суррогатная мать не сможет участвовать в программе. В Перечне противопоказаний указаны в том числе всевозможные психические расстройства. Кроме того, в п. 72 Приказа говорится о таких дополнительных обязательных медицинских документах для суррогатной матери как справка из психоневрологического и наркологического диспансера. Указанные требования видятся более чем адекватными.

Что касается потенциальных родителей, то относительно их возраста и психического состояния законодатель не говорит ничего.

Отметим, что в п. 70 Приказа перечислены медицинские показания к применению метода суррогатного материнства. Все показания кроме одного связаны с женским бесплодием. Смущает подпункт «г», звучащий как «заболевания (состояния), включенные в Перечень противопоказаний». Данный перечень приведен в Приложении № 2 к Приказу.

Помимо туберкулеза, онкологических заболеваний, болезней крови и других обращает на себя особое внимание колонка «психические расстройства». Там фигурирует и шизофрения, и умственная отсталость, и психические расстройства и расстройства поведения, связанные с употреблением психоактивных веществ. Получается, что все это - противопоказания для применения ВРТ и искусственной инсеминации. И... показания для применения метода суррогатного материнства...

¹ Алборов С. В. К вопросу требований, предъявляемых к суррогатной матери // Актуальные проблемы развития гражданского права и гражданского процесса: материалы Всероссийской научно-практической конференции, посвященной 40-летию университета, Краснодар, 16 февраля 2017 года. Краснодар: Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Краснодарский университет Министерства внутренних дел Российской Федерации», 2017. С. 463. EDN ZGEHАН.

Получается, что человек с тяжелыми, зачастую неизлечимыми заболеваниями, в том числе психическими расстройствами, вправе прибегать к услугам суррогатной матери. Видится необходимым пересмотреть этот момент в законодательстве в интересах ребенка. На наш взгляд, ограничения для потенциальных родителей при наличии психического заболевания будут являться вполне обоснованными мерами.

Говоря о субъектном составе договора о суррогатном материнстве, нельзя не отметить, что в качестве еще одного шага от законодателя на пути к правовому регулированию суррогатного материнства хотелось увидеть в ближайшее время установление на законодательном уровне возрастных ограничений для потенциальных родителей.

Зачастую заказчиками выступают лица предпенсионного или даже пенсионного возраста, что не есть правильно в интересах ребенка. Ребенок имеет право на воспитание в семье. Родители должны успеть дать ему свою заботу и любовь. У них должны быть силы и здоровье на воспитание ребенка. Видится обоснованным предложение Красновой Т. В. об установлении возрастного ценза для женщин, решивших воспользоваться ВРТ. Таким максимальным, по ее мнению, возрастом может стать 50 лет¹. Автор в подтверждении своего вывода ссылается на критерии Всемирной организации здравоохранения (ВОЗ), согласно которым репродуктивный возраст длится с 15 до 49 лет². Нельзя ни согласиться с автором, что такая мера представляется логичной в рамках медиализированного подхода и «будет способствовать реализации требований ответственного родительства, включающего в себя заботу о будущем ребенка, обеспечение права воспитываться в семье своих родителей»³.

¹ Краснова Т. В. Биоэтические предпосылки гражданско-правового положения реципиента в программе донорства ооцитов // Вестник Томского государственного университета. Право. 2022. № 45. С. 186. DOI 10.17223/22253513/45/12. EDN JWEFZA.

² Женщины и здоровье // <https://www.who.int/ru/news-room/fact-sheets/detail/women-s-health> // (дата обращения: 30.12.2022).

³ Краснова Т. В. Биоэтические предпосылки гражданско-правового положения реципиента в программе донорства ооцитов // Вестник Томского государственного университета. Право. 2022. № 45. С. 187. DOI 10.17223/22253513/45/12. EDN JWEFZA.

Условие о предельном возрасте ни в коем случае не должно рассматриваться в качестве меры, направленной на ограничение права на репродуктивный выбор женщин пострепродуктивного периода. Часть 3 статьи 55 Конституции Российской Федерации допускает возможность ограничения прав и свобод человека при определенных условиях. В статье 54 СК РФ указывается, что ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. Статьей 63 СК РФ устанавливается как право, так и обязанность родителей по воспитанию и образованию детей. Несмотря на то, что здоровье и способности к деторождению каждой отдельно взятой женщины индивидуальны, очевидно, что выполнить вышеназванные обязанности в большинстве своем смогут родители молодого и среднего возраста.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 19.12.2022) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996. — № 1. — Ст. 16. — Текст : непосредственный.
2. Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (ред. от 19.12.2022) // Собрание законодательства РФ, 28.11.2011. — № 48. — Ст. 6724. — Текст : непосредственный.
3. Федеральный закон от 19.12.2022 № 538-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации». — URL : <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202212190052> (дата обращения 29.12.2022). — Текст : электронный.
4. Приказ Минздрава России 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 № 60457) // СПС «Консультант+» (дата обращения 01.01.2023). — Текст : электронный.
5. Алборов, С. В. К вопросу требований, предъявляемых к суррогатной матери / С. В. Алборов // Актуальные проблемы развития гражданского права и гражданского процесса : материалы Всероссийской научно-практической конференции, посвященной 40-летию универ-

- ситета, Краснодар, 16 февраля 2017 года. — Краснодар : Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Краснодарский университет Министерства внутренних дел Российской Федерации», 2017. — С. 460–466. — EDN ZGEHAN. — Текст : непосредственный.
6. Женщины и здоровье. — URL : <https://www.who.int/ru/news-room/fact-sheets/detail/women-s-health> (дата обращения: 30.12.2022). — Текст : электронный.
 7. Краснова, Т. В. Биоэтические предпосылки гражданско-правового положения реципиента в программе донорства ооцитов / Т. В. Краснова. — Текст : непосредственный // Вестник Томского государственного университета. Право. — 2022. — № 45. — С. 177–192. — DOI 10.17223/22253513/45/12. — EDN JWEFZA.