

Е. С. МИТРЯКОВА,
*аспирантка кафедры гражданского и семейного права
Института государства и права ТюмГУ*

ПОНЯТИЕ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА НА ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ УРОВНЕ В РОССИИ И ЗА РУБЕЖОМ

Суррогатное или заменяющее материнство известно законодательству нашей страны вот уже семь лет. С каждым годом все большее и большее число людей выбирает этот новый способ репродуктивной деятельности. Абсурдно, но ни в Семейном кодексе РФ, ни в другом нормативно-правовом акте России мы не найдем определения этого способа репродуктивной деятельности. Лишь анализируя ст. 51 СК РФ («Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на *имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания*, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка»), делаем вывод, что под суррогатным материнством понимается *имплантация эмбриона другой женщине в целях его вынашивания*.

Соответственно, основными признаками суррогатного материнства выступают следующие:

1. Имплантация эмбриона.
2. Наличие «другой женщины», т. е. суррогатной матери.

Рассмотрим эти признаки подробнее:

1. Поскольку одним из необходимых признаков вынашивающего материнства является *имплантация эмбриона в тело суррогатной матери*, то ситуация, когда заменяющая мать соглашается

произвести оплодотворение своей яйцеклетки спермой мужчины, являющегося мужем женщины-заявительницы (хоть и ненатуральным путем), не рассматривается нашим законодательством как суррогатное материнство, поскольку отсутствует такой признак, указанный в Законе, как *имплантация эмбриона* другой женщине. Наоборот, в соответствии с ч. 1 п. 4 ст. 51 СК РФ данный способ может быть квалифицирован как искусственное оплодотворение, поскольку для оплодотворения женщины был использован генетический материал мужа женщины-заявительницы, т. е. по существу донора, что влечет за собой совершенно иные правовые последствия по сравнению с суррогатным материнством. Однако подобное решение будет противоречить цели, ради которой заинтересованные лица вступали в отношения по суррогатному материнству — разрешение проблемы бесплодия у женщины-заявительницы, а не у женщины, выполняющей роль суррогатной матери.

А. В. Майфат дает определение имплантации эмбриона¹. По его мнению, *имплантация эмбриона*, будь то его перемещение обратно в организм женщины, предоставившей свою яйцеклетку, будь то в тело другой женщины (суррогатной матери), — это, прежде всего, *оплодотворение вне организма, «в пробирке»*. В результате такого способа оплодотворенная в лабораторных условиях яйцеклетка помещается в специальный инкубатор, где развивается до уровня эмбриона (в России этот способ традиционно именуется как ЭКО, или экстракорпоральное оплодотворение). После этого врачи производят имплантацию.

Автор выделяет еще одно понятие, для обывателя едва не тождественное имплантации — *трансплантация эмбриона*. Это перенос оплодотворенной яйцеклетки из организма одной женщины в организм другой, где и происходит вынашивание плода. Такой способ может применяться в случае, если уже после беременности выясняется, что самостоятельно выносить и родить ребенка женщина не сможет.

Поскольку имплантация и трансплантация — понятия разные, приходим к выводу, что в нашей стране трансплантация эмбриона под отношения, вытекающие из суррогатного материнства, не подпадает. Возникает вопрос: кем тогда будет женщина, вынашивающая чужого ребенка, в случае его трансплантации из тела генетической матери. Признаки наличия «другой» женщины и цели вынашивания не для себя присутствуют, но нет имплантации. Если

обратиться к практике, то случаи с трансплантацией эмбрионов не редки, и вопрос того, где именно яйцеклетка стала эмбрионом — в теле генетической матери или в пробирке, — по нашему мнению, не является принципиально важным и меняющим цели сторон в договоре о заменяющем материнстве, следует расширить ст. 51 СК РФ, указав, что «лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на *имплантацию или трансплантацию эмбриона* другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка».

2. А как быть в случае, если имплантация эмбриона в тело суррогатной матери происходит, но при предварительном оплодотворении «в пробирке» яйцеклетки самой суррогатной матери и генетического отца? Если термин «чужая женщина» означает чужую генетически, а из текста комментария к СК РФ именно так и следует («оплодотворенная яйцеклетка пересаживается в организм генетически посторонней женщины»²), то в данном случае женщина, вынашивающая ребенка — не суррогатная мать, а просто женщина, воспользовавшаяся услугами донора. Тем не менее, комментарий к кодексу не является нормативно-правовым актом, следовательно такое решение вопроса не является окончательным. Так, А. В. Майфат считает, что возможны четыре варианта суррогатного материнства:

1. Использование яйцеклетки жены и спермы мужа;
2. Использование яйцеклетки жены и спермы донора;
3. Использование яйцеклетки донора и спермы мужа;
4. Использование яйцеклетки суррогатной матери и спермы мужа (лишь когда оплодотворение происходит не в теле женщины, а в лабораторных условиях).

Автор выделяет два важных признака суррогатного материнства:

- 1) *наличие генетической связи* (в т. ч. и в усеченном виде) между лицами, ожидающими ребенка, и ребенком (эмбрионом);
- 2) *факт вынашивания женщиной ребенка именно с целью передачи лицам, его ожидающим.*

В принципе, с вышесказанным сложно спорить. Тем не менее, несмотря на то, что в быту заказчиков называют именно *генетическими родителями*, на законодательном уровне такое понятие отсутствует. В СК РФ говорится лишь о людях, состоящих в браке

между собой. Получается, что на участие в договоре о вынашивающем материнстве могут рассчитывать и те пары, которые по каким-то медицинским показаниям не способны иметь собственные здоровые половые клетки.

Таким образом, исходя из анализа российского законодательства, приходим к выводу, что рамки отношений, подпадающих под суррогатное материнство, неосновательно сужены.

За рубежом обычно используется более широкое по сравнению с СК РФ понятие суррогатного материнства. Так, например, в США *под суррогатной матерью понимается 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.*

В американской литературе в разряд случаев суррогатного материнства прежде всего подпадают случаи, когда оплодотворяется яйцеклетка самой суррогатной матери. Суррогатная мать соглашается произвести оплодотворение своей яйцеклетки спермой мужа заявительницы (вводимой в ее тело ненатуральным путем), выносить зачатого ребенка и передать его супругам. Поскольку оплодотворение яйцеклетки происходит внутри суррогатной матери, соответственно не происходит имплантации эмбриона.

В не так давно принятом Законе Кыргызской Республики от 13.01.2000 № 5 «О репродуктивных правах граждан» под суррогатной матерью понимается *женщина, вынашивающая плод (беременность) после переноса донорского эмбриона.*

Очевидно, что и в России необходимо законодательно закрепить понятие суррогатного материнства, так как признаки, указанные в действующем законодательстве, необоснованно сужают сферу отношений, фактически подпадающих под суррогатное материнство, оставляя значительную часть отношений либо вне сферы правового регулирования, либо дают возможность отнесения их к иным способам репродуктивной деятельности. Тем более что в отличие от искусственного оплодотворения и имплантации эмбрионов, суррогатное материнство не регламентируется инструктивными материалами Министерства здравоохранения, а данный метод рождения детей,

несмотря на наличие противоречивых мнений по его поводу, вероятнее всего, все же будет активно развиваться и дальше.

Безусловно, при разработке определения этого понятия законодателю следует обратиться к опыту зарубежных стран.

Автором предлагается следующее определение суррогатного материнства — *имплантация или трансплантация в организм женщины — суррогатной матери — генетически чужого ей эмбриона в целях его вынашивания и последующего рождения ребенка для передачи заказчикам.*

ПРИМЕЧАНИЯ

¹ А. В. Майфат. «Суррогатное материнство» и иные формы репродуктивной деятельности в новом Семейном кодексе РФ // Юридический мир. 2000. № 2. С. 20.

² Комментарий к Семейному кодексу. М., 1997.