

Российской Федерации или порядка осуществления ими трудовой деятельности в России (подп. 2 п. 5 ст. 13.2 Закона № 115-ФЗ). Нарушения, касающиеся режима пребывания (проживания) и осуществления трудовой деятельности иностранными гражданами, содержатся в главе 18 КоАП РФ. В то же время административная ответственность за нарушения в сфере трудового законодательства предусмотрена главой 5 КоАП РФ. В связи с чем в настоящее время работодателям, задерживающим выплату заработной платы работникам, не грозит ограничение в виде запрета приема на работу иностранных граждан.

Пристатейный библиографический список

1. Гусов К. Н., Толкунова В. Н. Трудовое право России : учебник. М. : ТК Велби : Проспект, 2003.
2. Трудовое право : учебник для бакалавров / под ред. К. Н. Гусова. М. : Проспект, 2016.
3. Дмитриева И. К. Основные принципы трудового права : дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2004.
4. Новикова О. И. Запрещение принудительного труда как принцип трудового права : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2010.

References

1. Gusov K. N., Tolkunova V. N. Trudovoe pravo Rossii : uchebnik [Labor law in Russia: textbook]. M. : TK Velbi : Prospekt, 2003.
2. Trudovoe pravo : uchebnik dlya bakalavrov [Labor law: textbook for Bachelors] / under edition of K. N. Gusova. M. : Prospekt, 2016.
3. Dmitrieva I. K. Osnovnye principy trudovogo prava : dis. ... d-ra yurid. nauk [Basic principles of labor law: dissertation for Doctoral degree in legal science]. M., 2004.
4. Novikova O. I. Zapreshchenie prinuditel'nogo truda kak princip trudovogo prava : avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk [The prohibition of forced labor as a principle of labor law: author's thesis to dissertation for the Candidate degree in Legal science]. M., 2010.

83

Вадим Андреевич Чукреев

*Заместитель прокурора Прокуратуры
Свердловской области, кандидат
юридических наук
E-mail: chukreeva@mail.ru*

Правовое регулирование суррогатного материнства: компаративистский аспект

Аннотация. *Во всех странах мира суррогатное материнство оценивается неоднозначно, есть как его сторонники, так и критики с точки зрения прав человека и правовой культуры, что обуславливает актуальность статьи. Целью работы является рассмотрение основных правовых проблем, связанных с применением технологии суррогатного материнства в России и других странах. Системный сравнительно-правовой анализ позиций российских и зарубежных законодателей, правоприменителей, отраженных в действующем*

законодательстве и законопроектах, научных работах, обсуждаемых в обществе, позволил автору прийти к выводу о наличии различных подходов к регламентации суррогатного материнства и целесообразности внесения корректив в российское законодательство, касающихся регулирования суррогатного материнства, способствующих снижению объема фертильной индустрии.

Ключевые слова: вспомогательные репродуктивные технологии, коммерческое суррогатное материнство, правовые проблемы, соглашение, потенциальные родители.

Vadim Andreevich Chukreev

*Deputy Prosecutor, Prosecutor's Office of
Sverdlovsk region, Candidate of Legal science*

Legal Regulation of Surrogacy: Comparative Aspect

Annotation. *Surrogate maternity is viewed differently worldwide; there are both – supporters and critics describing it from the principles of human rights and legal culture which serves the relevance of the present paper. The purpose of the work is to examine legal issues related to surrogacy technology in Russia and abroad. The author applies systematic comparative legal analysis of the Russian and foreign legislators' and law enforcers' opinions reflected in current legislation and draft laws, academic works; it allows the author to conclude that there are distinctive approaches to surrogacy regulation, that is why it is advisable to correct the Russian legislation in parts related to surrogate maternity oriented to decrease the scope of fertile industry.*

Keywords: *assisted reproductive technology, commercial surrogacy, legal issues, agreement, potential parents.*

До настоящего времени в России и за рубежом не затихают экономические, юридические, культурологические споры о необходимости, законности, целесообразности привлечения женщин с оплатой для вынашивания чужих младенцев.

В России в последние годы вопросы правового регулирования суррогатного материнства многократно обсуждались как законодателями, так и общественностью. Исходя из ст. 55 Федерального закона об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации можно определить основные черты законодательства о суррогатном материнстве [1].

Во-первых, в нашей стране отсутствует правовое регулирование так называемого традиционного суррогатного материнства, когда суррогатная мать генетически связана с ребенком. Согласно законодательству, в России применяются методики гестационного (полного) суррогатного материнства, когда суррогатная мать генетически не связана с ребенком и вынашивает ребенка для его генетических родителей.

Во-вторых, суррогатное материнство рассматривается как отдельный вид вспомогательных репродуктивных технологий, используемых для лечения бесплодия у женщин, страдающих одним из заболеваний, прямо указанных в приказе Минздрава России от 31.07.2020 № 803н [2]. Поскольку и закон, и подзаконные акты упоминают исключительно женщину как пациента,

которому оказывается медицинская помощь, в отношении мужчин применение этой технологии законом не планировалось. Вместе с тем в данном нормативном акте не предъявляется каких-либо требований к потенциальным родителям и прямо не запрещается применять этот вариант вспомогательных репродуктивных технологий к мужчинам, в силу чего и медицинские работники, и правоприменители толкуют его положения распространительно (Бабушкинский районный суд г. Москвы, решение от 04.08.2010 по делу № 2-2745/2010; Смольнинский районный суд г. Санкт-Петербурга, решение от 04.03.2011 по гражданскому делу № 2-1601/141; Тверской районный суд г. Москвы, решение от 25.03.2011 по гражданскому делу № 2-1894/2011). Услуги суррогатного материнства оказываются в нашей стране в том числе и лицам, не названным в ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» — одиноким мужчинам, женщинам, не страдающим заболеваниями, перечисленными в соответствующем приказе Минздрава России. Более того, некоторые посредники вышли на внешний рынок, открыли свои представительства в странах Азии, предлагая решение проблем деторождения потенциальным родителям, не находящимся в генетическом родстве с будущим ребенком, а также иностранным гражданам, состоящим в однополых браках, женщинам, не утратившим способности к рождению ребенка. В пояснительной записке к проекту закона, корректирующего положения законодательных актов, регулирующих использование вспомогательных репродуктивных технологий, приводятся многочисленные примеры расширительного толкования существующих законоположений. Так, в г. Калининграде суррогатная мать Р. родила ребенка для гражданина Королевства Испании. Услуги по организации суррогатного материнства предоставляли сотрудники ГАУ Калининградской области «Региональный перинатальный центр», регистрация ребенка прошла без каких-либо сложностей [3].

В-третьих, в законе отсутствуют упоминания о некоммерческом, альтруистическом характере суррогатного материнства, в силу чего этот вид медицинской помощи стал фактически основой формирования самостоятельной фертильной индустрии, базовую основу которой составляют агентства суррогатного материнства, оказывающие посреднические и правовые услуги потенциальным родителям, суррогатным матерям, медицинским организациям, имеющим соответствующие лицензии и медицинские организации, торгующие репродуктивным материалом человека — гаметам и эмбрионами. Строго говоря, именно эти структуры поставили процесс товаризации детей и репродуктивных функций человека на поток.

В-четвертых, в законе до сих пор не решен вопрос о статусе потенциальных родителей. Все права на ребенка имеет суррогатная мать, которая может отказать генетическим родителям в праве воспитывать своего ребенка. Такой подход вызван позицией законодателя относительно того, кто может быть признан матерью ребенка. Согласно ч. 1 ст. 48 Семейного кодекса РФ материнство устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинской организации, а в случае рождения ребенка вне медицинской организации — на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. Таким образом, матерью ребенка признается женщина, выносившая и родившая ребенка. Аналогичный подход имеет место и в других странах, в большинстве из которых базовым является давний принцип

семейного права «mater semper certa est». В соответствии с этой максимой суррогатная мать также считается законной матерью, поскольку именно она родила ребенка. Следовательно, потенциальные родители должны обратиться в суд, если они желают быть признаны законными родителями ребенка.

Как видно из краткой характеристики особенностей российского законодательства о суррогатном материнстве, его специфика порождает серьезные правовые и этические проблемы. С учетом этого, в Государственную Думу РФ был внесен упомянутый выше законопроект, основной целью которого была защита прав новорожденных детей. В связи с этим предлагается проводить данную процедуру только гражданам России и ввести обязательное получение детьми гражданства Российской Федерации, если они рождены или вынашивались суррогатной матерью на день вступления в силу запрета на суррогатное материнство для иностранных граждан и лиц без гражданства.

Следует отметить, что вопросы суррогатного материнства рассматриваются законодателями многих стран. В некоторых из них предложено ввести жесткие ограничения для применения этого института, в других же процедуру заключения соглашения о суррогатном материнстве рекомендуется упростить. Рассмотрим основные направления реформирования законодательства в отдельных странах.

Правовая комиссия Великобритании опубликовала свой документ по суррогатному материнству в июне 2019 г. В нем признаются различные проблемы с законами Великобритании о суррогатном материнстве и предлагаются направления его реформирования, основанные на нескольких базовых принципах.

В настоящее время в Великобритании суррогатное материнство регламентируется следующими законодательными актами: The Surrogacy Arrangements Act 1985, The Human Fertilisation and Embryology Act 2008 (HFEA 2008), The Adoption and Children Act 2002 (ACA 2002).

В соответствии с The Surrogacy Arrangements Act 1985, хотя суррогатное материнство в Великобритании допускается, оно осуществляется на альтруистической основе. При рождении ребенка суррогатная мать признается матерью ребенка, родительские права распространяются и на ее супруга, если она замужем. В свидетельстве о рождении оба указываются в качестве родителей. Генетические родители ребенка не могут считаться его родителями сразу после его рождения. Родительские права передаются потенциальным родителям в судебном приказе, получение которого обставлено рядом условий, касающихся времени его получения (не ранее шести недель после рождения ребенка), обязательного согласия суррогатной матери на передачу ребенка, данного не ранее шести недель после рождения ребенка (в противном случае это согласие будет считаться недействительным), проживания ребенка вместе с родителями на момент подачи заявления о выдаче приказа [4].

Коммерческое суррогатное материнство запрещено. Выплаты суррогатной матери определяются как разумные расходы, включающие компенсацию любых расходов, которые могут возникнуть в результате ее беременности (медицинские счета, компенсация за пропущенное на работе время и т. д.). Однако в исследованиях по данной проблеме отмечается, что в целом технология суррогатного материнства достаточно затратна для родителей, а обоснованные выплаты составляют около 15 тысяч фунтов стерлингов. В то же время в судебной практике производство выплат, превышающих разумные расходы, хотя

и признается нарушением законодательства, однако не является основанием в отказе о выдаче родительского приказа. Во всех вопросах, касающихся суррогатного материнства, суд, как правило, в первую очередь заботится об интересах ребенка [5].

Реклама суррогатного материнства также является незаконной, если только она не осуществляется от имени некоммерческой организации. В соответствии с законом договоренность о суррогатном материнстве не имеет обязательной силы, что дает возможность суррогатной матери расторгнуть договор в любое время и претендовать на родительские права.

Таким образом, законодательство о суррогатном материнстве в Великобритании содержит достаточно много ограничений, создающих определенные правовые проблемы. Предложения правовой комиссии о реформировании законодательства направлены на расширение применения данной процедуры, с одной стороны, и на усиление контроля со стороны государства, с другой.

Базовые изменения касаются того, что правовая комиссия отошла от традиционного принципа семейного права «*mater semper certa est*» и признает родителями ребенка, выношенного суррогатной матерью, его генетических родителей с момента рождения, оставляя при этом для суррогатной матери определенный временной период для подачи возражений по установлению отцовства. Такой подход устраняет неопределенность статуса генетических родителей. Из отношений, связанных с проведением рассматриваемой процедуры, полностью устраняется супруг суррогатной матери.

Суррогатное материнство в стране допускается с использованием национальной системы разрешения соглашений о суррогатном материнстве до зачатия (далее: PASA). В рамках этой системы соответствующие государственные структуры изучают и оценивают договорные отношения между будущими родителями и будущей суррогатной матерью. Одно из основных преимуществ такого подхода состоит в том, что государство получает возможность защитить права ребенка и права суррогатной матери на столь ранней стадии и избежать эксплуатации последней. Заключение с одобрения властей соглашения потенциальных родителей и суррогатной матери — основное условие применения технологии суррогатного материнства. В разных государствах этот вопрос решается по-разному. Органами, дающими официальное согласие на начало процедуры, может быть либо суд, как это имеет место в Южной Африке или в Греции, либо междисциплинарная государственная комиссия, как установлено в Израиле. В Великобритании отношения в сфере суррогатного материнства предлагается регулировать государственному органу, контролирующему проблемы применения вспомогательных репродуктивных технологий и решающему вопросы, связанные с защитой прав ребенка и суррогатных матерей. Основным стимулом соблюдать процедуру заключения соглашения и получить разрешение от соответствующей государственной структуры для потенциальных родителей является то, что в этом случае они автоматически признаются законными родителями ребенка [6].

В научном сообществе Великобритании ведутся дискуссии о том, как следует оценивать предлагаемые изменения в законе — как разрешение коммерческого суррогатного материнства или как закрепление принципов альтруизма в суррогатном материнстве [5]. Однако в материалах правовой комиссии отражено, что законодатель обязан определить виды платежей, которые могут быть

предоставлены суррогатной матери. В настоящее время комиссия предлагает включить в этот список возмещение потери заработка или права на получение пособий, основных расходов по беременности, дополнительных расходов по беременности, связанных с медицинскими вмешательствами, обусловленными состоянием здоровья суррогатной матери, а также компенсацию за неудобства, болезненные состояния, связанные с беременностью, осложнения или смерть суррогатной матери, подарки. Вместе с тем в предложениях правовой комиссии отсутствует запрет на посредничество, всегда свидетельствующее о коммерческой составляющей любого соглашения, и международные платные варианты суррогатного материнства. Более того, ребенок, рожденный в государстве, где широко распространено коммерческое использование технологий суррогатного материнства, автоматически признается ребенком потенциальных родителей, и при его регистрации запрещается задавать вопросы о коммерческих условиях договора [6].

Следует отметить, что особых требований к потенциальным родителям не предъявляется, поэтому услугу суррогатного материнства могут получить как традиционные, так и гомосексуальные пары, а также одинокие мужчины и женщины, хотя комиссия и рассматривает суррогатное материнство как медицинскую процедуру, связанную с бесплодием женщины. Однако перечень медицинских показаний крайне широк, включает также и психологические отклонения, связанные с беременностью, и может трактоваться распространительно, облегчая тем самым неявно также социальные или факультативные типы суррогатного материнства.

Система соглашений до зачатия становится основным трендом использования технологии суррогатного материнства в разных странах. Переход от запрета к регулированию сопряжен с содействием участникам правоотношений и контролем за происходящими процессами. Презюмируется, что государство способно гарантировать заключение этически и юридически оправданных соглашений о суррогатном материнстве, исключающих эксплуатацию суррогатных матерей и торговлю детьми. Вместе с тем государство становится непосредственно вовлеченным в репродуктивную политику, создавая разветвленный биополитический административный аппарат.

В то же время в странах, издавна рассматривающихся как центры коммерческого суррогатного материнства, отношение к этому институту изменилось, и в течение нескольких лет вносятся изменения и разрабатываются законопроекты, направленные на жесткое ограничение применения данного вида вспомогательных репродуктивных технологий. В настоящее время Индия является крупнейшим поставщиком коммерческих услуг суррогатного материнства в мире. Общая стоимость процедуры в Индии может варьироваться от 20 000 до 45 000 долларов по сравнению с 60 000 до 100 000 долларов в США. По оценкам Конфедерации индийской промышленности, в 2012 г. коммерческое суррогатное материнство приносило доход в 2 млрд долларов, а Индийский совет медицинских исследований ожидал к 2018 г., что эти цифры вырастут до 6 млрд долларов. Однако в 2012 г. был введен запрет на оказание услуг суррогатного материнства гомосексуальным парам, а в 2015 г. — на оказание услуг иностранцам. Законопроект о суррогатном материнстве 2019 г., направленный на регулирование этой отрасли, предполагает создание для этих целей специальной государственной

структуры. Он запрещает коммерческое суррогатное материнство, оставляя только альтруистическое суррогатное материнство для бесплодных индийских пар. Чтобы иметь право на получение этой услуги, пара должна состоять в браке не менее 5 лет и получить сертификаты, подтверждающие бесплодие любого из партнеров, от новых регулирующих органов. Законопроект предусматривает, что гомосексуальным семьям, одиноким родителям, не состоящим в браке парам, иностранным гражданам и людям вне возрастных групп 23–50 лет для женщин и 26–55 лет для мужчин процедура «суррогатное материнство» не проводится. Более того, альтруистическими суррогатными матерями для них могут быть только близкие родственники предполагаемых родителей. Суррогатные матери должны отвечать определенным критериям: возраст от 25 до 35 лет, наличие хотя бы одного ребенка, временной период между родами не может быть менее двух лет, участие в процедуре суррогатного материнства допускается только один раз. Этот законопроект вызвал серьезные споры в обществе, поскольку суррогатное материнство приносило серьезный доход как медицинским центрам и посредникам, так и потенциальным суррогатным матерям, однако правительство не отказывается от реализации его положений [7].

Резюмируя вышеизложенное, можно сделать вывод о наличии разновекторных трендов в отношении применения технологий суррогатного материнства в различных странах, каждый из которых обладает своими достоинствами. Представляется, что в нашей стране целесообразно законодательно возложить регулирующие и контролирующие функции на структуры министерства здравоохранения, запретить деятельность посреднических контор, обеспечивающих высокий уровень коммерциализации данной процедуры, определить критерии участия женщин в программе суррогатного материнства, разработать требования к потенциальным генетическим родителям, исключив предоставление этой услуги иностранным гражданам, одиноким мужчинам, парам, не состоящим в браке, лицам определенного возраста. С учетом того, что суррогатное материнство является одним из видов вспомогательных репродуктивных технологий, эта процедура должна применяться исключительно по медицинским показаниям, при наличии заболеваний, исчерпывающий перечень которых устанавливается Минздравом России. В этом случае, возможно, фертильная индустрия, построенная на эксплуатации репродуктивных функций женского организма, сократит свои объемы. Общество в целом будет воспринимать суррогатное материнство не как бизнес на бездетных семьях или одиноких гражданах, а как часть правовой культуры цивилизованного общества, помогающего своим гражданам обрести семейное счастье.

Пристатейный библиографический список

1. Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации : федеральный закон РФ от 21.11.2011 № 323-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».
2. О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению : приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н // СПС «КонсультантПлюс».
3. Пояснительная записка к проекту федерального закона № 1191971-7 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в части установления требования о наличии гражданства Российской Федерации

при использовании суррогатного материнства на территории Российской Федерации). URL : // <https://sozd.duma.gov.ru/>.

4. The Surrogacy Arrangements Act 1985, The Human Fertilisation and Embryology Act 2008 (HFEA 2008, The Adoption and Children Act 2002 (ACA 2002).

5. Jackson E. UK law and international commercial surrogacy: 'the very antithesis of sensible' // Journal of medical Law and ethics. 2016. № 4. P. 197–214.

6. Law Commission Consultation Paper № 244, Building families through surrogacy : a new law A joint consultation paper. URL : https://www.scotlawcom.gov.uk/files/1015/5980/7782/Joint_consultation_paper_on_Building_families_through_surrogacy_-_a_new_law_LCCP_244_SLCDP_167.pdf.

7. India Outlawed Commercial Surrogacy – Clinics Are Finding Loopholes // The Conversation. URL. : <https://theconversation.com>.

References

1. Ob osnovah ohrany zdorov'ya grazhdan v Rossijskoj Federacii : federal'nyj zakon RF ot 21.11.2011 № 323-FZ // SPS «Konsul'tantPlyus» [On the basics of protecting the health of citizens in the Russian Federation: federal law of the Russian Federation of November 21, 2011 No. 323-FZ // SPS "ConsultantPlus"].

2. O poryadke ispol'zovaniya vspomogatel'nyh reproduktivnyh tekhnologij, protivopokazaniyah i ogranicheniyah k ih primeneniyu : prikaz Minzdrava Rossii ot 31.07.2020 № 803n // SPS «Konsul'tantPlyus» [On the procedure for the use of assisted reproductive technologies, contraindications and restrictions to their use: order of the Ministry of Health of Russia dated July 31, 2020 No. 803n // ConsultantPlus].

3. Poyasnitel'naya zapiska k proektu federal'nogo zakona № 1191971-7 «O vnesenii izmenenij v otдел'nye zakonodatel'nye akty Rossijskoj Federacii» (v chasti ustanovleniya trebovaniya o nalichii grazhdanstva Rossijskoj Federacii pri ispol'zovanii surrogatnogo materinstva na territorii Rossijskoj Federacii) [Explanatory note to the draft federal law No. 1191971-7 "On Amendments to Certain Legislative Acts of the Russian Federation" (in terms of establishing the requirement for citizenship of the Russian Federation when using surrogate motherhood in the territory of the Russian Federation)]. URL : // <https://sozd.duma.gov.ru/>.

4. The Surrogacy Arrangements Act 1985, The Human Fertilisation and Embryology Act 2008 (HFEA 2008, The Adoption and Children Act 2002 (ACA 2002) [The Surrogacy Arrangements Act 1985, The Human Fertilization and Embryology Act 2008 (HFEA 2008, The Adoption and Children Act 2002 (ACA 2002)].

5. Jackson E. UK law and international commercial surrogacy: 'the very antithesis of sensible' // Journal of medical Law and ethics. 2016. № 4. P. 197–214.

6. Law Commission Consultation Paper № 244, Building families through surrogacy : a new law A joint consultation paper. URL : https://www.scotlawcom.gov.uk/files/1015/5980/7782/Joint_consultation_paper_on_Building_families_through_surrogacy_-_a_new_law_LCCP_244_SLCDP_167.pdf.

7. India Outlawed Commercial Surrogacy – Clinics Are Finding Loopholes // The Conversation. URL. : <https://theconversation.com>.