

ОСНОВАНИЯ НАСТУПЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ДОГОВОРУ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

Аннотация. Договор суррогатного материнства является договором услуги, предметом которого являются нематериальные услуги. Для таких договоров невозможно гарантировать наступление именно тех последствий, на которые была направлена воля лиц при заключении настоящего договора. Поэтому так важно четко определить все условия в договоре. В этом договоре присутствуют риски, которые невозможно исключить с медицинской точки зрения, но возможно предусмотреть и оговорить последствия их наступления с юридической точки зрения. В статье проанализированы условия договора суррогатного материнства. Рассмотрение категорий данных условий позволяет выделить круг оснований наступления гражданско-правовой ответственности. Рассмотрены основания гражданско-правовой ответственности для каждой из сторон договора. Сделаны выводы о том, что в договоре суррогатного материнства необходимо заранее устанавливать ответственность сторон за несоблюдение или ненадлежащее соблюдение условий договора. При этом договор суррогатного материнства ни в коем случае не должен ущемлять права и интересы ребенка. Более того, он должен всячески способствовать реализации субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Ключевые слова: суррогатное материнство, договор суррогатного материнства, основания гражданско-правовой ответственности сторон договора суррогатного материнства.

A. S. Kolomiets

post-graduate student, department of Civil and Law Subjects
V.N. Karazin Kharkov National University, Kharkov, Ukraine

CIVIL LIABILITY IN SURROGACY CONTRACT

Abstract. Surrogacy contract is a contract of service, which subject is intangible services. For such contracts cannot be guaranteed advance precisely those consequences, which was

aimed at the will of persons entering into this contract. Therefore it is important to clearly define all the conditions in the contract. The contract contains risks that cannot be excluded from a medical point of view, but is possible to provide and specify the consequences of their approach from a legal standpoint. The article analyzes the contract of surrogacy conditions. Consideration of categories of these conditions allows you to select the circle bases onset of civil responsibility. It was considered grounds of civil liability for each of the parties to the contract. The author concludes that the surrogacy contract must be set in advance of the parties responsible for non-compliance or inadequate compliance with the terms of the contract. The contract surrogate motherhood in any case should not infringe on rights and interests of a child. Moreover, it should strongly contribute to the realization of subjective rights and protected by law interests.

Key words: surrogacy motherhood, surrogacy contract, grounds of parties' civil liability to a surrogacy contract.

Согласно договору суррогатного материнства, одна сторона (суррогатная мать) обязуется пройти процесс зачатия, выносить и родить ребенка, который будет зарегистрирован как ребенок второй стороны (заказчика услуги), а заказчик услуги, в свою очередь, обязуется оплатить все текущие расходы, связанные с зачатием, беременностью и рождением ребенка, а также вознаграждение суррогатной матери. Таким образом, договор суррогатного материнства является договором услуги, предметом которого являются нематериальные услуги. Для таких договоров невозможно гарантировать наступление именно тех последствий, на которые была направлена воля лиц при заключении настоящего договора. Вот почему так важно четко определить все условия в договоре. В этом договоре присутствуют риски, которые невозможно исключить с медицинской точки зрения, но возможно предусмотреть и оговорить последствия их наступления с юридической точки зрения [1].

По договору суррогатного материнства суррогатная мать предоставляет услугу, состоящую в том, что:

1) она соглашается пройти определенное количество процедур искусственного оплодотворения (пока не произойдет беременность, или количество раз, установленное в договоре, или пока не выяснится невозможность женщины забеременеть (по каким-либо причинам, например, из-за несовместимости биологических родителей и суррогатной матери));

2) выносить ребенка, соблюдая все требования, которые определены в договоре (придерживаться определенного рациона

питания и распорядка дня, не перегружать свой организм, взять отпуск на работе, посещать врача и т.п.);

3) родить этого ребенка в медицинском учреждении, указанном в договоре (если была предварительная договоренность относительно этого);

4) передать ребенка генетическим родителям для регистрации как ребенка биологических родителей [2].

Таким образом, предмет договора суррогатного материнства состоит в комплексе услуг, которые будет предоставлять суррогатная мать в отношении прохождения процедуры искусственного оплодотворения, вынашивания и рождения ребенка с соблюдением всех требований указанных в договоре с дальнейшей регистрацией ребенка в качестве своего генетическими родителями. Договор суррогатного материнства является непоименованным и составляется согласно принципам гражданско-правового регулирования – принципа свободы договора, но предметом этого договора являются услуги, предоставляемые суррогатной матерью по вынашиванию и рождению ребенка. Таким образом, договор суррогатного материнства является по своей правовой природе договором о возмездном оказании услуг. Существует и безвозмездное оказание подобных услуг, что встречается значительно реже. Кроме того, большинство споров и вопросов возникает именно с коммерческим суррогатным материнством. При некоммерческом суррогатном материнстве, обычно, существует условие о компенсации суррогатной матери всех ее расходов связанных с беременностью и рождением ребенка, но не оплаты тех услуг, которые она предоставляет. При некоммерческом суррогатном материнстве исполнитель руководствуется совершенно иными мотивами, нежели при коммерческом [3].

Определим существенные условия договора суррогатного материнства, поскольку ответственность сторон наступает именно при нарушении или недобросовестном соблюдении этих условий. Традиционно, существенными условиями договора считаются условия о предмете договора, условия, которые определяются законом как существенные или являются необходимыми для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению хотя бы одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Следовательно, на основании анализа изложенных норм, можно прийти к выводу относительно выделения гражданским кодексом трех групп существенных условий, которые являются

и существенными условиями договора суррогатного материнства:

а) условия о предмете договора;

б) условия, определенные законом как существенные или как такие, что являются необходимыми для договоров данного вида (поименованные существенные условия);

в) условия, относительно которых по заявлению хотя бы одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (непоименованные существенные условия)» [4].

В подтверждение нашей позиции приведём мнение А.А. Пестриковой, которая занималась вопросами суррогатного материнства: «Выделение условий, которые необходимы для данного вида (типа) договоров, приобретает особое значение, когда речь идёт о непоименованных договорах, т.е. таких, которые заведомо отличаются отсутствием для них специального законодательного регулирования, а значит, и установления перечня отражающих специфику этого типа (вида) договоров обязательных условий» [5, с. 83-84].

Таким образом, если мы конкретизируем существенные условия договора суррогатного материнства можно, то они сведены к следующим: 1) цена договора: сумма вознаграждения, сумма компенсации расходов связанных с суррогатным материнством и ежемесячная плата на содержание суррогатной матери во время беременности, сроки выплат, гарантии (если такие предусмотрены) оплаты; 2) медицинское учреждение или учреждения, в которых будут проходить процедуры, в некоторых случаях также определение врача, врачей которые будут курировать программу и проводить процедуры (особенно актуальным такое условие является, если предусматриваются случаи необходимости хирургического вмешательства); 3) количество и типы процедур и анализов, которые необходимо пройти суррогатной матери, в т.ч. и количество попыток переноса эмбриона в матку суррогатной матери [6].

Дополнительные (случайные) условия в договоре суррогатного материнства – это 1) требования (помимо закреплённых законом), которым должна соответствовать суррогатная мать, например, возраст, отсутствие выкидышей и абортов, количество детей, возраст детей, отсутствие вредных привычек и т.п.; 2) установление различных обязанностей, напр., распорядок дня, место проживания, режим питания, прохождение определённых курсов, отсутствие физических нагрузок для суррогатной матери и т.п.; 3) обязанность суррогатной матери соблюдать разумные предписания врача, направленные на рождение

здорового ребёнка; 4) время и место передачи рождённого ребёнка родителям-заказчикам; 5) время и место подписания суррогатной матерью согласия на запись заказчиков родителями рождённого ею ребёнка (детей); 6) вопросы конфиденциальности и доступности информации; 7) количество детей, которые согласна выносить суррогатная мать в случае многоплодной беременности; 8) обязанность генетических родителей принять ребёнка; 9) правовые последствия, которые наступают в случае смерти или развода заказчиков [7].

Все вышеперечисленные условия помогают предотвратить возникновение споров между сторонами договора, а также способствуют досудебному урегулированию разногласий.

По мнению Т.Е. Борисовой, «поскольку договор суррогатного материнства двусторонне обязывающий, санкции за его ненадлежащее исполнение должны применяться как к одной, так и к другой стороне. Таким образом, и суррогатная мать, и супруги-заказчики должны нести ответственность, если они не выполнили должным образом или не исполнили вовсе взятые на себя по договору обязательства» [8, с. 47].

Необходимо законодательно закрепить недопустимость расторжения договора, а также возложить ответственность за воспитание и содержание ребенка на стороны договора (в зависимости от ситуации). В данном случае правильным будет привести мнение, озвученное в доктрине. Так, «для защиты прав и законных интересов ребенка и суррогатной матери необходимо установить в законе запрет на расторжение договора суррогатного материнства (как в случае нарушения, так и добросовестного исполнения договора суррогатной матерью) по инициативе супругов-заказчиков после наступления беременности суррогатной матери. Предлагаемое ограничение основывается на ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, в соответствии с которой права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты прав и законных интересов других лиц. Без предлагаемого ограничения супруги окажутся менее обремененной стороной, нежели беременная суррогатная мать. На них не будет лежать груз ответственности за вынашивание и рождение ребенка. Супруги должны четко представлять последствия своих действий перед заключением договора. Этот запрет снизит риск легкомысленного отношения к заключению договора суррогатного материнства со стороны супругов-заказчиков» [8, с. 47-48].

Вынашивание ребенка – это долгий процесс, который несет в себе определенный риск, поэтому договор суррогатного

материнства можно отнести к алеаторным договорам. Исходя из вышесказанного, становится явной необходимость предусмотреть и закрепить в договоре все возможные случаи развития событий. Во-первых, случаи неудачной беременности (выкидыши, мертворождение, прерывание беременности по медицинским показаниям) при добросовестном исполнении суррогатной матерью своих обязанностей. При нарушении суррогатной матерью условий договора, устанавливаются санкции в виде уменьшения вознаграждения суррогатной матери, вплоть до его лишения, или же штрафы и денежные компенсации вреда и расходов, налагаемые на недобросовестного исполнителя. Но в приведенном случае все сложнее. Мы можем руководствоваться ч. 2 ст. 903 ГКУ, согласно которой «...заказчик обязан выплатить исполнителю разумную плату. Если невозможность выполнить договор возникла по вине заказчика, он обязан выплатить исполнителю плату в полном объеме...» [9, ч. 2 ст. 903]. Но термин «разумная плата» звучит несколько неопределенно. Применительно к суррогатному материнству, мы считаем, что заказчик должен полностью компенсировать расходы суррогатной матери, а также выплатить вознаграждение пропорционально сроку ее беременности.

Во-вторых, необходимо предусмотреть случай гибели заказчиков. По нашему мнению, в договоре должно быть указано лицо или лица, по их письменному согласию, которые будут обязаны в таком случае усыновить (удочерить) рожденного ребенка, который, как и было оговорено в договоре, должен быть зарегистрирован как ребенок заказчиков. Также целесообразным считаем открыть заказчиками страховые фонды на содержание ребенка. В западных странах существует практика заключать договора, по которым одно лицо обязано взять на воспитание, под опеку или же усыновить (удочерить) детей второй стороны в случае их смерти, а вторая сторона обязуется вносить ежемесячную плату по данному договору.

Суррогатная мать может быть привлечена к гражданско-правовой ответственности за умышленное препятствование прохождения ею оговоренных в договоре процедур, осмотров и анализов; за несоблюдение предписаний врачей; за несоблюдение условий проживания, питания и режима дня, а также других условий, касающихся жизни суррогатной матери во время беременности, что были оговорены в договоре; за необоснованное подвержение своей жизни опасности; за умышленное причинение вреда своему здоровью, если это могло повлечь за собой негативные последствия для ребенка; за дачу заведомо ложной

информации о себе; за разглашение конфиденциальной информации.

Генетические родители также могут быть привлечены к гражданско-правовой ответственности за несвоевременную оплату услуг суррогатной матери; за отказ от признания ребенка своим; за дачу заведомо ложной информации; за разглашение конфиденциальной информации; за необеспечение оговоренных в договоре условий проживания и питания суррогатной матери.

Следует отметить, что в договоре суррогатного материнства необходимо заранее устанавливать ответственность сторон за несоблюдение или ненадлежащее соблюдение условий договора. Также в такой договор, по нашему мнению, необходимо включить пункт о поручителе исполнения заказчиками денежных обязательств перед суррогатной матерью. Такое нововведение гарантировало бы осуществление прав суррогатной матери. При этом договор суррогатного материнства ни в коем случае не должен ущемлять права и интересы ребенка. Более того, он должен всячески способствовать реализации субъективных прав и охраняемых законом интересов.

Библиографический список

1. Дахно Ф.В. Суррогатное материнство // Жіночий лікар: Репродуктивна медицина. – №3 – 2007 – С. 8 – 11.
2. Заїка Ю.О. Українське цивільне право. Навч. посіб. – К.: Істина, 2005. – 312 с. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://textbooks.net.ua/content/view/4087/16/>
3. Немцева О.И., Павлова М.А. Конспект лекцій по дисципліне Гражданское право (общая часть) – 2005. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: http://library.fentu.ru/book/tipp/310/182_.html
4. Євстігнєєв Андрій Істотні умови договору за цивільним та господарським кодексами: порівняльний аспект // Юридичний журнал «Юстиніан». – №1 – 2006 – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.justinian.com.ua/article.php?id=2075>
5. Пестрикова А.А. Суррогатное материнство в России: монографія / А.А. Пестрикова. – Самара: Самар. гуманит. акад., 2008. – 180 с.
6. Правознавство: Навчальний посібник / За заг. ред. С.М. Тимченка, Т.О. Коломоєць – Запоріжжя: Запорізький національний університет, 2007. – 588 с. – [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://radnuk.info/pidrychnuku/pravoznavstvo/485-2010-11-14-12-05-24/9193--4---.html>
7. Цивільне право України: Навч. посібник / Ю.В. Білоусов, С.В. Лозінська, С.Д. Русу та ін.. – За ред. Р.О. Стефанчука. – К.: Пре-

цедент, 2005. – 448 с. – [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.ebk.net.ua/Book/law/stefanchuk_tsivpu/part3/303.htm

8. Борисова Т.Е. Ответственность по договору суррогатного материнства // Журнал «Законность» (Москва) – №11 – 2010 – С. 47-50.

9. Цивільний кодекс України від 16 січня 2003 р. № 435-IV (із змінами та доповненнями), за станом на 5 грудня 2011 р. / Верховна Рада України – Офіц. Вид. – К.: Алерта; ЦУА, 2011. - 312 с.

Referenses

1. Dakhno F.V. Surroganoe materinstvo [Surrogate motherhood]. *Zhinochii likar: Reproduktyvna meditsina – Gynaecologist: Reproductive medicine*, no.3, 2007, pp. 8-11.

2. Zaika Iu.O. *Ukrains'ke tsivil'ne pravo. Ucheb. posob.* [Civil law of Ukraine. Textbook]. Kyiv, Istina Publ., 2005, 312 p. Available at: <http://textbooks.net.ua/content/view/4087/16/>

3. Nemtseva O.I., Pavlova M.A. *Konspekt lektsii po distsipline Grazhdanskoe pravo (obshchaia chast')* (Civil law (general part) lecture notes), 2005. Available at: http://library.fentu.ru/book/tipp/310/182_.html

4. Євстигнеев Andrii Istotni umovi dogovoru za tsivil'nim ta gospodars'kim kodeksami: porivnial'nii aspekt [Contract's conditions on civil and commercial code: comparative aspect]. *Iuridichnii zhurnal «Justinian» - Law journal «Justinian»*, no.1, 2006. Available at: <http://www.justinian.com.ua/article.php?id=2075>

5. Pestrikova A.A. *Surrogatnoe materinstvo v Rossii: monografiia* [Surrogate motherhood in Russia: Monograph]. Samara: Samar. gumanit. akad. Publ., 2008, 180 p.

6. Timchenko S.M., Kolomoets' T.O. *Pravoznavstvo: Navchal'nii posibnik* [Jurisprudence: Textbook]. Zaporozhe, Zaporiz'kii natsional'nii universitet Publ., 2007, 588 p. Available at: <http://radnuk.info/pidrychnuku/pravoznavstvo/485-2010-11-14-12-05-24/9193--4---.html>

7. Bilousov Iu.V., Lozins'ka S.V., Rusu S.D. *Tsivil'ne pravo Ukraini: Navch. posibnik* [Civil law of Ukraine: Textbook]. Kyiv, Pretsedent Publ., 2005, 448 p. Available at: http://www.ebk.net.ua/Book/law/stefanchuk_tsivpu/part3/303.htm

8. Borisova T.E. Otvetstvennost' po dogovoru surrogatnogo materinstva [Civil liability in surrogacy contract]. *Zhurnal «Zakonnost'» - Journal «Legitimacy»*, Moscow, no.11, 2010, pp. 47-50.

9. *Tsivil'nii kodeks Ukraini vid 16 sichnia 2003 r. № 435-IV (iz zminami ta dopovnenniami), za stanom na 5 grudnia 2011 r.* [Civil law of Ukraine as amended of 16 January 2003 no. 435-IV as at 5 December 2011]. Kyiv, Alerta Publ., 2011, 312 p.

Информация об авторе

Коломиец Анастасия Сергеевна – аспирант, кафедра гражданско-правовых дисциплин, Харьковский национальный университет имени В.Н. Каразина, 61077, г. Харьков, площадь Свободы 6, Украина, e-mail: stasyangel@list.ru.

Author

Kolomiets Anastasiya Sergeevna – post-graduate student, department of Civil and Law Subjects, V.N. Karazin Kharkov National University, 6 Svobody Sq. Street, Kharkov, 61077, Ukraine, e-mail: stasyangel@list.ru.