



СОДЕРЖАНИЕ ДОГОВОРА СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

Юлия КОРЕНГА,

аспирант юридического факультета

Восточноевропейского национального университета имени Леси Украинки

Summary

This paper studies the theoretical problems of the conditions of a civil contract in the context of a comparative analysis with the agreement of surrogacy. The author conducts research material, regular and random conditions of the contract of surrogacy is studied in detail the subject of the contract. The main aim of the paper is seen extensive development of contract surrogacy, because this agreement is to ensure protection of the rights and obligations of the parties. In order to examine the content of the contract surrogacy author analyzes in detail each of the terms of this agreement.

Key words: surrogacy contract, maintenance contract surrogacy, the essential terms of the contract surrogacy, conventional surrogacy contract terms, the random terms of surrogacy, the subject of the contract.

Аннотация

В статье изучаются теоретические проблемы условий гражданско-правового договора в контексте сравнительного анализа с договором суррогатного материнства. Автор проводит исследование существенных, обычных и случайных условий договора суррогатного материнства, детально изучается предмет договора. Основной целью статьи есть детальная разработка условий договора суррогатного материнства, ведь данный договор должен гарантировать защиту прав и обязанностей сторон. Для того, чтобы изучить содержание договора суррогатного материнства автор детально анализирует каждую из условий данного договора.

Ключевые слова: договор суррогатного материнства, содержание договора суррогатного материнства, существенные условия договора суррогатного материнства, обычные условия договора суррогатного материнства, случайные условия договора суррогатного материнства, предмет договора.

Постановка проблемы. В Украине суррогатное материнство используется более десяти лет, за данный период времени представление общества к этому институту кардинально изменилось. Договора суррогатного материнства используются достаточно часто, но к сегодняшнему времени законодательство Украины не содержит определения ни суррогатного материнства, ни суррогатной матери. Также отсутствуют нормы, которые могли бы определить условия данного договора. Поэтому ключевым моментом для определения условий договора является детальное изучение условий данного договора.

Актуальность темы исследования. Отношения в сфере суррогатного материнства в наше время стремительно развиваются. Это связано с ухудшением репродуктивного здоровья населения, стремительным образом жизни. Поэтому разработка типичных условий договора суррогатного материнства, который в полном объеме мог бы защитить права и «контролировать» выполнение взятых на себя обязательств, совершенно необходимо.

Состояние исследования. Над научным анализом проблем суррогатного материнства работало достаточное количество отечественных и зарубежных ученых. Среди них в зарубежной юридической литературе можно выделить Я. П. Драгонца, П. Т. Холлендера. Украинские юристы, такие как А. В. Мусиенко, Ф. В. Дахно, С. О. Франчук, О.

М. Михальчук, Н. А. Аблятипова, также занимались разработкой теоретических проблем суррогатного материнства. Но ни в научных трудах, ни в украинском законодательстве не имеется ответов на вопросы, которые могут возникать в связи с подписанием договора суррогатного материнства.

Целью статьи является комплексный анализ условий (существенный, обычных, случайных) договора суррогатного материнства. Автор изучает наиболее важные вопросы содержания договора. Для разрешения поставленных целей были поставлены следующие **задачи:**

- изучить предмет договора суррогатного материнства;
- изучить существенные (наиболее значимые) условия договора суррогатного материнства;
- детально рассмотреть каждое из условий договора суррогатного материнства.

Изложение основного материала. Договор является взаимным правоотношением, поэтому в нем содержатся отдельные условия, устанавливаются права и обязанности сторон. Совокупность условий, по которым стороны достигли соглашения, составляет его содержание.

Традиционно в литературе условия объединяют в три основных группы: значимые, обычные и случайные условия договора. Эта классификация имеет не только теоретическое, но и практическое значение, особенно в тех случаях,

когда речь идет об установлении факта применения договора.

Существенными являются условия о предмете договора, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договора данного вида, а также все те, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Таким образом, существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для того, чтобы договор признавался заключенным и мог породить права и обязанности сторон, вступивших в договорные отношения.

Обычные – это условия, которые могут отсутствовать в договоре, но само собой разумеется, что они подлежат исполнению. По мнению О. С. Иоффе, обычными являются условия, наличие или отсутствие которых на факт заключения договора никакого влияния не оказывает. «Более того, практически нет необходимости включать обычные условия в договор, так как они сформулированы в законе или иных нормативных актах и, поскольку контрагенты согласились заключить данный договор, они тем самым признаются выразившими согласие подчиниться тем условиям, которые по закону распространяются на договорные отношения соответствующего вида или на все договоры вообще» [1, с. 28].

Случайные – это условия, которые, как правило, не предвидятся данным ви-



дом договора, но могут быть установлены по общему решению сторон. Или это условия, которые по согласию сторон устанавливаются для отступа от норм диспозитивной стороны. К случайным условиям можно отнести те, которые являются нетипичными для договоров определённого вида, но включаются в договор по желанию сторон [2, с. 448].

Согласование существенных условий означает, что договор заключен. Если стороны не согласовали какое-либо существенное условие договора, это будет означать, что отсутствует соответствующий юридический факт (договор-сделка), поэтому, не возникают последствия этого факта (договор-правоотношение). Стороны, которые заключают определённый договор, самостоятельно устанавливают его вид и условия. Но формулирование договорных условий также подчиняется влиянию действия императивных норм. Их действие происходит независимо от желания сторон. Кроме того, если такое желание противодействует императиву, то приоритет, несомненно, принадлежит воле законодателя.

Как отмечалось ранее, договор суррогатного материнства регулирует два вида отношений: личные неимущественные и имущественные отношения. Исходя из различной правовой природы данных отношений, предмет договора также будет определяться в соответствии со спецификой договора. *А именно, предметом договора суррогатного материнства будут выступать действия суррогатной матери по вынашиванию и рождению ребенка (т.е. оказание специфической услуги родителям-заказчикам) и согласие суррогатной матери на регистрацию ребенка нареченными родителями.*

Таким образом, оказание услуги по вынашиванию и рождению ребенка – это отношения, являющиеся определяющими для договора суррогатного материнства, и которые по своей природе сходны с гражданско-правовым договором возмездного оказания услуг. Хотелось бы обратить особое внимание на то, что предметом договора суррогатного материнства не является передача ребенка. Ребенок, совершенно очевидно, не может выступать объектом договора, так же, как и его передача нареченным родителям не будет предметом договора суррогатного материнства. *Получение*

согласия суррогатной матери необходимо признать существенным условием по следующим основаниям. Получив такое согласие в письменной форме, нареченные родители могут осуществить государственную регистрацию ребенка как собственного. Нареченные родители, кроме того, могут обратиться в суд за защитой своих прав. Поэтому вынашивание, рождение ребенка и согласие суррогатной матери на государственную регистрацию ребенка в органах ГОРАГС является существенным условием договора суррогатного материнства, которые стороны в обязательном порядке должны согласовать при его заключении.

Также в перечень существенных условий договора суррогатного материнства предлагаем включить следующие условия:

- обязанность суррогатной матери исполнять все предписания доктора и предоставлять всю информацию по поводу собственного состояния здоровья и здоровья ребенка;

- место проживания суррогатной матери в период беременности;

- получение согласия для передачи ребенка родителям-заказчикам после рождения в срок, обусловленный договором;

- обязанность родителей-заказчиков принять ребенка после его рождения в срок, обусловленный договором;

- цена договора, компенсация расходов на медицинское обслуживание, питание;

- другие условия, по которым стороны достигли соглашения.

Чаще всего стороны заключают договор, который, как правило, содержит следующие условия:

- компенсация расходов на медицинское обслуживание;

- компенсация потерь суррогатной матери в заработке;

- место проживания суррогатной матери в период беременности; медицинское учреждение, где будет происходить искусственное оплодотворение;

- обязанность суррогатной матери соблюдать все предписания врача, направленные на рождение здорового ребенка;

- последствия рождения неполноценного ребенка;

- обязанность суррогатной матери передать ребенка после его рождения генетическим родителям;

- обязанность генетических родителей принять ребенка;

- санкции за невыполнение условий договора;

- при общем согласии суррогатной матери и родителей-заказчиков договор суррогатного материнства может содержать иные условия, которые не противоречат нормам Семейного кодекса Украины, а также иным нормативно-правовым актам, которые регулируют данные правоотношения.

Договор должен гарантировать надлежащий уровень защиты прав и интересов сторон. Поэтому очень важно разработать типичные условия договора, который будет заключен между медицинским центром, суррогатной матерью и родителями-заказчиками, и утвердить его в установленном порядке Министерством здравоохранения Украины.

Рассмотрим каждое из условий договора суррогатного материнства. Первое условие – *прохождение анализов перед инсеминацией*. В Украине действует Инструкция «О порядке применения вспомогательных репродуктивных технологий» от 23.12.2008 года № 771, утвержденная указом Министерства здравоохранения Украины (далее – Инструкция), в которой определяется перечень обследований субъектов, которые желают участвовать в лечебных программах ВРТ [3]. Конечно, прежде всего имеются в виду физиологические анализы, но стороны могут также предусмотреть проведение психологических тестов, осмотр психиатра и невропатолога. Суррогатная мать должна быть обследована надлежащим образом для того, чтобы родители-заказчики могли удостовериться, что женщина вполне здорова и является подходящей кандидатурой для вынашивания и рождения ребенка генетическим родителям. В отдельных случаях стороны могут предвидеть проведение генетических анализов для выявления возможных генетических заболеваний, которые могут причинить вред ребенку.

Следующий вид условий касается проведения инсеминации и имплантации эмбриона. Такие процедуры должны осуществляться только клиниками, имеющие соответствующее разрешение на данный вид деятельности. Важно отметить, что может использоваться как генетический материал самой супружеской пары либо одного из супругов, так



и генетический материал суррогатной матери или донорский.

Процесс донорства генетического материала четко прописан в Инструкции. Данный нормативно-правовой акт определяет, что донация гамет и эмбрионов – это процедура, при использовании которой доноры, при наличии их добровольного письменного согласия, предоставляют свои гаметы (сперму, ооциты) или эмбрионы для использования другими лицами в лечении бесплодия.

Следующее важное условие, которое должно быть обусловлено договором суррогатного материнства, связано с тем, что *суррогатная мать и генетическая мать должны соблюдать все указания врача на данной стадии, когда необходимо синхронизировать менструальные циклы*. Кроме того, может оказаться при проведении таких процедур, что суррогатная мать нуждается в проведении дополнительного лечения, следовательно, она должна быть согласна на выполнение всех указаний и предписаний врача.

Срок проведения инсеминации и имплантации эмбриона также должен быть оговорен сторонами. Естественно, что часто суррогатная мать не становится беременной после первого цикла проведения процедур инсеминации или имплантации эмбриона. Следовательно, такой срок должен быть предусмотрен сторонами. Часто в договорах суррогатного материнства, заключаемых в США, указывается, что такой период заканчивается, как только начинает прослушиваться сердцебиение плода.

Следующее условие договора регламентирует *период беременности суррогатной матери*. Обычно в этом разделе включены следующие условия: генетические анализы в процессе беременности; перечень рисков, которым может быть подвержена суррогатная мать в процессе беременности; последствия не вынашивания плода; материальное возмещение в различных ситуациях; режим, который суррогатная мать должна соблюдать в процессе беременности. Кроме того, необходимо предусмотреть условие, что суррогатная мать должна избегать рисков и опасного поведения в процессе вынашивания ребенка, чтобы не нанести ему вреда.

Следующее условие связано с *получением согласия суррогатной матери на проведение операции «кесарево сечение»*, если есть малейшие показания либо угро-

за здоровью и жизни будущего ребенка и суррогатной матери.

Следующее условие договора суррогатного материнства *посвящено родам и постнатальному периоду*. Должно быть оговорено медицинское учреждение, где будут проходить роды суррогатной матери. И, кроме того, суррогатная мать должна обращаться только в клинику, с которой нареченные родители заключили договор на оказание медицинских услуг.

Еще одним важным условием является вопрос по поводу *государственной регистрации новорожденного*. Суррогатная мать должна передать ребенка сразу же после его рождения родителям-заказчикам для его государственной регистрации. Достаточно важным является предвидеть ситуацию смерти одного из родителей, до момента рождения ребенка. Важно предусмотреть в договоре, что в случае смерти одного из нареченных родителей ребенок передается другому из супругов, либо если умерли оба супруга, то ребенок передается их родственникам, и даже в этом случае суррогатная мать не должна заявлять на него родительских нрав.

Еще одним из условий договора может выступать *условие о неразглашении информации*. Стороны (как суррогатная мать, так и нареченные родители) обязуются сохранять втайне от третьих лиц, не участвующих в договоре, информацию, связанную с заключением договора суррогатного материнства. Неразглашение информации в данном случае можно сравнить с охраной тайны усыновления ребенка, регламентируемой ст. 228 Семейного кодекса Украины [4, с. 62]. Ведь, в первую очередь, это затрагивает права и законные интересы детей, рожденных суррогатными матерями. Правом супругов является возможность сохранить в тайне от ребенка то, что он рожден суррогатной матерью, поэтому очень важно предусмотреть обязательство неразглашения информации не только со стороны заказчиков и суррогатной матери, но и всех субъектов, которые участвуют в программе суррогатного материнства (медицинский персонал, лица, ответственные за государственную регистрацию ребенка).

Следующие условия договора связаны с возмещением расходов и получением вознаграждения суррогатной матери. Одна из позиций, которая рассматривается в научной литературе, такова: договор

суррогатного материнства может быть как коммерческим, так и не коммерческим договором. *Здесь необходимо отметить, что договор предусматривает два вида оплаты: первое – компенсация всех расходов, связанных с беременностью суррогатной матери, второе – вознаграждение, которое получает суррогатная мать в случае дачи согласия на государственную регистрацию ребенка нареченными родителями*.

Кроме фактических затрат (одежда, питание, жилище), оплате подлежит фактическая услуга по вынашиванию ребенка. Вопросы возмещения затрат в процессе вынашивания ребенка, а также все вопросы вознаграждения должны быть предметом договора суррогатного материнства. Обязательность оплаты вознаграждения определяется характером правоотношений суррогатного материнства, ведь данный договор имеет общие черты с договором платного оказания услуг, а оплата за отдельную услугу есть существенной и неотъемлемой частью этого договора. Именно обращая внимание на общие черты, супруги обязуются оплатить суррогатной матери именно представленную ей услугу (вынашивание и рождение ребенка), а не результат – новорожденного. В состав данного договора включается два вида оплаты: первая – компенсация всех затрат, вторая – вознаграждение, которое суррогатная мать получит после рождения ребенка и его государственной регистрации родителями-заказчиками.

Еще одно условие, которое необходимо предвидеть в договоре, – *возможность прерывания беременности по медицинским показаниям*. Это условие относится к независимым от сторон обстоятельствам.

Выводы. Доведено, что предметом договора суррогатного материнства являются действия суррогатной матери по поводу вынашивания и рождения ребенка (предоставление специфических услуг родителям-заказчикам) и согласие суррогатной матери для государственной регистрации ребенка родителями. Таким образом, предоставление услуги вынашивания и рождения ребенка – это правоотношения, которые являются решающими для договора суррогатного материнства, которые по своей природе схожи с договором о возмездном предоставлении услуг. Со-



ПРАВОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРИЗНАНИЯ ПРЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ КАК СПОСОБА ИХ ЗАЩИТЫ

Виктория КОСЕНЧУК,

начальник юридического отдела

КП «Международный аэропорт Донецк имени С. С. Прокофьева»

Summary

The article is devoted to the legal description of the recognition of the preferential rights as a way to protect them. We study the question of legality and legitimacy of the application of recognition as a way to protect the preferential rights, as well as theoretical and practical problems of using this method of protection regarding to preferential rights. In this article is justified the expediency of the usage the recognitions of preferential rights protection method as a first step for the application of other measures of civil protection: transfer of rights and obligations under an agreement made with violation of the preferential rights, or invalidation of such a contract.

Key words: preferential right, the protection of preferential rights, the recognition of rights, the proper way to protect rights.

Аннотация

Статья посвящена правовой характеристике признания преимущественных прав как способа их защиты. Исследуется вопрос законности и обоснованности применения признания права как способа защиты преимущественных прав, а также теоретические и практические проблемы использования данного способа защиты в отношении преимущественных прав. В статье обосновывается целесообразность использования такого способа защиты, как признание преимущественного права в качестве первого этапа для применения других мер гражданско-правовой защиты: перевод прав и обязанностей по договору, заключенному с нарушением преимущественного права, или признание недействительным такого договора.

Ключевые слова: преимущественное право, защита преимущественных прав, признание права, надлежащий способ защиты прав.

гласие суррогатной матери для проведения государственной регистрации ребенка родителями-заказчиками – это семейно-правовые отношения, которые также должны быть урегулированы договором. Утверждается, что существенным условием договора суррогатного материнства является согласие суррогатной матери для записи супругов родителями новорожденного. Имея такое согласие в письменном виде, родители смогут зарегистрировать ребенка. Автор предлагает заключение договора, который содержит следующие условия: компенсация расходов на медицинское обслуживание; компенсация потерь суррогатной матери в заработке; место проживания суррогатной матери в период беременности; медицинское учреждение, где будет происходить искусственное оплодотворение; обязанность суррогатной матери соблюдать все предписания врача, направленные на рождение здорового ребенка; последствия рождения неполноценного ребенка; обязанность суррогатной матери передать ребенка после его рождения генетическим родителям; обязанность генетических родителей принять ребенка; санкции за невыполнение условий договора. При общем согласии суррогатной матери и родителей-заказчиков договор суррогатного материнства может содержать иные условия, которые не противоречат нормам Семейного кодекса Украины, а также иным нормативно-правовым актам, что регулируют данные правоотношения.

Список использованной литературы:

1. Юффе О. С. Обязательственное право / О. С. Юффе. – М. : Юрид. лит., 1975. – С. 26.
2. Цивільне право України : навч. посібник / Ю. В. Білоусов, С. В. Лозінська, С. Д. Русу та ін.. – За ред. Р. О. Стефанчука. – К. : Прецедент, 2005. – 448 с.
3. Сімейний кодекс України. – С. : ТОВ «ВВП НОТІС», 2011.

Постановка проблемы. Защита гражданских прав и интересов занимает особое место в цивилистической науке, что делает данное направление одним из приоритетных предметов научных гражданско-правовых исследований. Преимущественные права, порядок реализации и защиты которых предусмотрен в различных правовых системах, остаются одной из категорий субъективных гражданских прав, в отношении которых не сформировано единой правовой позиции среди ученых и юристов. Вопрос о законности и обоснованности защиты преимущественных прав путем их признания в судебном порядке остается дискуссионным в научной литературе и периодике, что негативно влияет на уровень правовой регламентации соответствующих отношений. Различные по содержанию решения судов по применению норм, регулирующих вопросы защиты преимущественных прав, свидетельствуют о наличии соответствующей проблемы как в теории, так и на практике.

Актуальность темы исследования заключается в следующем.

Носители преимущественных прав, которые наделены возможностью в приоритетном перед другими лицами порядке приобрести новое право или реализовать существующее, имеют право использовать общие способы защиты прав и интересов, перечисленные в ст. 16 Гражданского кодекса Украины (далее – ГК Украины), а также установленный в ст. 362 ГК Украины специальный способ – предъявление требований о переводе прав и обязанностей по договору, совершенному с нарушением преимущественного права [1]. Тем не менее гражданское законодательство не содержит норм, с помощью которых однозначно решались бы вопросы:

- является ли законным и обоснованным применение такого способа защиты как признание преимущественного права, как самостоятельно, так и одновременно с другими способами защиты (перевод прав и обязанностей по договору, совершенному с нарушением преимущественного права, признание договора недействительным и др.);