

DOI: 10.17803/1729-5920.2021.177.8.126-132

А. В. Ярош*

Эксперимент по государственному регулированию программы суррогатного материнства

Аннотация. В погоне за семейным счастьем супружеские пары, столкнувшись с семейным бесплодием, зачастую обращаются к суррогатным матерям — либо напрямую, либо через посредников. Столкнувшись на практике с большим количеством негативных факторов со стороны участников этого процесса, автор приходит к выводу о необходимости в рамках пилотного государственного эксперимента на базе определенной медицинской организации создать площадку для эффективной реализации программы суррогатного материнства под государственным контролем и с использованием новых (экспериментальных) правовых механизмов. Использование частноправовых средств направлено на создание комфортных и безопасных условий для реализации программы суррогатного материнства. Введение специальных кредитных условий (новых видов кредитов, выдаваемых на особых условиях, с дополнительными гарантиями), с возможностью досрочного погашения за счет материнского (семейного) капитала позволит стабилизировать финансовую сторону и обезопасить потенциальных родителей.

Цели и задачи исследования состоят в освещении проблемных вопросов, связанных с реализацией программы суррогатного материнства, а также в моделировании экспериментальной площадки, которая позволит создать благоприятный правовой климат открытости и безопасности для потенциальных родителей, суррогатных матерей и медицинских организаций. В статье также проанализированы преимущества участников этой площадки.

Методы исследования: анализ, синтез, моделирование, сравнительно-правовой, системного анализа, а также дедуктивный и индуктивный методы.

Результатом проведенного исследования является аргументированный вывод автора о том, что реализация эксперимента по государственному регулированию программы суррогатного материнства в России не только позволит создать благоприятные правовые условия, направленные на эффективную реализацию программы суррогатного материнства, но и решит ряд важных социальных, в том числе демографических, задач.

Ключевые слова: экспериментальная площадка; медицинская организация; медицинское заключение; вспомогательные репродуктивные технологии; программа суррогатного материнства; потенциальные родители; суррогатная мать; договор; вознаграждение/гонорар; целевой кредит; материнский (семейный) капитал.

Для цитирования: Ярош А. В. Эксперимент по государственному регулированию программы суррогатного материнства // Lex russica. — 2021. — Т. 74. — № 8. — С. 126–132. — DOI: 10.17803/1729-5920.2021.177.8.126-132.

© Ярош А. В., 2021

* Ярош Артур Валерьевич, кандидат юридических наук, аналитик ГБУЗ «Центр крови имени О. К. Гаврилова Департамента здравоохранения города Москвы»
ул. Поликарпова, д. 14, корп. 2, г. Москва, Россия, 125284
Hsoray@yandex.ru

Surrogacy Program State Regulation Experiment

Artur V. Yarosh, Cand. Sci. (Law), Analyst, O. K. Gavrillov Blood Center of the Moscow City Health Department
ul. Krzhizhanovskogo, d. 15, str. 2, Moscow, Russia, 117997
Hsoray@yandex.ru

Abstract. In the pursuit of family happiness, married couples, faced with family infertility, often turn to surrogate mothers either directly or through intermediaries. Having experienced a large number of negative factors on the part of the participants in this process, the author concludes that it is necessary to create a platform for the effective implementation of the surrogacy program under state control using new (experimental) legal mechanisms within the framework of a pilot state experiment within a certain medical organization. The use of private legal means aims at creating comfortable and safe conditions for the implementation of the surrogacy program. The introduction of special credit conditions (new types of loans issued on special conditions, with additional guarantees), with the possibility of early repayment at the expense of maternal (family) capital will help to stabilize the financial side and protect potential parents.

The goals and objectives of the study are to highlight problematic issues related to the implementation of the surrogacy program, as well as to model an experimental platform that will create a favorable legal climate of openness and security for potential parents, surrogate mothers and medical organizations. The paper also analyzes the advantages of the participants of this platform.

Research methods are analysis, synthesis, modeling, comparative legal, system analysis, as well as deductive and inductive methods.

The result of the conducted research is the author's reasoned conclusion that the implementation of the experiment on state regulation of the surrogacy program in Russia will not only create favorable legal conditions aimed at the effective implementation of the surrogacy program, but also solve a number of important social, including demographic, tasks.

Keywords: experimental site; medical organization; medical certificate; assisted reproductive technologies; surrogacy program; potential parents; surrogate mother; contract; remuneration/fee; target loan; maternal (family) capital.

Cite as: Yarosh AV. Eksperiment po gosudarstvennomu regulirovaniyu programmy surrogatnogo materinstva [Surrogacy Program State Regulation Experiment]. *Lex russica*. 2021;74(8):126-132. DOI: 10.17803/1729-5920.2021.177.8.126-132. (In Russ., abstract in Eng.).

Прошло 25 лет с момента закрепления понятия «суррогатное материнство» в нормативных правовых актах Российской Федерации¹. Однако дальнейшего развития законодательного регулирования отношений, связанных с реализацией этой программы, не последовало, хотя по таким социально этическим вопросам законодатель не должен выступать в роли договяющего.

Вместе с тем на практике депутаты, представители отраслевых ведомств, Следственный комитет РФ и другие чиновники активно начинают действовать лишь после того, как произойдет какое-нибудь трагическое событие.

Таким событием стала в начале 2020 г. смерть мальчика, рожденного суррогатной матерью для супружеской пары из Республики Филиппины², которая привела к возбуждению Следственным комитетом РФ уголовного дела по ч. 1 ст. 109 (причинение смерти по неосторожности) и ч. 3 ст. 127.1 УК РФ (торговля людьми)³, в том числе в отношении медицинских работников.

Сама по себе программа суррогатного материнства является благом, направленным на преодоление последствий бесплодия потенциальных родителей через использование вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ). Это очень чувствительная тема, поскольку

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ. Ст. 51, 52 // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

² Обвиняемые в торговле младенцами врачи арестованы // Vademecum. URL: <https://vademecum.ru/news/2020/07/16/obvinyаемye-v-torgovle-mladentsami-vrachi-arestovany/> (дата обращения: 23.02.2021).

³ Следователи просят арестовать еще четырех подозреваемых по делу о торговле младенцами // Vademecum. URL: <https://vademecum.ru/news/2020/07/16/sledovатели-prosyat-arestovat-eshche-chetyrekh-podozrevaemykh-po-delu-o-torgovle-mladentsami/> (дата обращения: 23.02.2021).

затрагивает не только вопросы нормативно-правового регулирования, но и социальные вопросы.

Однако без должного законодательного регулирования правовых отношений, возникающих при использовании ВРТ, сделать это направление безопасным, открытым и прозрачным не представляется возможным.

На практике возникают ситуации, когда суррогатные матери, исполнив свои обязательства по договору, остаются без обещанного вознаграждения (гонорара), причитающегося ей после рождения ребенка для потенциальных родителей⁴. Жертвами неурегулированных отношений становятся и потенциальные родители, вступающие в договорные отношения с посредническими агентствами⁵ или с суррогатными матерями напрямую⁶.

В связи с этим давно назрела необходимость в дополнительной государственной защите гражданских прав участников ВРТ посредством частноправовых способов. Не вызывает сомнений, что защита семьи, материнства и детства является приоритетной конституционной задачей, что, в свою очередь, не может не отразиться на вспомогательных репродуктивных технологиях, поскольку они взаимосвязаны.

Программа суррогатного материнства, входящая в сферу ВРТ, затрагивает не только вопросы оказания медицинской помощи, вопросы имущественного (финансового) характера со стороны потенциальных родителей, но и вопросы неимущественного характера со стороны суррогатной матери. Таким образом, защита гражданских прав со стороны государства должна строиться не как очередной бюро-

кратический (лицензионный⁷) контроль, а как некая правовая площадка, где гарантом всех обязательств будет выступать государство в лице уполномоченных органов. Через систему государственных, а также частных медицинских организаций (контролируемых государством) само государство может и должно выступать регулятором отношений между потенциальными родителями и суррогатной матерью, между медицинской организацией и потенциальными родителями и т.д.

По словам академика РАМН Г. Т. Сухих, «в настоящее время вспомогательными репродуктивными технологиями в России занимаются 229 специализированных государственных и частных медцентров»⁸, что говорит о том, насколько востребованы данные услуги в гражданском обороте.

Однако отсутствие должного законодательного регулирования, как показывает вышеуказанная практика, вскрывает вопиющие факты недобросовестности посреднических агентств, суррогатных матерей, а также потенциальных родителей. Встречаются случаи предоставления медицинской услуги с использованием ВРТ субъектам, не имеющим на это никаких медицинских показаний, что приводит к передаче рожденного ребенка не для его дальнейшего благополучного воспитания, а для насильственных действий или для «черной трансплантологии»⁹. Как правило, это касается детей, рожденных по «заказу» иностранных родителей. В связи с этим 17 марта 2021 г. прошли парламентские слушания на тему «Законодательное регулирование вывоза иностранцами детей через процедуру суррогатного материн-

⁴ См.: Мошенница, кинувшая 11 суррогатных мам, сама дважды рожала по заказу и одного из малышей сдала в детский дом // Комсомольская правда. URL: <https://www.kp.ru/daily/27063/4131469/> (дата обращения: 25.02.2021).

⁵ См.: Младенцы и миллионы: как мошенники наживаются на суррогатном материнстве // Московский комсомолец. URL: <https://www.mk.ru/social/2020/07/27/mladency-i-milliony-kak-moshenniki-nazhivayutsya-na-surrogatnom-materinstve.html> (дата обращения: 25.02.2021).

⁶ См.: Материнство для богатых: сколько стоят дети из пробирки // Газета.ru. URL: <https://www.gazeta.ru/business/2019/08/28/12608059.shtml> (дата обращения: 25.02.2021).

⁷ См.: Федеральный закон от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». П. 46 ст. 12 // СЗ РФ. 2011. № 19. Ст. 2716.

⁸ Сухих Г. Т. предложил сосредоточить программы суррогатного материнства на госклиниках // Vademecum. URL: <https://vademec.ru/news/2020/07/23/sukhikh-predlozhit-sosredotochit-programmy-surrogatnogo-materinstva-na-gosklinikakh/> (дата обращения: 28.02.2021).

⁹ В истории с суррогатными младенцами нашли следы черных трансплантологов // Парламентская газета. URL: <https://www.pnp.ru/social/v-istorii-s-surrogatnymi-mladencami-nashli-sledy-chyornyx-transplantologov.html> (дата обращения: 28.02.2021).

ства»¹⁰, где ключевым обсуждаемым положением стал запрет на использование программы суррогатного материнства иностранными гражданами. Этот законодательный шаг заслуживает, по мнению автора, поддержки, поскольку отследить дальнейшую судьбу рожденного в России ребенка, увезенного для воспитания за границу, не представляется возможным.

Вследствие этого напрашивается мнение, что программа суррогатного материнства создана не для реализации одного из методов лечения бесплодия, как указано в ч. 1 ст. 55 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹¹, а для воплощения вышеуказанных теневых планов, и зачастую это происходит с участием недобросовестных посреднических агентств, услуги которых оплачивают состоятельные иностранные граждане.

Такая ситуация приводит к тому, что супружеская пара, для которой вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям, вынуждена в финансовом плане конкурировать с такими теневыми заказчиками.

Например, стандартное объявление в сети Интернет суррогатной мамы: «Окажу услуги по вынашиванию и рождению ребенка, сумма гонорара составляет 5 млн руб.»¹². Для обычной семейной пары выплатить суррогатной маме такой гонорар достаточно тяжело и многие оформляют на эти цели кредиты.

Таким образом, отсутствие четкого и понятного всем заинтересованным субъектам алгоритма действий приводит к созданию «коридорных» манипуляций, направленных на получение денежных средств многочисленными посредниками, делающими свой бизнес на младенцах.

Для решения вышеописанных проблем, с которыми сталкиваются большинство участников программы суррогатного материнства, автором предлагается организовать государственную площадку, основанную на имущественном комплексе крупных государственных центров, оказывающих медицинскую помощь с использованием ВРТ.

Как отметил Г. Т. Сухих на пресс-конференции «Вспомогательные репродуктивные технологии как фактор повышения рождаемости в России» 23 июля 2020 г., «программы суррогатного материнства в стране должны быть обязательно сохранены, но сосредоточить их следует на государственных клиниках»¹³.

Такой подход позволит создать профессиональную команду, состоящую не только из медицинского персонала, который оказывает медицинские услуги, но и из юристов, задачей которых будет правовое сопровождение, в том числе урегулирование споров, которые могут возникнуть между участниками этого эксперимента.

В данную команду должны входить и специалисты-психологи. Поскольку не все генетические родители, столкнувшись с драматической ситуацией, могут быть готовы к тому, что их единственный шанс стать генетическими родителями — программа суррогатного материнства, в связи с этим работа специалиста-психолога по поддержке, оказанию необходимой психологической помощи и сопровождению будущих родителей будет необходимой и важной. В такой поддержке могут нуждаться и суррогатные матери.

Создание подобных пилотных площадок можно организовать в ряде крупных городов Российской Федерации, например в Москве, Санкт-Петербурге, Екатеринбурге. Самое главное — получить положительную оценку потенциальных родителей по достижению поставленных целей.

Эти государственные экспериментальные площадки позволят также поключить реальную картину реализации программы суррогатного материнства, в том числе достоверные статистические данные о рожденных с использованием этой программы детях.

Для потенциальных родителей, а также суррогатных матерей такая экспериментальная государственная площадка станет гарантией надлежащего исполнения сторонами взятых на себя обязательств, которую не может дать ни один посредник (агент).

¹⁰ См.: протокол заседания Совета ГД ФС РФ от 18.01.2021 № 300 // URL: <https://sozd.duma.gov.ru/> (дата обращения: 19.01.2021).

¹¹ СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6724.

¹² URL: <https://ekoplod.ru/board/6018-russkaja-surrogatnaja-mama-31-god-dorogo.html> (дата обращения: 28.02.2021).

¹³ Сухих Г. Т. предложил сосредоточить программы суррогатного материнства на госклиниках.

С целью запуска эксперимента необходимо принять нормативный правовой акт федерального или регионального значения в виде постановления (распоряжения) уполномоченного органа исполнительной власти, которым предлагается утвердить положение о проведении на базе имущественного комплекса медицинской организации эксперимента по применению вспомогательных репродуктивных технологий по программе суррогатного материнства.

Данным актом предлагается либо утвердить перечень подобных медицинских организаций, на площадке которых будет проходить эксперимент, либо определить требования к ним.

Особенность эксперимента будет заключаться в том, что государство в целях регулирования отношения между участниками программы будет использовать институт трехстороннего договора о суррогатном материнстве между медицинской организацией, потенциальными родителями и суррогатной матерью.

Автор предлагает разработать и утвердить типовой проект данного договора указанным выше нормативным правовым актом. Таким образом, медицинская организация будет подбирать для потенциальных родителей суррогатных матерей, которые, в свою очередь, будут соответствовать требованиям, закрепленным в Порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаний и ограничений к их применению, утвержденном приказом Министерства здравоохранения РФ от 31.07.2020 № 803н¹⁴.

Требования, предъявляемые к медицинской организации

Основное требование, предъявляемое к медицинской организации — это наличие статуса юридического лица и обладание лицензией на осуществление в качестве основного вида деятельности медицинской деятельности, в том числе с применением вспомогательных репродуктивных технологий (п. 11 ст. 2 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»).

Наличие лицензии дает право утверждать, что медицинская организация обладает необходимыми материально-техническими сред-

ствами, а также имеет в штате соответствующий медицинский персонал, отвечающий предъявляемым законом требованиям¹⁵.

К дополнительным требованиям необходимо отнести наличие в штате медицинской организации иных специалистов, например:

- психологов, задачей которых будет ведение социального контроля путем взаимодействия с потенциальными родителями и суррогатной матерью на всех этапах программы суррогатного материнства, а при необходимости и после нее;
- юристов, в чьи обязанности будет входить подготовка документов правового характера, в том числе предоставление консультаций, а также взаимодействие с государственными органами (органы опеки и попечительства, ЗАГС, суды и т.д.);
- финансисты для проведения финансовых операций, в случае если потенциальные родители размещают финансовое вознаграждение (гонорар) для суррогатной матери за оказанные мероприятия по вынашиванию и рождению ребенка на счете медицинской организации в качестве депозита, счета эскроу и пр.

Еще одним немаловажным вспомогательным инструментом является наличие в медицинской организации Единой государственной информационной системы в сфере здравоохранения, которая бы позволяла вносить сведения об участниках программы суррогатного материнства, а также о рожденных в рамках этой программы детях.

Задачи медицинской организации

Основной задачей медицинской организации в этом эксперименте является профессиональный подбор для потенциальных родителей суррогатной матери с последующим оказанием медицинских услуг, в том числе с применением ВРТ.

Эффективный подбор суррогатных матерей будет возможен благодаря создаваемой государством в рамках пилотного проекта информационной картотеки потенциальных участников программы суррогатного материнства. Эта информационная база позволит положить начало массиву статистических данных, направ-

¹⁴ URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 19.10.2020).

¹⁵ См.: Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации». Ст. 100.

ленных на решение различных социальных вопросов, например на установление в целях сохранения женского здоровья количественного предела участия в программе суррогатного материнства (не более 3 или 5 раз). Тех женщин, которые превысили лимит, программа будет автоматически отсеивать и не включать в перечень претенденток.

Перед тем как включать в эту информационную картотеку потенциальных суррогатных матерей, медицинская организация должна будет провести обследование женщины и дать заключение о возможности ее участия в программе суррогатного материнства. Выданное медицинской организацией заключение должно подтверждать, что потенциальная суррогатная мать не имеет противопоказаний для переноса эмбриона в полость матки с целью надлежащего исполнения обязательств по вынашиванию и рождению ребенка для потенциальных родителей в рамках заключенного договора.

Медицинская организация в рамках реализации такого проекта может за свой счет застраховать ответственность суррогатной матери за невыполнение условий трехстороннего договора о суррогатном материнстве. Введение такого страхования как обязательного, безусловно, создаст положительную среду для реализации такого проекта. Детальное описание такого подхода к страхованию ответственности суррогатной матери будет предметом отдельного исследования.

Преимущества для потенциальных родителей

Запуск этой экспериментальной государственной площадки для потенциальных родителей снимает ряд вопросов, касающихся поиска суррогатной матери, проверки ее психологического и физического настроя на участие в программе, а также предупреждения мошеннических действий со стороны потенциальных суррогатных матерей.

Например, некоторые претендентки на роль суррогатной матери в случае заинтересованности потенциальных родителей в них просят денежные средства на первичное медицинское обследование, а после их получения просто

исчезают и не выходят на связь с потенциальными родителями.

В юридической научной литературе встречаются предложения о возможности обеспечения исполнения договора через депозит нотариуса или суда¹⁶.

В случае отсутствия у потенциальных родителей денежных средств на вознаграждение (гонорар) для суррогатной матери необходимо разработать правовой механизм получения целевого кредита по льготной ставке, а также предусмотреть право потенциальных родителей использовать полученный материнский (семейный) капитал в связи с рождением первого ребенка на досрочное погашение целевого кредита.

В связи с этим следует внести изменения в Федеральный закон от 29.12.2006 № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»¹⁷, дополнив часть 3 ст. 7 пунктом 5:

«5) погашение кредита, взятого на проведение программы суррогатного материнства».

Данные изменения позволят эффективно и целесообразно потратить материнский (семейный) капитал исключительно на рожденного ребенка и станут государственной гарантией того, что в программу вступит суррогатная мать, которая будет соответствовать всем установленным требованиям и добросовестно выполнять свои обязанности. В урегулировании разногласий между потенциальными родителями и суррогатной матерью должен участвовать специальный персонал медицинской организации (психологи, юристы и пр.), который поможет предотвратить неконструктивные эмоциональные реакции и решения со стороны участников программы.

Преимущества для суррогатных матерей

Большинство потенциальных суррогатных матерей попадают в программу суррогатного материнства либо через посреднические агентства, организующие взаимодействие между потенциальными родителями и медицинской организацией, либо посредством самостоятельной подачи объявления в сети Интернет о желании

¹⁶ См.: Рашидханова Д. К. Проблемы правового регулирования отношений при производстве медицинского вмешательства в репродуктивные процессы человека : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Ростов н/Д, 2005. С. 8.

¹⁷ СЗ РФ. 2007. № 1 (ч. 1). Ст. 19.

стать суррогатной матерью с последующим получением вознаграждения (гонорара) за вынашивание и рождение ребенка.

Как правило, суррогатные матери с опытом стараются найти потенциальных родителей напрямую, без посредников. В таких ситуациях у будущей суррогатной матери, какая бы она опытная ни была, могут возникнуть сложности, а в некоторых случаях и непредвиденные риски, о которых говорилось выше. Да и посредническое агентство, как показывает практика, не всегда надежный вариант.

В связи с этим создание государственной экспериментальной площадки на базе медицинской организации — это гарантия исполнения потенциальными родителями взятых на себя обязательств перед суррогатной матерью.

Потенциальные родители в момент заключения договора о суррогатном материнстве на счет медицинской организации (казначейский счет) размещают денежные средства, полагающиеся суррогатной матери за надлежащее исполнение обязательств по договору. Такой подход гарантирует суррогатной матери получение вознаграждения (гонорара).

При необходимости она всегда сможет воспользоваться помощью специалистов-психологов — как во время беременности, так и после родов, что не практикуется в данный момент при заключении договорных отношений напрямую с потенциальными родителями.

Подводя итоги, стоит отметить, что, как указывалось выше, взаимодействие между медицинской организацией, потенциальными родителями и суррогатной матерью возможно в рамках трехстороннего договора о суррогатном материнстве. Заключение данного договора позволит государству прийти к формированию комфортных правовых условий для регулирования отношений в программе суррогатного материнства.

Реализация рассмотренного экспериментального проекта под государственным контролем позволит не только создать благоприятные правовые условия, направленные на эффективную реализацию программы суррогатного материнства, но и решить ряд социальных задач, связанных с демографической ситуацией в стране, а также получить достоверные сведения о детях, рожденных с применением вспомогательных репродуктивных технологий.

Дальнейшее формирование статистической информационной базы позволит обобщить опыт и провести исследования, ответив, например, на вопрос, сколько раз женщина может выступить в роли суррогатной матери без вреда для своего здоровья.

Кроме того, эксперимент может стать основой создания института специального кредитования по программе суррогатного материнства с предоставлением права на досрочное погашение в том числе за счет материнского (семейного) капитала.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Рашидханова Д. К. Проблемы правового регулирования отношений при производстве медицинского вмешательства в репродуктивные процессы человека : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Ростов на/Д, 2005. — 28 с.

Материал поступил в редакцию 7 апреля 2021 г.

REFERENCES

1. Rashidkhanova DK. Problemy pravovogo regulirovaniya otnosheniy pri proizvodstve meditsinskogo vmeshatelstva v reproduktivnye protsessy cheloveka: avtoref. dis. ... kand. yurid. nauk [Problems of legal regulation of relations in the production of medical intervention in human reproductive processes. Abstract of Cad. Sci. (Law) Thesis]. Rostov on/D; 2005. (In Russ.).