



ВРТ и СУПРУЖЕСКИЙ СТАТУС

Константин СВИТНЕВ
svitnev@jurconsult.ru

С.-Петербург
8-10 сентября 2011

Бесплодие

биологическое

- Невозможность реализовать свою репродуктивную функцию по медицинским причинам.

социальное

- Невозможность реализовать право на продолжение рода вне традиционной семейной парадигмы - **деторождение привязано к браку.**

NB: Два вида бесплодия могут сочетаться.

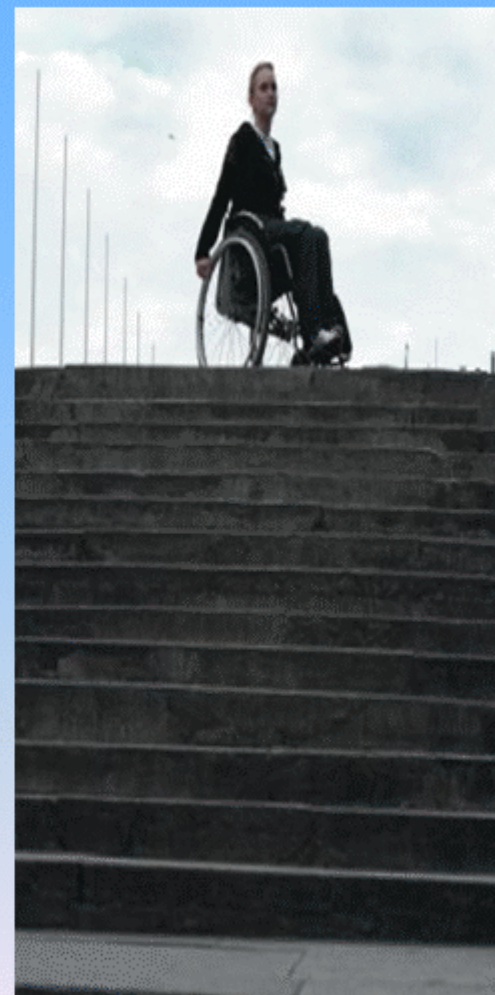


ОРВ – НОВАЯ ИНФЕКЦИЯ

Миллионы людей с
ограниченными
репродуктивными
возможностями (ОРВ)

**Желание иметь детей
естественно**

Размножение в этой
популяции - только
искусственным путём



ВРТ, включая суррогатное материнство, позволяют **всем** людям с **ОРВ** стать родителями. Универсальное средство преодоления **как** биологического, так и социального бесплодия, **таблетка от бездетности.**

Каждый имеет **право** на **продолжение** **рода.** Для многих ВРТ - единственный шанс обрести ребёнка.



Кто имеет право на то, чтобы стать родителем при помощи ВРТ?

Только ли гетеросексуальные
супружеские пары?

Гражданские союзы?

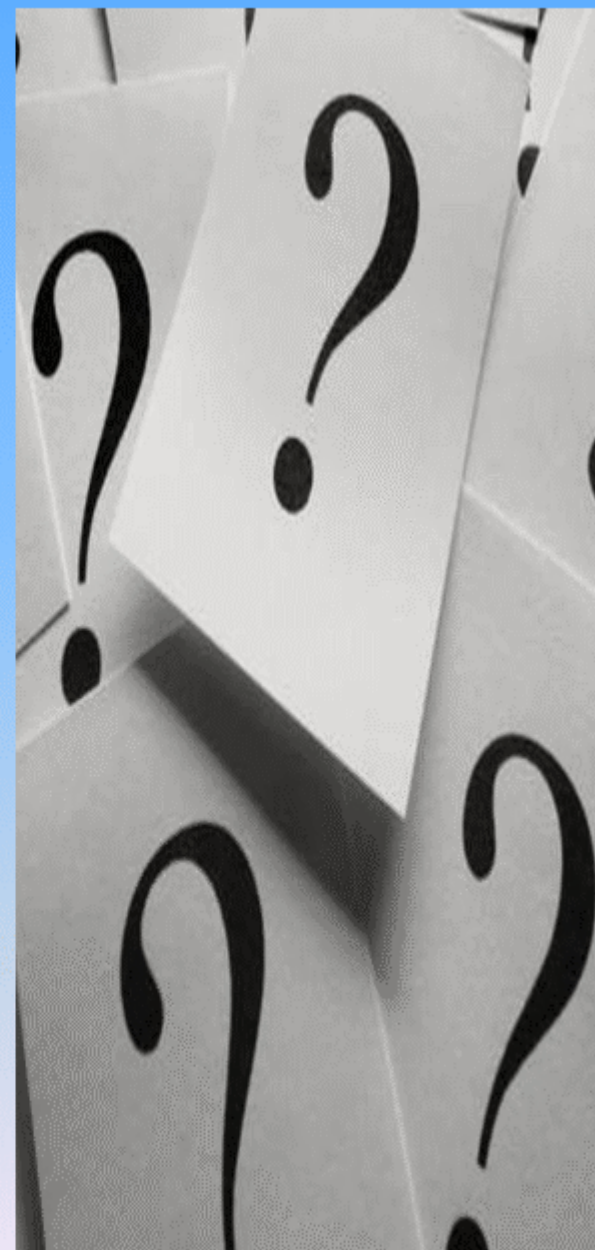
Одинокие женщины?

Одинокие мужчины?

Гомосексуальные пары?

Есть ли **запреты по признаку
супружеского статуса?**

**Существует ли вообще
право на продолжение
рода?**



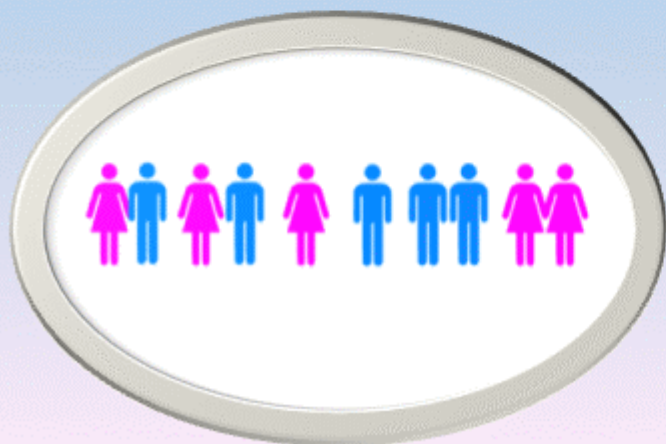
За рубежом



Германия, Франция, Италия



Испания, Австралия,
Великобритания, Канада,
Израиль



США

Россия

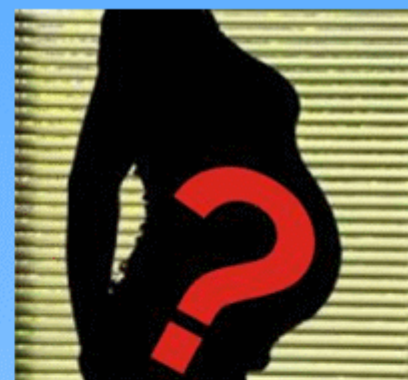
- Нет особого законодательства о ВРТ.
- Законодательство устанавливает **внесудебный** порядок регистрации детей, родившихся в результате применения ВРТ и регулирует его.
- **Право на материнство**. Единственное ограничение – пациентка должна быть **«детородного»** возраста.
- **Вывод:** Для того, чтобы стать родителем при помощи ВРТ достаточно **простого желания** иметь детей.

п. 4 ст. 51 и п. 3 ст. 52 СК РФ и ст. 16 Закона об актах гражданского состояния) определяют **порядок регистрации** «суррогатных» детей:

Обязательное условие осуществления записи о родителях - согласие суррогатной матери.

Ситуация рассматривается **на примере** супружеской пары. Смысл закона не в том, что услугами суррогатных матерей могут воспользоваться только супруги, а в том, что для того, чтобы быть записанными родителями необходимо получить согласие.

Абсурд: Из **частной** нормы права, определяющей порядок регистрации «суррогатных» детей у лиц, состоящих в браке, делается вывод, что лицам, в браке не состоящим, иметь детей нельзя.



**Семейный
кодекс
Российской
Федерации**

Официальный текст
со вступительной статьей
кандидата юрид. наук
П. В. Крашенинникова

Москва, 1996

ст. 12 СК РФ:

**обязательное условие
вступления в брак - взаимное
добровольное согласие
мужчины и женщины**



Никто не может быть принуждён к вступлению в брак, естественное право людей иметь ребёнка, не вступая в брак нельзя ограничить. Закон **не обязывает** генетических родителей заключить брак для регистрации ребёнка или же для начала суррогатной программы. Заявление сурмамы лишь подтверждает, что она не претендует на то, чтобы быть зарегистрированной матерью. К **гарантии прав суррогатной матери** и сводится пункт 5 ст. 16 ФЗ «Об актах гражданского состояния», как и абзац 2 пункта 4 ст. 51 СК РФ.

- п. 7 Приложения к Приказу Минздрава РФ от 26.02.2003 года № 67 «О применении ВРТ в терапии женского и мужского бесплодия»: правовые аспекты суррогатного материнства определены иными нормами действующего законодательства.
- Приказ **не регулирует и не может регулировать никакие правовые вопросы, связанные с суррогатным материнством.**

В иных нормах, касающихся здравоохранения и планирования семьи в РФ **нет запретов или ограничений относительно возможности для лиц, не состоящих в браке, реализовать себя как родители.** Основопологающий принцип права – **разрешено всё, что не запрещено.** **НО:** Некоторые клиники отказывают пациентам, не состоящим в браке, в реализации программ сурматеринства.



Отказы незаконны, могут быть оспорены в судебном порядке. Если отказ в реализации права на продолжение рода нанёс **ущерб пациенту** (издержки на ЭКО, невозможность иметь родного по крови ребёнка, необходимость прибегнуть к **донорству ооцитов**), шансы на взыскание ущерба **высоки.**

Печальные последствия для всех сторон

- ст. 445 ГК – иск о понуждении к заключении договора;
- компенсация морального вреда;
- материального ущерба;
- репутационные потери;
- пустые колыбели.



Нет повести печальнее...

NN, 47 лет, **привычное невынашивание**, брак распался после потери первой беременности.

15 лет «лечили» от бесплодия, отказывая в суррогатном материнстве



Её **родные** дети **могли бы** уже

заканчивать школу – но так и не родились.



Просит компенсировать затраты на «лечение», расходы на программу сурматеринства и донорства, моральный ущерб.

Отказ в доступе к тем или иным методикам ВРТ по признаку **супружеского статуса** – проявление **дискриминации**.

Ст. 136 УК РФ. Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина

1. Дискриминация, то есть нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам, - наказывается **штрафом в размере до двухсот тысяч рублей** или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо **обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов**, либо **исправительными работами на срок до одного года**, либо **лишением свободы на срок до двух лет**.

2. То же деяние, совершенное лицом с использованием своего служебного положения, наказывается **штрафом в размере от ста тысяч до трехсот тысяч рублей** или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до двух лет, либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет, либо **обязательными работами на срок от ста двадцати до двухсот сорока часов**, либо **исправительными работами на срок до двух лет**, либо **лишением свободы на срок до пяти лет**.

Даже если одиноким людям удаётся «убедить» врачей начать программу, они сталкиваются с проблемами при регистрации их детей. Новорожденные **зависают в правовом вакууме.**

Неправомерный отказ в реализации законного права на материнство, отцовство и в регистрации «суррогатных» детей может и должен быть оспорен в судебном порядке. Первые положительные прецеденты такого рода в нашей стране уже созданы.

Форма № 37

ИЗВЕЩЕНИЕ

Заявителю Климовой Натальи Юрьевне
фамилия, имя, отчество

отказано в государственной регистрации во внесении изменений в запись акта о(об) рождении.

Причина отказа В соответствии с п. 4 ст. 51 Семейного Кодекса РФ и п. 5 ст. 16 ФЗ РФ «Об актах гражданского состояния» лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, в случае рождения у них ребенка в результате применения этого метода, могут быть записаны его родителями в книге записей о рождении с документально подтвержденного согласия суррогатной матери. В связи с тем, что вы на момент имплантации эмбриона в браке не состояли, записать вас родителями в запись акта о рождении ребенка не представляется возможным.

Наименование органа ЗАГСа, выдавшего извещение
Отдел регистрации актов гражданского состояния о рождении – дворец «Малютка» Комитета по делам ЗАГС

Дата выдачи «28» сентября 2010г.
Руководитель органа
записи актов гражданского состояния *А.В.Климов*
(Никсанов А.В.)

ГНП «Нечкина, Игорь 4235-2000, 04.04.2000



Судебные решения



Калининский районный суд г. С.-
Петербурга, решение от 05.08.09г. по
гражданскому делу №2-4104, судья
Корчагина А.Ю.

Кунцевский районный суд г. Москвы,
решение от 03.11.09 года по гражданскому
делу № 2-3853/09, судья Макарова М.Э.

Бабушкинский районный суд г. Москвы,
решение от 04.08.10г. по гражданскому
делу №2-2745/10, судья Мартыненко А.А.

Смольнинский районный суд г. С.-
Петербурга, решение от 06.10.10г. по
гражданскому делу №2-3927/10, судья
Матусяк Т.П.

Смольнинский районный суд г. С.-
Петербурга, решение от 04.03.11г. по
гражданскому делу №2-1601/11, судья
Матусяк Т.П.

Тверской районный суд г. Москвы,
решение от 25.03.11г. по гражданскому
делу №2-1894/2011, судья Быковская Л.И.

2.03.09г. 35-летняя, одинокая петербурженка Наталья Горская стала матерью. Её сына родила суррогатная мать – из-за проведённой 11 лет назад операции сама Наталья выносить ребёнка не смогла бы. оЗАГС отказал в регистрации:

«действующим законодательством порядок регистрации ребенка, рождённого путём суррогатного материнства, для одинокой матери не предусмотрен», а программа сурматеринства в соответствии с п. 7 приказа Минздрава №67 предусмотрена, **якобы**, лишь для супружеских пар. **Горская обратилась в Калининский суд.**



*в соответствии со ст. 35 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан **одинокая женщина имеет равные с женщинами, состоящими в браке, права на реализацию функции материнства** и установил: **в иных нормах, касающихся здравоохранения и планирования семьи отсутствуют какие-либо запреты или ограничения относительно возможности для женщины, не состоящей в браке, реализовать себя как мать.**

* оЗАГС **ошибочно применяют данную частную норму (п. 4 ст. 51 СК РФ) как общую**, делая вывод о невозможности участия в программе суррогатного материнства для женщины, не состоящей в зарегистрированном браке.

* такое истолкование законодательства нарушает ст. 38, 45, 55 Конституции РФ.

Горская стала **первой российской женщиной, отстаившей своё право на материнство через суд.**

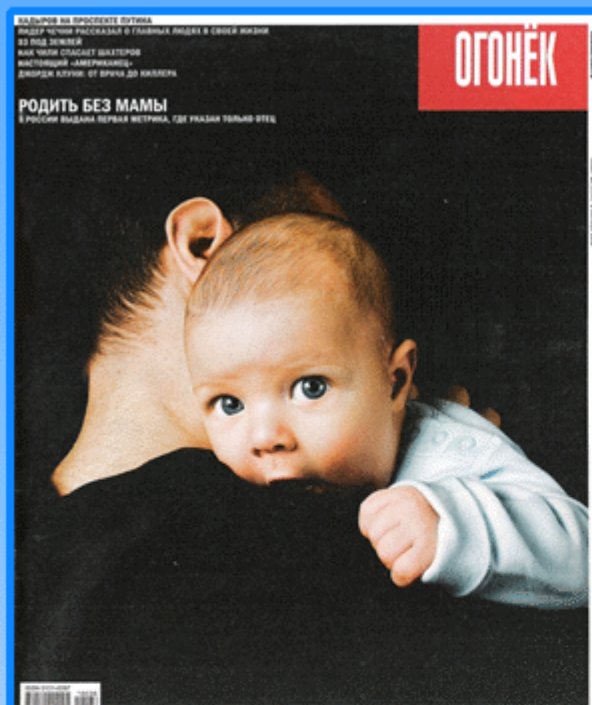
В ноябре 2009 года аналогичное решение по идентичному делу вынес в Москве Кунцевский районный суд.

После появления информации об этих решениях в СМИ, ЗАГСы начали регистрировать детей одиноких женщин, не дожидаясь судебных решений. 13 января 2010 года отдел ЗАГС Великого Новгорода в день обращения зарегистрировал «суррогатного» ребёнка, родившегося у не состоящей в браке жительницы Новгородской области.

Женщины могут выносить и родить себе ребёнка без помощи мужчин, прибегнув к донорству спермы, в крайнем случае, к услугам суррогатной матери, с донорством ооцитов или без.

Мужчина не может выносить и родить ребёнка, даже при условии его фертильности. **Одинокий мужчина может реализовать своё право на отцовство лишь при помощи гестационного суррогатного материнства в сочетании с донорством ооцитов.**



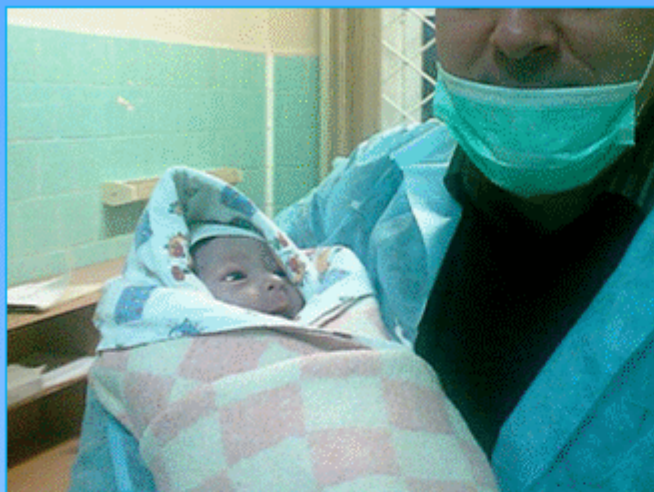


Об одиноких мужчинах в законе не говорится. Но – **аналогия закона**. Отказ мужчинам в реализации права на отцовство - нарушение Конституции: ст. 7 (в России обеспечивается государственная поддержка как материнства, так и отцовства), ч.2 ст. 19 (равенство прав и свобод независимо от природных

свойств), ч. 3 ст. 19 (о равноправии мужчин и женщин) и ст. 55 (о недопустимости законов, умаляющих права человека). Если есть право на материнство, то **должно быть и право на отцовство**.

По итогам переписи 2002 года в стране насчитывалось 15 миллионов 138 тыс. не состоящих в браке мужчин в возрасте от 18 до 54 лет



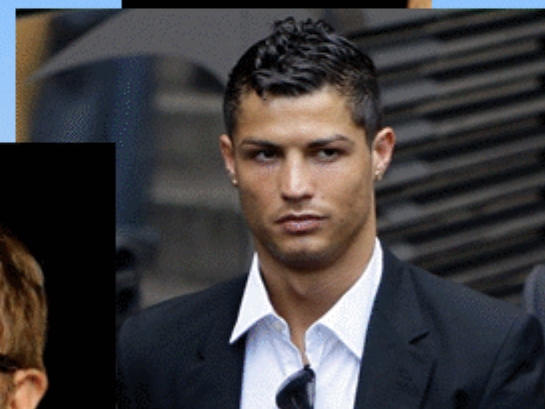


4 августа 2010 г. Бабушкинский суд обязал ЗАГС зарегистрировать «суррогатного» ребёнка, (сурматеринство + донорство ооцитов) для мужчины, не состоящего в браке, с указанием его в качестве отца и **единственного** родителя.

Выдано **первое в России** свидетельство о рождении с прочерком в графе «мать» **Отказ органа ЗАГС в регистрации ребёнка на имя истца был признан незаконным.** Прецедентное решение подтвердило – **не состоящие в браке мужчины для реализации своего права на отцовство МОГУТ воспользоваться услугами суррогатных матерей.**



Россия - вторая страна после США, где **одиноким** люди вне зависимости от половой принадлежности могут реализовать своё **право на продолжение рода** через суррогатное материнство. Всемирно известные холостяки - **Рики Мартин и Элтон Джон, Мигель Бозе и Криштиану Роналду** стали отцами с помощью американских сурмам. Всё больше российских мужчин следует их примеру - не покидая родной страны.





Для одиноких родителей проходят и «**посмертные**» программы суррогатного материнства. Первая такая программа (гестационное суррогатное материнство в сочетании с донорством ооцитов) была осуществлена в 2005 в Екатеринбурге в семье **Екатерины Захаровой**. Екатерина стала мамой своему внуку, рожденному суррогатной мамой от ее умершего сына. 5 ноября 2010 Георгию исполнилось пять лет.

В сентябре 2010 года у петербургского студента-медика **Артёма Климова** родился сын Егор. К моменту зачатия его отца уже три месяца не было в живых. В апреле 2007г. 19-летнему Артёму был диагностирован лимфогранулематоз. Перед химиотерапией криоконсервировал сперму. 27 октября 2009г. Артём умер в больнице на руках своей матери Натальи Климовой.



Климова подобрала донора ооцитов, нашла сразу двух суррогатных матерей. 22.09.10 она узнала, что стала **мамой и бабушкой одновременно.**



ЗАГС **отказал** в регистрации Егора: процедура суррогатного материнства предусмотрена **якобы** лишь для супружеских пар. Благодаря устоявшейся правоприменительной практике такие вопросы стали решаться очень быстро. **6 октября 2010 г.** Смольнинский суд рассмотрел дело через пять дней после обращения и сразу **удовлетворил иск**, обратив решение к немедленному исполнению.

- **Значение этих судебных решений:**
- Впервые создан прецедент, когда **государство в лице суда встало на защиту права не состоящих в браке граждан на продолжение рода через программу суррогатного материнства**. Прецедентные решения российских судов устраняют существовавшие до сего дня неясности в правоприменительной практике в данной области и подтверждают – **не состоящие в браке лица для реализации своего права на продолжение рода могут воспользоваться в России услугами суррогатных матерей.**
- **Супружество не является обязательным условием для осуществления «суррогатной» программы.**



Бабушка-героиня



В январе 2008 года 54-летняя Ламара Келешева потеряла единственного сына Михаила. Перед прохождением курса химиотерапии он криоконсервировал сперму. Желая воссоздать свою семью и реализуя своё **естественное право на продолжение рода**, Келешева, также, как и Климова, воспользовалась программой гестационного суррогатного материнства с участием двух сурмам в сочетании с программой донорства ооцитов. В результате 6 и 8 января 2011 года у неё родились четверо детей: **Иоанн, Феохарис, Михаил и Мария**.

- Келешева имеет право быть записанной матерью в свидетельстве о рождении этих детей. Так это и должно быть в случае с одинокой женщиной, которая воспользовалась программой суррогатного материнства для того, чтобы стать матерью, как Наталья Климова. Однако, районный ЗАГС отказал в регистрации, а Бабушкинский суд отказал ей в иске. 8 июня кассационная коллегия Мосгорсуда оставила решение суда в силе. Судьбу бабушки-героини и её четырёх детей будет теперь решать Президиум Мосгорсуда и, если потребуется, Верховный суд. Но дети по-прежнему находятся в правовом вакууме. В качестве решения чиновники предлагают **зарегистрировать детей как сирот** и подать заявление на усыновление.



Нормы, защищающие право не состоящих в браке людей на продолжение рода при помощи ВРТ, давно действуют у наших соседей по **СНГ**.

Белоруссия : супружеский статус неважен. Ст. 53 СК: матерью ребёнка, рождённого суррогатной матерью, признаётся его генетическая мать, а отцом – супруг генетической матери. Если генетическая мать не состоит в браке с отцом ребёнка, отцовство устанавливается на основании их совместного заявления.



Ст. 12 Закона **Армении** «О репродуктивном здоровье и репродуктивных правах человека»:

ВРТ, в том числе и суррогатным материнством могут воспользоваться как супруги, так и пара, не состоящая в браке, равно как и **единственный родитель**.

Закон Республики Армения «О репродуктивном здоровье и репродуктивных правах человека» от 11 декабря 2002 года.



В России – **правовой туман**. Пока в законе чётко не будет написано, что **все** люди, желающие стать родителями при помощи ВРТ могут осуществить свою мечту, **мы** будем жить в тумане. Быть может, это **кому-то** выгодно?



Кому решать, кто может завести ребёнка?



БОЛЬШЕ ЯСНОСТИ!

- Устранить несостыковки, белые пятна в законодательстве, уничтожить правовые барьеры, стоящие на пути людей с **ограниченными репродуктивными возможностями**, желающих стать родителями.
- Проект ФЗ “**Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации**”:
наличие брака не является обязательным условием для того, чтобы воспользоваться ВРТ, включая и суррогатное материнство.

Смешались в кучу кони, люди...

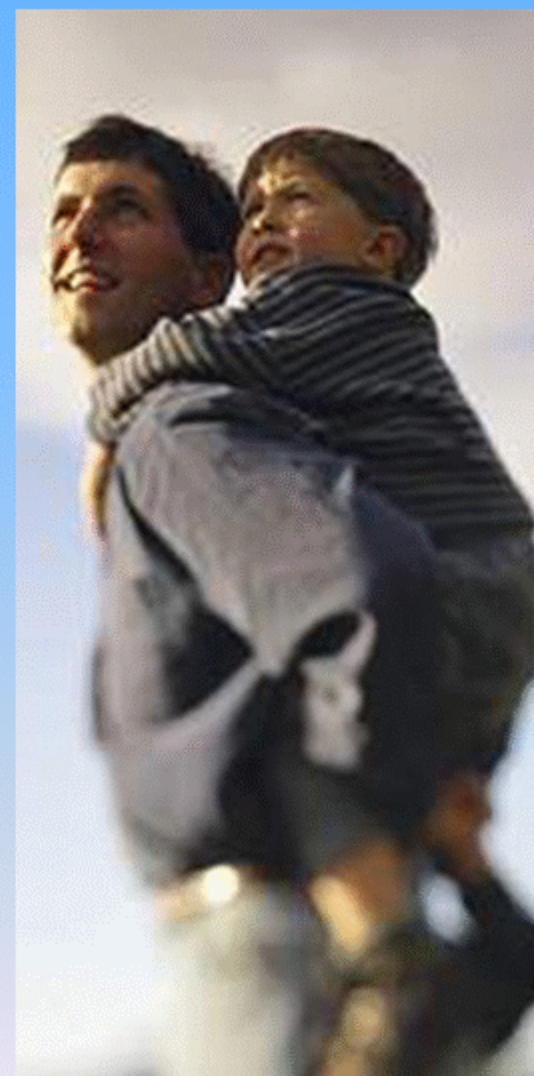
- **п. 7 ст. 51:** мужчина и женщина, состоящие в браке, зарегистрированном в установленном законодательством РФ порядке, а также не состоящие в браке, имеют право на применение ВРТ при наличии обоюдного информированного согласия. Одинокaя женщина имеет право на применение методов вспомогательных репродуктивных технологий при наличии её информированного добровольного согласия.

А не лучше ли без недомолвок?

«**Все** совершеннолетние лица
**вне зависимости от своего
супружеского статуса** имеют
право на применение методов
вспомогательных
репродуктивных технологий
для рождения у них детей».

Больше семей, хороших и разных!

- Рождение ребёнка даже у одинокого человека образует новую семью, превращает одиночку в ячейку общества, создаёт вертикальную конструкцию, укрепляющую социум, залог устойчивости и поступательного развития общества.



Детобоязнь

Есть люди, которые этого не понимают. На основании **беликовского** - «**как бы чего не вышло**» - представления о морали эти «человеки в футляре», ущемляют права человека и лишают детей права на рождение.

С потенциальными мамами и папами и их – пока ещё не родившимися детьми – также, как и с **Луизой Браун** - просто не знают, что делать. Но рождение ребёнка – абсолютное благо, дети приносят в этот мир счастье. С этим счастьем порой сопряжены заботы, хлопоты, ответственность за малыша, быть может, проблемы. Неужели в этом мире будет больше счастья, если исходить из принципа **нет ребёнка, нет проблемы?**



Свеча новой жизни

- В мир пришло уже более **4 000 000** детей, зачатых в пробирке. Всё больше людей с ОРВ понимают, что они могут стать родителями.
- Никаким беликовым это не остановить.



ЭКО разродилось «Нобелем»
Премия по медицине присуждена
за технологию зачатия в пробирке



Эдвардс и Стэптоу
зажгли в Англии в
1978 такую свечу,
которую, я верю,
им не погасить
никогда.



СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

Константин СВИТНЕВ
svitnev@jurconsult.ru

www.jurconsult.ru