



Nauka.me 2013-2024

ISSN 2079-8784

URL - <http://ras.jes.su>

Все права защищены

Номер 1 Том . 2021

Торговля детьми в рамках суррогатного материнства

Чудайкин Евгений Максимович

*ФГБОУ ВО «Государственный академический университет гуманитарных наук»
Российская Федерация, Москва*

Аннотация

Суррогатное материнство является относительно новым институтом как для правопорядка, так и для общества. В связи с этим в обществе и у правоприменителя формируется не совсем правильный взгляд на определенные аспекты данного института. В частности, суррогатное материнство сравнивают с куплей-продажей ребенка, что не соответствует действительности и что будет доказано в настоящей статье.

Ключевые слова: ВРТ, суррогатное материнство, договор суррогатного материнства, торговля людьми, купля-продажа ребенка, новорожденный

Дата публикации: 19.08.2021

Ссылка для цитирования:

Чудайкин Е. М. Торговля детьми в рамках суррогатного материнства // Nauka.me – 2021. – Номер 1 С. 91-97 [Электронный ресурс]. URL: <https://nauka.me/S241328880015899-2-1> (дата обращения: 29.03.2024). DOI: 10.18254/S241328880015899-2

¹ Суррогатное материнство - относительно новый институт как для общества, так и для правопорядка. Законодатель под суррогатным материнством на основании п.9 ст.55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹ (далее – ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан») и п.70 Приказа Минздрава России «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и

ограничениях к их применению»² (далее – Порядок использования ВРТ) понимает «...вынашивание и рождение ребенка (в том числе преждевременные роды) по договору, заключаемому между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями, чьи половые клетки использовались для оплодотворения, либо одинокой женщиной, для которых вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям».

² По отношению к данному институту в обществе существуют две полярные точки зрения. Сторонники первой позиции считают суррогатное материнство медицинским прорывом и морально обоснованным явлением. Вторые считают данный институт и всю процедуру, связанную с передачей ребенка, аморальной и недопустимой. Последние, в частности, считают договор суррогатного материнства - разновидностью торговли детьми, влекущей, уголовную ответственность, предусмотренную ст.127.1 Уголовного кодекса Российской Федерации³ (далее – УК РФ). Вторая позиция основана (в том числе) и на недавнем уголовном деле «о торговле детьми»⁴, которое было возбуждено Следственным комитетом РФ.

³ Для того чтобы найти ответ на вопрос, является ли договор суррогатного материнства куплей-продажей ребенка, необходимо обратиться к природе суррогатного материнства и составу преступления, предусмотренному статьей 127.1 УК РФ.

⁴ С этой целью необходимо проанализировать объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону преступления, предусмотренного ст. 127.1 УК РФ – «купля-продажа человека, иные сделки в отношении человека, а равно совершенные в целях его эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение».

⁵ Объектом преступления, предусмотренного ст.127.1 УК РФ, выступает свобода человека, т.е. человек фактически выступает в качестве вещи в материальном плане.

⁶ Объективная сторона преступления выражается действиями в отношении человека, которые предусмотрены в норме: купля-продажа; иные сделки; вербовка; перевозка; передача; укрывательство; получение. В соответствии с п.13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.12.2019 № 58 «О судебной практике по делам о похищении человека, незаконном лишении свободы и торговле людьми» «в статье 127.1 УК РФ под куплей-продажей человека понимается совершение действий, состоящих в передаче человека одним лицом другому лицу (лицам) за денежное вознаграждение, а под иными сделками в отношении человека – другие противоправные действия, приводящие к передаче потерпевшего от одного лица к другому лицу (например, безвозмездная передача, обмен на какие-либо материальные ценности)»⁵. Также на основании п.1 ст.454 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) «по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот

товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)»⁶. На основании вышесказанного можно сделать вывод, что предметом договора купли-продажи выступает вещь (товар). Однако в рамках «договора» купли-продажи человека предметом договора выступает сам человек в качестве товара, что а priori противоречит как действующему законодательству, так и общепризнанному взгляду на человека как на существо социальное, которое не может выступать в настоящее время товаром.

7 Субъектом преступления выступает лицо, достигшее возраста 16 лет. Если придерживаться мнения, что договор суррогатного материнства является разновидностью купли-продажи ребенка, то продавцом будет выступать суррогатная мать, которой в соответствии с п.10 ст.55 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан» «...может быть женщина в возрасте от двадцати до тридцати пяти лет», а покупателем – супруги-заказчики.

8 Субъективная сторона преступления выражается в форме прямого умысла. В соответствии с ч.2 ст.25 УК РФ «преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления».

9 Если продолжать отталкиваться от точки зрения, что договор суррогатного материнства является разновидностью купли-продажи ребенка, то умысел потенциальных родителей должен быть направлен не на лечение бесплодия и установление детско-родительских отношений, а на завуалированную покупку ребенка, например, в целях его дальнейшей эксплуатации, что, по мнению автора, является сомнительным «вложением» в будущее такого криминального бизнеса. Так как сложно представить, в чем может быть «выгода» от эксплуатации новорожденного. Умысел же суррогатной матери при этом должен быть направлен на продажу ребенка, которая не имеет генетической связи с ним, так как на основании п.10 ст.55 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан» «суррогатная мать не может быть одновременно донором яйцеклетки». Женщина, которая согласилась выносить и родить генетически чужого для неё ребенка, даёт лишь согласие на государственную регистрацию ребенка на имя потенциальных родителей, так как на территории Российской Федерации действует принцип «mater est quam gestation demonstrate». Если посмотреть более широко, то можно сказать, что суррогатная мать выступает в роли врача. Посредством предоставления своего организма, вынашивает генетически чужого для нее ребенка, помогая преодолеть бесплодие супругам-заказчикам.

10 Для правильной квалификации содеянного необходимо подробно рассмотреть договор суррогатного материнства: его понятие, существенные условия и предназначение. В настоящее время отсутствует законодательное закрепление такого договора. Однако он упоминается в определении суррогатного материнства, которое закреплено в п. 9 ст.55 ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан» и п.70 Порядка использования ВРТ. «Суррогатное материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка...по договору, заключаемому между суррогатной матерью...и потенциальными родителями...». По мнению автора, под договором суррогатного материнства понимается

соглашение межотраслевого характера (семейного и гражданского законодательства), заключаемое между суррогатной матерью, которая обязуется выносить, родить и передать генетически чужого для нее ребенка потенциальным родителям (второй стороне) в целях преодоления бесплодия и установления детско-родительских отношений между ребенком и потенциальными родителями.

¹¹ Исходя из понятия договора суррогатного материнства, мы можем выделить его существенные условия. По мнению автора, к таковым относятся предмет, цена и форма его заключения.

¹² Так, предметом договора суррогатного материнства является комплекс действий, которые должна выполнить суррогатная мать. Эти действия заключаются в вынашивании, рождении и дальнейшей передаче ребенка потенциальным родителям. Другими словами, это исполнение обязательств, которые взяла на себя суррогатная мать посредством заключения договора суррогатного материнства. Поэтому суррогатной матери необходимо выполнить два взаимосвязанных действия: 1. Выносить и родить ребенка; 2. Дать письменное согласие на государственную регистрацию ребенка на имя потенциальных родителей. Супруги-заказчики, со своей стороны, обязаны записать новорожденного на своё имя. Выполнение данных действий будет составлять предмет договора суррогатного материнства.

¹³ Цена договора выступает существенным условием данного соглашения, однако именно она порождает общественное порицание данного института, так как в сознании некоторых людей ребенок, по сути, выступает товаром, который можно купить за определенную денежную сумму. Однако это ошибочное представление, поскольку цена за оказываемую услугу по вынашиванию, рождению и дальнейшей передаче ребенка, потенциальным родителям выступает в качестве вознаграждения за оказанную помощь. Помощь не является чем-то абстрактным: она заключается в конкретных действиях суррогатной матери, благодаря которым происходит преодоление бесплодия и установление детско-родительских отношений.

¹⁴ Кроме того, следует обратить внимание на сам процесс вынашивания и рождения ребенка. Не углубляясь в медицинскую терминологию, подчеркнем некоторые факторы. Во-первых, средняя продолжительность беременности от начала последней менструации до родов составляет 40 недель (акушерский срок)⁷. Во-вторых, последствия, которые могут возникнуть в послеродовой период, например, нарушение физиологических функций тазовых органов различной степени⁸. В-третьих, иные риски, которые могут сопутствовать беременности вплоть до гибели женщины во время родов или после них. Суррогатной матери в течение беременности приходится ограничивать себя во многих вещах, а также претерпевать те неудобства, которые сопутствуют вынашиванию плода. Поэтому цена, т.е. вознаграждение за оказанную услугу, вполне обоснована тем, что она компенсирует определенные затраты и лишения суррогатной матери.

¹⁵ Как было указано выше, в настоящее время отсутствует законодательное закрепление договора суррогатного материнства. Однако автор работы считает необходимым к данному договору применять обязательное нотариальное

удостоверение. Во-первых, это поможет более качественно составить договор, так как нотариус будет уполномочен на его проверку. Во-вторых, это поможет проверить действительную волю сторон на заключение договора, т.е. провести грань между договором суррогатного материнства, который заключается в целях преодоления бесплодия и установления детско-родительских отношений между ребенком и потенциальными родителями, и завуалированной торговлей (куплей-продажей) ребенка. Идея нотариального удостоверения договора суррогатного материнства заключается в проверке и ответе на вопрос, не скрывается ли за договором суррогатного материнства фактической купли-продажи ребенка.

16 Таким образом, можно сделать следующие выводы.

17 Во-первых, договор суррогатного материнства заключается в целях преодоления бесплодия и установлении детско-родительских отношений между ребенком и потенциальными родителями. Никаких других целей или мотивов данный институт и соглашение преследовать не могут. Предметом договора является комплекс действий по вынашиванию, рождению и передаче (государственной регистрации) ребенка потенциальным родителям. Цена выступает обоснованным материальным вознаграждением за оказанную услугу, а нотариальное удостоверение помогает предотвратить подмену договора суррогатного материнства куплей-продажей ребенка.

18 Во-вторых, в отличие от анализируемого договора под куплей-продажей в ст.127.1 УК РФ понимается «...совершение действий, состоящих в передаче человека одним лицом другому лицу (лицам) за денежное вознаграждение». Денежное вознаграждение в данном случае употребляется в негативном смысле, т.е. подразумевает под собой обмен денежных средств на человека (купля-продажа), в том числе для дальнейшей его эксплуатации. При этом в договоре суррогатного материнства отсутствует сама купля-продажа. Цена (или материальное вознаграждение) выступает способом оплаты за оказанную услугу по вынашиванию, рождению и согласию на государственную регистрацию ребенка на имя потенциальных родителей.

19 В-третьих, предметом «договора» купли-продажи человека, предусмотренным ст.127.1 УК РФ, выступает сам человек, при этом в качестве товара. В договоре суррогатного материнства ребенок не выступает в качестве предмета договора, поскольку данный договор состоит из комплекса действий, которые обязуется выполнить суррогатная мать: выносить, родить и дать согласие на государственную регистрацию ребенка на имя потенциальных родителей.

20 Кроме того, купля-продажа человека, предусмотренная ст.127.1 УК РФ, имеет, как правило, цель. Она может быть различной, но чаще всего, это занятие проституцией, попрошайничеством или рабским трудом. В договоре же суррогатного материнства присутствует только две цели: лечение бесплодия и установление детско-родительских отношений между ребенком и потенциальными родителями для дальнейшего его воспитания в кругу семьи. Никаких других целей (тем более преступной) договор суррогатного материнства не преследует, и преследовать не может.

21 В-четвертых, отграничение ст.127.1 УК РФ от гражданско-правовых отношений, должно производиться по форме заключения договора суррогатного материнства. Он должен заключаться в письменной форме и, по мнению автора, с обязательным нотариальным удостоверением. То есть договор суррогатного материнства имеет формальную оболочку (форму заключения). Купля-продажа человека в рамках статьи 127.1 УК РФ а priori не может иметь таковой формы, т.к. такой договор недопустим, и не предусмотрен действующем законодательством. Однако если он и будет заключен, например, в письменной форме, то будет считаться ничтожным на основании статьи 169 ГК РФ и влечь ответственность для лиц, которые его заключили, по статье 127.1 УК РФ.

22 Таким образом, по ряду отличительных признаков нельзя отождествлять суррогатное материнство с составом преступления, предусмотренного ст.127.1 УК РФ. Поэтому этот относительно новый институт, показывает, что и законодателю, и правоприменителю важно формировать в общественном мнении правильное представление о суррогатном материнстве, его целях и задачах.

Примечания:

1. Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021) // СПС КонсультантПлюс
2. Приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.10.2020 № 60457) // СПС КонсультантПлюс
3. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 05.04.2021, с изм. от 08.04.2021) // СПС КонсультантПлюс
4. Следственный комитет возбудил дело из-за торговли новорожденными детьми в Подмосковье // РБК URL: >>>> (дата обращения: 09 мая 2021 года).
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.12.2019 № 58 «О судебной практике по делам о похищении человека, незаконном лишении свободы и торговле людьми» // СПС КонсультантПлюс
6. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 09.03.2021) // СПС КонсультантПлюс
7. Течение беременности у человека // Википедия — свободная энциклопедия URL: ru.wikipedia.org/wiki/Течение_беременности_у_человека (дата обращения: 09 мая 2021 года).
8. Осложнения после родов // Центр медицины плода URL: >>>> (дата обращения: 09 мая 2021 года).

Библиография:

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 09.03.2021) // СПС КонсультантПлюс
2. Осложнения после родов // Центр медицины плода URL: https://mosplod.ru/to-patients/articles/stati_13.html (дата обращения: 09 мая 2021 года).
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.12.2019 № 58 «О судебной практике по делам о похищении человека, незаконном лишении свободы и торговле людьми» // СПС КонсультантПлюс

4. Приказ Минздрава России от 31.07.2020 № 803н «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.10.2020 № 60457) // СПС КонсультантПлюс
5. Следственный комитет возбудил дело из-за торговли новорожденными детьми в Подмосковье // РБК URL: <https://www.rbc.ru/society/15/01/2020/5e1edda39a7947b81b271978> (дата обращения: 09 мая 2021 года).
6. Течение беременности у человека // Википедия — свободная энциклопедия URL: ru.wikipedia.org/wiki/Течение_беременности_у_человека (дата обращения: 09 мая 2021 года).
7. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 05.04.2021, с изм. от 08.04.2021) // СПС КонсультантПлюс
8. Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021) // СПС КонсультантПлюс

Child trafficking in surrogacy

Evgeny Chudaykin

*State Academic University for the Humanities
Russian Federation, Moscow*

Abstract

Surrogacy is a relatively new institution not only for the law of order, but also for society. This results in forming of not at all right perception of certain aspects of this institution of both society and law enforcer. In particular, surrogacy is compared to the buying and selling of a child, that is not right and will be proved in present article.

Keywords: complementary reproductive technology, surrogacy, surrogacy contract, human trafficking, selling and buying of a child, newborn

Publication date: 19.08.2021

Citation link:

Chudaykin E. Child trafficking in surrogacy // Nauka.me – 2021. – Issue 1 C. 91-97 [Electronic resource]. URL: <https://nauka.me/S241328880015899-2-1> (circulation date: 29.03.2024). DOI: 10.18254/S241328880015899-2