

**В Диссертационный совет 6D.КOA-018
при Таджикском национальном университете
(734025, г. Душанбе, пр. Рудаки, 17)**

О Т З Ы В

на диссертацию Аминовой Фариды Махмадаминовны «Правовое регулирование отношений, возникающих в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий в Таджикистане: проблемы и перспективы» на соискание ученой степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Актуальность избранной темы

Сегодня осуществление репродуктивных прав зачастую происходит при помощи применения вспомогательных репродуктивных технологий, что связано с увеличением количества браков, имеющих проблемы с естественным зачатием. В этой связи возрастает потребность предоставления специализированной медицинской помощи по лечению бесплодия путем применения современных методов вспомогательных репродуктивных технологий.

Вместе с тем, представляется очевидным, что услуги в данной сфере носят сложный, комплексный характер, т.к. применение методов преодоления бесплодия затрагивают одновременно: права ребенка, рожденного в результате применения ВРТ; права супругов (как в случае использования только их биологического материала для получения эмбрионов, так и в случае использования донорского материала); права донора и его взаимоотношения с реципиентами (супружеской парой или одинокой женщиной); права суррогатной матери при применении программы "суррогатного материнства".

В связи с этим, особенно важным является соответствующее правовое оформление отношений, возникающих в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий.

Появление новых методов лечения бесплодия в семьях стало возможным благодаря стремительному научно-техническому прогрессу медицины и прежде всего появлению высокотехнологичного оборудования. В современном мире многие пары могут доверить свое здоровье, а также здоровье своего будущего малыша в руки медикам. Чтобы защитить их необходимо четко, детально на законодательном уровне урегулировать все виды вспомогательных репродуктивных технологий, определить порядок их применения, ответственность лиц, на которых возложена обязанность по защите здоровья как матери, так и будущего, либо уже рожденного ребенка.

Актуальность данной темы обуславливается пробелами в законодательстве Республики Таджикистан в части регулирования применения методов вспомогательных репродуктивных технологий, из-за чего возникает немалое количество вопросов об условиях применения методов вспомогательной репродукции человека. Таким образом, именно от степени совершенности правовых норм зависит обеспечение действенной защиты прав и интересов лиц – участников отношений по применению вспомогательных репродуктивных технологий.

Применение репродуктивных технологий является такой же медицинской услугой, как и любая другая. Для того, чтобы избежать злоупотребления со стороны, как медицинских учреждений, так и самих пациентов необходимо защищать данную сферу путем введения в действие законов, которые будут достаточно детально и четко определять права и обязанности каждой из сторон.

Применение ВРТ является гражданско-правовыми отношениями, имеющими направленность на реализацию репродуктивных прав, в том числе с использованием элементов договора об оказании медицинских услуг, установление отцовства, в том числе после смерти лиц, которым

принадлежал генетический материал, установление происхождения детей при применении ВРТ, защита репродуктивных прав гражданско-правовыми методами, что должно быть законодательно регламентировано.

Однако анализ правовой базы Республики Таджикистан показывает, что законодательство в этой сфере развивается не столь динамично, как это требуют реалии сегодняшнего дня. Ф.М. Аминова в своей диссертационной работе наглядно это представляет. Перечисленные факторы позволяют сделать вывод об актуальности темы диссертационного исследования, ибо гражданско-правовая наука не может оставаться в стороне от выработки рекомендаций, стимулирующих научный поиск в этой области. Именно исходя из этих позиций необходимо подойти к оценке диссертации.

Степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации

Достоверность результатов исследования подтверждается научной аргументированностью исходных теоретических положений. Результаты исследования получены на основе анализа действующих правовых норм действующего законодательства Республики Таджикистан и национальных гражданских законодательств отдельных государств в части правового регулирования акционерных отношений.

Все научные положения и выводы обоснованы применением таких научных методов познания, как: диалектический, метод системного анализа и синтеза, логический, сравнительно-правовой, формально-юридический. Автором был активно использован сравнительно-правовой метод. В частности при проведении сравнения между законодательствами различных зарубежных стран.

Достоверность и новизна научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации, научно обоснованы, логично выверены, и потому не вызывают никаких сомнений.

Научная новизна исследования выражается в том, что автором проведено комплексное научное исследование вопроса о правовом

регулировании применения вспомогательных репродуктивных технологий в Таджикистане. На основе системного анализа фундаментальных понятий гражданского права рассмотрены «объект», «цель» и «результат» в правоотношениях по применению вспомогательных репродуктивных технологий. Автором предложена новая, заслуживающая внимания концепция о приоритетности охраны прав и законных интересов ребёнка при применении вспомогательных репродуктивных технологий.

Новизну диссертационного исследования составляют рекомендации по совершенствованию и оптимизации отношений в области применения вспомогательных репродуктивных технологий. Выводы и предложения, изложенные в работе, могут содействовать дальнейшему совершенствованию действующего законодательства Республики Таджикистан.

Выводы теоретического и практического характера изложены в положениях, выносимых диссертантом на защиту. Следует отдельно выделить следующие выводы:

1. Представляется ценным вывод автора о том, что вспомогательные репродуктивные технологии представляют собой методы репродуктивной помощи, применяемые при наличии специальных врачебных показаний, осуществляемых медицинской организацией (имеющей специальную лицензию) на основании гражданско-правового договора возмездного оказания медицинских услуг при условии учёта прав и законных интересов неродившегося ребёнка. Мы разделяем позицию автора об отнесении договора о применении вспомогательных репродуктивных технологий к разновидности именно гражданско-правовых договоров (с.20-21 диссертации)

2. Конститутивными представляются нам принципы, предложенные автором в качестве необходимых при вступлении в гражданско-правовые отношения по применению вспомогательных репродуктивных технологий. Предложенные принципы вполне могут выступать в качестве основополагающих начал вышеупомянутых отношений.

Представляется, что четкое определение подобных принципов и последующее их закрепление в законодательстве позволит более полно и системно проводить правовое регулирование ВРТ, а значит, более адекватно удовлетворять интересы многих тысяч лиц, нуждающихся во вспомогательной репродукции (с.21 диссертации).

3. Разделяем позицию автора о возможности доктринального разделения субъектов отношений по применению вспомогательных репродуктивных на основные и дополнительные субъекты, что представляет ценность для научного знания. Заслуживает внимания в целом структура правоотношения, предложенная диссертантом (с.22 диссертации).

4. Мы полностью согласны с автором диссертационного исследования в вопросе относительно невозможности признания ребёнка объектом договора суррогатного материнства. По общеизвестному правилу, человек не может выступать в качестве объекта правоотношения. Учитывая, что отношения по суррогатному материнству на сегодняшний день распространены в мире, автором предложен рациональный подход к разрешению данной ситуации (с.23 диссертации).

5. Вывод диссертанта о необходимости выравнивания в правах ребёнка, рождённого в результате естественного зачатия и ребёнка, родившегося в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий заслуживает одобрения и поддержки. Законодательное регламентирование должно быть выстроено таким образом, чтобы не ущемлять права ребёнка только потому что его зачатие произошло искусственным путём (с.23 диссертации).

6. Обогащает работу авторский подход к изучению вопроса о коллизионных привязках. Система коллизионных привязок, предложенная автором в целях регламентирования применения вспомогательных репродуктивных технологий, представляет собой не только научный, но и практический интерес (с.24 диссертации).

Теоретическое и практическое значение диссертационного исследования заключается в том, что положения и выводы диссертации восполняют пробел в комплексном исследовании правового регулирования применения вспомогательных репродуктивных технологий, и могут быть использованы для совершенствования семейного законодательства РФ в данной сфере. Кроме того, они могут стать предметом дальнейших научных исследований в данной области.

Практическая значимость работы заключается в том, что предложения и выводы полученные в ходе проведения исследования явились основой для рекомендаций по совершенствованию регламентации отношений в области применения вспомогательных репродуктивных технологий.

Структура работы

Материал диссертации и изложен вполне лаконично, структура выстроена последовательно, внутреннее единство не нарушено.

Диссертация состоит из перечня сокращений и (или) условных обозначений, введения, четырёх глав, заключения, рекомендаций по практическому использованию результатов исследования, списка литературы, публикаций по теме диссертации.

В первой главе рассмотрены общие вопросы правовой природы отношений, складывающихся при применении вспомогательной репродукции. Отдельного внимания и высокой оценки заслуживают размышления автора о коррелировании таких понятий как «объект», «цель» и «результат» в правоотношениях по применению вспомогательных репродуктивных технологий (§1.3 диссертации). Автором справедливо подмечается, что изучение категории «объект» правоотношения на сегодняшний день выступает одним из сложнейших вопросов, существующих в юридической науке. Бурные споры вокруг данного вопроса существуют уже длительное время, несмотря на то, что единства мнений ученых по данному поводу не наблюдается.

Поддерживаем позицию автора в мнении о том, что правоотношения по применению ВРТ возникают по поводу услуги, следовательно, объектом правоотношений по применению ВРТ выступает именно услуга выражающаяся в деятельности. Услуга по применению вспомогательных репродуктивных технологий – это деятельность, направленная на восстановление репродуктивного здоровья (упомянутая деятельность выступает в правоотношениях по применению ВРТ в качестве объекта правоотношения).

Диссертант справедливо подмечает, что объект указанных правоотношений выступает самостоятельным, как по отношению к результату, так и цели.

Вполне рациональным и обоснованным выступает вывод диссертанта о том, что несмотря на то, что цель и объект гражданского правоотношения разные понятия, они имеют между собой тесную взаимосвязь. Цель правоотношений по применению вспомогательных репродуктивных технологий - преодолеть бесплодие, а ожидаемый результат-рождение ребенка.

Во второй главе раскрыты проблемы реализации прав участников отношений по применению вспомогательных репродуктивных технологий.

В рамках настоящей главы раскрыты следующие вопросы: субъекты правоотношений по применению вспомогательных репродуктивных технологий (с.89-132 диссертации); правовой статус донора половых клеток (с.132-147 диссертации); половые клетки человека как объекты гражданского права (с.147-155 диссертации); законодательное отношение к категории «эмбрион» в Республике Таджикистан и зарубежных странах (с.155-166); преимущественное право родителей на воспитание ребенка в контексте применения суррогатного материнства (с.166-176 диссертации); проблемы наследственных правоотношений, возникающих в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий (с.176-189 диссертации); гражданско-правовые формы и способы защиты участников отношений в

сфере применения вспомогательных репродуктивных технологий (с.189-201 диссертации).

Отдельного внимания и положительной оценки заслуживает §2.6. диссертационного исследования, посвященный проблемам наследственных правоотношений, возникающих в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий.

Автором в данном случае правильно отмечено, что в результате юридически не полного признания ребенка, родившегося в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий, возникают проблемы его правовой незащищенности как субъекта наследственных правоотношений. В связи с этим диссертантом вполне обоснованно предлагается внести изменения в гражданское законодательство Республики Таджикистан путём дополнения ст. 1171 ГК РТ изложив в следующей редакции: «Несовершеннолетние (а также не родившиеся на момент открытия наследства дети наследодателя) или нетрудоспособные дети наследодателя ... наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Подобного рода согласие, отражает желание и волю человека относительно рождения детей в будущем, таким образом охраняя репродуктивное право лица на принятие самостоятельного решения относительно рождения. Таким образом, в заявлении человек должен четко отразить желание о передаче кому-либо (на случай смерти) прав на дальнейшее использование его половых клеток или запрет такого использования и как следствие, распоряжение об их уничтожении.

С другой стороны – такое заявление, оформленное в письменной форме с нотариальным удостоверением, позволит установить факт посмертного происхождения ребенка от конкретного лица, таким образом, выступив способом охраны прав и законных интересов ребенка, что должно являться приоритетной задачей любого современного государства.

Положительным аспектом работы выступает исследование законодательства иностранных государств по этому вопросу. В частности, в законодательстве иностранных государств автор находит нормы, предоставляющие возможность наделения правами детей, которые еще не зачаты.

В третьей главе автором рассмотрены нижеследующие вопросы: Договор применения вспомогательных репродуктивных технологий в системе гражданско-правовых договоров (с.202-210 диссертации); правовая характеристика договора суррогатного материнства (с.210-222 диссертации); правовые подходы к соглашению о суррогатном материнстве в зарубежных странах (с.222-242 диссертации).

Положительным моментом работы выступает тщательный доктринальный анализ всех вопросов. В частности, автор исследует понятие и правовую характеристику договора оказания медицинских услуг, в результате чего диссертант приходит к выводу о том, что договор оказания медицинских услуг представляет собой консенсуальное, двустороннее, фидуциарное (взаимное), возмездное, публичное соглашение. Договор применения ВРТ считается заключенным после обращения человека к исполнителю, а также согласия исполнителя оказать соответствующую услугу, в связи с чем, его можно признать консенсуальным. Следует согласиться с автором в том, что сторонами договора применения ВРТ в классическом случае, как правило, выступают: 1. лицо, в отношении которого непосредственно совершается применение ВРТ (женщина, в матку которой внедряется эмбрион, вводятся половые клетки мужчины и т.д.); 2. медицинская организация; 3.ребёнок; 4. донор.

Ф.М. Аминова справедливо делает акцент на том, что договор по применению ВРТ может приобретать сложносоставной характер, когда в отношения вступает суррогатная мать (с.208 диссертации).

Рассматривая вопрос о публичности договора о применении вспомогательных репродуктивных технологий, автор правильно подмечает,

что его реализация посредством использования искусственных методов репродукции должна зависеть от определенных условий.

На самом деле, наличие определённых ограничений не будут считаться нарушением публичности договора о применении вспомогательных репродуктивных технологий.

Следует поддержать автора в аргументации о невозможности привлечения лиц, не обладающих дееспособностью к применению вспомогательных репродуктивных технологий. Лицо, не обладающее дееспособностью, не осознающее своих действий и не способное за них отвечать, не может вступать в правоотношения ВРТ по собственной воле, либо по воле опекуна. Говоря о дееспособности, подразумевается как возрастной критерий, так и состояние здоровья лица. Так, лицо, страдающее душевной болезнью, не должно быть использовано в качестве участника отношений с ВРТ.

Мы полностью солидарны с выводом автора о необходимости распространения ограничений на лиц, ограниченных судом в дееспособности, поскольку возможность участия таких лиц в вышеуказанных отношениях является нежелательным как в социальном, так и в медицинском аспектах.

Следует поддержать позицию автора относительно того, что лицо должно находиться в состоянии репродуктивного возраста (т.е. возраста, в течение которого организм способен к воспроизводству потомства).

Мнение автора о том, что использование ВРТ должно производиться только при наличии медицинских показаний, если нет возможности для наступления беременности естественным путем считаем правильным.

Диссертант считает, что на искусственную инсеминацию должны обладать исключительно супруги, находящиеся в зарегистрированном браке (с.209 диссертации). Следует согласиться с диссертантом в том, что подобная норма на первый взгляд может показаться ущемляющей права отдельных лиц, однако если интересы неродившегося ребёнка ставить в приоритет

перед правами иных участников договора о применении вспомогательных репродуктивных технологий, то взгляд автора является вполне рациональным.

В четвёртой главе автор поднимает вопрос о проблеме применения правопорядка к отношениям, осложненным «иностранным элементом», возникающим из вспомогательных репродуктивных технологий.

В частности, в настоящей главе Ф.М. Аминовой рассматриваются проблемы выбора правопорядка регулирования отношений с участием иностранного элемента, возникающим в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий.

Очень интересным представляется проведенный анализ законодательства Республики Таджикистан, а также отдельных зарубежных стран в области применения вспомогательных репродуктивных технологий. Отдельного внимания заслуживает вывод автора, отражённый на (с.310-311 диссертации) в соответствии с которым, преодоление коллизионных проблем применения вспомогательных репродуктивных технологий возможно путем усиления унификации законодательств в рамках региональных международных организаций. Следует согласиться с автором о целесообразности обращения отдельного внимания на принцип автономии воли сторон (*lex voluntatis*). По справедливому мнению автора, выбор правопорядка по регулированию отношений, осложненного «иностранным элементом», возникающим в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий должен осуществляться именно на основе принципа «*lex voluntatis*» (автономия воли сторон), который занимает важное место в коллизионном регулировании договоров, что должно быть отражено в рамках международных соглашений.

В то же время, Ф.М. Аминова придерживаясь собственной концепции о приоритете прав и законных интересов ребёнка при заключении договора о применении вспомогательных репродуктивных технологий, вполне оправданно приходит к умозаключению о том, что исключением должны

являться лишь случаи, когда выбор сторонами применимого права не отвечает интересам не рожденного ребенка.

В заключении диссертации её автор представляет общие выводы сделанные в результате проведения исследования (стр. 291-312 диссертации).

Полнота изложения научных положений диссертации в опубликованных работах.

Научные положения диссертации полностью отражены в опубликованных работах, как на территории Республики Таджикистан, так и за её пределами. Основные теоретические выводы изложены автором в трёх научных монографиях по теме исследования, а также в 20 статьях, которые были опубликованы в ведущих рецензируемых журналах и изданиях, указанных в перечне ВАК при Президенте Республики Таджикистан и ВАК Министерства образования и науки Российской Федерации для публикации результатов диссертационных исследований. Кроме того, диссертант имеет и другие публикации, отражённые в диссертации, что свидетельствует о поэтапности и серьёзности подхода к диссертационному исследованию.

Представленный автореферат всецело отражает содержание работы.

Спорные вопросы по содержанию диссертации. Диссертация Ф.М. Аминовой является ценным исследованием для науки гражданского права. Выводы и предложения автора по заданной тематике отличаются обоснованностью. Тем не менее, выскажем следующее.

1. Параграф 1.5 диссертационного исследования посвящён отношению религии к применению вспомогательных репродуктивных технологий. Являясь интересным, он, на наш взгляд, не имеет юридической ценности

2. Не можем согласиться с мнением автора о необходимости запрета на донорство половых клеток на законодательном уровне путем внесения изменений в Кодекс здравоохранения Республики Таджикистан и о том, что участие человека в отношениях по применению вспомогательных репродуктивных технологий в качестве донора обесценивает родительско-

детские отношения (с.304-305 диссертации). Такой вывод не заслуживает на наш взгляд одобрения. Несмотря на то, что понятие "биологический материал человека" в медицинской сфере рассматривается как материал человека, состоящий из живых клеток, содержащих генетическую информацию, записанную в виде молекулы ДНК. При передаче своих половых клеток человек передаёт свой собственный генетический материал.

В то же время на наш взгляд именно донорство выступает последним шансом для лиц, желающих стать родителями, к примеру, в случаях, когда полностью бесплоден один из супругов.

3. В качестве рекомендаций хотелось бы высказать следующие:

во-первых, настоящую работу обогатило бы изучение биоэтических аспектов применения вспомогательных репродуктивных технологий, в особенности отмены презумпции материнства;

во-вторых, на наш взгляд, в диссертации было бы целесообразно показать значение Всеобщей декларации о геноме человека и правах человека, принятой на 29-й сессии Генеральной конференции ЮНЕСКО 11 ноября 1997 года, учитывая также и то, что в ней наиболее спорная проблема геномики, связанная с возможностью редактирования клеток зародышевой линии человека, даже не обозначена. Считаем, что эта проблема также требует особого внимания со стороны научного сообщества, в том числе и юристов. И соответственно, предложения, разработанные в этом аспекте, были бы уместны в данной работе.

Заключение о соответствии диссертации установленным требованиям.

Вышеизложенные замечания и рекомендации не умаляют проведённого Ф.М. Аминовой исследования, имеющего особую значимость. Рассматриваемое диссертационное исследование является ярким примером прорыва юридической доктрины на новый уровень рассматриваемых отношений. Неординарные по своей природе теоретические и практические предложения автора выступают свидетельством совершенно нового подхода,

заставляющего переосмыслить традиционный подход к отдельным нормам гражданского и семейного права.

В работе автором приведен ряд практических примеров, подтверждающих выводы исследования что, несомненно, является достоинством работы.

Основным достоинством работы является то, что диссертант сумела выстроить собственную концепцию, которая красной нитью пронизывает каждый параграф работы.

Из всего вышеизложенного следует заключить, что диссертационное исследование на тему: «Правовое регулирование отношений, возникающих в результате применения вспомогательных репродуктивных технологий в Таджикистане: проблемы и перспективы» отвечает всем критериям, предъявляемым п.31 и 33 Порядка присуждения учёных степеней, утверждённой постановлением Правительства РТ от 30.06. 2021г., № 267, а её автор Аминова Фарида Махмадаминовна заслуживает присуждения ей искомой учёной степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право. Необходимо отметить, что данная рецензия составлена в соответствии с требованиями п.71 Порядка присуждения учёных степеней, утверждённой постановлением Правительства РТ от 30.06. 2021г., № 267.

Официальный оппонент:

**доктор юридических наук, профессор,
заведующий кафедрой административного
права Высшей школы судей**



Самарходжаев Б.Б.

« 07 » Октябрь 2022 г.
М.П.

Подпись Самарходжаева Б.Б. заверяю:

100097 г. Ташкент Чиланзарский район
ул. Чопонота, д.6

