

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

ОТЗЫВ

**официального оппонента на диссертацию Пурге Анны
Роландовны «Основные проблемы суррогатного материнства в
гражданском праве Республики Таджикистан и Российской Федерации:
теория и практика применения вспомогательных репродуктивных
технологий» на соискание ученой степени доктора юридических наук по
специальности 12.00.03 – Гражданское право, предпринимательское
право, семейное право, международное частное право**

Актуальность темы представленного диссертационного исследования очевидна как с точки зрения ее важности и социальной значимости, так и с точки зрения остроты, злободневности разрешаемых проблем. Если в Российской Федерации государственно-политический уровень этих проблем обусловлен потребностью в преодолении демографического спада, то в Республике Таджикистан он обусловлен известным (статистика показывает распределение населения по двум возрастным группам: 0-15 и 15-64) перевесом мужского населения – с одной стороны и декларированным во Всеобщей декларации прав человека, принятой ГА ООН 10.12.1948, правом каждого на создание своей семьи – с другой. Современные медицинские технологии позволяют полноценную реализацию права каждого на создание своей семьи, однако известны и вызванные рассматриваемыми новыми технологиями проблемы правового и морально-нравственного регулирования.

Эти проблемы проявляются не только на законодательном или правоприменительном уровнях, не только в судебной практике и научных исследованиях, но и в реальных общественных отношениях, в практических ситуациях, которые в интересах не только сторон суррогатного материнства или иных используемых биомедицинских технологий, но и вынашиваемых детей - требуют своего скорейшего урегулирования. В частности,

законодательные проблемы и коллизии в данной сфере влекут не только нарушения договорной дисциплины и медицинских рекомендаций, необходимых в условиях применения высоких технологий для рождения нового человека, но и криминальные проявления, связанные с мошенничеством на рынке ВРТ.

Обоснованный и мотивированный автором вариант разрешения данных проблем предлагается в представленной диссертации А.Р. Пурге.

Актуальной видится и еще одна общая задача исследования – сравнительная характеристика российского и таджикского законодательств, регулирующих отношения в сфере вспомогательных репродуктивных технологий, выявление достижений сравниваемых правовых моделей и определение взаимных возможностей заимствования законодательных решений.

Структура диссертационного исследования отражает широкое правопонимание автора: сначала исследуется история становления и развития общественных отношений в сфере вспомогательных репродуктивных технологий (далее – ВРТ), затем – их современное состояние и развитие (выделены их признаки, сформулировано понятие), после чего предлагаются принципы гражданско-правового регулирования этой вновь возникшей группы общественных отношений, а также соотношение правового и иного (морального, нравственного, конфессионального) социального регулирования, представлена позиция представителей мусульманского права.

Тем самым в первой главе охвачены наиболее общие подходы к правовым ситуациям, связанным со вступлением физических лиц в отношения по поводу ВРТ, определены методологические основы их исследования и принципы социального регулирования. И в этой, и в последующей главах обращает на себя внимание богатый фактический материал (эмпирические данные), характерный для исследований, основанных на широком правопонимании. На основе этих эмпирических

данных строится система доказательств выдвигаемых в последующих главах положений.

Вторая глава исследования содержит анализ отношений, возникающих в связи с применением отдельных видов ВРТ, которые могут рассматриваться и в качестве самостоятельных гражданско-правовых обязательств, и в качестве элементов единого обязательства: услуга экстракорпорального оплодотворения, услуги по изъятию, хранению и использованию донорских материалов и криоконсервации. Завершается эта глава анализом отношений в сфере суррогатного материнства, часто охватывающим, в рамках единого обязательства, все названные выше виды ВРТ.

Третья глава раскрывает лишь один, но наиболее злободневный для юридического исследования вопрос – договор суррогатного материнства. Именно этот договор автор рассматривает как основной способ решения освещаемых им социальных проблем. В этой главе сформированы наиболее значимые, комплексные предложения по реформированию отношений суррогатного материнства, введению в систему «суррогатных» отношений медицинского стационара, повышению договорной дисциплины участников этих отношений, показаны возможности повышения правовых гарантий для суррогатных мам, обоснованы предложения по расширению в этих отношениях нотариального участия. Фактически, автор предлагает детальную, обстоятельно урегулированную гражданско-правовую модель «суррогатных» отношений. Дополнительно рассматриваются вопросы, которые, как представляется, неизбежно возникнут в международных частных отношениях, отношениях по поводу определения отцовства детей, в наследственных отношениях. Данные вопросы могли бы составить предмет и отдельной главы, и отдельного и самостоятельного исследования.

Четвертая глава является собой последовательное изложение защиты субъективных гражданских прав и субъективных правоохраняемых интересов участников ВРТ: ее понятия, форм и способов, в том числе – юрисдикционных способов, связанных с применением к нарушителям

отношений в сфере ВРТ гражданско-правовой ответственности. Были определены понятия охраны права, защиты права, рассмотрена дискуссия о правомочии защиты в структуре субъективного права, поставлен вопрос о защите юридически-значимого (правоохраняемого) частного интереса, что в контексте статьи 1065 Гражданского кодекса РФ особенно актуально для нареченных родителей.

Общая оценка содержания диссертации А.Р. Пурге позволяет заключить, что ее цель, состоящая, в частности, в обосновании предложений и разработке рекомендаций, направленных на преодоление и устранение выявленных проблем, была в полной мере достигнута: ею сформированы предложения по совершенствованию действующего законодательства как России, так и Республики Таджикистан, в своей совокупности составляющие такую модель, или юридическую конструкцию, применение которой способно исключить все выявленные и описанные в работе практические проблемы использования ВРТ.

Можно также заключить, что все задачи, поставленные перед диссертационным исследованием, решение которых в совокупности позволяет сформировать единую модель гражданско-правового регулирования отношений в сфере ВРТ, можно считать выполненными. При этом каждая из решаемых задач, по мысли автора, создает лишь один из элементов общей юридической конструкции отношений в сфере ВРТ, образуя в совокупности единую модель. Итогом решения всех задач стало 19 пунктов положений, предлагаемых к законодательному и иному нормативному закреплению (с. 26-30). Так, автору удалось:

- определить правовую основу применения методов ВРТ;
- провести анализ установления происхождения детей, рожденных в рамках программы суррогатного материнства;
- обосновать предложения по оптимизации правового режима искусственного созданного или криоконсервированного эмбриона;
- провести анализ правовой природы общественных отношений,

возникающих по поводу применения ВРТ;

- провести анализ социальной и судебной практики реализации прав и обязанностей сторон договора ВРТ;
- предложить решение некоторых вопросов, связанных с коллизионным регулированием отношений суррогатного материнства;
- обосновать необходимость повышения правовой защиты детей, родившихся в результате использования ВРТ, в наследственных правоотношениях и предложить пути и способы такой защиты;
- предложить новую классификацию гражданско-правовых форм и способов защиты участников отношений в сфере ВРТ;
- сформулировать особенности имущественной ответственности сторон отношений, возникающих в сфере ВРТ.

Методология исследования в полной мере соответствует заявленному предмету. Помимо общефилософских методов, заметно использование методов научного анализа (системно-структурный, функциональный, инструментальный), логики (анализа и синтеза, индукции и дедукции), социологических (в том числе метода наблюдения, статистических) методов, а также специальных правовых методов – таких, как историко-правовой и сравнительно-правовой, а также позитивистский, метод толкования нормативных предписаний (с.17-18). При конструировании определений и формировании классификационных групп юридических понятий автор использует в системе доказательств логические доводы, выводя ряд юридических конструкций из уже существующих гражданско-правовых принципов и норм.

Эмпирическая основа рассматриваемого исследования создана преимущественно двумя путями: во-первых, наблюдением, в том числе подборкой фактов и ситуаций из реальной социальной практики, связанной с поиском кандидатов для суррогатного материнства, исполнения принятых обязательств, рассмотрения судебных споров между сторонами отношений по поводу использования ВРТ, во-вторых - методом анкетирования

специалистов в области использования ВРТ (в том числе медицинских организаций) и обработки полученных при анкетировании фактологических данных.

Проведенный автором сравнительно-правовой анализ использования ВРТ в зарубежных государствах приводит его к выводу о целесообразности либерализации законодательства России и Республики Таджикистан и отказу от ряда ограничений, установленных в европейских государствах. На обширном материале семейного права англо-американской, континентальной и евразийской правовых семей автор показывает позитивные изменения, которые привносят ВРТ в реализацию прав человека на создание семьи – с одной стороны и недостаточное пока урегулирование отношений между участниками этих отношений, негативно влияющее на развитие ВРТ – с другой. Тем самым автор доказывает (с. 40), что значительная часть современных проблем, связанных с практическим применением ВРТ, связана не с существом этих технологий, не с правовой природой и не с юридической конструкцией этих отношений – несмотря на их нередкую критику на политическом и конфессиональном уровнях, а с недостаточностью детализации их правового регулирования. В частности, вызывают интерес предложения автора, связанные с развитием в Республике Таджикистан правового регулирования репродуктивного туризма: существо проблемы состоит не в том, чтобы разрешить или запретить репродуктивный туризм, а, как справедливо замечает автор, урегулировать его. Трудно не согласиться с тем, что «неурегулированность данного вопроса приводит к незащищенности сторон, выступающих в таких правоотношениях» (ст. 86-87). Страдает от неурегулированности и таджикское государство, поскольку доходы от репродуктивного туризма никак не отражаются на бюджетных поступлениях.

Итогом работы А.Р. Пурге стала защищающая все вступающие в отношения по поводу использования ВРТ стороны юридическая конструкция, позволяющая формализовать эти отношения на всех этапах их развития: с момента подбора будущей суррогатной мамы и донора

генетического материала – до момента внесения записи о нареченных родителях ребенка в органах записи гражданского состояния. Тем самым было предложено целостное и беспробельное правовое регулирование отношений, возникающих по поводу применения ВРТ.

Обращают на себя внимание следующие предложения, диссертанта:

- о введении лицензирования или обязательного участия в саморегулируемой организации для лиц, осуществляющих посредническую деятельность в отношениях, связанных с использованием ВРТ ;
- о законодательном закреплении правового режима эмбриона как индивидуализированного (的独特的) объекта гражданских прав в предлагаемой автором редакции;
- о правовом статусе рожденного суррогатной матерью ребенка до момента внесения органами ЗАГС записи о его нареченных родителях, в частности, о его включении в число наследников первой очереди;
- о включении требований суррогатной матери во вторую очередь требований кредиторов;
- об установлении в пункте 1 статьи 1306 Гражданского кодекса Республики Таджикистан гражданско-правовой нормы о том, что «В отношении договора суррогатного материнства применяется право страны места проживания суррогатной матери»;

Целесообразным было бы также закрепление аналогичного положения в п. 1 ст. 1306 ГК РТ.

Обращает на себя внимание также решение проблемы классификации форм и способов защиты субъективных гражданских прав и субъективных правоохраняемых интересов. Классификация, предложенная А.Р. Пурге, построена на различии вопросов факта, наличия права и его нарушения, что позволяет выделить меры, направленные только на установление наличия субъективного гражданского права (на его изменение или прекращение), меры, для реализации которых необходимо предварительное установление наличия субъективного права, но состоящие в совершении иных действий и

способы, для реализации которых не требуется предварительного установления наличия субъективного права.

Сказанное позволяет заключить как о доказанности **практической необходимости** совершенствования законодательства об использовании ВРТ, так и о **научной новизне исследования**, представленной целостной моделью гражданско-правового регулирования отношений в сфере ВРТ.

В частности, в полной мере можно согласиться со следующими **положениями, представленными на обсуждение научного сообщества и выносимыми автором на защиту:**

- для законодательного расширения возможности использования методов ВРТ в отношении лиц, не страдающих диагностированным бесплодием необходимо установить дополнительные критерии, связанные с социологическим правопониманием и либерализацией действующего законодательства изучаемых стран;

- широкое правопонимание продемонстрировано автором в отношении права на использование ВРТ как способа реализации лицом его конвенционного права на создание своей собственной семьи, что дополняет существующие медицинские критерии – критериями социологическими и естественно-правовыми;

- расширение использования ВРТ ведет и к более широкому понятию родителя, все менее зависит от признака генетической связи между родителем и ребенком и, напротив, расширяет социологическое понятие родителя. В то же время, оно ставит вопрос об устойчивости правового режима эмбриона, уважения существующим правопорядком договоренностей, достигнутых в рамках семьи в отношении эмбриона и необходимости предварительной фиксации алиментных обязательств между будущими родителями;

- об обязательном использовании в качестве обеспечительного средства - частный фонд, хранящийся у нотариуса с момента использования метода ВРТ и до момента государственной регистрации рождения ребенка в органах

ЗАГС;

- значимыми для научной дискуссии видятся и предложения об ограничении возраста суррогатного материнства и донорства материалов в отношении женщин и мужчин, не ограничивая при этом суррогатный возраст для случаев безвозмездного суррогатного материнства. Идея автора состоит в разделении суррогатного материнства, осуществляемого на возмездной основе, для которого необходимо установление самых строгих стандартов психического и физического здоровья, и суррогатного материнства, осуществляемого по европейским принципам (родственно-безвозмездного).

К числу положений, являющихся спорными по мнению официального оппонента, относятся следующие.

1) Во-первых, положение 11 Диссертации содержит предложение о внесении в часть Особенную Гражданского кодекса Республики Таджикистан самостоятельной главы «Договор суррогатного материнства». По мнению официального оппонента, при таком названии главы за рамками гражданско-правового регулирования остаются все иные достижения ВРТ. Соглашаясь с необходимостью системного урегулирования данных отношений, сложно согласиться с подходом, упускающим, по мнению официального оппонента, все иные отношения, связанные с использованием ВРТ и оставляющим пробелы в их правовом регулировании.

2) Во-вторых, сделана попытка раскрыть проблему допустимости нормативного закрепления вспомогательных репродуктивных технологий в государствах мусульманской правовой семьи (с.с. 95, 98-101), но не обоснована в полной и достаточной мере возможность включения предлагаемого института в правовую систему Таджикистана, в значительной мере основанную на морально-нравственных положениях ислама. Между тем, в государстве, где более 90% граждан поддерживают мусульманское мировоззрение, данный вопрос не является праздным. В процессе защиты хотелось бы услышать ясное мнение диссертанта по данному вопросу.

3) Рассматривая право на использование ВРТ в качестве права человека

на основание своей семьи, диссертант подробно не указал на возможности и различные формы злоупотреблений этим правом. В процессе защиты хотелось бы услышать ясное мнение диссертанта по вопросу о мерах противодействия злоупотреблениям в сфере использования ВРТ.

Высказанные замечания, однако, не оказывают принципиального влияния на представленную автором комплексную и полноценную гражданско-правовую конструкцию использования вспомогательных репродуктивных технологий, основанную на анализе собранной реальной правореализационной практики и безусловно составляющую научную новизну и значимость.

Автореферат диссертации Пурге А.Р. охватывает все основные вопросы исследования, содержит выводы и предложения по совершенствованию законодательства, включает в себя все необходимые содержательные признаки и отвечает стандартам оформления, отражает в краткой форме все изложенные выше вопросы и оценивается положительно.

Диссертационное исследование Пурге Анны Роландовны на тему: «Основные проблемы суррогатного материнства в гражданском праве Республики Таджикистан и Российской Федерации: теория и практика применения вспомогательных репродуктивных технологий» соответствует требованиям Порядка присуждения ученых степеней, утв. Постановлением Правительства Республики Таджикистан от 30 июня 2021 года №267. Диссертация Пурге А.Р. является научно-квалификационной работой, содержание которой составляют научно-обоснованные решения, разработки и предложения, обладающие признаками новизны. Диссертация является самостоятельной работой, обладает логической структурой, содержит актуальные, обоснованные, новые научные результаты и положения, выносимые на защиту, что свидетельствует о личном научном вкладе диссертанта.

На основании всего сказанного выше, следует заключить, что диссертационное исследование Пурге Анны Роландовны на тему: «Основные

проблемы суррогатного материнства в гражданском праве Республики Таджикистан и Российской Федерации: теория и практика применения вспомогательных репродуктивных технологий» соответствует профилю научной специальности, а её автор – Пурге Анна Роландовна – заслуживает присуждения искомой учёной степени доктора юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право, международное частное право.

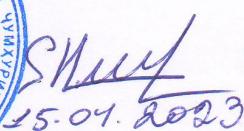
Официальный оппонент:

**доктор юридических наук,
профессор кафедры права
и сравнительного правоведения
Академии государственного управления
при Президенте Республики Таджикистан**



Раупова М.Т

Подпись Рауповой М.Т заверяю:
Начальник отдела кадров и спец.части
Академии государственного управления
при Президенте Республики Таджикистан



15.04.2023

Хамидов Ш.Б

Адрес: Республика Таджикистан, Академия государственного управления при Президенте РТ, адрес: 734003, г. Душанбе, улица Саид Носир, 33.
Телефон +992 (37) 224-17-86, 224-17-86.
E-mail: info@apa.tj <https://apa.tj>