

ПРАВО, ПОДЛЕЖАЩЕЕ ПРИМЕНЕНИЮ К ДОГОВОРУ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

Н. С. Байбороша

В настоящее время в белорусском законодательстве отсутствует специальное коллизионное регулирование договора суррогатного материнства. На основании ч. 5 п. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) можно сделать вывод, что к договорным обязательствам с участием иностранного элемента в сфере суррогатного материнства могут применяться общие коллизионные нормы, регулирующие договорные отношения, т. е. положения, закрепленные в ст. 1124 и ст. 1125 ГК.

На наш взгляд, применительно к договору суррогатного материнства, в силу сложности и новизны рассматриваемого института, следует разработать специальное коллизионное регулирование.

Представляется необходимым ограничить автономию воли сторон. Целесообразно предоставить суррогатной матери и генетическим родителям право выбирать в качестве применимого права (а) право государства постоянного места жительства суррогатной матери, (б) право государства постоянного места жительства генетических родителей, (в) право государства места рождения ребенка.

Несмотря на то, что в отечественном гражданском законодательстве чаще всего используется формула прикрепления к праву государства гражданства лица, к правоотношениям суррогатного материнства представляется целесообразным применять именно право государства постоянного места жительства лица. Во-первых, ст. 228 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее – КоБС) закрепляет национальный режим, в соответствии с которым иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие в Республике Беларусь, пользуются правами и несут обязанности в брачных и семейных отношениях наравне с гражданами Республики Беларусь. Если формула прикрепления будет основываться на гражданстве участников правоотношения, то лица без гражданства автоматически будут лишены возможности участвовать в рассматриваемых правоотношениях, что противоречит ч. 2 ст. 228 КоБС.

Возможность выбора в качестве права, подлежащего применению, право государства постоянного места жительства суррогатной матери обусловлено несколькими факторами. Во-первых, в большинстве случаев, иностранные граждане (лица без гражданства) – потенциальные родители ребенка, выезжают в иностранное государство (страну постоянного места жительства суррогатной матери) для реализации программы

суррогатного материнства. Во-вторых, право государства постоянного места жительства суррогатной матери разрешает на законодательном уровне суррогатное материнство (в случае обратного, нет смысла выезжать в государство, где данный метод вспомогательных репродуктивных технологий запрещен). В-третьих, суррогатная мать является стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора. Применительно к правоотношениям суррогатного материнства – вынашивание, рождение и передача генетическим родителям новорожденного.

Возможность выбора права государства постоянного места жительства генетических родителей, на наш взгляд, также должна быть предоставлена сторонам правоотношения. Во-первых, генетические родители ребенка могут выехать за границу для реализации программы суррогатного материнства с единственной целью: в будущем минимизировать риск встречи суррогатной матери с ребенком, которого она выносила, что носит более психологическую, нежели юридическую окраску. Тем не менее, представляется, что этот аспект также следует учитывать при выборе применимого права. Во-вторых, право государства генетических родителей может содержать более благоприятные условия в сфере правового регулирования суррогатного материнства, а в совокупности с рассмотренным выше психологическим аспектом, данная коллизионная привязка может иметь преимущество перед формулой прикрепления к праву государства постоянного места жительства суррогатной матери.

Право государства места рождения ребенка, на наш взгляд, также может быть выбрано сторонами правоотношения суррогатного материнства, осложненного иностранным элементом. Это обусловливается большой вероятностью существования норм непосредственного применения в отношении суррогатного материнства в праве государства места рождения ребенка.

Представляется, что основной субсидиарной формулой прикрепления при отсутствии выбора сторонами применимого права к договору суррогатного материнства, осложненного иностранным элементом, должна быть привязка к праву государства постоянного места жительства суррогатной матери.

Таким образом, представляется возможным дополнить Раздел VI КоБС «Применение законодательства о браке и семье Республики Беларусь к иностранным гражданам и лицам без гражданства. Применение законодательства о браке и семье иностранных государств и международных договоров» статьей «Право, применимое к договору суррогатного материнства».