В диссертационный совет Д 170.003.02 при федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Российский государственный университет правосудия»
117418, г. Москва, ул. Новочеремушкинская, д 69.

ОТЗЫВ ОФИЦИАЛЬНОГО ОППОНЕНТА НА ДИССЕРТАЦИЮ
Алборова Сулико Викторовича на тему:
«Правовое и индивидуальное регулирование суррогатного материнства», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

В современном мире биомедицинские технологии развиваются настолько стремительно, что правовое регулирование отношений, возникающих в связи с развитием высоких технологий очевидно запаздывает. Вместе с тем, имеется острейшая необходимость в упорядочении их правового понимания, а также регулирования всей новой системы взглядов и представлений о статусе человека, предназначении жизни, существующем понимании материнства и отцовства. Каким образом осуществляется и может осуществляться регулирование отношений в сфере охраны здоровья матери и ребенка, ведь в этой области многое относится исключительно к личному, индивидуальному, конфиденциальному, где не может быть шаблона и штампа. Кроме того, проблемой нашего времени является бесплодие, и процент бесплодных пар увеличивается. В такой ситуации естественным выглядит стремление преодолеть бесплодие с помощью медицинского вмешательства. Одним из таких способов преодоления бесплодия выступает суррогатное материнство. Каким образом может быть осуществлено индивидуальное и правовое регулирование суррогатного материнства – это главный вопрос, на который пытается найти ответ автор диссертации Алборов Сулико Викторович.

Актуальность представленного диссертационного исследования обусловлена таким образом широким распространением с развитием новых медицинских, в том числе репродуктивных технологий, такого явления как суррогатное материнство, необходимостью ясного легального закрепления вопросов регулирования суррогатного материнства, выяснения возможностей и перспектив индивидуального и правового регулирования суррогатного материнства. Об актуальности исследования свидетельствует и имеющаяся объективная необходимость в устранении противоречивой

правоприменительной практики, складывающейся при реализации правовых норм, регламентирующих договорные отношения суррогатного материнства, и внимание к теме суррогатного материнства в целом общества и государства.

Таким образом, представленная на соискание ученой степени кандидата юридических наук диссертация Алборова Сулико Викторовича посвящена весьма актуальной проблеме, как в науке гражданского и семейного права, так и на практике.

Быстро меняющиеся правоотношения и возникающие новые отношения, требуют изменения законодательства, и, хорошо, что появляются работы подобные представленной диссертации, в которых изучается, обобщается и анализируется уже имеющийся научный, теоретический и практический опыт по заявленной теме и предлагаются пути решения еще не разрешенных в науке и на практике правовых проблем суррогатного материнства, предлагаются новые взгляды на возможности регулирования отношений суррогатного материнства, в частности предлагаемый автором «тандем» индивидуального и правового регулирования, в их совокупности.

Автор справедливо отмечает, что на территории Российской Федерации до настоящего времени нет определенности в правовом регулировании суррогатного материнства, что, безусловно, является существенным упущением законодателя. Необходимо сформулировать должный понятийный и категориальный аппарат правового и индивидуального регулирования суррогатного материнства. Не определены как существенные условия договора суррогатного материнства, так и его правовая природа, специфика. Свои особенности имеет институт врачебной тайны в отношениях суррогатного материнства, который также нуждается в должном исследовании. Множество вопросов порождает правовой статус участников договорных отношений суррогатного материнства, в особенно тщательном определении нуждается правовой статус суррогатной матери, но также требует анализа и правовой статус потенциальных родителей (потенциального родителя) и медицинской организации, как участников отношений реализации суррогатного материнства. Отдельного исследования, с учетом цивилистического подхода, требует, как заявляет автор, право суррогатной матери оставить новорожденного ребенка себе, в том числе с точки зрения обеспечения в семье и в обществе семейных ценностей.

Несмотря на наличие в российской юридической науке ряда работ посвященных правовому регулированию отношений суррогатного материнства, проблемы именно индивидуального и правового регулирования суррогатного материнства не являются полнообъемно представленными в российской юридической науке. Автором изучено и проанализировано достаточное количество тематических исследований. Акценты в них сделаны

либо в целом на регулировании отношений, возникающих при применении вспомогательных репродуктивных технологий, либо рассматривается правовое регулирование суррогатного материнства как метода вспомогательных репродуктивных технологий. В меньшей степени обращается внимание на договорное регулирование отношений суррогатного материнства, на сам договор, а индивидуальное регулирование практически не рассматривается.

Объектом исследования автор избрал отношения суррогатного материнства, складывающиеся при правовом и индивидуальном регулировании (с. 9 диссертации).

Предметом исследования является совокупность принципов и норм гражданского, семейного и иных отраслей права, регулирующих суррогатное материнство в России, положения доктрин семейного и гражданского права по исследуемой проблеме, а также материалы судебной практики (с. 9 диссертации).

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что автором «...в результате изучения правового и индивидуального регулирования суррогатного материнства, цивилистических особенностей складывающихся правоотношений сформулированы и обоснованы теоретические положения о специфике правового и индивидуального регулирования, природе отношений суррогатного материнства, его содержании; обоснован многоаспектный характер отношений суррогатного материнства; определен субъектный состав и существенные условия договора суррогатного материнства; раскрыто содержание субъективных прав и юридических обязанностей суррогатной матери, потенциальных родителей и медицинской организации; установлен момент возникновения и прекращения правоотношений суррогатного материнства; выявлена особенность института врачебной тайны при исполнении договора суррогатного материнства...»(с. 10-11 диссертации). Эти положения, действительно, обладают определенными чертами научной новизны.

В частности, в диссертации сформулированы и обоснованы следующие теоретические положения:

- правоотношения суррогатного материнства урегулированы принципами и нормами гражданского, а также семейного права;
- правоотношения суррогатного материнства возникают из заключенного индивидуального договора суррогатного материнства, когда естественное зачатие ребенка потенциальными родителями невозможно по медицинским показаниям, с целью рождения ребенка и установления у потенциальных родителей детско-родительских отношений;
- субъектами индивидуального договора суррогатного материнства выступают суррогатная мать, потенциальные родители (потенциальный родитель) и медицинская организация. При этом в отношениях суррогатного

материнства потенциальные родители преследуют своей целью возникновение в будущем детско-родительских отношений, а суррогатная мать и медицинская организация содействуют им в достижении этой цели;

- при правовом и индивидуальном регулировании суррогатного материнства гражданско-правовой режим врачебной тайны трансформируется, а именно, в процессе реализации метода суррогатного материнства суррогатная мать и потенциальные родители имеют доступ к врачебной тайне друг друга.

Выводы и предложения, изложенные в работе, могут способствовать дальнейшему совершенствованию гражданского и семейного законодательства Российской Федерации, предусматривающего правовое и индивидуальное регулирование суррогатного материнства.

Цель, которую преследовал диссертант (разработка и обоснование цивилистического представления о правовом и индивидуальном регулировании суррогатного материнства; определение многоаспектного характера таких отношений; выработка теоретических положений о договоре суррогатного материнства, как единственной законной форме организации отношений суррогатного материнства, его содержании, субъектах и существенных условиях; а также разработка предложений, направленных на совершенствование норм гражданского и семейного права, направленных на правовое и индивидуальное регулирование суррогатного материнства), им успешно достигнута.

В процессе достижения цели С.В. Алборовым решены следующие поставленные задачи:

- дано понятие и определена природа суррогатного материнства с цивилистической точки зрения;
- определены особенности правового регулирования суррогатного материнства;
- обоснована многоаспектность суррогатного материнства;
- выявлены особенности режима врачебной тайны в правоотношениях суррогатного материнства;
- выявлены основания возникновения правоотношений суррогатного материнства;
- определено понятие договора суррогатного материнства, его существенные и иные условия;
- раскрыто содержание субъективных прав и юридических обязанностей суррогатной матери и потенциальных родителей;
- определен в рамках правового и индивидуального регулирования объем субъективных прав и юридических обязанностей медицинской организации в отношениях суррогатного материнства;

Не вызывает сомнений нормативная и теоретическая база представленного исследования.

Таким образом, диссертационную работу характеризует не только понятная методология: автор рассматривает научные и практические проблемы от общего к частному, это последовательно прослеживается в каждой части исследования. Но также автором четко выделены цель и задачи, объект и предмет исследования. На основе научного решения комплекса актуальных проблем сформулированы положения и выводы, обладающие элементами научной новизны и имеющие практическое значение. В рамках специальности 12.00.03 диссертационная работа затрагивает вопросы как гражданского, так и семейного права.

Материалы диссертации внедрены и используются в практической деятельности ФГБОУ ВО «Ульяновский государственный университет», Московского областного суда, Адвокатского бюро «ДС Ло» города Москвы.

Структура работы представляется вполне удачной, она хорошо продумана и обусловлена логикой решения поставленных задач и состоит из введения, трех глав, объединяющих девять параграфов, заключения, библиографического списка.

Во введении автором обосновывается актуальность, указывается степень разработанности темы исследования, определяются цели, объект и предмет исследования, формулируются выносимые на защиту положения, составляющие научную новизну исследования, излагается методология, теоретическая и практическая значимость исследования.

В первой главе, состоящей из трех параграфов, диссертантом осуществляется глубокий сравнительно-правовой анализ понятия и правового регулирования суррогатного материнства, раскрывается его цивилистическая природа. Приводятся статистические данные по установлению диагноза «бесплодие», структурируются причины неспособности к репродукции, констатируется рост заинтересованности населения в методах вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ).

Во втором параграфе первой главы автором рассмотрены основные аргументы введения закона «о суррогатном материнстве» с точки зрения анализа мнений таких авторов как С.П. Журавлева, Е.С. Митрякова, И.А. Дикова и др. Автор анализирует точки зрения различных исследователей на понятие «суррогатное материнство», некоторые поддерживает, делает самостоятельные выводы о важных признаках суррогатного материнства, например, заключения договора суррогатного материнства исключительно с целью лечения бесплодия потенциальных родителей.

Особо обращает на себя внимание третий параграф главы первой работы, посвященный врачебной тайне в отношениях суррогатного материнства. Здесь диссертант высказывает ряд оригинальных мыслей, например, предлагает рассмотреть подход к понятию пациента (с. 84-85), как к пациенту с множественностью лиц, если это – семейная пара.

В целом, рассуждения диссертанта об институте врачебной тайны, заслуживают безусловного внимания.

Вторая глава исследования рассматривает вопросы индивидуального договорного регулирования суррогатного материнства. В параграфе первом главы второй диссертационной работы обращает на себя внимание смелая обоснованная критика моделей договорного регулирования суррогатного материнства, в частности моделей, предлагаемых С.В. Лозовской и М.Э. Шодоновой. При этом диссертант отмечает: специфика договора суррогатного материнства заключается в том, что конечный результат договора направлен на рождение ребенка одним лицом (суррогатной матерью) для другого лица (потенциальных родителей).

Диссертант основывает свои рассуждения о субъектах договора суррогатного материнства, исходя из утверждения, что правоотношения суррогатного материнства не отождествляются с договором суррогатного материнства. Субъектный состав правоотношений суррогатного материнства представляется более широким, чем субъектный состав договора суррогатного материнства. Нельзя не отметить и уникальность подхода диссертанта к рассмотрению вопроса о субъектах договора суррогатного материнства, именно через структуру договорных связей.

Много внимания автор уделяет анализу предмета договора, формулирует, обосновывает и предлагает рассматривать как существенные такие условия договора суррогатного материнства как: - условие о предмете договора (в силу прямого указания пункта 1 статьи 432 ГК РФ); - условие об использовании собственного или донорского генетического материала; - условие о наличии дополнительных требований, предъявленных к суррогатной матери и медицинской организации (помимо требований, предъявленных законом).

Иные условия договора суррогатного материнства, такие как права и обязанности сторон, порядок расчетов, ответственности сторон, порядок и условия расторжения, условия о дополнительных медицинских исследованиях и т.п., по мнению автора, должны рассматриваться не как существенные, а как обычные условия договора суррогатного материнства.

Третья глава исследования полностью посвящена правовому и индивидуальному регулированию прав и обязанностей субъектов отношений суррогатного материнства. Особое внимание уделено суррогатной матери, как субъекту правоотношений суррогатного материнства. Рассматриваются и предъявляемые к ней требования, предлагается формулировка понятия, перечень прав и обязанностей суррогатной матери, а также уделено достаточно внимания вопросам ответственности суррогатной матери как субъекта правоотношений суррогатного материнства. В целом в работе содержится также немало познавательной информации, представляющей эрудиционный интерес, свидетельствующий о широком кругозоре автора

исследования. На с. 181-182 и др. активно анализируется судебная практика по рассматриваемым вопросам.

В рамках анализа критериев относительно суррогатной матери, как весьма удачный можно отметить вывод автора: предстатусные элементы (критерии) суррогатной матери нельзя рассматривать как обязанности суррогатной матери, так как такие критерии предшествуют приобретению статуса и не могут определять его содержание. Отмеченный вывод является еще одним подтверждением верности последовательного подхода диссертанта к разграничению статуса суррогатной матери и женщины, у которой еще нет статуса суррогатной матери, но в отношении которой рассматривается вопрос о её потенциальной возможности стать суррогатной матерью. В целом констатируется, что определенные права и обязанности суррогатной матери должны быть закреплены в законе и предлагается их перечень.

На с. 162-163 весьма смело представлена критика взглядов корифеев отечественной цивилистики на вопросы гражданско-правовой ответственности. Поскольку мнение автора отличается убедительной аргументацией, оно, безусловно, заслуживает внимания.

Рассматривает автор и далеко не бесспорные вопросы правового и индивидуального закрепления прав и обязанностей потенциальных родителей в отношениях суррогатного материнства, посвящая им второй параграф третьей главы. Автор предпринимает аргументированную критику отдельных предложений ученых, ранее высказывавшихся на предмет определения терминов в правоотношениях суррогатного материнства. Например, на с. 193 как не вполне удачное отмечается предложение А.Р. Пурге относительно терминологического аппарата отношений суррогатного материнства. В целом права и обязанности потенциальных родителей в отношениях суррогатного материнства рассматриваются автором весьма подробно.

Достаточно внимания уделяется в работе и рассмотрению вопросов участия медицинской организации в отношениях суррогатного материнства. Автор предлагает в параграфе 3 третьей главы обратить особое внимание на цивилистический аспект такого участия.

Полагаем необходимым отметить и такие заслуживающие внимания выводы диссертанта. Законодательное регулирование суррогатного материнства должно исходить из такой концепции, при которой современные достижения науки не рассматриваются, как подменный механизм репродуктивной функции человека, а рассматриваются, как способ содействия реализации репродуктивной функции человека, когда самостоятельно организм человека неспособен ее реализовать. То есть, суррогатное материнство может быть реализовано только при бесплодии потенциальных родителей, а именно при наличии медицинских показаний к

применению этого метода, исключая возможность реализации суррогатного материнства «по желанию».

В заключение диссертации содержится ряд теоретических выводов по итогам исследования и практических рекомендаций, которые могут быть использованы в юридической науке и правоприменительной практике, приведены предложения по совершенствованию законодательства.

Основные положения диссертации соответствуют содержанию автореферата.

Основные положения и выводы диссертационной работы были представлены на различных конференциях, в частности: «Семейное право и концепция развития семейного законодательства: международные стандарты и российская модель» (Ростов-на-Дону, 2016); «Феномен сделки в современном гражданском праве России» (Москва, 2016); «Непоименованные и смешанные договоры в гражданском праве России и иных государств» (Ульяновск, 2016); «Реформа семейного законодательства: концепция и развитие» (Москва, 2017); 6 международная научно-практическая конференция «Проблемы современного законодательства России и Зарубежных стран» (Иркутск, 2017) и других.

Выводы диссертации нашли свое отражение в публикациях автора по теме исследования. Полученные в ходе исследования выводы, безусловно, достоверны, так как основаны на глубоком анализе теоретического материала, статистических данных, правоприменительной практики. Опубликованные автором пятнадцать научных статей, в том числе, семь в журналах, рекомендованных ВАК Минобрнауки России, и представленный автореферат позволяют получить достаточно полное представление о проделанной работе.

Вместе с тем по проведенному С.В. Алборовым исследованию правового и индивидуального регулирования суррогатного материнства возникают следующие вопросы и замечания:

1. На страницах исследования (с. 177 и др.) автор недоумевает, как суррогатное материнство могло быть урегулировано столь непоследовательно. В связи с чем возникает вопрос – в чем конкретно, по мнению автора, выражается непоследовательность регулирования отношений суррогатного материнства и что именно автор понимает под «последовательным» их регулированием?
2. В ст. 51 Семейного кодекса РФ, а также в ряд других правовых актов предлагается внести изменения по законопроекту № 473140-7, сам законопроект после критики ГПУ Президента РФ предлагалось пересмотреть. Прошу диссертанта пояснить свое отношение к положениям законопроекта № 473140-7.

3. Каково в реальной действительности отражение в договорах суррогатного материнства вопроса о врачебной тайне (с. 67-85). Изучал ли автор эмпирический материал по данному вопросу?

4. Рассуждения автора о суррогатном материнстве как о бизнесе (с. 99), представленные на страницах исследования наталкивают на вопрос – с чем, по мнению автора, связано появление и развитие суррогатного материнства как бизнеса и каково личное отношение диссертанта к явлению в обозначенном контексте?

5. На с. 133-134 исследования автор диссертационного сочинения отмечает так называемые «факультативные предстатусные элементы», характерные как требования, предъявляемые к потенциальной суррогатной матери. Автор поясняет, что такие элементы не определяются действующим законодательством, а определяются условиями конкретного договора. По нашему мнению, если отмеченные элементы упоминаются автором, как возможные к согласованию в договоре суррогатного материнства, то желательно было бы привести хотя бы примерный их перечень, что не было сделано автором. Предлагается на защите восстановить данный пробел.

6. В положении 7, выносимом на защиту, установлено, что исполнителем услуги суррогатного материнства и лицом, содействующим в возникновении детско-родительских правоотношений между рожденным суррогатной матерью ребенком и потенциальными родителями, является медицинская организация. Автор на с. 200-206 рассуждает об обязанностях медицинской организации. В перечне таких обязанностей не представлены обязанности медицинской организации в отношении ребенка, находящегося в чреве суррогатной матери. По мнению диссертанта, возможно ли существование таких обязанностей, какими они могут быть, если ответ на вопрос положительный?

Высказанные замечания и поставленные вопросы не влияют в целом на положительное впечатление от проведенного С.В. Алборовым исследования правового и индивидуального регулирования суррогатного материнства.

Отдельные замечания носят дискуссионный характер и не умаляют достоинств и общего благоприятного впечатления, которое производит диссертация Алборова Сулико Викторовича на тему: «Правовое и индивидуальное регулирование суррогатного материнства».

Оформление диссертации и автореферата соответствует установленным требованиям.

Диссертация написана автором самостоятельно, обладает внутренним единством, содержит новые научные результаты и положения, выдвигаемые для публичной защиты, и свидетельствует о личном вкладе автора диссертации в науку семейного права.

Диссертационное исследование С.В. Алборова следует признать законченной научно-квалификационной работой, в которой содержится

решение проблем, имеющих существенное значение для науки гражданского и семейного права.

ВЫВОД. Диссертационное исследование С.В. Алборова на тему «Правовое и индивидуальное регулирование суррогатного материнства» полностью соответствует требованиям п. 9 и п. 10, 11, предъявляемым Положением о порядке присуждения ученых степеней, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 24 сентября 2013 г. (ред. от 01.10.2018) № 842, а диссертант – Алборов Сулико Викторович – заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Адрес: 236016, г. Калининград, ул. А. Невского, д.14
Телефон: +7 (4012) 53-62-60.
Электронная почта:
ASerebryakova@kantiana.ru; a.serebryakova@inbox.ru

Официальный оппонент:
доцент кафедры предпринимательского права
ФГАОУ ВО «Балтийский федеральный
университет имени Иммануила Канта»,
доцент, кандидат юридических наук
(по специальности 12.00.03 гражданское право;
предпринимательское право; семейное право;
международное частное право)

Серебрякова
Алла Аркадьевна
25 февраля 2019 года

Балтийский федеральный
университет им. И. Канта
Кадровая служба
Подпись Серебряковой А.А. заверяю
Начальник ОК Ф-Осипова В.Б.
"25" 02 2019 г.