



**Надежда
Валентиновна
КРУЧИНИНА,**
профессор кафедры
кriminalistmsal@list.ru
125993, Россия, г. Москва,
ул. Садовая-Кудринская, д. 9

АДВОКАТСКИЙ КОНТРОЛЬ В СФЕРЕ ЗАЩИТЫ РЕПРОДУКТИВНЫХ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА¹

Аннотация. В связи с возрастанием числа бесплодных пар в России расширяется использование вспомогательных репродуктивных технологий (оплодотворение в пробирке, суррогатное материнство и пр.). Ставятся актуальными вопросы надлежащего правового регулирования такого использования и мер по защите прав как суррогатных матерей, так и генетических родителей от возможных злоупотреблений, в том числе преступного характера. Законодательство, регулирующее правоотношения в данной сфере, нуждается в совершенствовании. В статье представлен обзор зарубежного законодательства, регулирующего сферу вспомогательных репродуктивных технологий, анализируются различные точки зрения на репродуктивные права человека. Предпринята попытка определения перечня преступлений против репродуктивных прав человека. Обосновывается необходимость адвокатского контроля в сфере вспомогательных репродуктивных технологий как меры защиты репродуктивных прав человека.

Ключевые слова: репродуктивные права человека, репродуктивное здоровье, преступление, расследование, адвокатский контроль.

DOI: 10.17803/2311-5998.2020.75.11.062-066

N. V. KRUCHININA,

Professor of the Department of criminalistics
of the Kutafin Moscow State Law University (MSAL),
Dr. Sci. (Law), Professor
kriminalistmsal@list.ru

125993, Russia, Moscow, ul. Sadovaya-Kudrinskaya, 9

ADVOCACY IN PROTECTING REPRODUCTIVE RIGHTS

Abstract. As the number of infertile couples is growing in Russia, the use of assisted reproductive technologies (*In vitro* fertilization, surrogacy, etc.) have been widely developed. Thus, there is the urgent need of proper legal regulation and measures to protect the rights of both surrogate mothers and genetic parents from different abuses, including those of criminal nature. The legislation governing relations in this area needs further development. There are a review of foreign laws concerned, and the analysis of different

¹ Исследование выполнено при финансовой поддержке РФФИ в рамках научного проекта № 18-29-14084 «Криминалистическое обеспечение безопасности искусственной репродукции человека».

positions on human reproductive rights in this article. An attempt has been made to determine the list of crimes against human reproductive rights. The necessity of advocacy in the sphere of assisted reproductive technologies is reasoned as a measure of protection of human reproductive rights.

Keywords: *human reproductive rights, reproductive health, crime, investigation, advocacy.*

Репродуктивным правам человека, анализу законодательства, регулирующему репродукционные права человека, обзору научных юридических исследований в этой области ученые уделяют большое внимание². В основном определение репродуктивных прав человека дается через их перечень, в который ученые включают право решать вопросы о количестве детей, о времени их рождения, право на репродуктивное здоровье. Еще более широкое понимание репродуктивных прав предложено Ю. П. Павловой, включающей в этот перечень право на донорство и хранение половых клеток, право на защиту своих репродуктивных прав³.

Правом на использование достижений вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) пополнился перечень репродуктивных прав человека. К вспомогательным репродуктивным технологиям относятся: экстракорпоральное оплодотворение (ЭКО), искусственная инсеминация, донорство эмбрионов, криоконсервация эмбрионов, гамет, перенос эмбрионов, суррогатное материнство, биопсия эмбриона и т.д. Использовать перечисленные возможности могут люди не во всех странах. И даже там, где эти технологии разрешены, имеются определенные ограничения, существует разная степень свободы при принятии решения о судьбе ребенка, рожденного от суррогатной матери, по-разному решается вопрос об оплате.

В некоторых странах разницу в требованиях к ВРТ используют в своих интересах медицинские учреждения. Например, граждане стран, где запрещено суррогатное материнство, обращаются за помощью туда, где это разрешено. Но суррогатных детей могут не признать гражданами той страны, в которую их привезли генетические родители. Как показал анализ решений Европейского Суда по правам человека, зачастую от этого страдают и дети, и генетические родители. Проблема определения гражданства при международном суррогатном материнстве в настоящее время рассматривается в рамках Гаагской конференции международного частного права с целью принятия соответствующей конвенции.

В России все чаще иностранцы пользуются услугами российских суррогатных матерей. В связи с этим необходимо усиление адвокатского контроля в сфере

² Кручинина Н. В. Проблемы охраны репродуктивных прав человека // Вестник Российского нового университета. Серия «Человек и общество». 2019. № 1. С. 159—163 ; Романовский Г. Б. Правовая охрана материнства и репродуктивного здоровья : монография. М. : Проспект, 2018.

³ Павлова Ю. В. Репродукционная функция организма как форма реализации конституционного права человека на жизнь : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007. С. 5.



вспомогательных репродуктивных технологий. О различных проблемах в этой сфере пишут юристы разных специальностей⁴.

В частности, в России методы вспомогательных репродуктивных технологий применяются уже давно, но закона, регулирующего эту сферу, нет.

Отсутствие адвокатского контроля и пробелы законодательства в этой сфере не только приводят к спорам гражданско-правового характера между генетическими родителями и суррогатной матерью, между генетическими родителями и медицинскими учреждениями, но и провоцируют на совершение преступлений в этой сфере⁵.

Адвокаты, оказывая юридическую помощь при заключении договора между генетическими родителями и медицинскими учреждениями, при обращении к ним иностранных пациентов смогли бы учесть особенности законодательства стран, из которых приехали генетические родители.

Например, в Германии ВРТ регулируется Законом 1990 г. «О защите эмбрионов» (Embryonenschutzgesetz)⁶. Немецкий Закон запрещает пересаживать женщине более трех эмбрионов за цикл или оплодотворять более трех яйцеклеток за цикл путем внутриполостного трансфера гамет. Все формы торговли эмбрионами запрещены. Раздел 3 Закона запрещает селекцию по половому признаку, а раздел 5 запрещает клонирование человека и создание химер и гибридных особей. Кроме того, имеются принятые Немецкой медицинской ассоциацией Руководящие положения по проведению вспомогательной репродукции. Немецкое законодательство не предусматривает возрастных ограничений для использования ВРТ-лечения, а Руководящие положения только рекомендуют учитывать возраст женщины при определении количества эмбрионов, которые будут имплантированы, чтобы избежать многоплодия при беременности.

Процедуры ВРТ в Бельгии регулируются двумя основными законами: «О медицинском содействии деторождению и об использовании избыточных эмбрионов и гамет» 2007 г. и «Об исследовании эмбрионов invitro»⁷ 2003 г.

Необходимость учитывать зарубежное законодательство, регулирующее ВРТ, подтверждает решение ЕСПЧ по делу «Paradiso and Campanelli v. Italy» (№ 25358/12), которое было принято не в пользу супружеской пары, прибегшей к платным услугам суррогатного материнства на территории России⁸. После того, как было установлено, что супруги не имели генетической связи с ребенком, ста-

⁴ См., например: Левушкин А. Н. Правовое регулирование геномных технологий, генодиагностики и генотерапии и внедрение их результатов в медицинскую практику // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2020. № 5. С. 112—121.

⁵ Кручинина Н. В. Юридическая ответственность за злоупотребления и преступления в сфере искусственной репродукции человека // Lex russica. 2019. № 6 (151). С. 48—51 ; Полов В. П. Кручинина Н. В. Выявление злоупотреблений и преступлений, связанных с фальсификацией в сфере вспомогательных репродуктивных технологий // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2019. № 3. С. 95—100.

⁶ Act for the Protection of Embryos, 1990 // URL: <http://www.gesetze-im-internet.de/eschg/BJNR027460990.html>.

⁷ URL: <http://www.ieb-eib.org/nl/pdf/l-20070706-pma.pdf>.

⁸ Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2015. № 4.

ло очевидным, что в этом деле есть признаки преступления, совершенного на территории Российской Федерации. Либо супруги были жертвами обмана и им под видом суррогатного материнства продали ребенка, что следует квалифицировать согласно ст. 217.1 «Торговля людьми» УК РФ, либо они все знали и сами совершили преступление.

Важность адвокатского контроля в этой сфере подтверждают события последнего времени. Так, в конце июня 2020 г. в Москве Следственный комитет России возбудил уголовное дело в отношении учредителей компании, предоставлявшей медицинские услуги, связанные с ВРТ, решив, что их действия подпадают под состав ст. 127.1. УК РФ.

По данным следствия, в 2020 г. в Москве в квартире жилого дома были найдены пятеро новорожденных младенцев, дети были рождены россиянками для граждан Китая.

Высокий уровень злоупотреблений, в том числе преступного характера, в сфере использования ВРТ является одним из аргументов противников использования этих технологий, которые стремятся ограничить, а иногда и запретить их полностью. Между тем многими учеными признается, что ВРТ являются значимым средством в обеспечении диагностики заболеваний, лечения бесплодия. По данным Европейского общества репродукции человека и эмбриологии, ежегодно в Китае делается около миллиона циклов ЭКО, в Европе — 600 000, в Японии — 500 000, в США — 200 000. В России в 2018 г. было проведено около 120 000 циклов ЭКО, и данная цифра увеличивается с каждым годом⁹. Такое широкое использование вспомогательных репродуктивных технологий требует защиты от криминальных рисков, в том числе мерами адвокатского контроля.

Важной задачей является определение круга преступлений в сфере использования ВРТ. Наиболее распространенными преступлениями в этой сфере являются фальсификация доказательств, торговля людьми, мошенничество, вымогательство, преступления, совершаемые медицинскими работниками при оказании медицинских услуг.

Для устранения конфликтов и криминальных проявлений в области использования вспомогательных репродуктивных технологий, конечно, важно совершенствование законодательства, регулирующего эту сферу.

Но нельзя умалять значение механизмов общественного и адвокатского контроля. Относительно инструментов общественного контроля, а именно проведения общественных проверок, общественных мониторингов и общественных слушаний в сфере здравоохранения, существуют интересные исследования¹⁰. А вот работ, посвященных адвокатскому контролю в сфере защиты репродуктивных прав человека, недостаточно.

⁹ Мужское бесплодие / G. R. Dohle, T. Diemer, A. Giwercman [et al.]. Европейская ассоциация урологов, 2010. [Male infertility / G. R. Dohle, T. Diemer, A. Giwercman [et al.]. European Association of Urology; 2010. (In Russ.)].

¹⁰ Рошин Д. О. Нормативное регулирование и опыт применения механизмов общественного контроля (на примере сферы здравоохранения) // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). 2020. № 5. С. 112—121.

Деятельность адвоката в сфере защиты репродуктивных прав граждан не должна ограничиваться оказанием юридической помощи доверителю посредством консультаций, составления юридических документов, представительства перед судом и другими госорганами.

Адвокаты, которые имеют возможность аккумулировать для последующего анализа большое количество информации, а потом направлять эту информацию в государственные органы, могут также обратиться в Конституционный Суд с требованием признать закон (его часть) не соответствующим Конституции РФ, должны внести свой вклад в процесс защиты репродуктивных прав граждан.

БИБЛИОГРАФИЯ

1. Кручинина Н. В. Проблемы охраны репродуктивных прав человека // Вестник Российского нового университета. — Серия «Человек и общество». — 2019. — № 1. — С. 159—163.
2. Кручинина Н. В. Юридическая ответственность за злоупотребления и преступления в сфере искусственной репродукции человека// Lex russica. — 2019. — № 6. — С. 48—51.
3. Левушкин А. Н. Правовое регулирование геномных технологий, генодиагностики и генотерапии и внедрение их результатов в медицинскую практику // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2020 — № 5. — С. 112—121.
4. Мужское бесплодие / G. R. Dohle, T. Diemer, A. Giwercman [et al.]. — Европейская ассоциация урологов, 2010. — [Male infertility / G. R. Dohle, T. Diemer, A. Giwercman [et al.]. — European Association of Urology; 2010. (In Russ.)].
5. Павлова Ю. В. Репродукционная функция организма как форма реализации конституционного права человека на жизнь : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2007.
6. Попов В. П., Кручинина Н. В. Выявление злоупотреблений и преступлений, связанных с фальсификацией в сфере вспомогательных репродуктивных технологий // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2019. — № 3. — С. 95—100.
7. Романовский Г. Б. Правовая охрана материнства и репродуктивного здоровья : монография. — М. : Проспект, 2018. — 216 с.
8. Рошин Д. О. Нормативное регулирование и опыт применения механизмов общественного контроля (на примере сферы здравоохранения) // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА). — 2020. — № 5. — С. 112—121.