

## Правовое регулирование установления происхождения детей в Республики Беларусь

М. П. КОРОТКЕВИЧ

В статье рассмотрены особенности установления происхождения детей по законодательству Республики Беларусь. Особое внимание уделено порядку установления происхождения детей, родившихся в результате применения методов вспомогательных репродуктивных технологий.

**Ключевые слова:** дети, происхождение.

In article features of an establishment of a parentage of children under the legislation of Byelorussia are considered. The special attention is given to an order of an establishment of an origin of children who were born as a result of application of methods of auxiliary reproductive technologies.

**Keywords:** origin, children.

### Введение

В соответствии с положениями ст. 50 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье [1] (далее – КоБС) взаимные права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей, удостоверенном в установленном порядке. Происхождение ребенка от конкретных родителей удостоверяется записью сведений о лицах в качестве родителей в записи акта о рождении ребенка в книге регистрации актов о рождении, а также выдаваемым свидетельством о рождении ребенка.

В то же время процедура установления происхождения ребенка от конкретных женщины и (или) мужчины может отличаться в зависимости от наличия или отсутствия тех или иных обстоятельств. Например, имеет значение, состоят ли в браке отец с матерью ребенка или нет, имело ли место применение методов вспомогательных репродуктивных технологий при зачатии ребенка, был ли заключен договор суррогатного материнства женщиной, родившей ребенка, и др.

Учитывая, что только при наличии факта удостоверения происхождения ребенка от родителей между ними возникают родительские правоотношения, актуальным видится исследование особенностей установления происхождения детей в соответствии с действующим законодательством Республики Беларусь о браке и семье. В частности, особое внимание следует уделить особенностям установления происхождения ребенка, рожденного суррогатной матерью, в связи с наличием ряда новаций в законодательстве, регулирующих особенности применения методов вспомогательных репродуктивных технологий. На основании указанного целью настоящего исследования является выявление и анализ теоретических проблем установления происхождения детей по законодательству Республики Беларусь и выработка предложений по их разрешению.

### Основная часть

Установление происхождения ребенка от матери чаще всего не вызывает затруднений. Правовые отношения между ребенком и матерью возникают в силу факта их кровного родства, при этом не имеет значения, состоит она в браке или нет. Происхождение ребенка от матери устанавливается на основании факта рождения, удостоверенного документом, выдаваемым медицинским учреждением, в котором проходили роды, медицинской справкой о рождении ребенка [1, ст. 51; 2, подп. 5.1]. В случае, если роды по какой-либо причине имели место вне медицинского учреждения, происхождение ребенка от матери также может быть

подтверждено медицинской справкой о рождении ребенка, если медицинские работники оказывали помощь матери во время родов и (или) в послеродовом периоде при родоразрешении вне лечебного учреждения [3, п. 5]. Медицинская справка о рождении выдается на каждый случай рождения живого ребенка [3, п. 3].

В ряде случаев медицинские работники могут не присутствовать при родах (роды происходили далеко от населенного пункта и др.). В таком случае факт рождения может быть установлен судом и происхождение ребенка от матери будет устанавливаться на основании решения суда об установлении факта рождения (ч. 2 ст. 51 КоБС). При рассмотрении такого заявления доказательствами происхождения ребенка от конкретной матери могут быть свидетельские показания, медицинское освидетельствование женщины на предмет выяснения, были ли ею недавно произведены роды и иные доказательства, допускаемые гражданским процессуальным законодательством.

Происхождение ребенка от матери также может быть установлено решением суда об установлении материнства (ч. 2 ст. 51 КоБС). Сфера применения этого института ограничена лишь случаями, когда мать ребенка неизвестна, а сведения о матери в книге регистрации актов о рождении внесены по указанию лиц, подавших заявление о рождении ребенка. Установление материнства возможно по заявлению одного из родителей или опекуна, попечителя ребенка, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия (ч. 2 ст. 56 КоБС).

В соответствии с правилами части второй ст. 50 КоБС взаимные права и обязанности между матерью и ребенком, возникают с момента рождения ребенка независимо от того, рожден ребенок в браке или вне брака. Полагаем, в данной норме не учтены случаи установления происхождения ребенка от матери на основании решения суда об установлении материнства. Для уяснения особенностей данной ситуации необходимо рассмотреть порядок установления происхождения ребенка от отца.

Так, законодательством Республики Беларусь о браке и семье предусматриваются различные процедуры установления происхождения детей от отца в зависимости от следующих обстоятельств: родители ребенка состоят в браке (ч. 3 ст. 51 КоБС); родителя ребенка не состоят в браке, но отец добровольно признал свое отцовство в отношении ребенка, рожденного вне брака (ч. 4 ст. 51 КоБС); родители ребенка не состоят в браке, и отец добровольно не признал свое отцовство в отношении ребенка, рожденного вне брака (ч. 4 ст. 51 КоБС); родители ребенка не состоят в браке, но мать ребенка состоит в браке с другим лицом (ч. 5 ст. 51 КоБС).

В связи с этим отличным может быть момент возникновения прав и обязанностей между отцом и ребенком: если отец и мать ребенка состоят в браке или ребенок рожден в течение десяти месяцев со дня прекращения брака или признания его недействительным, то взаимные права и обязанности между отцом и ребенком возникают с момента рождения ребенка; если отец и мать ребенка не состоят в браке, то взаимные права и обязанности между отцом и ребенком возникают либо с момента внесения в установленном порядке сведений о нем как отце в запись акта о рождении ребенка, либо с момента вступления в законную силу решения суда об установлении отцовства (за исключением обязанности по содержанию, которая может быть возложена на отца ребенка с момента предъявления иска об установлении отцовства (ч. 3 ст. 76 КоБС)).

Таким образом, с одной стороны, если сведения об отце ребенка вносятся в запись акта о рождении ребенка не сразу после рождения ребенка (если отец ребенка не состоит в браке с матерью ребенка), то права и обязанности между отцом и ребенком возникают не с момента рождения ребенка. С другой стороны, несмотря на то, что сведения о матери ребенка также могут вноситься в запись акта о рождении ребенка не сразу после рождения ребенка, тем не менее, права и обязанности между матерью и ребенком возникают с момента рождения ребенка. В связи с этим, по нашему мнению, в КоБС должен быть четко определен момент возникновения прав и обязанностей между матерью и ребенком, в случае, если материнство установлено на основании решения суда об установлении материнства, – с момента вступления в законную силу решения суда. Данной нормой следует дополнить ст. 50 КоБС.

Исходя из рассмотренных особенностей установления происхождения детей от отца, которые зависят от того, состоят родители ребенка в браке или нет, следует также отметить

следующее. В соответствии с п. 3 Инструкции о порядке заполнения и выдачи формы 103/у-01 «Медицинская справка о рождении» и регистрации живорождения [3, п. 3], медицинская справка о рождении в случае отсутствия матери (болезнь, смерть, отказ от ребенка) «выдается отцу, другим родственникам, соседям или другим лицам» [3, п. 3]. В связи с этим возникает вопрос о том, кто может выступать в данном случае «отцом», в частности, чьим отцом должен являться данный гражданин. Полагаем, в данном случае речь идет об отце рожденного ребенка. В то же время для того, чтобы мужчина «являлся» юридически отцом ребенка необходимо подтверждение этого документально, что невозможно до регистрации рождения ребенка. Поэтому, по нашему мнению, данная норма требует корректировки. Предлагаем предложение второй части первой п. 3 указанной Инструкции изложить в следующей редакции: «В случае, если медицинская справка о рождении ребенка не может быть выдана матери ребенка (болезнь, смерть, отказ от ребенка), то медицинская справка о рождении выдается мужу матери ребенка, родственникам матери ребенка, соседям или другим лицам».

Широкое применение современных медицинских технологий не позволяет более связывать происхождение ребенка, которому придается юридическое значение, только с биологическим происхождением (кровным родством) [4, с. 83]. Во всем мире получает распространение теория, в соответствии с которой родительские отношения рассматриваются не только как биологические, но и как социальные, появляются концепции социального отцовства и материнства [5, с. 258].

В ст. 52 КоБС закреплены особенности установления происхождения детей, родившихся в результате применения методов вспомогательных репродуктивных технологий. Так, женщина, родившая ребенка, признается матерью и в том случае, если ребенок зачат из яйцеклетки, изъятной из организма другой женщины, за исключением рождения ребенка суррогатной матерью. Муж, давший в установленном порядке согласие на применение в отношении своей жены методов вспомогательных репродуктивных технологий, признается отцом рожденного ею ребенка и по общему правилу не вправе оспаривать свое отцовство. Таким образом, несмотря на то, что женщина и мужчина могут не являться биологическими родителями ребенка, закон устанавливает презумпцию их отцовства и материнства.

КоБС также регулирует правоотношения, связанные с суррогатным материнством. Институт суррогатного материнства является новым для нашего законодательства. В соответствии со ст. 53 КоБС, суррогатным материнством признаются основанные на договоре имплантация эмбриона, вынашивание и рождение женщиной (суррогатной матерью) ребенка, зачатого из яйцеклетки, изъятной из организма другой женщины (генетической матери), если вынашивание и рождение ребенка генетической матерью физиологически невозможны или связаны с риском для жизни генетической матери и (или) ребенка. Отношения суррогатного материнства должны регламентироваться договором суррогатного материнства, который заключается между суррогатной матерью и генетической матерью в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Кроме того, если генетическая мать или суррогатная мать состоят в браке, то такой договор может быть заключен только с согласия их супругов (ст. 53 КоБС).

Данная новация отечественного законодательства является большим шагом вперед, учитывающим возможности современной медицины. Для сравнения некоторые зарубежные страны, в частности Российская Федерация, не содержат четкой регламентации отношений, возникающих при применении искусственных репродуктивных технологий, когда женщина вынашивает ребенка для генетической матери этого ребенка [6, ст. 51].

Актуальным является вопрос о порядке установления происхождения ребенка, рожденного суррогатной матерью. В КоБС закреплены исключения из общих норм ст. 51 КоБС. Так, в соответствии с частью третьей ст. 53 КоБС, матерью ребенка, рожденного суррогатной матерью, признается его генетическая мать. Отцом ребенка, рожденного суррогатной матерью, признается супруг генетической матери. Кроме того, если генетическая мать не состоит в браке с отцом ребенка, то отцовство может быть установлено в соответствии с частями пятой и шестой ст. 51 КоБС. Таким образом, в Республике Беларусь, в отличие, например, от

законодательства Российской Федерации [6, ст. 51], признается презумпция материнства и отцовства генетических родителей. Кроме того, учитывая, что в ст. 53 КоБС прямо не закреплено, что генетическим отцом ребенка должен быть только муж генетической матери, заключившей договор суррогатного материнства, КоБС признает и презумпцию отцовства супруга генетической матери ребенка (т. е. если при зачатии был использован донорский материал другого мужчины).

Таким образом, согласия суррогатной матери при записи генетической матери и ее супруга в качестве родителей ребенка не требуется. В то же время в литературе указывается и противоположная точка зрения [7, с. 50], которая, по нашему мнению, не является обоснованной.

Учитывая, что в случае рождения ребенка суррогатной матерью справка учреждения здравоохранения, подтверждающая факт рождения, выдается не генетической, а суррогатной матери, по мнению Байбороши Н. С., в данном случае имеет место коллизия, в связи с чем автор предлагает справку о рождении ребенка выдавать не суррогатной матери, а генетической матери ребенка [8]. Сложно согласиться с данной позицией. В соответствии с действующим законодательством, медицинская справка о рождении «применяется в качестве медицинского документа, подтверждающего факт рождения живого ребенка» [3, п. 2]. По нашему мнению, данный сугубо медицинский документ, фиксирующий совершившийся факт рождения ребенка, может быть выдан только женщине, родившей ребенка. Следует учитывать, что в связи с рождением ребенка в организме женщины происходят (могут происходить) определенные изменения. Поэтому медицинским работникам не могут быть законодательно предоставлены права выдавать документ о рождении ребенка женщине, которая фактически ребенка не рожала.

Кроме того, по нашему мнению, если после рождения суррогатной матерью ребенка не будет удостоверен факт рождения ребенка именно данной женщиной, впоследствии у нее возникнут трудности с подтверждением факта рождения ребенка.

Также не исключены случаи смерти ребенка, рожденного суррогатной матерью, через некоторое время после рождения. Данное обстоятельство может быть вызвано различными факторами как объективного, так и субъективного характера и повлечет невозможность выполнения суррогатной матерью своих обязанностей по договору суррогатного материнства (она не сможет передать ребенка генетической матери). В таком случае суррогатной матери просто необходим документ, подтверждающий факт рождения ребенка. Поэтому, полагаем, все медицинские документы, связанные с вынашиванием и рождением ребенка, должны выдаваться именно суррогатной матери.

В соответствии с подп. 5.1 Перечня административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан [2], при регистрации рождения ребенка, рожденного суррогатной матерью, наряду с медицинской справкой о рождении ребенка, должен предоставляться также договор суррогатного материнства. Таким образом, происхождение ребенка от генетической матери фактически устанавливается на основании факта рождения ребенка суррогатной матерью, удостоверенного справкой учреждения здравоохранения, а также договора суррогатного материнства. Происхождение ребенка от супруга генетической матери, полагаем, устанавливается на основании записи акта о заключении брака. Однако данные правила должны быть прямо закреплены в ст. 53 КоБС.

В то же время нельзя исключать случаи регистрации рождения ребенка суррогатной матерью только на основании медицинской справки о рождении ребенка [2, подп. 5.1], т. е. без предоставления договора суррогатного материнства. Кроме того, при регистрации рождения ребенка отцом ребенка может быть записан супруг суррогатной матери, если она замужем. В указанных ситуациях будет иметь место нарушение договора суррогатного материнства. Полагаем, произведенную запись генетические родители могут оспорить в судебном порядке. Но в данном случае будет применен срок исковой давности в один год, предусмотренный ст. 58 КоБС, который будет начинаться с момента, когда генетические родители

(генетическая мать) узнали или должны были узнать о произведенной записи.

В связи с изложенным, в целях устранения возможности регистрации рождения ребенка по заявлению суррогатной матери, нотариальные конторы следует обязать предоставлять информацию о заключенных договорах суррогатного материнства органам, регистрирующим акты гражданского состояния. При наличии таких сведений, орган, регистрирующий акты гражданского состояния, при регистрации рождения ребенка не сможет внести сведения о суррогатной матери в качестве матери ребенка при составлении записи акта о рождении ребенка, кроме того, в принятии заявления о регистрации рождения ребенка суррогатной матери будет отказано. Однако не следует исключать ситуаций отказа генетических родителей от ребенка, рожденного суррогатной матерью, например, при рождении ребенка с врожденными заболеваниями. В таком случае, в целях защиты прав и законных интересов рожденного ребенка, законодательно следует допускать первоочередное усыновление (удочерение) такого ребенка суррогатной матерью, если она этого желает.

### Заключение

На основании изложенного можно сделать следующие выводы.

1. Законодательством Республики Беларусь о браке и семье закреплены особенности установления происхождения детей в зависимости от ряда обстоятельств. Наличие административного и судебного порядка установления материнства (отцовства) направлено на защиту прав и интересов не только родителей, но и детей, происхождение которых от отца (матери) устанавливается.

2. В КоБС следует четко определить момент возникновения прав и обязанностей между матерью и ребенком, в случае, если материнство установлено на основании решения суда об установлении материнства – с момента вступления в законную силу решения суда. Данной нормой следует дополнить ст. 50 КоБС.

3. Развитие современной медицины, допускающей использование репродуктивных технологий, обуславливает необходимость специальной законодательной регламентации сложившихся общественных отношений в целях защиты прав и законных интересов участников, а также детей, рождающихся в результате их применения.

В ст. 53 КоБС следует закрепить особенности установления происхождения ребенка, рожденного суррогатной матерью, от генетической матери – на основании факта рождения ребенка суррогатной матерью, удостоверенного справкой учреждения здравоохранения, а также договора суррогатного материнства, и от отца – супруга генетической матери – на основании записи акта о заключении брака.

Для предотвращения ситуации регистрации рождения ребенка суррогатной матерью на основании медицинской справки о рождении, нотариальным конторам следует представлять информацию о заключенных договорах суррогатного материнства органам, регистрирующим акты гражданского состояния.

### Литература

1. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье: Кодекс Респ. Беларусь, 9 июля 1999 г., № 278-3: принят Палатой представителей 3 июня 1999 г.: одобрен Советом Респ. 24 июня 1999 г.: в ред. от 15.07.2010 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.

2. Перечень административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан: утв. Указом Президента Респ. Беларусь, 26 апр. 2010 г., № 200 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.

3. Инструкция о порядке заполнения и выдачи формы 103/у-01 «Медицинская справка о рождении» и регистрации живорождения: утв. постановлением Министерства здравоохране-

ния Респ. Беларусь, Министерства статистики и анализа Респ. Беларусь, 4 февраля 2002 г., № 4/11: в ред. от 28.11.2008 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2010.

4. Антокольская, М.В. Семейное право: учебник / М.В. Антокольская. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2002. – 366 с.

5. Пчелинцева, Л.М. Семейное право России: учебник / Л.М. Пчелинцева. – 5-е изд., перераб. – М.: Норма, 2007. – 704 с.

6. Семейный кодекс Российской Федерации, 29 дек. 1995 г., № 223-ФЗ // Консультант Плюс: Версия Проф. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – М., 2010.

7. Новик, О. Правовые средства установления происхождения детей / О. Новик. – Юстыцыя Беларусі. – 2010. – № 10. – С. 49–52.

8. Байбороша, Н.С. сущность института суррогатного материнства / Н.С. Байбороша // Журнал международного права и международных отношений. – 2008. – № 3. – Режим доступа: <http://evolutio.info/index.php>. – Дата доступа: 25.06.2010 г.

Академия управления  
при Президенте Республики Беларусь

Поступило 22.11.10

РЕПОЗИТОРИЙ ГГУ ИМЕНИ Ф. СКОРЫНЫ