



– [Вип.12]. – К. : Національний банк України. Центр наукових досліджень, 2008. – 180 с.

7. Васюренко О. В. Банківський нагляд : підручник. / О. В. Васюренко, О. М. Сидоренко. – К. : Знання, 2011. – 502 с.

8. Конституція України від 28.06.1996 № 254к/96-ВР // Відомості Верховної Ради України. – 1996. - № 30. - Ст. 141.

9. Про Національний банк України. Закон України від 20.05.1999 № 679-XIV // Відомості Верховної Ради України від 23.07.1999. - 1999. - № 29. – Ст. 238.

10. Про Державний бюджет України на 2013 рік. Закон України від 06.12.2012 № 5515-VI // Відомості Верховної Ради України. – 2013. - № 5-6. - Ст.60.

11. З інформації, що регулярно публікується підприємствами, акції яких внесені до офіційного реєстру фондових бірж. Директива Ради Європейських Співтовариств від 15.02.1982 № 82/121/ЄЕС [Електронний ресурс]. Офіційний сайт Верховної Ради України. – Режим доступу: http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=994_460.

12. Про затвердження Положень (стандартів) бухгалтерського обліку (Стандарт № 1). Наказ Міністерства фінансів України від 31.03.99 № 87 // Офіційний вісник України від 09.07.1999. - 1999 р. - № 25. - Стор. 330.

13. Положення про порядок накладення адміністративних штрафів. Постанова Правління Національного банку України від 29.12.2001 № 563 // Офіційний вісник України від 15.02.2002. — 2002. - № 5. - Стор. 72. – Ст. 199.

14. Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг. Закон України від 12.07.2001 № 2664-III // Відомості Верховної Ради України. – 2002. - № 1. - Ст. 1.

15. Про деякі правові аспекти інформаційних суспільних послуг. Директива Європейського парламенту та Ради Європейського Союзу від 08.06.2000 № 2000/31/ЄС Законодавство України. [Електронний ресурс]. - Режим доступу: http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi?nreg=994_191.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА

А. ГОЛОВАЩУК,
аспірант отдела проблем гражданского,
трудового и предпринимательского права
Института государства и права имени В.М. Корецкого
Национальная Академия Наук Украины

SUMMARY

In the article studies the responsibility of the parties to the contract of surrogacy. Considered the grounds and conditions for liability, as well as grounds for exemption from liability. The author pays attention to the characteristics of civil liability of the parties, and is also considering various options for breach of contract for surrogacy. This article analyzes the current legislation of Ukraine in the sphere of legal regulation of surrogacy, as well as civil liability. Analysis of the study allowed us to determine the form of the question and the nature of civil liability under the contract of surrogacy.

Key words: surrogacy agreement, the surrogate mother, the potential parents, responsibility.

* * *

В статье исследована ответственность сторон по договору суррогатного материнства. Рассмотрены основания и условия возникновения ответственности, а также основания освобождения от ответственности. Автор уделяет внимание характеристике гражданско-правовой ответственности сторон, а также рассматривает различные варианты нарушения договора о суррогатном материнстве. В статье анализируется действующее законодательство Украины в сфере правового регулирования суррогатного материнства, а также гражданско-правовой ответственности. Анализ исследуемого вопроса позволил определить форму и природу гражданско-правовой ответственности по договору суррогатного материнства.

Ключевые слова: договор суррогатного материнства, суррогатная мать, потенциальные родители, ответственность.

Постановка проблеми. Право продовжити свій рід являється естеством и неотъемлемым правом каждого человека. Однако не все могут его реализовать в связи с состоянием своего здоровья. Именно для таких лиц современная медицинская наука разработала вспомогательные репродуктивные технологии (далее – ВРТ), и одним из методов лечения бесплодия является суррогатное материнство. Исследуя правовые аспекты суррогатного материнства необходимо обратить внимание на ответственность потенциальных родителей и суррогатной матери по договору суррогатного материнства. Заключая договор стороны, вступают в договорные правоотношения и наделяются правами и обязанностями. Защита прав и интересов каждой из сторон договора невозможно без соответствующего правового регулирования и требует детального изучения.

Актуальность темы заключается в том, что договор суррогатного материнства в настоящее время не имеет своего надлежащего правового регулирования в Украине. Так, хотя ВРТ и суррогатное материнство в частности и регулируется рядом нормативно-правовых актов, но в них нет ответов на многочисленные вопросы, возникающие на практике и при заключении договора. Также

вопросу ответственности сторон по данному договору в отечественной юридической литературе не было уделено достаточного внимания.

Целью данной статьи является исследование ответственности суррогатной матери и потенциальных родителей по договору суррогатного материнства и определения ее сущности, формы и оснований возникновения.

Изучением различных правовых аспектов суррогатного материнства занимались как украинские, так и зарубежные ученые, в частности: С. В. Антонов, Л. К. Айвар, И. В. Венедиктова, А. В. Майфат, М. Н. Маленин, Е. С. Митрякова, К. Н. Свитнев и другие.

Изложение основного материала исследования. Действующим законодательством Украины, а именно ч. 7 ст. 281 Гражданского кодекса Украины (далее – ГК Украины) закреплено, право совершеннолетних лиц воспользоваться программой ВРТ по медицинским показаниям.

Статья 123 Семейного кодекса Украины определяет происхождение ребенка, рожденного в результате применения ВРТ [1].

Также ст. 48 Закона Украины «Основы законодательства Украины о здравоохранении» № 2801-ХІІ от 19.11.1992 года, закреплено применение и искусственного оплодотворения и имплантации эмбриона [2].

Приказом Министерства здравоохранения Украины № 771 от 23.12.2008 года «Об утверждении Инструкции о порядке применения вспомогательных репродуктивных технологий» регулируется медицинский аспект ВРТ и суррогатного материнства в частности [3]. Однако, несмотря на наличие такого количества правовых актов, вопрос ответственности сторон по договору суррогатного материнства все же остается без надлежащего регулирования.

Гражданская ответственность – имущественная ответственность граждан или организаций, возникает в случае правонарушений, невыполнение договорных обязательств, причинение личного или имущественного вреда [4, с. 435].

Основанием гражданско-правовой ответственности является правонарушение. К условиям возникновения гражданско-правовой ответственности относятся: противоправное поведение (действие или бездействие), вред; причинная связь между противоправным поведением и вредом; вина правонарушителя.

В зависимости от вида нарушения договора, договорную ответ-

ственность можно разделить на ответственность за невыполнение и ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств. В первом случае речь идет о противоправном бездействии; во втором - о противоправном действии, которое выражается в несоблюдении условий по надлежащему выполнению договора [5, с. 452].

Одним из условий гражданско-правовой ответственности является наличие вреда. Вред может быть моральным или имущественным. Главой 82 действующего Гражданского кодекса Украины закреплены положения о возмещении вреда. Так, согласно ч. 1 ст. 1166 ГК Украины имущественный вред, причиненный неправомерными решениями, действиями или бездействием личным неимущественным правам физического или юридического лица, а также вред, причиненный имуществу физического или юридического лица, возмещается в полном объеме лицом, причинившим вред [6].

При нарушении договора суррогатного материнства моральный вред будет заключаться в: душевных страданиях, которые одна из сторон понесла в связи с противоправным поведением относительно неё, членов ее семьи другой стороной данного договора; в унижении чести и достоинства.

Возмещение морального вреда предусмотрено ст. 23 ГК Украины, где указано, что моральный вред возмещается деньгами, другим имуществом или другим способом. Размер денежного возмещения морального вреда определяется судом в зависимости от характера правонарушения, глубины физических и душевных страданий, ухудшения способностей пострадавшего или лишения его возможности их реализации, степени вины лица, нанесшего моральный вред, если вина является основанием для возмещения, а также с учетом других обстоятельств, которые имеют существенное значение. При определении размера возмещения учитываются требования разумности и справедливости.

Моральный вред возмещается независимо от имущественного вреда,

который подлежит возмещению, и не связан с размером этого возмещения. Моральный вред возмещается единоразово, если иное не установлено договором или законом.

Р. Майданык отмечает: «Обязательным условием ответственности за причинение вреда является причинная связь между противоправным поведением и причиненным вредом. Если вред не является следствием противоправного поведения причинителя вреда и произошла по другим причинам, у причинителя вреда не возникает обязанности возместить причиненное» [7, с. 84].

За нарушение договора ответственность может наступить в таких формах, как взыскание убытков и неустойка. Рассмотрим несколько возможных вариантов наступления ответственности за нарушение договора о суррогатном материнстве.

Если суррогатная мать не придет на запланированную консультацию с врачом или пропустит медицинские процедуры, которые были предусмотрены программой суррогатного материнства, то, соответственно, она должна возместить потенциальным родителям их стоимость, то есть уплатить неустойку, размер которой должен быть определен в договоре.

В случае непоявления суррогатной матери без уважительных причин в клинику для переноса в ее организм эмбриона, то, соответственно, ее действия являются нарушением договора и она должна заплатить штраф и вернуть все деньги, которые были ей выплачены потенциальными родителями. А последние, в свою очередь, могут расторгнуть с ней договор согласно положениям ч. 2 ст. 651 ГК Украины, где указано, что договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон в случае существенного нарушения договора второй стороной. В данном случае нарушение является существенным, поскольку суррогатная мать не забеременеет, и потенциальные родители будут лишены возможности рождения ребенка, которого они желали, заключая договор.

Отметим, что суррогатная мать должна быть освобождена от ответ-



ственности при наличии уважительных причин, в частности: болезни, госпитализации, смерти суррогатной матери или членов ее семьи, что должно быть подтверждено документами, соответствующего органа или учреждения. Также, одним из оснований освобождения суррогатной матери от ответственности за нарушение обязательства является действие непреодолимой силы, что предусмотрено ст. 617 ГК Украины.

Если у суррогатной матери наступит собственная беременность, не связанная с ВРТ, то, соответственно, она не сможет выполнить взятые по договору обязательства, а потому должна будет вернуть потенциальным родителям деньги, которые получила от них по договору, а также уплатить штраф. В таком случае произойдет существенное изменение обстоятельств, и договор может быть изменен или расторгнут в соответствии со ст. 652 ГК Украины. Согласно ч. 2 ст. 653 ГК Украины, в случае расторжения договора обязательства сторон прекращаются.

В случае уведомления суррогатной матерью другим лицам любой информации, относительно ее участия в программе суррогатного материнства, или о рождении ребенка или договора потенциальные родители имеют право на возмещение морального и имущественного вреда, который был им причинен таким разглашением.

Одной из обязанностей суррогатной матери является предоставление письменного нотариально удостоверенного согласия на запись потенциальных родителей родителями ребенка. Если она откажется предоставить такое согласие или подписать другие документы, которые будут необходимы для регистрации ребенка на потенциальных родителей, в случае задержки оформления необходимых документов по вине суррогатной матери, то она должна уплатить штраф в связи с нарушением обязательств, размер штрафа должен быть определен в договоре.

Если по вине суррогатной матери родившийся ребенок будет с пороками развития или с патологией и это будет установлено заключением вра-

чебной комиссии, то она должна вернуть потенциальным родителям все полученные от них средства, а также деньги, потраченные ими на прохождение ВРТ в учреждении здравоохранения, и уплатить штраф.

Если суррогатная мать по своему усмотрению сделает аборт, для проведения которого не было медицинских оснований и рекомендаций врача, осуществляющего наблюдение за беременностью, или такое действие не было согласовано с потенциальными родителями, то суррогатная мать должна вернуть потенциальным родителям все расходы, которые они понесли, на проведение ВРТ и уплаченные ей по договору деньги, а также выплатить штраф.

Возможен также случай, когда суррогатная мать будет участвовать в нескольких программах ВРТ одновременно и не сообщит об этом потенциальным родителям, с которыми у нее будет заключен договор суррогатного материнства, или она откажется от дальнейшего участия в программе без уважительных на то причин. В таком случае в договоре должно быть предусмотрено, что она должна вернуть потенциальным родителям деньги, которые были ими потрачены на ВРТ, а также средства, которые были ей, выплачены по договору. И, конечно, суррогатная мать должна выплатить неустойку в виде штрафа в связи с невыполнением своих обязательств.

Что касается ответственности потенциальных родителей по договору, то можно рассмотреть следующие варианты.

Так, если потенциальные родители не выплатили указанную в договоре денежную компенсацию суррогатной матери после рождения ребенка, то за каждый день просрочки выплаты они должны уплатить пеню, размер которой будет исчисляться в процентах от суммы компенсации суррогатной матери, которая предусмотрена договором. Учитывая тот факт, что денежная компенсация суррогатной матери обычно достаточно значительна, считаем, что пеня в размере 1% будет приемлемой для сторон договора. По нашему мнению, потенциальные родители должны

быть освобождены от уплаты пени, если просрочка выплаты денежной компенсации будет связана с работой банка.

Если во время родов суррогатная мать умрет, то потенциальные родители должны выплатить определенную ей договором денежную компенсацию её наследникам.

После рождения ребенка потенциальные родители обязаны подать все необходимые документы и зарегистрировать ребенка на себя, указав в свидетельстве о рождении себя отцом и матерью ребенка соответственно. Даже если ребенок родился с пороками развития или патологией.

Л. К. Айвар пишет, что: «Штрафные санкции, взыскания расходов с недобросовестной стороны, возмещение морального вреда и другие материальные возмещения должны быть существенными, что дисциплинирует стороны договора» [8, с. 17].

Диссертант соглашается с мнением Л. К. Айвар, ведь стороны должны со всей ответственностью относиться к заключению договора о суррогатном материнстве и с уважением друг к другу. Поскольку рождение в будущем ребенка является важным событием, стороны должны четко осознавать свою ответственность, а соответствующие санкции способствовать надлежащему выполнению условий договора.

Выводы. Итак, исходя из сказанного выше, можно отметить, что гражданско-правовая ответственность возникает на основании правонарушения. Условиями гражданско-правовой ответственности являются: противоправное поведение; вред; причинная связь между противоправным поведением и вредом; вина правонарушителя. По договору суррогатного материнства стороны несут ответственность в форме убытков и выплаты неустойки. Моральный вред возмещается в независимости от имущественного вреда.

При наличии уважительных причин в случаях, определенных договором, суррогатная мать должна быть освобождена от ответственности перед потенциальными родителями. Договор о суррогатном материнстве может быть расторгнут в связи с

существенным изменением обстоятельств или существенного нарушения договора одной из сторон.

С целью защиты прав и законных интересов участников ВРТ необходимо разработать и принять закон, который бы должным образом регулировал указанные правоотношения. Ответственность сторон по договору о суррогатном материнстве будет регулироваться положениями договора и нормами гражданского законодательства Украины.

Список использованной литературы:

1. Семейный кодекс Украины № 2947-III от 10.01.2002 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/2947-14>.

2. Закон Украины «Основы законодательства Украины о здравоохранении» № 2801-XII от 19.11.1992 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/2801-12>.

3. Приказ Министерства здравоохранения Украины № 771 от 23.12.2008 «Об утверждении Инструкции о порядке применения вспомогательных репродуктивных технологий» [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z0263-09>.

4. Юридичний словник. За редакцією В. Г. Гончаренка. – Ю. : К. : «ФОРУМ». – 2005. – 473 с.

5. Харитонов Є.О., Старцев О.В. Цивільне право України : підручник. – Вид. 2, перероб. і доп. – К. : Істина, 2007. – 816 с.

6. Гражданский кодекс Украины № 435-IV от 16.01.2003 [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/435-15>.

7. Майданик Р. Питання цивільно-правової відповідальності за договором про надання медичних послуг / Р. Майданик // Право України. – 2011. – № 11–12. – С. 82–91.

8. Айвар Л. К. Правовая защита суррогатного материнства / Л. К. Айвар // Адвокат. – М., 2006. – № 3. – С. 13–18.

РАЗГРАНИЧЕНИЕ ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ СЛУЖЕБНЫМ ПОЛОЖЕНИЕМ С ДРУГИМИ КОРРУПЦИОННЫМИ ДЕЯНИЯМИ

Л. ГОЛОВИЙЧУК,
аспирант II курса кафедры криминально-правовых дисциплин
Академии таможенной службы Украины

SUMMARY

In the present article discusses the features that allow to distinguish the abuse of power or position (Article 364 of the Criminal Code of Ukraine) from other acts of corruption, for which is provided criminal, administrative or disciplinary of liability. In a scientific paper attempts to make a comparative analysis of the existing legal provisions related to the establishment of liability for acts of corruption. At the same time been demarcated the limits of criminal and administrative responsibility for the abuse of misuse of official position by officials in government agencies. Attention is focused on the common signs of the objective side of crime (Article 364 of the Criminal Code) and offenses under articles 172-2 and 172-3 of the Code of Administrative Offences.

Key words: the objective aspect of the crime, the subjective aspect of the crime, the signs of abuse of office, the customs authorities, the special subject of the crime order.

* * *

В представленной статье рассматриваются признаки, позволяющие отграничить злоупотребление властью или служебным положением (ст. 364 Уголовного кодекса Украины) от других коррупционных деяний, за которые предусмотрена уголовная, административная или дисциплинарная ответственность. В научной статье предпринята попытка проведения сравнительного анализа действующих правовых норм, связанных с установлением ответственности за коррупционные деяния. При этом проведено разграничение пределов уголовной и административной ответственности за злоупотребления, связанные с использованием служебного положения должностными лицами государственных структур. Акцентируется внимание на общих признаках объективной стороны состава преступления (ст. 364 УК Украины) и правонарушений, предусмотренных статьями 172-2 и 172-3 Кодекса Украины об административных правонарушениях.

Ключевые слова: объективная сторона преступления, субъективная сторона преступления, признаки злоупотребления служебным положением, таможенные органы, специальный субъект преступления.

Постановка проблемы. Актуальными и сложными в теории и практике применения уголовного законодательства в части регламентации уголовной ответственности за преступления в сфере служебной деятельности, совершенные сотрудниками таможенных органов, являются вопросы соотношения злоупотребления служебным положением и злоупотребления власти с конкурирующими и смежными составами преступлений, а также с коррупционными деяниями, которые могут повлечь и иные виды ответственности (дисциплинарную, административную). Внимание к указанным проблемам обусловлено тем, что при квалификации преступлений данной группы возникают трудности при проведении досудебного расследования и при рассмотрении их в судах.

Анализ публикаций. Проблема предупреждения преступности, организация противодействия преступности в целом и отдельным ее видам в связи со сложностью и многоплановостью отражена в работах многих отечественных и зарубежных исследователей. Вопросам же борьбы с коррупционной преступностью, пре-

ступлениями в сфере служебной деятельности посвящено много научных трудов. Общие вопросы противодействия данному виду преступности рассматривались в работах А. Б. Сахарова, Г. Р. Смолицкого, Б. С. Утевского, отдельных видов преступлений в сфере служебной деятельности – в работах К. В. Антонова, Б. В. Волженкина,