

ОТЗЫВ

официального оппонента

на кандидатскую диссертацию Горбуновой Ольги Викторовны на тему «Договор хранения эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий», представленную на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право (юридические науки)

Кандидатская диссертация О.В. Горбуновой на тему «Договор хранения эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий» посвящена исследованию и анализу проблем, связанных с правовым регулированием отношений, возникающих при заключении и исполнении гражданско-правового договора, обеспечивающего правовые аспекты сохранности эмбрионов человека, которые впоследствии предполагается использовать при применении вспомогательных репродуктивных технологий.

Правовая природа и особенности договора хранения эмбрионов человека, появившегося благодаря достижениям биологии и медицины, его место в системе гражданско-правовых договоров, объем правовых возможностей у участников возникающих при этом отношений вызывают неподдельный научный интерес и обусловленные им острейшие дискуссии на страницах специальной юридической и медицинской литературы. Возможность хранения эмбрионов в замороженном состоянии позволяет решать огромный пласт проблем, начиная с частных, семейных, кончая публичными, государственными.

Актуальность темы диссертационного исследования не вызывает сомнения. Она обусловлена целым рядом факторов. В условиях сложной демографической ситуации в стране, когда стимулирование роста рождаемости детей становится одним из важнейших направлений государственной политики, хранение и

последующее использование эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий способны увеличивать рождаемость, что будет в определенной степени способствовать решению демографической проблемы. Возможность использования лишних гамет эмбрионов, хранящихся в замороженном состоянии, в исследовательских целях будет способствовать дальнейшему развитию медицины и биологии. Одновременно перед гражданами, имеющими сложности с естественным зачатием ребенка, а потому лишенными радости материнства и отцовства, либо рискующими по объективным причинам медицинского характера родить нездоровое потомство, открываются обнадеживающие перспективы.

Вместе с тем на сегодняшний день не разработано целостное научное представление об основополагающих правовых началах применения вспомогательных репродуктивных технологий, в том числе с использованием находящихся на хранении эмбрионов. Отношения, возникающие в связи с оказанием услуг по хранению эмбрионов человека, не нашли адекватного правового регулирования, отсутствуют специальные правила, определяющие правовой режим эмбрионов, создаваемых в медицинских условиях, нет четкого представления о существенных особенностях договора хранения эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий, правовом статусе, правах и обязанностях его участников. Результатом недостаточности фундаментальных теоретических исследований в сфере хранения эмбрионов и несовершенства законодательства является отсутствие единой правоприменительной практики. Таким образом, проблема правового регулирования отношений пациента с медицинской организацией по поводу применения криоконсервации и хранения эмбрионов остается острой и открытой. Вместе с тем нет ни одного комплексного научного исследования, посвященного анализу проблем правового регулирования отношений по хранению эмбрионов человека.

Потребность в таком анализе является очевидной в целях решения задачи формирования специального законодательства в данной области общественных отношений и обеспечения единообразия практики его применения.

Институт договора хранения эмбрионов человека мало изучен в юридической и медицинской литературе. Осознание обществом тех возможностей, которые открываются с применением методов криоконсервации и хранения эмбрионов, требуют глубокого понимания происходящих при этом процессов, нуждающихся в адекватном законодательном регулировании.

Настоящее диссертационное исследование направлено на осуществление научного анализа и поиск путей решения комплекса обозначенных проблем.

Степень обоснованности научных положений, выводов и рекомендаций, сформулированных в диссертации подтверждается использованием в процессе исследования общих и частных научных методов, в том числе метода сравнительного правоведения, широким кругом теоретических и эмпирических источников, изученных и проанализированных соискателем.

На защиту диссертантом выносятся восемь положений, в которых предложены авторское определение договора хранения эмбрионов при применении вспомогательных репродуктивных технологий, его форма и содержание; классификация договоров хранения эмбрионов, а также их разграничение со смежными договорами; определено место данного договора в системе договоров об оказании медицинских услуг; установлены принципы, на основе которых должен формироваться механизм правового регулирования отношений по хранению эмбрионов; устанавливаются особенности правового режима эмбриона.

Полагаю, что комплекс этих положений, нашедших обоснование в тексте диссертации, свидетельствует о том, что диссертанту в целом

удалось разработать научную концепцию (систему научных взглядов) о договоре хранения эмбрионов при применении вспомогательных репродуктивных технологий. В работе содержатся и другие положения, которые могут быть признаны вкладом в развитие юридической науки (стр. 134).

Сформулированные автором научные положения, выводы и рекомендации представляются обладающими научной новизной, логически выверенными, тщательно сформулированными и в достаточной степени обоснованными.

Новизна исследования и достоверность полученных результатов представляются достаточно убедительными как с теоретической, так и с практической точки зрения. Степень разработанности правовых проблем, связанных с возможностью хранения эмбрионов человека, чрезвычайно низка. Научная новизна настоящей диссертации заключается в том, что она является первым фундаментальным исследованием фактических общественных отношений, возникающих при заключении и исполнении гражданско-правового договора хранения эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий. В диссертации представлена концепция такого договора, разработаны теоретические и практические пути решения проблем, связанных с формированием необходимого и достаточного механизма правового регулирования соответствующих отношений.

В силу особенностей и сложности содержания объекта и предмета исследования можно констатировать, что соискателем проделана заслуживающая высокой оценки весьма объемная работа по изучению и анализу доктринальных и эмпирических материалов. Избранный автором методологический подход может быть признан вполне обоснованным и конструктивным. Изучение зарубежного опыта в исследуемой области общественных отношений открывает широкие возможности для наиболее

оптимального решения проблем законодательного регулирования правового аспекта хранения эмбрионов.

Не вызывает сомнения, что содержание диссертации и ее выводы представляют собой существенный вклад в развитие науки гражданского права. Сделанные соискателем выводы могут быть использованы в законотворческой деятельности, при преподавании гражданского и медицинского права, для дальнейшего развития института договора хранения эмбрионов. Сформулированные в диссертации выводы и положения развивают и дополняют доктринальные представления о договорах хранения эмбрионов в системе гражданско-правовых договоров и особенностях правового режима эмбрионов.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования и включает введение, две главы, объединяющие семь параграфов, заключение, список сокращений, библиографический список и приложения. Автореферат отражает содержание диссертации.

Автором опубликовано достаточное количество статей, в том числе в рецензируемых научных изданиях, рекомендованных для защиты по специальности 12.00. 03.

Вместе с тем нахожу необходимым обратить внимание на некоторые вопросы, возникшие при изучении диссертации, которые нуждаются в дополнительных пояснениях и обоснованиях.

1) автор приходит к выводу о том, что договор хранения эмбрионов человека при применении вспомогательных репродуктивных технологий следует рассматривать как вид договора оказания медицинских услуг, а не разновидность договора хранения, приводя при этом следующие аргументы: а) особый субъектный состав; б) особый предмет договора – эмбрион человека; в) рисковый характер договорного обязательства (стр. 45). Однако такие же особенности мы можем обнаружить в некоторых разновидностях договора хранения, предусмотренных гл. 47 ГК РФ «Хранение»: это и особый субъектный состав (п. 2 ст. 886 ГК РФ), и

необычный предмет (вещи с опасными свойствами), и рисковый характер (ст. 894 ГК РФ), что не помешало им вписаться в правовую формулу хранения. По этой причине, на мой взгляд, требуются и другие, более весомые аргументы для исключения договора хранения эмбрионов из системы договоров хранения. Одновременно автору необходимо было высказаться о перспективах легализации исследуемого договора в ГК РФ, об определении его места в системе договорных обязательств, закрепленных ГК РФ. Нормы гл. 39 ГК РФ, которые, по мнению диссертанта должны применяться к договору хранения эмбрионов, мягко говоря, не совсем для этого подходят: взять хотя бы п. 2 ст. 782 ГК РФ, закрепивший право исполнителя на односторонний отказ от исполнения договора.

2) Вопреки утверждениям автора о том, что человеческий эмбрион выступает объектом договора хранения (стр. 85, хотя на стр. 12 он выступает объектом правоотношения), а медицинская услуга - его предметом (стр. 12, 14 и др.), полагаем, что предметом договора хранения является то, что передается на хранение, а именно эмбрион. Автор допускает смешение понятий «предмет договора» и «объект обязательственного правоотношения», поскольку согласно ст. 128 ГК РФ оказание услуг выступает объектом гражданских прав, а содержание п. 1 ст. 307 ГК РФ, закрепляющего понятие обязательства, однозначно свидетельствует о том, что его объектом выступает действие (бездействие) должника, а именно - оказание соответствующей услуги.

3) Понятие передаваемого на хранение эмбриона должно, на наш взгляд, получить более серьезное обоснование. Изучив огромное число точек зрения на эмбрион, признав собственниками эмбриона родителей (стр. 102), автор не готов принять то, что эмбрион - это вещь (особого рода), поскольку только по поводу вещей могут возникать вещные права.

Полагаем, что признание автором эмбриона «особым объектом» (стр. 104) не может способствовать конструктивному развитию теории

правового режима эмбриона, включенного в гражданский оборот. Автору следовало также определить, какой юридический факт (фактический состав) является основанием возникновения права собственности на эмбрион. Это, на наш взгляд, важно, поскольку передача эмбриона на хранение есть ни что иное как акт распоряжения вещью, а распорядиться вещью может либо собственник, либо управомоченное им лицо.

Не совсем ясно, может ли в процессе хранения эмбриона меняться его собственник, например, в порядке наследования, и повлияет ли это на содержание договора хранения.

4) Не достаточно понятна и убедительна правовая природа информированного добровольного согласия пациентов на хранение эмбрионов (стр. 14), которое диссертант именует «соглашением пациентов между собой», в котором медицинская организация не участвует, однако обязана соблюдать его условия.

5) Представляется, что с учетом заявленной темы диссертационного исследования, не достаточное внимание автором уделено характеристике прав и обязанностей участников договора хранения (стр. 169-170).

Отмеченные замечания носят, безусловно, дискуссионный характер и не влияют на общую положительную характеристику диссертационного исследования, не умаляют его высокой положительной оценки.

Соответствие исследования требованиям, предъявляемым к диссертациям Положением о присуждении ученых степеней.

Настоящее диссертационное исследование как по содержанию, так и по форме соответствует требованиям, предъявляемым к диссертациям на соискание ученой степени кандидата юридических наук, установленным Положением о присуждении ученых степеней.

Содержание диссертации соответствует паспорту специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Таким образом, соискатель Горбунова Ольга Викторовна заслуживает присуждения ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Официальный оппонент:

Шевчук Светлана Степановна

доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры гражданского права и процесса Юридического института ФГАОУ ВО «Северо-Кавказский федеральный университет»

Шевчук Светлана Степановна

Дата подписания: «24» ноября 2020 г.

Подпись Шевчук Светланы Степановны удостоверяю:

Подпись Шевчук Светланы Степановны удостоверяю:



Лобичева А. В.

Контактные данные:

Телефон: 8 (928) 814- 84- 79; e-mail: kafcivil@mail.ru

Специальность, по которой официальным оппонентом защищена диссертация: 12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право.

Адрес места работы:

355017, г. Ставрополь, ул. Пушкина, д. 1, стр. 2 корп. 20.
Юридический институт ФГАОУ ВО «Северо-Кавказский федеральный университет».

Телефон: 8(8652) 33-00-23; e-mail: info@ncfu.ru