

**ОСОБЕННОСТИ
ПРИЗНАНИЯ НАСЛЕДНИКОМ
В НАСЛЕДСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЯХ**

Жарова Е.В.,

Левченко И.А.,

ГОО ВПО «Донецкая академия внутренних дел Министерства внутренних дел
Донецкой Народной Республики», г. Донецк
admsud19@mail.ru

Современные условия развития общества, возникновение новейших методов воспроизводства человека, обуславливает необходимость исследования и урегулирования законодателем впоследствии вопроса относительно условий признания наследником ребенка, зачатого с помощью медицинских технологий после смерти наследодателя.

Цель научного исследования состоит в проведении анализа условий признания наследником ребенка, зачатого с помощью медицинских технологий после смерти наследодателя .согласно гражданского законодательства Украины, РФ и иных стран

Важность вопроса установления правового механизма определения происхождения лица, зачатого уже после смерти наследодателя обусловлена развитием медицины и различных методик оплодотворения. Такие вопросы затрагивают одновременно права человека в сфере репродукции и права посмертно зачатого ребенка.

Благодаря вспомогательным репродуктивным технологиям (далее — ВРТ), включающим использование криоконсервированных гамет (половых клеток), тканей репродуктивных органов или эмбрионов, в конце XX в. стало возможным

зачатие ребенка после смерти его генетического родителя (посмертная репродукция) [1].

Во многих западных странах вопрос посмертной репродукции уже нашел свое отражение в гражданском законодательстве. И ключевыми моментами при установлении происхождения посмертно зачатого ребенка от умершего родителя согласно зарубежному законодательству выступает, во-первых, согласие умершего на посмертную репродукцию, а, во-вторых, согласие донора биологического материала быть родителем такого ребенка. Так, традиционно для того, чтобы наследовать, необходимо находиться в живых в день смерти наследодателя или быть зачатым до его смерти, но это правило уже изменено в 21 штате США и канадской провинции Британская Колумбия, где посмертно зачатые дети вправе наследовать. Однако, помимо установления их происхождения от наследодателя, определены нескольких дополнительных условий возникновения их наследственных прав.

Дата зачатия в случае рождения ребенка в результате применения ВРТ определяется датой (временем) проведения процедуры инсеминации женщины или переноса эмбриона в полость матки [1]. В отдельных государствах (Германии, Дании, Франции, Швейцарии, Швеции) посмертная репродукция была запрещена [2], а в ряде государств (Бельгии, Великобритании, Израиле, Нидерландах, США и др.) она осуществляется легально. Что касается, например, законодательства РФ или Украины, вопрос о нормативно-правовом регулировании посмертной репродукции человека пока не нашел отклика у законодателя, при этом в России первое сообщение о рождении ребенка через 9 лет после смерти его отца поступило из Екатеринбурга еще в 2005 г. [3].

В результате проведенного исследования, установлено, что для тех государств, законодательство которых урегулировало вопрос посмертной репродукции, определение происхождения ребенка от умершего до его зачатия родителя базируется главным образом на письменном согласии лица, предоставившего свой генетический материал. При этом, например, в Израиле [2] и Новой Зеландии [1], не редки случаи когда суд может дать необходимое

разрешение пережившему супругу или партнеру, исходя из предполагаемого желания больного или только что умершего мужчины, зачать ребенка после своей смерти.

Для большей определенности при посмертном установлении воли человека в отношении посмертной репродукции (согласия или его отсутствия, выявления лица, уполномоченного распоряжаться генетическим материалом умершего) израильский адвокат Ирит Розенблюм предложил так называемое биологическое завещание [1], которое могут составить израильские военнослужащие с учетом риска их гибели или ранения, исключающего возможность иметь детей. Автор этой идеи исходит в том числе из того, что замороженные гаметы и эмбрионы являются объектами права собственности.

В России и Украине, а соответственно и в ДНР, если генетические родители в браке между собой не состоят, происхождение ребенка от умершего до его зачатия отца (если только он не был просто донором спермы) может быть установлено в судебном порядке по модели, применяемой в случае рождения ребенка женщиной, не состоящей в браке, на основании генетической связи между ребенком и его умершим родителем [6, 7]. Однако, к моменту рождения ребенка брак супругов, выразивших свое согласие на применение ВРТ, уже прекращен. При этом, срок рождения ребенка после смерти отца для записи об отцовстве на основании документа, подтверждающего супружеские отношения родителей, ограничен в Семейном кодексе, Гражданском кодексе РФ и Украины во всех случаях 300 днями со дня смерти отца, а запись о матери, умершей ранее зачатия ребенка, с учетом порядка совершения такой записи не может быть произведена, на наш взгляд, иначе, как на основании решения суда.

Таким образом, в РФ и Украине установление происхождения ребенка в случае его посмертного зачатия не урегулировано.

К решению вопроса о предоставлении права наследования зачатым после смерти родителя детям, происхождение которых от умершего установлено, в мировой практике имеются два подхода. Один из них состоит в отрицании наследственных прав посмертно зачатых детей и отражен не только в

наследственном праве РФ и Украины [4, 5], но и, например, в законодательстве Великобритании, Израиле и Нидерландах, где запись об отце в свидетельстве о рождении не предоставляет ребенку, зачатому после смерти отца, права наследования [1].

Противоположным образом вопрос стал решаться в части штатов США. При этом согласно законодательству, признающему наследственные права посмертно зачатых детей, включая Единообразный наследственный кодекс США, происхождение посмертно зачатого ребенка от наследодателя, установленное в предусмотренном законом порядке, является необходимым, но вовсе не единственным условием предоставления такому ребенку права наследования. Так, в 2008 г. Единообразный наследственный кодекс США был дополнен положениями, предусматривающими следующие условия наследования посмертно зачатым ребенком имущества наследодателя: 1) согласие на посмертное зачатие ребенка с намерением быть его родителем; 2) зачатие не позднее 36 месяцев со дня смерти или рождение ребенка не позднее 45 месяцев после смерти [1, 3]. Период продолжительностью 36 месяцев был определен, чтобы позволить пережившему супругу или партнеру оправиться от горя и принять осознанное решение об использовании ВРТ, а также исходя из серьезной вероятности неудачных попыток добиться беременности. Альтернативный срок (срок рождения ребенка в пределах 45 месяцев со дня смерти) был установлен посредством добавления к 36-месячному периоду 9 месяцев, составляющих обычный срок беременности, для тех случаев, когда отсутствует медицинская документация о точной дате зачатия (*in utero*) [1].

Таким образом, в результате проведенного исследования, установлено, что, в целом, цивилистика западных стран на данный момент достаточным образом урегулирован вопрос определения происхождения лица, зачатого после смерти биологического родителя с помощью медицинских технологий. Так, письменное согласие наследодателя на посмертную репродукцию и ограничение срока зачатия ребенка, как было нами установлено, признаются за рубежом основными необходимыми условиями призвания к наследованию его посмертно

зачатых детей, но при этом в отдельных странах призвание детей, зачатых после смерти наследодателя к наследованию требует соблюдения дополнительных условия, в частности, наличие завещания, пребывание родившего ребенка женщины в официальном браке с умершим мужчиной, являющимся донором генетического материала.

Следовательно, расширение медицинских возможностей для зачатия ребенка после смерти родителя обуславливает необходимость законодательного урегулирования вопроса установления правил происхождения такого ребенка и вопросов признания такого ребенка наследником умершего. В связи с изложенным внесено предложение о возможном рассмотрении законодательным органом ДНР вопроса об разработке соответствующей нормы для Проектов Гражданского и Семейного кодексов ДНР.

Список литературы:

1. Шелютто М.Л. Дети, зачатые после смерти родителя: установление происхождения и наследственные права/Шелютто М. Л.//КиберЛенинка- [электронный ресурс] - код доступа- <https://cyberleninka.ru/article/n/deti-zachatye-posle-smerti-roditelya-ustanovlenie-proishozhdeniya-i-nasledstvennye-prava>
2. Кириченко К. А. Современные теории оснований возникновения родительских прав // Семейное и жилищное право. 2008. № 6.
3. Малкин О. Ю. Лица, призываемые к наследованию по закону // Наследственное право. 2014. № 4.
4. Гражданский кодекс Украины: Закон Украины от 16.01.2003 № 435-IV//оф. сайт Верховна Рада України - [электронный ресурс] - код доступа <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/435-15>
5. Гражданский кодекс Российской Федерации от 21.10.1994 года// Консультант [электронный ресурс] - код доступа http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/
6. Семейный кодекс Украины № 2947-III 10.01.2002 г.//Верховна Рада [электронный ресурс] - код доступа <https://zakon.rada.gov.ua/laws/card/2947-14/ed20181014?lang=ru>