

Анализ законодательства и нормативных документов в сфере ВИЧ эпидемии и прав МСМ и трансгендеров в Азербайджане

Баку, Азербайджан, 2015

СОДЕРЖАНИЕ

Введение _____

Выражение признательности _____

Краткое содержание _____

Методология анализа _____

О стране - где проводился анализ. Распространение ВИЧ инфекции _____

Действующее законодательство страны в отношении ВИЧ и здравоохранения _____

Права человека и конституционное положение _____

Дискриминация в обществе и защита от преступлений на почве ненависти _____

Юридический статус однополых браков и усыновление _____

Рекомендации _____

Источники и использованная литература _____

Сокращения

АРВ–терапия антиретровирусная терапия (АРВТ)
ВИЧ вирус иммунодефицита человека

ИППП инфекции, передаваемые половым путем
ЛЖВ люди, живущие с ВИЧ

МСМ мужчины, практикующие сексуальные контакты с мужчинами

НПО неправительственная организация

Введение

Не смотря на то, что в большинство странах Центральной Европы и Средней Азии права МСМ и трансгендеров по законодательными и правовыми нормативными документами защищены, они на сегодняшний день сталкиваются с разными формами нетерпимости и дискриминации не только в обществе, но и даже в своей собственной семье, среди своих родных и близких. Толерантные законы не смогли изменить ментальное отношение людей к МСМ и трансгендерам, включая

маргинализацию, социальное отчуждение и даже насилие. Криминализация происходит на почве сексуальной ориентации и гендерной идентичности. И общество не смотря на то, что, законы определили МСМ и трансгендерам их права, общество отказывается принимать их как равноправные члены. В некоторых странах изменение в законодательстве прошли с многочисленными упреками и протестами от общества: участвовали в этом активно также субъекты гражданского сообщества – СМИ, НПО и религиозные общины. Но сам процесс легализации однополых отношений позитивно влияло на позицию МСМ и в последние годы их было более заметно в обществе, они начинали высказаться по поводу своих прав, принимают участие в дебатах и организовываются. 1/

Оставаясь «невидимыми» в обществе, МСМ и трансгендерам было крайне трудно отстаивать свои права, получить необходимые услуги, в том числе медицинские. На проблему распространения ВИЧ и других заболеваний, передаваемых половым путем (ЗППП) среди них, многие страны старались не обращать особого внимания, дабы не «трогать гнев» общественности. Ведь в последние 20 лет ВИЧ инфекция считалась болезнью именно МСМ и трансгендеров. Почти во всех странах Восточной Европы и Центральной Азии ответные меры по противодействию ВИЧ проводятся, внедрены программы снижения вреда и связанные с этой программой спектр услуг. Но эти программы будут более эффективны в условиях, когда защищены права человека, особенно в отношении уязвимых групп, в эти группы как раз и входят МСМ и трансгендеры.

В странах, где менталитет народа и религиозные взгляды отличались своим радикализмом – незаметность ЛГБТ сообщества можно было частично объяснить. Некоторые страны смогли декриминализовать однополые браки, но в некоторых странах до сих пор права на однополые акты по закону запрещено.

Проводимые реформы в законодательной системе стран региона в большинстве случаев не имели подхода, основанного на уважении прав человека. Поэтому, страны, которые вошли в Европейский Совет, в обязательном порядке легализовали однополые отношения, но их законодательство не гарантирует запрет дискриминации по признаку сексуальной ориентации. Также юридически не признают однополых союзов. Международные соглашения о правах человека налагают на государства обязательства уважать и защищать прав человека, сделать это посредством улучшения национальных законов и политики. 2/

Также следует отметить, что, имеется целый ряд гражданских и политических прав, имеющих непосредственное отношение к принятию эффективных мер по противодействию ВИЧ: включая право на жизнь, право на свободу и личную неприкосновенность, право на частную жизнь, право на свободу выражения мнения и право на объединение. На основе правовой системы каждой страны должен лежать базовый принцип недопустимости дискриминации. Как раз сейчас этот принцип имеет особую актуальность для людей, у которых зафиксирована социальное отторжение и изоляция. И среди них люди из ЛГБТ сообщества. В не соблюдении этого принципа повышается уязвимость перед ВИЧ инфекцией и препятствует их доступу к медицинским и иным службам.

1. https://www.coe.int/t/commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf

2. http://www.unodc.org/documents/centralasia/Accessibility_of_HIV_prevention_treatment_and_care_services_for_people_who_use_drugs_and_incarcerated_people_in_CA_countries

Выражение признательности

Подготовка данного анализа стало возможным благодаря источникам и людям, которые помогли нам в получении информации и в сборе данных. И благодаря коллегам, которые любезно согласились в процессе анализировать и систематизировать полученную информацию. Эти люди - специалисты программ снижения вреда, врачи, юристы, практикующие общественные адвокаты и те, которые сами входят в сообщество ЛГБТ. Они нам особенно помогли, поделив свои личные истории, где сталкивались с юридическими вопросами.

Следует отметить что, при сборе данных зафиксировалось нехватка информации и источников по разным вопросам анализа. Это указывает на необходимость более фундаментального изучения вопросов и о необходимости совершенствования процесса сбора и обработки данных. Для получения комплексных данных о социально-юридическом положении ЛГБТ необходимо расширить спектр анализа в тех сферах, где существует ограниченный доступ к данным.

Выражаем искреннюю благодарность всем тем, кто внес значительный вклад в разработку этого анализа.

Краткое содержание

Данный анализ был проведен в рамках проекта ЕКОМ (Европейская Коалиция по Мужскому Здоровью) совместно с Региональной сети правовой помощи людям, затронутым ВИЧ. Проект нацелен на проведение анализа законодательных и нормативных документов и актов в сфере ВИЧ-эпидемии и прав MSM и трансгендеров в странах ВЕЦА. Целью анализа было определение пробелов и проблемных пунктов в законодательстве для дальнейшей адвокации, также барьеров реализации прав на нормативно-правовом уровне. Сюда было включено также рекомендации для улучшения правовую практику в отношении ЛГБТ. В странах ВЕЦА анализ проводится страновыми экспертами.

В данном документе анализируются законодательные и нормативные документы Республики Азербайджан. Содержание является обзором национального законодательства в отношении ВИЧ, геев, бисексуалов и других MSM.

Следует отметить, что в настоящее время в евразийском регионе наблюдается быстрый рост эпидемии ВИЧ инфекции и каждая страна региона, в том числе Азербайджан имеет отличительные особенности распространения ВИЧ инфекции. Например, в Азербайджане основной путь заражения ВИЧ инфекции – потребление инъекционных наркотиков. Поэтому в профилактические и ответные меры против ВИЧ, в основном нацелена на эту группу. Но, ответные меры против ВИЧ также ведется среди секс работников и среди MSM. Согласно по результатам исследования дозорному эпидемиологическому надзору в 2011-ом году – распространения ВИЧ инфекции среди MSM составило (в группе в городе Баку) 2%-а. Как среди ПИН это составило 9,5%.

В данном документе представляется также статистика по распространению ВИЧ в стране, обзор выбранной политики препятствия развития ВИЧ и принятые ответные меры. Кроме того, обзор права человека по Конституцию страны на здоровье, на лечение, на защиту. Правовые нормативные акты для предотвращения дискриминации и других ограничений прав, барьеры, которые затрудняют внедрение и расширение охвата услугами тестирования и консультирования ВИЧ на базе организации сообществ и организаций гражданского общества.

В содержании анализа также входят рекомендации для людей, принимавшие решение, также рекомендации для сообщества по адвокации, использованная литература и интернет ссылки.

Методология анализа

В подготовке анализа рассматривались следующие вопросы:

1. Какие законодательные и правовые –нормативные акты применяется для защиты прав человека и в том числе людей, уязвимые перед ВИЧ инфекции, а именно МСМ и трансгендеров? Имеется ли барьеры в этой сфере?
2. Исключает ли законодательные документы криминализацию однополых отношений, усыновление, стигму и дискриминацию в связи с этим?
3. Соответствует ли национальное законодательства в отношении ВИЧ, геев, бисексуалов и других МСМ и трансгендеров международным и региональным стандартам?
4. Законодательство в области здравоохранения и конституционное положение.

Были использованы также следующие качественные методы для сбора информации:

1. Собраны доступные материалы (из Интернета, в частности из официальных сайтов, из литературы, в том числе статистические данные, различные отчеты);
2. Проведены интервью с активистами из сообщества.

Выбранные люди из сообщества помогли наполнить данный анализ конкретными историями. Учитывали при этом особенность (закрытость) этой группы: соблюдали конфиденциальность, гарантия неразглашения историй личного характера.

О стране - где проводилась анализ. Распространение ВИЧ инфекции

Данные о распространении ВИЧ инфекции в Азербайджане показывает, что, эпидемия ВИЧ инфекции находится в концентрированной стадии. ВИЧ инфекция распространено среди следующих групп риска: инъекционные потребители наркотиков (ЛУН), среди секс работников, среди МСМ и путем вертикальной передачи (от матери к ребенку). По данным Республиканского Центра по борьбе со СПИДом, на 1-го января 2014-го года в стране зарегистрировано 4298 ВИЧ инфицированных, из которых 149 – иностранцы, 4149 – граждане Азербайджана. Число летальных случаев среди ВИЧ инфицированных составило 585 человек, из них умерло на стадии СПИДа 368 человек.

Из общего числа ВИЧ –инфицированных 78 % составляют мужчины, 22 % – женщины. Преобладание мужчин в общей структуре ВИЧ –инфицированных наблюдалось и по каждому из отчетных годов (79,9% –в 2012г.). Однако за последние годы наблюдается увеличение числа ВИЧ –инфицированных женщин.

В Азербайджанской Республике заражение ВИЧ–инфекцией происходит в основном в результате инъекционного употребления наркотиков и незащищенных гетеросексуальных контактов. Так, из 4298 ВИЧ–инфицированных, зарегистрированных на 1 января 2014 г, 2444 (56,9%) заразились при употреблении инъекционных наркотиков, 1372 (31,9%) –при гетеросексуальном контакте, 65 детей (1,5%) заразились от ВИЧ–инфицированной матери, 52 (1,2%) человек –при гомосексуальном контакте, 1 (0,02%) – при переливании непроверенной донорской крови. У 364 человек (8,5%) путь инфицирования не установлен.

Широкое распространение инъекционного наркопотребления способствует широкой распространенности среди ЛЖВ инфицирования гепатитом С, которая на 1 января 2014 г.

составляет 57,9%. Из других инфекций, имеющих сходные пути передачи, выявлены следующие: вирусный гепатит В –7,4%, сифилис –7,4%. Поскольку в пенитенциарной системе концентрируется значительное число представителей уязвимых групп, почти треть ВИЧ-инфицированных в Азербайджане (1233 человек –28,7%) составили заключенные. 3/

Действующее законодательство страны в отношении ВИЧ и здравоохранения

Азербайджан является государством –членом Европейского Совета (ЕС), и поэтому подписал и ратифицировал Европейскую конвенцию по правам человека. Азербайджан присоединился к Совету Европы 25 января 2001 года и ратифицировал Европейскую конвенцию 15 апреля 2002 года.

Поэтому с года членства страны в ЕС в стране внесли некоторые изменения в законодательных актах, в связи с европейскими стандартами и основными международными принципами по правам человека. В стране провозгласили верховенство международного права, включая ратифицированные международные договоры, над национальным законодательством. 4. Международные договоры автоматически вступают в силу после их ратификации национальным парламентом, при этом не требуется принятие нового закона о включении положений договора в национальное законодательство. Все законодательные акты, касающиеся прав и свобод человека, подлежат обязательной публикации для широкой публики, в противном случае они считаются недействительными. 5.

Азербайджанская Республика на протяжении лет проводя планомерную борьбу с распространением ВИЧ-инфекции продолжает удерживать эпидемию в рамках концентрированной стадии. Политика препятствия развитию распространения ВИЧ-инфекции в стране, как и раньше, опирается на принципы Декларации тысячелетия (2000 г.), Декларации о приверженности делу борьбы с ВИЧ/СПИДом (2001 г.), Дублинской декларации о партнерстве в борьбе с ВИЧ/СПИДом в Европе и Центральной Азии (2004) и Политической декларации по ВИЧ/СПИДу (2011 г.). 6.

Юридической основой в руководстве и организации системной борьбы с ВИЧ инфекцией в Азербайджане служит ряд законодательных актов, выработанных в соответствии с международным опытом противодействия эпидемии ВИЧ, а именно:

- Закон “Об охране здоровья населения Азербайджанской Республики” от 26.06.1997 года;
- Закон “О борьбе с заболеванием вызываемым ВИЧ” от 11.05.2010 года;
- Закон “О службе социальной помощи” от 30.12.2011 года;
- Постановление Кабинета Министров Азербайджанской Республики “Об утверждении некоторых нормативно-правовых актов в связи с применением Закона “О борьбе с заболеванием, вызываемым ВИЧ” от 27.04.2011 года №62;
- Постановление Кабинета Министров Азербайджанской Республики “Об утверждении списка опасных инфекционных заболеваний” от 30.06.2011 года;
- “Программа мероприятий по предупреждению и борьбе с ВИЧ/СПИДом в Азербайджанской Республике на 2008 - 2013 гг.” от 27.11.2008 года;

3. http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knowyourresponse/countryprogressreports/2014countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

4. Конституция Азербайджана от 12 ноября 1995 года, статья 151

5. Там же.

6.

http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knowyourresponse/countryprogressreports/2014countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

- Государственная программа «О борьбе с незаконным оборотом наркотиков, их прекурсоров, психотропных веществ и распространением наркомании в Азербайджанской Республике в 2013 – 2018 гг» от 24 июня 2013 г. №2966;
- Стратегический план Министерства Здравоохранения Азербайджанской Республики на 2011 –2015 гг. Одним из важных направлений Плана является противостояние эпидемии ВИЧ /СПИДа
- Приказ Министерства Здравоохранения Азербайджанской Республики “О борьбе с заболеванием вызываемым ВИЧ” от 31.08.2012 года №65. 7.

Глобальным Фондом на мероприятия по противодействию распространения ВИЧ/СПИДа в Азербайджане за 2012 – 2013гг. было выделено 12 640 617,97 USD (8 261 587,28 USD – в 2012г. и 4 379 030,69 USD–в 2013г.), из которых на профилактические программы (включая профилактическую работу, направленную на изменение поведения и снижение вреда в уязвимых группах населения –ПИН, КСР, МСМ, заключенные, молодежь и т.п) затрачено 5458 052,79 USD, на уход и лечение (включая АРВ–терапию, лечение оппортунистических инфекций, паллиативную помощь ЛЖВ и социальное сопровождение) – 2 371 190,95 USD, управление программами –4362 389,84 USD, кадровые ресурсы – 448 984,39 USD. В отчетном периоде существенно увеличено государственное финансирование борьбы с эпидемией ВИЧ/СПИДа. Бюджет на расходы в связи с ВИЧ/СПИДом составил: в 2012г. – 7 007 090,10 USD , в 2013г. – 13 390 122,55 USD. 8.

Законодательство страны в отношении ВИЧ и здравоохранения настроена позитивно, в основном учтены все международные нормы и принятые декларации. «Закон о ВИЧ инфекции», которая принята в 2010-ом году, включает в себя новые принципы по борьбе с ВИЧ, такие, как применение программ снижения вреда, как эффективное средство профилактики ВИЧ инфекции, лечение коинфекции у ВИЧ положительных и т. д. 9.

В 2011-ом году Кабинетом Министров принята постановление « О внедрении закона ВИЧ инфекции» с некоторыми важными нормативно-правовыми актами, в том числе, о лечении людей с ВИЧ от гепатита С из государственного бюджета. 10. Так, в начале 2015-го года в Министерстве Здравоохранения создана комиссия по обследованию и лечению больных гепатитом и уже у концу года принимали первые больные из уязвимых групп, для обследования и лечения, например, людей, у которых ВИЧ инфекция. 11.

Самым важным компонентом в профилактике ВИЧ инфекции является своевременное тестирование и консультирование на ВИЧ и вовремя начатое лечение – АРВТ. Сейчас активно обсуждается проблемы в передвижении людей с ВИЧ статусом, в связи с ограничением их въезда в некоторые страны. Проблемы в миграционных вопросах также затрудняет их доступ к профилактическим программам, в основном – к тестированию и консультированию. Применяемый запрет к въезду людей с ВИЧ статусом или в случаи о незнании о своем статусе в некоторых странах – принуждает их остаться в тени, дабы не попасть на зрение миграционных служб. Ограничения на поездки людей, живущих с ВИЧ, не только затрудняют доступ ко всем видам тестирования и консультирования в связи с ВИЧ, также включая тестирование и консультирование на базе организаций сообществ.

7. http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knownyourresponse/countryprogressreports/2014countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

8. http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knownyourresponse/countryprogressreports/2014countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

9. Закон “О борьбе с заболеванием вызываемым ВИЧ” от 11.05.2010 года

10. Постановление Кабинета Министров Азербайджанской Республики “Об утверждении некоторых нормативно-правовых актов в связи с применением Закона “О борьбе с заболеванием, вызываемым ВИЧ” от 27.04.2011 года №62

11. <http://www.1news.az/society/20150206033844002.html>

Ограничения на въезд и пребывание и проживание на основании ВИЧ существует во многих странах. По отчету ЮНЕЙДС, с 2010-го года 10 стран снимали эти ограничения, но в 43 странах сохраняется в силе такие запреты в законах. В 5 странах мира по закону имеется полный запрет на въезду людей с ВИЧ. ЮНЕЙДС вызывает стран провести информационно-разъяснительную работу с ключевыми лицами и органами властей, принимающими решения по вопросам того, как передается или не передается ВИЧ, также улучшит отношение к людям, живущим с ВИЧ и мигрантам. Ограничения на въезд, пребывание и проживание на основании ВИЧ – статуса не могут быть оправданы из соображений общественного здравоохранения.

«Нет никаких доказательств того, что лица, совершающие поездки, представляют угрозу в плане передачи ВИЧ, и в любом случае имеющиеся факты и обширный международный опыт указывают на то, что стратегии, основанные на научных данных и принципах соблюдения прав человека, а не обязательное тестирование и другие карательные и принудительные подходы, являются наиболее эффективными в профилактике передачи ВИЧ. Кроме того, ограничения на въезд, пребывание и проживание на основании ВИЧ – статуса также ограничивают спрос на услуги по добровольному тестированию на ВИЧ и препятствуют развитию приверженности лечению от ВИЧ». 12.

В Азербайджане запреты на поездки и иммиграции людей, живущих с ВИЧ не существует. Не запрещается или ограничивается также передвижении МСМ и других уязвимых групп. Миграционное законодательство Азербайджана позволяет туристам въехать на территорию страны без прохождения ВИЧ-теста. 13 Но в миграционном кодексе страны есть статья 46.1.5, согласно которой, иностранец или лицо без гражданства, желающий получить разрешение на временное проживание в стране, должен предоставить целый список документов, в том числе справку о том, что он не является носителем опасного вируса. Сюда входят вирус иммунодефицита, гепатит В и С. Аналогичные правила касаются иностранцев и лиц без гражданства, желающих получить гражданство нашей страны. В случае обнаружения у них ВИЧ-инфекции их просят покинуть пределы государства. 14.

В профилактических усилиях против эпидемии ВИЧ очевидно оказывает негативное воздействие также криминализация передачи ВИЧ инфекции. Этот вопрос также рассматривается с точки зрения прав человека. Так, во многих странах постановка в опасность заражения или заражение ВИЧ-инфекцией рассматриваются в качестве преступлений, с расплывчатыми формулировками положений Уголовных Кодексов. Однако, в соответствии с международными рекомендациями, национальное законодательство не должно включать заражение именно ВИЧ-инфекцией и постановку в опасность заражения в число уголовных преступлений: подобный подход, выделяя людей, живущих с ВИЧ, способствует усилению стигматизации, связанной с ВИЧ-инфекцией. При рассмотрении подобных исключительных случаев, предпочтение должно отдаваться применению положений законов общего характера (например, нанесение вреда здоровью). Согласно рекомендациям Международных руководящих принципов в отношении ВИЧ/СПИДа и прав человека, применение законов общего характера «должно обеспечить четкое и законное определение таких элементов, как предвидение последствий, умысел, причинно-следственная связь и согласие, для обоснования обвинительного приговора и/или более суровых мер наказания». Кроме того, согласно рекомендациям ЮНЭЙДС, следует применять уголовное законодательство только в случае умышленного заражения ВИЧ, т.е. когда человек знает о том, что заражен ВИЧ-инфекцией, и действует с намерением передать ВИЧ и фактически передаёт вирус.

12. http://www.unaids.org/sites/default/files/media_asset/UNAIDS_Global_Report_2013_ru_1.pdf

13. <http://echo.az/article.php?aid=88104>

14. Миграционный Кодекс Азербайджана, 2013

Во многих странах региона, уголовное право применяется еще шире. В этих странах, уголовная ответственность предусматривается не только за постановку в опасность заражения или заражение ВИЧ-инфекцией, но и за постановку в опасность заражения или заражение другими инфекциями, передающимися половым путём (ИППП). 15

В Азербайджане криминализация передачи ВИЧ и административная ответственность за сокрытие источника инфицирования служат примерами подобных регулирующих положений. Законом преследуется не только передача ВИЧ, но и «заведомое поставление другого лица в опасность заражения ВИЧ-инфекцией». 16. Анализ собранных данных показывало, что, несколько лет тому назад несовершеннолетняя, девушка секс-работница и будучи ВИЧ положительная, в 16 лет была осуждена за поставление лица в опасность заражения ВИЧ инфекцией: ей дали 9 месяцев лишения свободы, во время ее задержания и суда ее анонимность не соблюдалось, в СМИ и в обществе активно обсуждалось этот случай, девочка была сильно стигматизирована и самое интересное, то, что, на суде было всего лишь один человек- потерпевший, уверявшее в том, что, она оказала ему сексуальные услуги. А вообще, секс-работники часто преследуются в судебном или уголовном порядке за «разврат» или «нарушение общественного порядка») и направляются на принудительное тестирование на ИППП. С этим сталкиваются также ЛГБТ, во время рейдов полиции в их собранные места. Вообще с ВИЧ статусом ЛГБТ часто стигматизируются и это связано с общественным гневом: общество убеждено, что, ВИЧ инфекция является болезнью геев и через их распространяется. 17

Запрет на донорство крови для MSM был введён во многих странах Европы во второй половине 1980-х годов с началом эпидемии СПИД-а. Например, согласно последней редакции директивы о донорстве (2010 год), Федеральная Медицинская Ассоциация Германии включает мужчин, практикующих сексуальные контакты с мужчинами, в группу лиц с рискованным сексуальным поведением и исключает их из списка потенциальных доноров. 18. А в общем, запрет на сдачу крови MSM существует во многих странах, однако в последние годы эти ограничения смягчаются. Запреты на донорство крови MSM подвергаются критике со стороны многих научных специалистов, профессиональных и правозащитных организаций, а также ЛГБТ-активистов как дискриминационные и устаревшие, с тех пор, как существуют тщательные методы тестирования, исключая донорство тех, кто заражён. Например, Сюзанна Штёккер, представитель немецкого Института имени Пауля Эрлиха, утверждает, что никакие современные методы тестирования на ВИЧ не дают 100% гарантии обнаружения вируса. По данным ЮНЭЙДС, вероятность ВИЧ-инфицирования мужчин, практикующих однополый секс, примерно в 20 раз превышает аналогичный показатель для общего населения. Европейская комиссия считает генеральный запрет для гомо- и бисексуальных мужчин на донорство крови нарушением европейских законов. В июле 2014 года генеральный адвокат Европейского суда по правам человека Паоло Менгоцци выразил мнение, что запрет на донорство крови для MSM является «открытой непрямой дискриминацией».

В Азербайджане запреты на донорство крови MSM не существует. Донорство в стране регулируется законом, принятым в 12 марта 1996-го года. Этим законом определяются отношения, связанные с развитием донорства и ее компонентов. Закон также определяет основы статуса доноров крови и ее компонентов. 19.

15.

http://www.unodc.org/documents/centralasia/Accessibility_of_HIV_prevention_treatment_and_care_services_for_people_who_use_drugs_and_incarcerated_people_in_CA_countries_and_Azerbaijan_Summary_Reports_and_Final_Recommendations_1_Rus.pdf

16. Статья 63 Кодекс Республики Азербайджан об административных правонарушениях и Уголовный Кодекс страны

17. Из истории личной жизни.

18. <http://www.gayby.net/stuff/23-1-0-5089>

19. <http://www.zewo.ru/laws/0049-1q.html> Закон Азербайджанской Республики «О донорстве и ее компонентах».

В вышеуказанном документе подчеркивается, что, донором крови и ее компонентов может быть, независимо от национальности, пола, расы, религиозных убеждений, каждый здоровый, дееспособный гражданин Азербайджанской Республики 18 - 60 лет, прошедший медицинское обследование и не страдающий болезнями, при которых донорство крови и ее компонентов противопоказано.

Желающие сдать свою кровь и ее компоненты иностранцы и лица без гражданства могут стать донорами, пройдя обследование в учреждениях здравоохранения в порядке, установленном законодательством Азербайджанской Республики. Они пользуются правами и исполняют обязанности, предусмотренные для доноров Азербайджанской Республики. 20.

Права человека и конституционное положение

В Азербайджане главный законодательный документ – это Конституция страны, которая принята и действует с ноября 1995-го года и была отредактирована в 2008-ом году и этим документом учтены все права граждан страны, включая на равные права, права на свободу, на безопасное проживание, на брак и т.д. Конституция закрепляет широкий круг прав и свобод человека. 21.

Например, статья 25-я разглашает право на равенство и указывает, что, государство гарантирует равенство прав и свобод каждого независимо от расы, национальности, религии, языка, пола, происхождения, имущественного положения, служебного положения, убеждений, принадлежности к политическим партиям, профсоюзным и другим общественным объединениям. Запрещается ограничивать в правах и свободах человека и гражданина, исходя из расовой, национальной, религиозной, языковой принадлежности, принадлежности к полу, происхождения, убеждений, политической и социальной принадлежности. Также статья 26-я указывает на защиту и государственную гарантию прав и свобод человека и гражданина. С статьей 31-ой государство дает гражданам страны право на безопасное проживание: «Запрещается, исключая случаи, предусмотренные законом, посягать на жизнь лица, его физическое и духовное здоровье, собственность, жилье, применять в отношении него насилие». 22.

В течении последних 15 лет были приняты некоторые законы и изменения к существующим законам, также были ратифицированы некоторые международные акты. Среди них – официальная легализация однополых отношений, которая произошла в 2000-ом году. Следует отметить, что, единый возраст сексуального согласия начинается с 16-и лет. Этот принцип сохраняется для всех, т.е. для однополых отношений возраст не меняется. С года легализации однополых отношений уголовно не преследуется: не применяется криминализация. Кроме того, в стране также разрешается смена пола. Пока в местных клиниках такие процедуры не проводят, но желающие могут иметь такие возможности за рубежом.

Но помимо этого, ЛГБТ, прошедшие лечение по перемене пола (медицинского и немедицинского) испытывают некоторые трудности в связи с этим: требуется также юридического признания нового пола человека. Общество также рассматривает и осознает эти методы как нарушающие неприкосновенность тела человека.

При обсуждении вопроса о правах ЛГБТ иногда считается, что защита прав человека лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров состоит в создании для них новых или «особых» прав. Такой подход вводит в заблуждение, так как международное право о правах человека однозначно признаёт, что все люди, независимо от их сексуальной ориентации или гендерной идентичности, обладают всеми правами и свободами, вытекающими из понятия достоинства, присущего человеческой личности, без какой-либо дискриминации. 23.

20. <http://www.zewo.ru/laws/0049-1q.html> Закон Азербайджанской Республики «О донорстве и ее компонентов». Статья №2.

21. Конституция Республики Азербайджан: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2618

22. Там же.

23. https://www.coe.int/t/commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf

Изменения в области законодательной и судебной практики в последние десятилетия привели к последовательному утверждению такого толкования, которое признает сексуальную ориентацию и гендерную идентичность запрещенными основаниями для дискриминации в соответствии с основными договорами и конвенциями по правам человека, включая международные пакты ООН и Европейскую Конвенцию по правам человека. 24.

Поэтому, страны, которые отменили криминализацию за однополые отношения, не спешили улучшить свое законодательство с признанием сексуальной ориентации и гендерной идентичности. В своей интервью местной прессе член парламента Азербайджана отметил, что, страна уже приняла некоторые надлежащие меры против криминализации однополых отношений и больше никаких других изменений в законодательство ожидать не стоит. Речь идет о принятии антидискриминационных документов, которые у многих стран уже являются частью законодательства. ЛГБТ страны поднимали этот вопрос на фоне реализуемых в стране широких профилактических работ против эпидемии ВИЧ инфекции. МСМ и трансгендеры, которые являются одним из наиболее уязвимым перед ВИЧ инфекции, всегда охвачены профилактическими работами и среди них проводятся различные просветительские программы по тестированию и консультированию на ВИЧ. Но, НПО, работающие с этой группой признают, что, многократная дискриминация и стигматизация данной группы приводит к их закрытию, они уходят в «подполья» и тем самым остаются вне всяких профилактических программ против ВИЧ эпидемии. Ограниченный доступ к профилактическим программам способствует среди них риска распространения ВИЧ инфекции и различных других заболеваний.

В принятой в 2000 году Декларации тысячелетия, государства-члены ООН, помимо других обязательств, решили остановить распространение и положить начало тенденции к сокращению масштабов ВИЧ к 2015 году. В Декларации о приверженности делу борьбы с ВИЧ/СПИДом, принятой генеральной Ассамблеей ООН в 2001 году, страны признали, что всеобщая реализация прав человека и основных свобод является важным элементом глобального реагирования на пандемию ВИЧ (в том числе в таких областях как профилактика, уход, поддержка и лечение), позволяющим снизить уязвимость перед ВИЧ и предотвратить стигму и связанную с ней дискриминацию по отношению к людям, живущим с ВИЧ/СПИДом, или подвергающимся риску заразиться этой инфекцией. Пять лет спустя в Политической декларации по ВИЧ/СПИДу государства-члены ООН подтвердили принятые на себя ранее обязательства по преодолению правовых, нормативных и других барьеров, препятствующих доступу к эффективной профилактике ВИЧ, лечению, уходу и поддержке, включая доступ к лекарствам и другим товарам и услугам. 25.

Сейчас широко признается, что ответная реакция на ВИЧ и СПИД намного эффективнее, если защищаются права человека, и особенно права представителей наиболее уязвимых групп населения. Особенно это важно учитывая ключевую роль, которую играют законодательство и политика в этой области, и их практическая реализация, в предоставлении этим группам доступ к средствам профилактики ВИЧ-инфекции и к надлежащему уходу в связи с ВИЧ.

В Азербайджане официально не существует запрет на пропаганду «гомосексуализма». Нет ни одного закона и не рассматривается законопроект по этому вопросу. В СМИ часто появляется информация ЛГБТ активистов, которые поднимают разные вопросы их деятельности, защиты прав ЛГБТ. В стране зарегистрировано НПО, защищающая прав ЛГБТ, также действует несколько сообществ. Некоторые активисты ЛГБТ открыты для СМИ: они не скрывают свое лицо и имени. Активно сейчас сайт ЛГБТ сообщества, которая распространяет разные информации местного и международного характера и общения. 2013-ом году активисты этого сайта провели в Баку мини-акцию и поместили фотографий на сайте и в социальных сетях. 26. В 2015-ом году в стране появился новый журнал для ЛГБТ «Меньшинства» - «Minority». 27.

24. https://www.coe.int/t/commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf

25. Там же.

26. www.gay.az

27. <https://www.meydan.tv/ru/site/news>

Офис Верховного комиссара ООН по правам человека выступил в середине августа 2013 года с осуждением принятых в некоторых странах законов по запрету пропаганды «гомосексуализма»: «Ограничения, введенные в некоторых районах Восточной Европы, по своей сути являются дискриминационными, как в намерениях, так и в действии. Ограничения, которые они накладывают на пользование правами на свободу выражения мнений, свободу ассоциаций и мирных собраний и их влияние на работу правозащитников, создают атмосферу страха в отношении лиц, которые продвигают права ЛГБТ ». 28.

Закон о гендерной идентичности в Азербайджане не принята. Трансгендеры имеют право изменить свой пол, но после этого юридически признание нового пола и получение документов не возможна. Никакая политика не регулирует эту процедуру. В стране такие процедуры не проводятся, зарубежом стоит дорого не каждому доступно. По словам председателя неправительственной организации «Гендер и развитие» Кямран Рзаев, уже не первый год занимающийся решением проблем ЛГБТ-сообщества, случаи дискриминации геев в Азербайджане довольно редки: «У нас не принимают геев в их собственных семьях. Открытых гомосексуалистов иногда высмеивают и это проблема общества, которое необходимо просвещать, но, ни в коем случае не провоцировать». По его словам, за последние годы в нашей стране наблюдается улучшение в сфере соблюдения прав геев. «Гомосексуалы уже могут свободно обратиться в полицию в случае нарушения их прав, открыто заявляя о своей ориентации. И их дела рассматриваются правоохранительными органами абсолютно беспристрастно», - говорит К.Рзаев. 29.

Дискриминация в обществе и защита от преступлений на почве ненависти

Антидискриминационное национальное законодательство стран активно разрабатывалось на протяжении последних десятилетий. Большинство государств-членов Совета Европы в настоящее время приняли антидискриминационное законодательство. В некоторых странах это является новым явлением, в то время как в других национальное антидискриминационное законодательство подвергалось неоднократным изменениям и улучшениям.

Принципы равенства в признании достоинства и прав человека, а также недискриминации, являются основополагающими элементами международного права о правах человека. Эти принципы закреплены во Всеобщей декларации прав человека и воспроизводятся в качестве юридически обязательных в Международных пактах ООН. Существуют признанные универсальные стандарты с точки зрения принципа недискриминации. А также очень важно реализация правовых стандартов национальными структурами содействия равноправию и национальными политическими инициативами.

Несмотря на то, что сексуальная ориентация и гендерная идентичность прямо не упоминаются в качестве запрещенных оснований дискриминации, соответствующие органы, толкуя пакты в своих решениях по отдельным делам или в общих комментариях, рассматривают сексуальную ориентацию и гендерную идентичность в числе открытого перечня оснований для дискриминации. Гендерная идентичность признается одним из запрещенных оснований дискриминации. Например, трансгендерные, транссексуальные или интерсексуальные лица часто сталкиваются с серьезными нарушениями прав человека, такими, как преследование в школах или на рабочих местах. 30.

28. <https://ru.wikipedia.org/wiki>

29. <https://1news.az/authors/155/20150203105748542.html>

30.

http://www.unodc.org/documents/centralasia/Accessibility_of_HIV_prevention_treatment_and_care_services_for_people_who_use_drugs_and_incarcerated_people_in_CA_countries_and_Azerbaijan_Summary_Reports_and_Final_Recommendations_1_Rus.pdf

Несколько государств-членов Совета Европы, не принявшие комплексного антидискриминационного законодательства, которое запрещает дискриминацию по признаку сексуальной ориентации, приняли секторальное антидискриминационное законодательство, которое обеспечивает защиту от дискриминации по признаку сексуальной ориентации в сфере занятости или доступа к товарам и услугам. Кстати, по отчету СЕ Азербайджан не имеет ни секторального, ни комплексного антидискриминационного законодательства, касающегося сексуальной ориентации. 31.

Но в то же время, Азербайджанское законодательство не гарантирует запрет дискриминации по признаку сексуальной ориентации. Сексуальные меньшинства не защищены от дискриминации. В стране дискриминация в отношении к ним обычно происходит в семье. От ЛГБТ полностью отказывают их родители и близкие и даже зафиксированы случаи насилия к ним и презрение. В стране зафиксированы некоторые случаи преступления на почве ненависти, в 2014-ом году ЛГБТ активист Иса Шахмарлы совершил самоубийство: повесился на флаге ЛГБТ. В прощальном письме активист в своей смерти обвинил общество. У активиста была семья, но он жил отдельно от них. ЛГБТ активисты, обсуждая суицид И.Шахмарлы в прессе, отметили, что, многократная дискриминация в обществе и в семье принуждает активистов пойти на такой шаг. Если законы в законодательство Азербайджана не внесены пункты, касающиеся преступлений на почве ненависти. За такие преступления обычно преследует наказание за «убийство человека». Но в Уголовном Кодексе страны имеется статьи, где предусматривается преступление на почве иной религии, национальности, преследование расы (расовая дискриминация), убийство по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды. 32. ЛГБТ активисты утверждают, что, если под эту статью можно включить преступление на почве ненависти. И это может служить юридическим гарантом их конституционных прав и свобод.

Юридический статус однополых браков и усыновление

Во второй половине XX века почти во многих странах активно началось обсуждение вопроса о признании обществом и государством однополых семей, что повлекло за собой изменение законодательства в ряде стран мира. Речь идет о юридическом признании разного рода однополых союзов, включая однополые браки. Следует отметить, что различные альтернативные браку формы однополых союзов (домашнее партнёрство, внутреннее партнёрство, гражданское партнёрство, гражданский союз, незарегистрированное партнёрство и т. п.) в разных странах могут существенно отличаться друг от друга, подразумевая под собой как предоставление минимальных прав, так и полный их перечень, когда единственное различие с браком заключается лишь в названии. 33. Сейчас 20 стран мира признают однополые браки.

В Азербайджане в последние 2 года совершилось 2 случая однополых браков: по СМИ прошла информация и фотографии из этих свадеб. Как подчеркивает ЛГБТ активист, эти браки регистрацию не смогут пройти: люди просто между собою заключают акты, устраивают мероприятие по этому поводу с участием друзей: «Вообще у нас много таких союзов между однополыми людьми, также среди наших активистов. Без всяких свадеб, они просто живут вместе и это скорее всего домашнее партнерство». 34.

В законодательстве Азербайджана нет юридического признания однополых союзов или браков. Юридически не признают статус однополых пар посредством брака, регистрации партнёрства или закрепления прав совместно проживающих лиц. Сюда также входит усыновление этими парами.

31. https://www.coe.int/t/commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf

32. Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики, статья 154.

33. <https://ru.wikipedia.org/wiki/>

34. Из интервью с активистами.

Надо отметить, что, семейное право в значительной мере является вопросом национальной компетенции. Но в контексте прав человека становится всё труднее оправдать различия в доступе к правам и льготам между однополыми и разнополыми парами. Это с позиции европейских норм о правах человека. Именно евро нормы подчеркивают, что, что единственная разница между разнополыми и однополыми парами – это сексуальная ориентация партнёров. Европейский Суд по правам человека со ссылкой на Европейскую Конвенцию признал, что однополые пары имеют такое же право на «семейную жизнь», и что они подпадают под защиту Конвенции в этой сфере.

Но следует отметить, что, усыновление однополыми браками среди ЛГБТ сообщества в Азербайджане особенно не обсуждается. Но есть публичные высказывание общественных деятелей по поводу однополых браков. «На сегодняшний день в Азербайджане вопрос об узаконивании однополых союзов не подлежит даже обсуждению», заявил СМИ юрист Осман Казымов. «С полной уверенностью могу заявить, что на сегодняшний день в Азербайджане вопрос о узаконении «однополых союзов» не подлежит даже обсуждению», — сказал юрист Осман Казымов. По его словам, несмотря на то, что и «в нашей стране имеются лица нетрадиционной ориентации, в ближайшие несколько лет получить право юридически зарегистрировать свои отношения в виде партнерств, гражданских союзов или брака в Азербайджане для них будет невозможным». Психолог Ильгар Керимов также придерживается аналогичного мнения. По его словам, «по сегодняшний день гомосексуальность в нашем обществе большинством воспринимается как ненормальность, патология и поэтому вызывает, помимо любопытства, страх. И вряд ли наши люди смогут признать людей «среднего пола» нормальными». 35.

Рекомендации

Приводящиеся ниже рекомендации для представителей различных секторов основываются на результатах проведенного анализа.

Рекомендации для представителей власти: для реформированию политики и улучшения законодательства

- 1.Внести соответствующие поправки в законы о криминализации передачи ВИЧ, также поставлении других лиц в опасность заражения. Наказание должен нести за то, что, если лица совершали свои действия преднамеренно, для инфицирования своего партнера.
- 3.Внести соответствующие поправки в законодательные акты, которые создает дискриминацию таких уязвимых групп, такие как МСМ и трансгендерных лиц. Эти поправки служат тому, чтобы эти лица приобрели более широкий доступ к услугам профилактических программ по ВИЧ, а именно к услугам по консультированию и тестированию на ВИЧ.
- 4.Начинать обсуждение по разрабатыванию юридической обоснованности признания пола, однополых союзов и усыновления этими союзами.
- 5.Закрепит в законодательстве мотивы преступлений, по причине сексуальной ориентации и гендерной идентичности.

Рекомендации для организаций сообществ и НПО:

- 1.Необходимо сотрудничать с представителями власти для разработки улучшения законодательной базы;

35. <http://ru.sputnik.az/life/20150701/400857405.html#ixzz40zTzqRJs>

2. Провести анализ или сбор информации по разным направлениям передовой практики: создать систему мониторинга нарушений прав МСМ на фоне дискриминации, стигмы и доступа к услугам профилактики ВИЧ инфекции;
3. Укрепить потенциал сообществ и обеспечить расширение ресурсов;
4. Принять меры по предотвращению дискриминации и нарушений прав МСМ и трансгендеров, путем ведения этих случаев, судебных разбирательств и адвокатирования;
5. Использовать успешные судебные разбирательства и примеры практики для реформирования в законодательстве;
6. Собирать примеры частной жизни для формирования предложений по признанию пола и семейной жизни МСМ и трансгендеров;
7. Сотрудничать с СМИ для получения более широкой площадки обсуждения по разным вопросам МСМ и трансгендеров;
8. Разрабатывать концепции гендерной идентичности и механизмы рассмотрения жалоб ЛГБТ по борьбе с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации.

Рекомендации для донорских и международных организаций:

1. Поддерживать сообщество ЛГБТ в движении защиты своих прав;
2. Оказать техническую поддержку в укреплении потенциала и ресурсов сообщество;
3. Оказать содействие и поддержку в сборе данных и в разработке механизмов адвокатирования;
4. Оказать содействие по обмену передовой практики на региональном и международном уровне;
5. Оказать техническую поддержку государственным структурам в разработке реформирования законодательства;
6. Подчеркивать ведущую роль и привлекать внимание государства в обеспечении прав сообщества ЛГБТ;
7. Оказывать поддержку в обучении государственных чиновников, сотрудников правоохранительных органов, содействовать диалога между законодательными органами и сообществом;
8. Оказывать содействие и поддержку в разработке и реализации анти-дискриминационного законодательства;
9. Вовлечение в процессе реализации рабочих планов и механизмов представителей сообщества;

Источники и использованная литература

Конституция Республики Азербайджан от 12 ноября 1995 года;

Отчет Республики Азербайджан о ходе реализации национальных обязательств и политических инструментов (2012 г.);

Кодекс Республики Азербайджан об административных правонарушениях;

Республика Азербайджан: Национальный доклад о достигнутом прогрессе для представления на ССГАООН, 2014 г.

Уголовный Кодекс Азербайджанской Республики;

Закон Азербайджанской Республики «О донорстве и ее компонентов»;

Миграционный Кодекс Азербайджана, 2013 год;

Закон “О борьбе с заболеванием вызываемым ВИЧ” от 11.05.2010 года;

Постановление Кабинета Министров Азербайджанской Республики “Об утверждении некоторых нормативно-правовых актов в связи с применением Закона “О борьбе с заболеванием, вызываемым ВИЧ” от 27.04.2011 года №62;

<http://ru.sputnik.az/life/20150701/400857405.html#ixzz40zTzqRJs>

https://www.coe.int/t/commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf

<https://ru.wikipedia.org/wiki>

<https://1news.az/authors/155/20150203105748542.html>

http://www.unodc.org/documents/centralasia/Accessibility_of_HIV_prevention_treatment_and_care_services_for_people_who_use_drugs_and_incarcerated_people_in_CA_countries_and_Azerbaijan_Summary_Reports_and_Final_Recommendations_1_Rus.pdf

www.gay.az

<https://www.meydan.tv/ru/site/news>

<http://www.zewo.ru/laws/0049-1q.html>

http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=2618

<http://www.gayby.net/stuff/23-1-0-5089>

http://www.unaids.org/sites/default/files/media_asset/UNAIDS_Global_Report_2013_ru_1.pdf

<http://echo.az/article.php?aid=88104>

http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knowyourresponse/countryprogressreports/2014_countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

<http://www.1news.az/society/20150206033844002.html>

http://www.unaids.org/sites/default/files/en/dataanalysis/knowyourresponse/countryprogressreports/2014_countries/AZE_narrative_report_2014.pdf

http://www.unodc.org/documents/centralasia/Accessibility_of_HIV_prevention_treatment_and_care_services_for_people_who_use_drugs_and_incarcerated_people_in_CA_countries