



*Eurasian Coalition
on Male Health*

Международные стандарты и принципы по СОГИ и ВИЧ



Утяшева Л., Йорский Ю. Международные стандарты и принципы по СОГИ и ВИЧ / Евразийская коалиция по мужскому здоровью (ЕКОМ). – Таллинн, 2018. – 14 с.

Представленная в настоящем документе информация может быть полезной как для неправительственных организаций и активистов сообществ, так и представителей государства, при планировании адвокационных процессов и продвижении прав геев, других МСМ и транс людей, и преодоления барьеров, препятствующих их доступу к сервисам и услугам.



Публикация подготовлена и опубликована в рамках региональной программы «Право на здоровье», реализуемой Евразийской коалицией по мужскому здоровью (ЕКОМ) при поддержке Глобального фонда для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией.

Точки зрения, изложенные в данной публикации, принадлежат исключительно авторам и могут не совпадать с точкой зрения Глобального фонда для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией. Глобальный фонд для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией не участвовал в согласовании и утверждении как непосредственно материала, так и возможных выводов, вытекающих из него.

The views described herein are the views of this institution, and do not represent the views or opinions of The Global Fund to Fight AIDS, Tuberculosis & Malaria, nor is there any approval or authorization of this material, express or implied, by The Global Fund to Fight AIDS, Tuberculosis & Malaria.

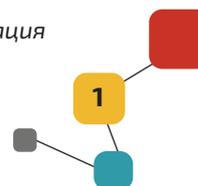
Распространяется бесплатно
При использовании материалов обязательным является ссылка
на Евразийскую коалицию по мужскому здоровью (ЕКОМ)
и Глобальный фонд для борьбы со СПИДом, туберкулёзом и малярией



Все люди, включая лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров, имеют право на защиту, предоставляемую международными правами человека, включая уважения права на жизнь, безопасность, частную жизнь, право на защиту от пыток, и от произвольного ареста и заключения, право на защиту от дискриминации, и право на свободу выражения мнения, ассоциации, и мирных собраний.



¹ Совет ООН по правам человека, Резолюция "Права человека, сексуальная ориентация и гендерная идентичность", принята 17 июня 2011 года, A/HRC/RES/17/19. стр. 4.



1

Законодательство о ВИЧ



1.1. Ограничения на въезд и передвижение для людей, живущих с ВИЧ

Все государства имеют суверенное право на контроль своих границ и введение правил для въезда иностранцев, и для граждан других стран на свою территорию. Однако, международное право запрещает дискриминацию на основании статуса здоровья, что значит, что государства не могут налагать ограничения на въезд иностранцев произвольно в зависимости от группы к которой они принадлежат, а должны руководствоваться при этом вескими причинами. Согласно Руководству ЮНЭЙДС, ограничения на въезд, пребывание и проживание на основе статуса ВИЧ являются дискриминационными, не защищают общественное здоровье, и, если применяются без разбора, "не идентифицируют тех, кто может стать бременем для системы общественного здравоохранения."²

Согласно Совету ООН по правам человека (Human Rights Council), государства должны отказаться от введения ограничений на въезд, пребывание, и проживание на основе ВИЧ-статуса лица. Государства должны убедиться, что люди, живущие с ВИЧ, не подвергаются остракизму, заключению, или депортации на основе их ВИЧ-статуса.³ Международные Руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека говорят, что любые ограничения на свободу передвижения и выбора места жительства, на основе статуса ВИЧ, включая тестирование на ВИЧ людей, пересекающих границы, иммигрантов или людей, просящих убежище, являются дискриминационными, нарушают право на равную защиту закона, и не могут быть введены на основе заботы об охране общественного здравоохранения.⁴

В 2011 году, Европейский Суд по Правам Человека заявил, что ограничения на передвижение и проживание на основе статуса ВИЧ, являются неэффективными и потенциально вредящими общественному здравоохранению.⁵

1.2. Криминализация передачи ВИЧ

Международные Руководящие Принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека ЮНЭЙДС, и Руководство для парламентариев по ВИЧ/СПИДу предупреждают о нежелательности принятия специального законодательства о криминализации передачи ВИЧ. Согласно Международным Руководящим Принципам, в уголовном законодательстве и/или в законодательстве в области общественного здравоохранения следует не предусматривать специальные составы преступления для случаев умышленной и намеренной передачи ВИЧ, а использовать в этих исключительных случаях состав общеуголовных преступлений. Это должно обеспечить четкое и законное определение таких элементов, как предвидение последствий, умысел, причинно-следственная связь и согласие для обоснования обвинительного приговора.⁶

ЮНЭЙДС и Специальный Докладчик ООН по праву на здоровье призвали государства ограничить криминализацию передачи ВИЧ только в отношении намеренной передачи ВИЧ, и немедленно отменить законы криминализирующие неумышленное заражение

² ЮНЭЙДС, Выводы и Рекомендации Международной рабочей группы по отмене ограничений на въезд в связи с ВИЧ, (Report of the International Task Team on HIV-related Travel Restrictions: Findings and Recommendations 5(2008).

³ Совет ООН по правам человека, Резолюция по защите прав человека в контексте ВИЧ/СПИДа, параграф 4.

⁴ Международные Руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека, параграфы 127 и 131. (Inter-Agency, International Guidelines on HIV/AIDS and Human Rights, July 2006, HR/PUB/06/9, Consolidated Version.)

⁵ Кютин против России, Решение # 2700/10, Европейский Суд по правам человека, 10 марта 2011 года.

⁶ Международные Руководящие принципы, принцип 4.

ВИЧ, а также постановку в опасность заражения ВИЧ. Эти агентства также призвали государства не принимать специальные законы, криминализирующие передачу ВИЧ.

Вместо этого, ЮНЭЙДС и ВОЗ поощряют добровольное информирование и этическое консультирование партнеров.

1.3. Ограничение на донорство крови для МСМ

Ограничение на донорство крови для мужчин, вступающих в сексуальные отношения с мужчинами (МСМ) является спорным вопросом. Постоянный запрет на донорство налагаемый на всех МСМ не поддерживается наукой. Временное запрещение (например, на 3 месяца), введенное многими странами, также является спорным, так как противоречит лучшим практикам, которые рекомендуют индивидуальный подход к каждому донору, без каких-либо общих запретов.

Согласно законодательству, ограничение на доступ к какому-либо занятию, на основе сексуальной ориентации или гендерной идентичности лица, является дискриминацией. В определенных случаях, дискриминационное отношение может быть обосновано. Согласно Протоколу ЮНЭЙДС по идентификации дискриминации в отношении людей, живущих с ВИЧ, и Сиракузских принципов о положениях, касающихся ограничения и умаления прав в Международном пакте о гражданских и политических правах, право на не-дискриминацию, может быть ограничено только в определенных случаях. Дискриминационное отношение может быть оправдано, только если: а) вводится с легитимной целью; б) предписано законом; и в) не противоречит целям и духу Пакта.⁷ Вопрос, является ли ограничение МСМ в донорстве крови таким оправданным ограничением, остается открытым.

1.4. Доступ к услугам здравоохранения

Статья 12(1) Международного Пакта по экономическим, социальным и культурным правам, заявляет, что страны-члены Пакта признают право каждого на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья. Комитет по экономическим, социальным и культурным правам указал, что Пакт запрещает любую дискриминацию в доступе к услугам здравоохранения и детерминантам здоровья, а также к способам и правам на их приобретение и использование, на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности.⁸

Так как отказ в предоставлении услуг, связанных с ВИЧ такой уязвимой группе населения как МСМ, ставит их жизнь в опасность, законы, политика, и практики, которые ограничивают доступ к профилактике, лечению, и уходу за МСМ, могут также нарушать наиболее важное право - право на жизнь.

1.5. Стандарты в отношении раскрытия информации о ВИЧ-положительном статусе лица

Раскрытие статуса ВИЧ может нарушать право на частную жизнь людей, живущих с ВИЧ, а также повлечь другие негативные последствия, такие как стигма, дискриминация, насилие и общественная изоляция. Раскрытие статуса ВИЧ, также может вести

⁷ ЮНЭЙДС, *Протокол по идентификации дискриминации против людей, живущих с ВИЧ. Комиссия ООН по правам человека, Сиракузские принципы о положениях, касающихся ограничения и умаления прав в Международном пакте о гражданских и политических правах, 28 сентября 1984, E/CN.4/1985/4, доступное по следующему адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/4933d0b22.html> [последняя дата доступа 29 сентября 2017]*

⁸ *Международный Пакт по экономическим, социальным и культурным правам, статья 12(1).*

к серьезному вреду, включая потерю трудоустройства, страховки или квартиры. С другой стороны, раскрытие информации о ВИЧ может быть потребовано для целей эпидемиологического надзора, для целей предоставления надлежащего лечения, и для определенных других целей, не связанных с общественным здравоохранением, таких как правоохранительная деятельность, или предоставление страхования. Таким образом, страны должны разработать законы и нормативные и правоприменительные акты, которые балансируют необходимость раскрытия статуса ВИЧ в определенных случаях, с целями защиты прав лица на частную жизнь, автономию и конфиденциальность.

Типичный подход, используемый во многих законах - это принятие основополагающего принципа о необходимости защиты конфиденциальности ВИЧ-информации и частной жизни людей. Конфиденциальная информация может быть раскрыта только в определенных четко оговоренных случаях. Кроме этих случаев, намеренное или случайное раскрытие статуса ВИЧ должно считаться нарушением права на частную жизнь и может повлечь гражданскую ответственность, уголовное преследование, или другие серьезные санкции, такие как приостановление действия лицензии на медицинскую деятельность.

Законодательство и правоприменительные практики, дающие разрешение на раскрытие информации о ВИЧ статусе лица, могут быть подразделены на три категории:

1. раскрытие диагноза после получения информированного согласия лица;
2. раскрытие диагноза по решению мед. персонала;
3. принудительное раскрытие ВИЧ-статуса.

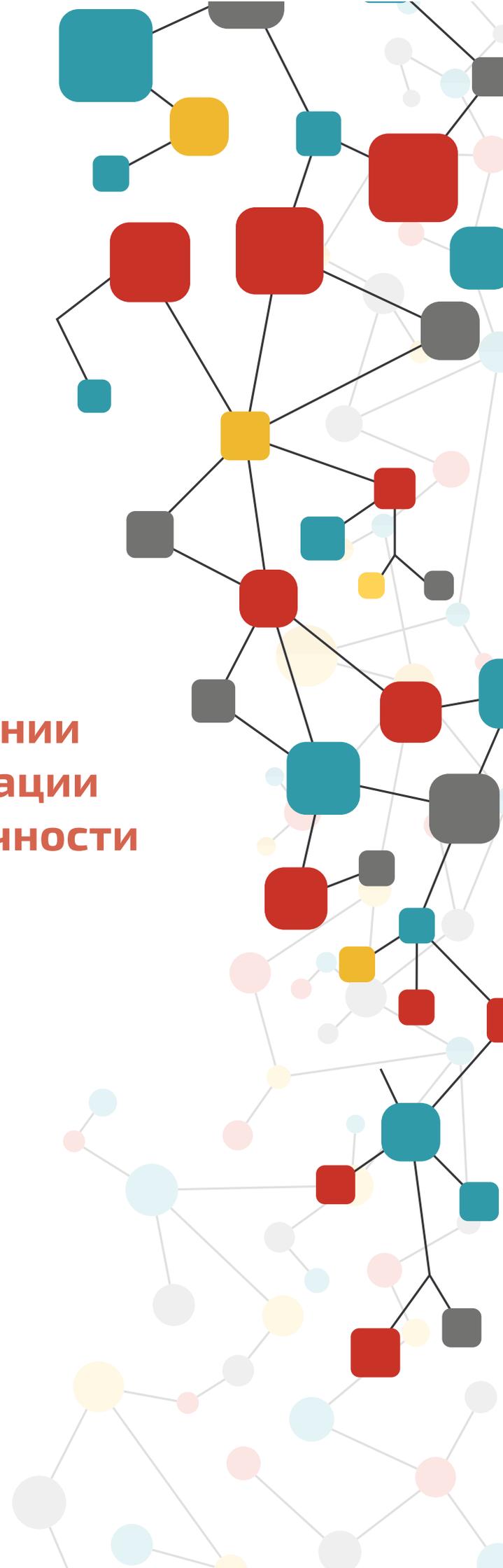
Условие о необходимости получения информированного согласия для раскрытия ВИЧ-положительного статуса помогает развитию доверительных отношений и сотрудничества между клиентом и медицинскими работниками, и прозрачности в работе учреждений здравоохранения.

Большинство стран, которые ввели правила об уведомлении партнера по сексуальным отношениям, предпочитают добровольное уведомление партнера клиентом. Международные руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека также поощряют этот подход. ЮНЭЙДС и ВОЗ также поощряют добровольное уведомление партнера, и предоставление консультаций для клиентов с ВИЧ-положительным статусом и их партнеров.⁹

Международные руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека, предоставляют важные рекомендации, когда работники здравоохранения могут допускать уведомление партнера о ВИЧ-положительном статусе в параграфе 20(g). "Законодательство в области общественного здравоохранения должно разрешать медицинскому персоналу, не требуя от них этого, принимать решение относительно уведомления партнеров по половым отношениям своих пациентов об их ВИЧ-статусе с учетом каждого индивидуального случая и этических соображений."¹⁰

⁹ *Международные Руководящие Принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека, Принцип 20 (g), стр. 27-28.*

¹⁰ *Международные Руководящие Принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека, Принцип 20 (g), стр. 28ю.*



2

Стандарты в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности

2.1. Свобода слова и собраний

Свобода информации, слова, собраний и ассоциаций признается в нескольких обязательных для исполнения международных документах, ратифицированных большинством стран Восточной Европы и Центральной Азии. Например, Статья 19 Международного пакта о гражданских и политических правах, оговаривает свободу слова и выражения, статья 21 говорит о свободе мирных собраний, а статья 22 - о свободе ассоциаций.¹¹ Во Всеобщей Декларации прав человека, эти же права признаются в статьях 19 и 20, о свободе выражения, и мирных собраний и ассоциаций, соответственно.¹² В рамках Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод, статьи 10 и 11 также оговаривают права на свободу выражения мнений, и мирных собраний и объединений.¹³

Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах и Европейской конвенции по правам человека, такие права как свобода выражения и свобода собрания могут быть ограничены в определенных случаях, например, в интересах национальной безопасности, территориальной неприкосновенности или общественного порядка, а также для предупреждения беспорядков или преступлений, для защиты здоровья и морали, или для защиты репутации и прав других лиц. Для того чтобы быть оправданными, эти ограничения должны соответствовать тестам, разработанным ООН и Европейским судом по правам человека.

В системе ООН, это Сиракузские принципы о положениях, касающиеся ограничения и умаления прав в международном пакте о гражданских и политических правах.¹⁴

Согласно Европейскому суду по правам человека, для того чтобы ограничения на права были оправданы, они должны быть пропорциональными, необходимыми в демократическом обществе, и предписаны законом. Это значит, что при ограничении прав, необходимо найти баланс между правами большинства и правами маргинализируемых и дискриминируемых групп. Это также означает, что в случае ограничения прав, государство должно предоставить очень хорошее объяснение что ограничение прав необходимо. Европейский суд по правам человека много раз подчеркивал, что положения Европейской Конвенции по правам человека о не-дискриминации запрещают введение различий в отношении лиц, на основе их сексуальной ориентации. В 2007 году в деле *Bączkowski and others v. Poland*, Суд постановил, что Польша нарушила права ЛГБТ-групп, запретив ЛГБТ парад.¹⁵

“Джозьягартские принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности” - это специальные принципы, поясняющие применение права человека в отношении ЛГБТ групп. Они не учреждают никаких новых принципов и стандартов, но проясняют и подтверждают существующие обязательные для исполнения международные правовые стандарты. Принципы были разработаны и приняты группой экспертов в области прав человека из различных регионов и специализаций, включая судей,

¹¹ *Международный пакт по гражданским и политическим правам*, 1966-12-16; GA Res 220A (XXI), 21 UN GAOR Supp. (no16) at 52, UN Doc A/6316 (1966); 999 UNTS 171; 6ILM 368 (1967).

¹² *Всеобщая Декларация по правам человека*, 10 декабря 1948 года, Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 217 A(III).

¹³ *Совет Европы, Европейская Конвенция по правам человека*, 4 ноября 1950 года, ETS 5.

¹⁴ *Комиссия ООН по правам человека, Сиракузские принципы о положениях, касающихся ограничения и умаления прав в Международном пакте о гражданских и политических правах*, 28 сентября 1984 года, E/CN.4/1985/4, доступ по следующему адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/4933d0b22.html> [последняя дата доступа 29 сентября 2017].

¹⁵ *Европейский Суд по правам человека, Bączkowski and Others v. Poland, заявление №1543/06 (2007)*.

преподавателей университетов, бывшего Верховного Комиссара ООН по правам человека, Специальных докладчиков ООН, членов международных агентств по правам человека, гражданского общества, и других.¹⁶

Вот что говорят Принципы о праве на свободу выражения, собраний и ассоциаций:

Принцип 19 - право на свободу убеждений и на их свободное выражение: каждый человек имеет право на свободу убеждений и на их свободное выражение вне зависимости от сексуальной ориентации или гендерной идентичности. Это право включает самовыражение личности посредством речи, поведения, одежды, физических особенностей, выбора имени или любыми иными способами, а также право свободно искать, получать и передавать информацию и идеи всякого рода, в том числе касающиеся прав человека, сексуальной ориентации и гендерной идентичности, любыми способами и независимо от государственных границ.

Принцип 20 - право на свободу мирных собраний и ассоциаций: каждый человек вне зависимости от сексуальной ориентации или гендерной идентичности имеет право на свободу мирных собраний и ассоциаций, в том числе для целей мирных демонстраций. Разрешается создание и регистрация на недискриминационной основе ассоциаций по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности, равно как и ассоциаций, деятельность которых направлена на распространение информации среди лиц различной сексуальной ориентации и гендерной идентичности, на распространение информации о таких лицах, а также на содействие общению между такими лицами и защиту их прав.¹⁷

2.2. Равноправие и защита от дискриминации

Каждый человек должен обладать всеми правами человека - как заявляет первая статья Всеобщей Декларации прав человека: "все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Каждый человек имеет право жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность, а также не должен подвергаться пыткам и другому жестокому, бесчеловечному или унижающему его достоинство обращению."¹⁸

Право на личную и семейную жизнь закреплено в статье 12 Всеобщей декларации о правах человека, и статье 17 Международного пакта о гражданских и политических правах (МПГПП). Они говорят, что никто не может подвергаться произвольному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным посягательствам на неприкосновенность его жилища, и тайну его корреспонденции. Эта концепция часто используется для защиты прав и интересов ЛГБТ пар. Все люди имеют право пользоваться этими принципами и правами, без дискриминации. Для использования этих принципов, чрезвычайно важно признать принципы равноправия и не-дискриминации.

Не-дискриминации и равенство:

Принцип не-дискриминации провозглашен во многих положениях международного права прав человека: в статье 2 МПГПП каждое государство обязуется уважать и обеспечивать всем находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, признаваемые в пакте без какого бы то ни было различия, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических и иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного

¹⁶ См. <http://www.yogyakartaprinciples.org/>.

¹⁷ Международная комиссия юристов, Джокьякартские принципы - принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности, марта 2007, доступ по следующему адресу: <http://www.refworld.org.ru/docid/48244e952.html> [последняя дата доступа 29 сентября 2017]

¹⁸ Статьи 2-3, 5 Всеобщей Декларации по правам человека.

положения, рождения или иного обстоятельства.¹⁹ Хотя сексуальная ориентация и гендерная идентичность прямо не указаны в перечне запрещенных для дискриминации обстоятельств, этот перечень оставлен открытым, указанием на "иные обстоятельства". Это означает что сексуальная ориентация и гендерная идентичность, так же как инвалидность, возраст, и состояние здоровья могут быть включены в этот перечень.

В 1994 году, в деле Тунен против Австралии (*Toonen v. Australia*)²⁰ Комитет по правам человека указал, что страны обязаны предоставлять людям защиту от дискриминации на основе их сексуальной ориентации. Этот же принцип был подтвержден в Замечаниях общего порядка Комитета по Экономическим, Социальным и Культурным Правам, Комитета по Правам Ребенка, и других комитетов.²¹

В Замечании общего порядка № 20, Комитет по Экономическим, Социальным и Культурным Правам заметил, что "иные обстоятельства" включает в себя сексуальную ориентацию. "Государства-члены должны обеспечить, что сексуальная ориентация лица не является барьером к обладанию правами, закрепленными в пакте". Гендерная идентичность также указывается в числе запрещенных для дискриминации оснований. Комитет по Экономическим, Социальным и Культурным Правам также подчеркнул, что Пакт (МПЭСКП) "запрещает дискриминацию в доступе и нахождении трудоустройства на основе ... сексуальной ориентации" и высказал озабоченность дискриминацией "уязвимых и маргинализируемых групп".²²

Кроме обязательных для исполнения принципов, закрепленных в международных конвенциях и авторитетных интерпретациях этих документов международными органами, агентства ООН приняли несколько декларативных документов, руководств, и заявлений по вопросам равенства и не-дискриминации на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности. В декабре 2008 года, Генеральная Ассамблея ООН приняла декларативный документ "Права человека, сексуальная ориентация и гендерная идентичность", призывающий искоренить дискриминацию во всех сферах.²³

В 2009 году, ЮНЭЙДС выпустила Рамочную программу действий ЮНЭЙДС: Всеобщий доступ для мужчин, имеющих секс с мужчинами и транс* лиц, которое в качестве центрального включает компонент о не-дискриминации и защите прав человека. Этот документ призывает страны выработать благоприятную правовую, правоприменительную и социальную среду для поддержки программ направленных на оказание услуг, связанных с ВИЧ для MSM и транс* лиц. Документ указывает, что эта среда должна быть поддержана укреплением и защитой прав человека.²⁴

Особая защита и уважение прав человека необходимы для полного уважения, защиты и исполнения прав ЛГБТ лиц. Международные Руководящие Принципы по правам

¹⁹ *Международный пакт по гражданским и политическим правам, статья 2.*

²⁰ *Toonen v. Australia, communication No. 488/1992 (CCPR/C/50/D/488/1992).*

²¹ *См. Комитет по Экономическим, Социальным и Культурным правам, Замечание Общего порядка № 20 (E/C.12/GC/20), параграф 32; Комитет по правам ребенка, Замечание общего порядка No. 13 (CRC/C/GC/13), параграф 60.*

²² *См. Комитет по правам человека ООН 19, 2011.*

²³ *Это заявление подчеркивает непреложность "...принципа не-дискриминации, который требует, чтобы права человека равно применялись к каждому человеку, независимо от сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Это заявление выражает глубокую озабоченность нарушением прав человека на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности, и осуждает эти нарушения где бы они ни случились, в особенности такие как смертная казнь, внесудебные, незаконные и групповые казни, практику пыток и другого жестокого и унижающего обращения, или наказания, произвольный арест и задержание, а также нарушение экономических, социальных и культурных прав, включая право на здоровье. Генеральная Ассамблея ООН о правах человека, сексуальной ориентации и гендерной идентичности. 18 декабря 2008 года.*

²⁴ *Рамочная программа действий ЮНЭЙДС: Всеобщий доступ для мужчин, имеющих секс с мужчинами, и транс* лиц, 2009 (UNAIDS Action Framework; Universal access for men who have sex with men and transgender people).*

человека и ВИЧ/СПИДу предоставляют рекомендации для эффективной профилактики и лечения ВИЧ, благоприятных результатов работы служб здравоохранения, а также уважения прав человека.

“Следует принять антидискриминационные и защитительные законы, имея в виду уменьшить нарушения прав человека применительно к мужчинам, вступающим в половые отношения с мужчинами, в том числе в связи с ВИЧ, чтобы, в частности, сократить их подверженность риску инфицирования ВИЧ и воздействию ВИЧ/СПИДа. В рамках этих мер следует предусмотреть наказание за диффамацию в отношении лиц, поддерживающих половые отношения с лицами того же пола, и признать в законном порядке однополые браки и/или связи, приняв соответствующие положения для урегулирования таких вопросов как имущественные отношения, развод и наследование. Возраст добровольного вступления в половые и брачные отношения должен быть соразмерным для гетеросексуальных и гомосексуальных связей. Следует пересмотреть законы и применяемую полицией практику притеснения мужчин, вступающих в половые отношения с мужчинами, чтобы обеспечить адекватную правовую защиту в таких ситуациях ...”²⁵

2.3. Защита от преступлений ненависти, включая пропаганду ненависти

В последние годы, Совет Европы активно призывает к улучшению защиты прав человека для ЛГБТ групп. В 2010, Комитет Министров Совета Европы принял Рекомендацию “Меры по борьбе с дискриминацией на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности”²⁶. В этом документе особое внимание уделяется рекомендациям направленным на принятие эффективного уголовно-правового ответа на преступления ненависти. Это включает ответственность включая уголовное наказание за преступления с отягчающими обстоятельствами, улучшение поддержки для потерпевших, и мониторинг этих преступлений в отношении ЛГБТ-групп.

Также, согласно Рекомендации, государства-члены должны принять соответствующие меры для борьбы со всеми формами пропаганды ненависти, включая в средствах массовой информации и в интернете. Это касается материалов, которые могут вызвать эффект призывов к распространению ненависти и других форм дискриминации в отношении лесбиянок, геев, бисексуалов и транс* людей.

“Пропаганда ненависти” должна быть запрещена и публично осуждена когда бы она не случилась; государства-члены должны поощрять понимание среди властных структур и общественных институтов всех уровней об их обязанностях воздержаться от высказываний, особенно в средствах массовой информации, которые могут быть поняты как разрешение и поощрение ненависти или дискриминации.²⁷

Рекомендации ООН “Рожденные свободными и равными” призывает государства защищать людей от гомофобного и трансфобного насилия, обеспечить эффективное расследование и уголовное преследование злоумышленников и возмещение ущерба жертвам такого насилия.²⁸

2.4. Признание однополых отношений:

а. Отмена уголовной ответственности за однополые отношения.

Уголовная ответственность за добровольные сексуальные отношения между

²⁵ Международные Руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека, Принцип 5, 22(h).

²⁶ CM/Rec(2010)5.

²⁷ Рекомендация Совета Европы CM/Rec (2010/5), Статьи 6 и 7 в Приложении

²⁸ Рекомендация ООН “Рожденные свободными и равными”, стр. 11.

взрослыми людьми одного пола нарушает права человека на частную жизнь и не-дискриминацию, и является нарушением международного права прав человека. Специальный Докладчик ООН по праву на здоровье подчеркнул связь между криминализации однополых отношений и гомофобными преступлениями ненависти, нарушениям со стороны правоохранительных органов, пытками, и семейным и общественным насилием в отношении людей, вступающих в однополые сексуальные отношения. Это также затрудняет работу защитников прав человека, работающих в области защиты прав ЛГБТ лиц. Специальный Докладчик по праву на здоровье отметил, что "санкционированное государством насилие, подпитывает существующие предубеждения, и поддерживает насилие со стороны общества и жестокость полиции, направленные на определенных лиц."²⁹ Специальный докладчик по вне-судебным казням заметил, что криминализация однополых отношений повышает общественную стигматизацию и делает людей "более уязвимыми перед насилием и нарушениями прав человека, включая угрозы убийством и нарушения права на жизнь, которые часто совершаются в обстановке безнаказанности".³⁰ Специальный докладчик по праву на здоровье отметил, что "положения предусматривающие уголовную ответственность в отношении добровольных однополых отношений, на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности часто нарушают различные права человека".^{31, 32} Криминализация гомосексуальности может оттолкнуть людей от обращения за услугами здравоохранения из-за страха раскрытия уголовно-наказуемого поведения, и приводит к тому, что услуги здравоохранения, национальные планы и концепции по здравоохранению не отражают специфических нужд ЛГБТ-групп.³³

b. Легализация однополых отношений

Хотя до сих пор не существует согласия между членами ООН и государствами членами Совета Европы относительно легализации однополых отношений, все больше и больше западных государств принимает законы и политики разрешающие однополые браки и партнерства. Хотя агентства ООН все еще не высказались по этой теме, Европейский суд по правам человека рассмотрел несколько дел в этой области, признав недавно право на семейную жизнь для однополых пар.

В уже упоминавшемся деле Тунен против Австралии (*Toonen v. Australia*), Комитет по правам человека постановил, что "добровольные сексуальные отношения между взрослыми людьми в частной обстановке относятся к концепции "частной жизни" в целях Международного пакта о гражданских и политических правах. Согласно Комитету, не имеет значения применяются ли законы криминализирующие такие отношения или нет. Одно их наличие постоянно и непрерывно нарушает права человека на частную жизнь. Со времени этого решения, Комитет и другие комитеты и специальные докладчики ООН неоднократно призывали государства провести реформу законодательства криминализирующего гомосексуальность или другие добровольные сексуальные отношения между взрослыми людьми одного пола."³⁴

²⁹ Отчет Верховного Комиссара ООН по правам человека, "Дискриминационные законы и практики и акты насилия против индивидуальных прав человека на основе дискриминации", Отчет генеральной Ассамблеи ООН (Report of the UN High Commissioner for Human Rights, Discriminatory laws and practices and acts of violence against individuals based on their sexual orientation and gender identity, Report to the General Assembly, 17 November 2011, A/HRC/19/41/), параграфы 55-56.

³⁰ A/57/138, para. 37.

³¹ Отчет Верховного Комиссара ООН по правам человека, "Дискриминационные законы и практики и акты насилия против индивидуальных прав человека на основе дискриминации".

³² Генеральный Секретарь ООН Бан много раз повторял важность завершения дискриминации в отношении лесбиянок, геев, бисексуалов или транс* людей (ЛГБТ) во всем мире, и призвал все страны отменить законы криминализирующие людей на основе их сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Ch. Beyrer et al, *The Global HIV Epidemics among Men Who Have Sex With Men*, the World Bank, 2011, стр. 303.

³³ Отчет Верховного Комиссара ООН по правам человека, "Дискриминационные законы и практики и акты насилия против индивидуальных прав человека на основе дискриминации", параграфы 55-56.

³⁴ Комитет по правам человека, 4 апреля 1994, CCPR/C/50/D/488/1992.

В деле Шалк и Копф против Австрии (Schalk and Kopf v. Austria), 22 ноября 2010 года, Европейский суд по правам человека заметил “с 2001 года ... во многих государствах-членах имела место быстрая эволюция общественного отношения к однополым отношениям. С тех пор, значительное число государств-членов предоставили правовое признание однополым парам. В свете этой эволюции, Суд считает не имеющим смысла придерживаться мнения что, в отличие от разнополых пар, однополые пары не имеют права на право на “семейную жизнь” в рамках Статьи 8 Конвенции. Следовательно, отношения заявителей - живущей вместе однополой паре - состоящей в стабильных фактических отношениях, попадают под определение “семейная жизнь”, неотлично от того какими считались бы отношения разнополой пары в подобных отношениях.»³⁵

2.5. Усыновление/удочерение

Основные права детей включают право на жизнь, здоровье, развитие, информацию, защиту от дискриминации по любым основаниям, включая их статус здоровья и ВИЧ-положительный статус их родителей. Во всех случаях, самую важную роль должна играть защита интересов ребенка.³⁶ Согласно Комитету ООН по правам ребенка, эти права должны быть руководствующим принципом при предоставлении услуг по профилактике, лечению и уходу в связи с ВИЧ.³⁷

ЮНЭЙДС призвала государства принять целостный комплексный подход с поставлением интересов ребенка в центр ответных мер на эпидемию ВИЧ. Государства должны обеспечить защиту от дискриминации и полное уважение и защиту прав детей. Европейская Конвенция по правам человека защищает право на семейную жизнь, право на брак, и право на защиту от дискриминации на основе сексуальной ориентации и пола.³⁸

В деле Е. В. против Франции (E.V. v France), Суд сделал шаг к признанию полного равенства ЛГБТ групп в отношении усыновления/ удочерения. Суд пояснил применение Статьи 14 (запрещение дискриминации и стандартов равноправия закрепленных в Протоколе 12. В этом деле, Суд подчеркнул важность права на частную жизнь свободную от дискриминации над узко-понимаемыми интересами государства по защите детей. Суд указал, что это решение может быть использовано для признания равных прав на усыновление/ удочерение для однополых пар.³⁹ Суд указал, что “отказав в принятии заявления на право усыновления, государственные органы провели различие на основе сексуальной ориентации заявительницы, различие - не разрешаемой положениями Конвенции.”⁴⁰

Принцип 24 Джокьякартских принципов заявляет: “Каждый человек имеет право на создание семьи вне зависимости от сексуальной ориентации или гендерной идентичности. Семья может иметь различную форму. Ни одна семья не должна подвергаться дискриминации в связи с сексуальной ориентацией или гендерной идентичностью любого из ее членов.” Согласно этому принципу, государства “принимают все необходимые меры законодательного, административного и иного характера с целью обеспечения права на создание семьи, в том числе посредством доступа к усыновлению/удочерению или вспомогательной репродукции (включая донорское оплодотворение), без дискриминации по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности”. Также, новая Европейская Конвенция об усыновлении

³⁵ Европейский Суд по правам человека, *Schalk and Kopf v. Austria*, заявление по 30141/04, Совет Европы, Европейский Суд по правам человека, 24 июня 2010.

³⁶ Конвенция по правам ребенка.

³⁷ Комитет по правам ребенка, рекомендация общего порядка 3, “О детях и ВИЧ/СПИДе”, параграф 5.

³⁸ Европейская Конвенция по правам человека, Статьи 8, 12, 14.

³⁹ *E.V. v. France*, App. No. 43546/02, slip op. at para. 96 (Eur. Cr. H.R. Jan. 22, 2008),

⁴⁰ *E.V. v. France*, at 96.

детей" признает более расширенное понимание семьи, таким образом разрешая усыновление однополым парам.⁴¹

2.6. Стандарты в отношении транс* людей

В принципе, международные документы по правам человека защищают права всех без дискриминации. Несмотря на то, что гендерная идентичность как основание запрета дискриминации (также, как и сексуальная ориентация) не упоминаются непосредственно в инструментах по правам человека, эти инструменты применимы к этим лицам из-за открытого списка оснований запрещения дискриминации (см. выше).

Кроме того, что транс* лица уязвимы перед всеми нарушениями прав человека в отношении ЛГБТ лиц, они также сталкиваются со многими уникальными проблемами. Например, многие международные и национальные списки болезней, включают диагностирование трансгендеров как психически больных. Такой диагноз может стать препятствием для обладания полным комплексом прав, особенно если он используется для лишения лица дееспособности, или лишения его возможности отказаться от медицинского лечения.⁴² Другая проблема заключается в том, что для того, чтобы полно воспользоваться своими правами, многие трансгендеры должны иметь доступ к медицинской перемене пола, а также возможность легально изменить имя, фамилию, и получить юридическое признание выбранного ими пола.

Доступ к процедуре по перемене пола:

Европейская Конвенция по правам человека обязует все государства предоставить возможность, получить операцию по перемене пола. Европейский Суд применил Европейскую Конвенцию в нескольких делах, постановив, что государства должны предоставить трансгендерам возможность получить такую операцию, и что операция должна покрываться планами медицинского страхования как "медицински необходимое операционное вмешательство."⁴³ Суд также постановил, что государства должны признать и проводить перемену пола в идентификационных документах.⁴⁴

Часто государства налагают многочисленные требования на трансгендеров для того, чтобы они могли иметь доступ к операции по перемене пола. Это может включать обязанность по получению развода, если они состоят в браке, требование по проведению стерилизации, и другие, не обязательные с медицинской точки зрения, требования, которые являются насильственными и нарушают неприкосновенность личности. Рекомендация Комитета Министров CM/Rec (2010) 5 заявляет, что "предварительные требования, включая требования физических изменений для юридического признания перемены пола, должны быть регулярно пересмотрены, для того чтобы избавиться от ненужных и насильственных требований."⁴⁵ В 2009 году, Комиссар Совета Европы по правам человека выпустил Доклад, который рекомендует быструю и прозрачную процедуру для изменения имени и пола, и отказ от стерилизации и других обязательных медицинских требований как обязательных для юридического признания гендерной идентичности лица.⁴⁶

⁴¹ Совет Европы, Европейская Конвенция об усыновлении детей (European Convention on the Adoption of Children), Статья 7.

⁴² Council of Europe. European Union Agency for Fundamental Rights (FRA), Homophobia, transphobia and discrimination on grounds of sexual orientation and gender identity. Comparative legal analysis, 2010 Update.

⁴³ Европейский Суд по правам человека, *van Kück v. Germany*, решение от 12 июня 2003.

⁴⁴ Европейский Суд по правам человека, *B. v. France*, решение от 25 марта 1992, и *Christine Goodwin v. U.K.*, решение от 11 июля 2002.

⁴⁵ Совет Европы, Рекомендация CM/Rec (2010)5 Комитета Министров членам-государствам относительно мер по искоренению дискриминации на основе сексуальной ориентации и гендерной идентичности, 31 марта, 2010 года.

⁴⁶ Совет Европы, Права человека и гендерная идентичность, Бриф Томаса Хаммамберга Council, Комиссара Совета Европы по правам человека. Страсбург, 29 июля 2009. *CommDH/IssuePaper(2009)2*.

Юридическое признание выбранного пола, и изменение пола и имени в идентификационных документах:

На основе Статьи 8 Европейской Конвенции по правам человека, "каждый имеет право на уважение его частной и семейной жизни, жилища и корреспонденции", Европейский Суд постановил, что отказ /неспособность государства изменить информацию в свидетельстве о рождении на предпочитаемый лицом пол, представляет собой нарушение Статьи 8 Конвенции".⁴⁷ Государства-члены таким образом, обязаны облегчать и юридически признать изменение пола трансгендеров.

Доступ к процедуре по перемене пола и внесение изменений в идентификационные документы являются жизненно важными для транс* лиц для того чтобы жить согласно выбранной им гендерной идентичности. Для реализации возможности жить согласно выбранной ими гендерной идентичности и быть признанными юридически, необходимо иметь юридические документы, используемые для каждодневной жизни, например, медицинскую карту, страховые документы, водительские права, дипломы об образовании, другие документы необходимые при подаче заявления на работу.

Невыполнение этого условия, может привести к ограничению участия в программах образования и в рынке труда, ставя людей в ситуацию, когда при неспособности предъявить диплом или свидетельство о рождении, с информацией, соответствующей выбранному полу лица, люди не могут трудоустроиться или получить образование.

2.7. Бизнес и права ЛГБТ-групп

Выпущенные в сентябре 2017 года рекомендации в области бизнеса и прав человека ЛГБТ-групп, закрепляют, что все компании обязаны уважать права человека ЛГБТ-групп, в их каждодневной работе и бизнесе. Компании должны разработать стандарты и процедуры по действиям в случае, если их коммерческая деятельность нарушит права человека ЛГБТ-групп. Они должны учредить систему мониторинга и отчетности по соблюдению этих прав. Компании обязаны предотвратить нарушения прав человека ЛГБТ-групп и дискриминацию в их отношении на рабочем месте, в рыночных отношениях, и общественных отношениях.⁴⁸

⁴⁷ Европейский Суд по правам человека, *B. v. France*, Решение от 25 марта 1992 and *Christine Goodwin v. U.K.*, Решение от 11 июля 2002.

⁴⁸ Офис Верховного Комиссара ООН по правам человека, *Tackling Discrimination against Lesbian, Gay, Bi, Trans, & Intersex People, Standards of Conduct for Business*, сентябрь 2017.



Евразийская коалиция по мужскому здоровью (ЕКОМ)
Eurasian Coalition on Male Health (ECOM)

Наши контакты:
www.ecom.ngo
www.fb.com/ecom.ngo
www.twitter.com/ECOMngo
contact@ecom.ngo

