



АНАЛИЗ НАЦИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КАЗАХСТАНА, СВЯЗАННОГО С СОГИ И ВИЧ

2020
ЕКОМ



Анализ национального законодательства Казахстана, связанного с СОГИ и ВИЧ / ЕКОМ — Евразийская коалиция по здоровью, правам, гендерному и сексуальному разнообразию. — Таллинн, 2020. — 17 с.

Подготовка публикации: **Оксана Гузь, Ирина Федорович, Юрий Йорский.**

Авторы выражают искреннюю благодарность за активное участие и существенную помощь в подготовке анализа **Любови Воронцовой и Данияру Орсекову.**

Дизайн и верстка: Анастасия Данилевская.



Публикация подготовлена и опубликована в рамках работы регионального консорциума Sustainable Health Advocacy with Gay Men (SHAG) при поддержке Глобального форума по вопросам МСМ и ВИЧ (MPact) при финансовой поддержке Фонда сетей гражданского общества имени Роберта Карра (RCNF).

Точки зрения, изложенные в данной публикации, принадлежат исключительно авторам и могут не совпадать с точкой зрения Глобального форума по вопросам МСМ и ВИЧ и Фонда сетей гражданского общества имени Роберта Карра.

The views described herein are the views of this institution, and do not represent the views or opinions of the views or opinions of MPact and Robert Carr Fund for civil society networks.

Распространяется бесплатно

При использовании материалов обязательно ссылаться на ЕКОМ — Евразийскую коалицию по здоровью, правам, гендерному и сексуальному разнообразию, Глобальный Форум МСМ и ВИЧ (M-Pact), а также Фонд сетей гражданского общества имени Роберта Карра (RCNF)



Цель настоящего сравнительного анализа — определить правовые барьеры, а также проблемы в тех сферах, где уже имеется необходимое законодательство, однако оно не в полной мере обеспечивает возможность реализации прав и свобод для геев, других МСМ и транс* людей. Для проведения данного анализа ЕКОМ разработал методологию и опросник, который был заполнен местными партнёрами в Казахстане. При анализе правовой практики во внимание принимались судебная практика и государственная статистика, а также сообщения активистов и активисток, информация и статистика организаций, занимающихся документированием случаев нарушений прав человека и их защитой, сообщения в прессе и отчёты неправительственных организаций в международные правовые органы.

Законодательство и правоприменительная практика рассматривались в двух плоскостях. Первая — это их соответствие международным стандартам прав и свобод человека. Вторая — это реальная возможность получить защиту и реализовать права и свободы, предусмотренные международными обязательствами и национальным правом.

Для предоставления информации о действующем законодательстве в рамках настоящего анализа были представлены выдержки из нормативно-правовых актов и ссылки на них, которые, к сожалению, не всегда являются корректными и не соответствуют международным стандартам терминологии. Оригинальные формулировки в данном случае представлены для объективного отражения существующего нормативно-правового поля и языка, принятого в исследуемых вопросах. Все цитаты из нормативно-правовых актов выделены шрифтом и снабжены ссылками.

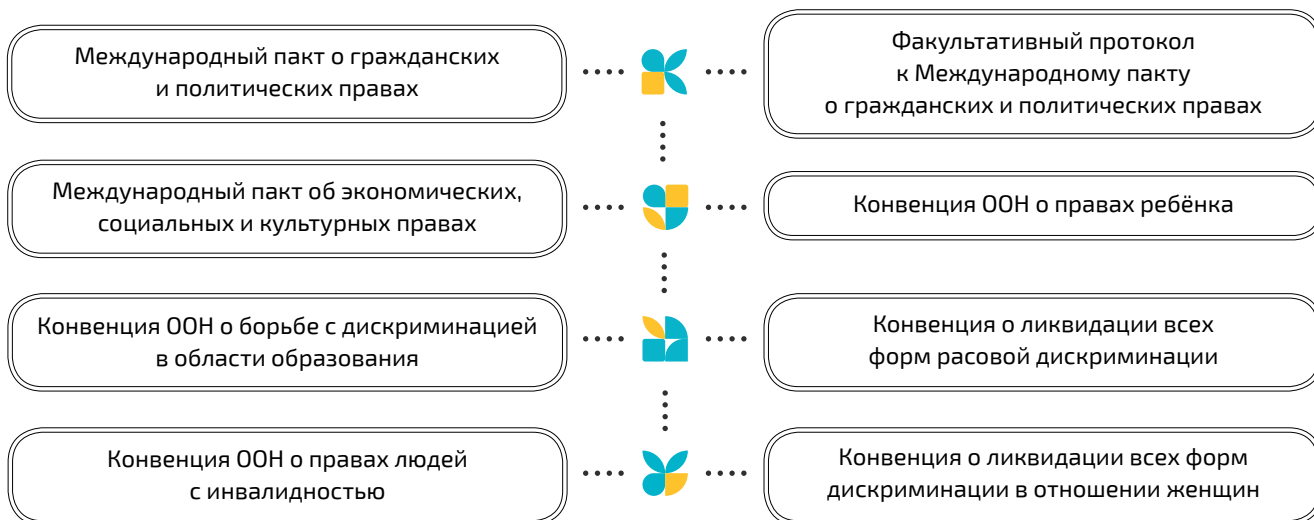
Представленная в настоящем документе информация может быть полезной как для неправительственных организаций, активистов и активисток ЛГБТ-сообщества, так и для представителей государства при планировании адвокационных процессов и продвижении прав геев, других МСМ и транс* людей, преодолении и устранении барьеров, препятствующих их доступу к услугам и защите своих прав и свобод.

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

ВЕЦА	Восточная Европа и Центральная Азия
ВИЧ	Вирус иммунодефицита человека
ВОЗ	Всемирная организация здравоохранения
ЛГБТ	Лесбиянки, геи, бисексуалы и транс* люди
ЛЖВ	Люди, живущие с ВИЧ
МСМ	Мужчины, практикующие секс с мужчинами
НПО	Неправительственная организация
ППН	Преступления на почве ненависти
ТБ	Туберкулез
СОГИ	Сексуальная ориентация и гендерная идентичность
Транс*	Описывает человека, который идентифицирует себя как трансгендер, небинарный или иначе гендерно неконформный, включая транссексуала, гендерквира, гендерноизменчивого, агендера, третьего гендера, бигендера (но не ограничиваясь ими)



МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ В СФЕРЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА, РАТИФИЦИРОВАННЫЕ СТРАНОЙ



ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО В КАЗАХСТАНЕ ИСПОЛЬЗУЕТ МЕХАНИЗМЫ АЛЬТЕРНАТИВНЫХ ДОКЛАДОВ В ОРГАНЫ ООН



У граждан Казахстана есть возможность пользоваться инструментами индивидуальной защиты, подавая жалобы в Комитеты ООН². В 2018—2019 годах НПО сотрудничали со спецдокладчиками ООН³ в адвокации по исключению из закона РК «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» положений, дискриминирующих ЛГБТ⁴. Казахстан также является членом ОБСЕ, и у гражданского общества есть возможность сотрудничать с Бюро по демократическим институтам и правам человека (БДИПЧ) в мониторинге преступлений на почве ненависти⁵. Полиция заявляет о 14 зарегистрированных случаях в 2018 году, однако, по данным той же полиции, 64 случая были расследованы и правонарушители были наказаны⁶. НПО в 2018 году предоставили несколько отличные данные, ими было зарегистрировано: 5 преступлений на почве ненависти по признакам СОГИ и 3 — по другим признакам.

¹ Год подачи НПО последних периодических альтернативных докладов.

² В 2019–2020 годах Комитет ООН по экономическим, социальным и культурным правам вынес 13 решений в отношении нарушений Пакта Республикой Казахстан, однако ни одно из них не касалось ЛЖВ или ЛГБТ.

³ По вопросам поддержки и защиты свободы мнений и выражений — Дэвид Кае (David Kaye), по праву человека на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья — Дайниус Пурас (Dainius Puras), по ситуации с правами правозащитников_ниц — Мишель Фрост (Michel Forst) и независимый эксперт по защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности Виктор Мадригал-Борлоз (Victor Madrigal-Borloz).




⁴ <https://feminita.kz/2019/01/подзаконный-акт-о-запрете-пропаганды/>

⁵ Данные 2018 года доступны по ссылке <https://hatecrime.osce.org/kazakhstan?year=2018>

⁶ БДИПЧ делает пометку, что эти случаи не подпадают под определение ОБСЕ о преступлениях на почве ненависти.




НА НАЦИОНАЛЬНОМ УРОВНЕ МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА ТРАНСФОРМИРОВАНЫ В СЛЕДУЮЩИЕ ЗАКОНЫ⁷

ЗАКОНЫ	ЕСТЬ	НЕТ
 ЗАЩИТА ОТ ДИСКРИМИНАЦИИ		
Положение о запрете дискриминации в Конституции,	✓	
отдельный закон, определяющий и запрещающий дискриминацию, в т.ч. по признакам СОГИ		✗
Положение о запрете дискриминации (равном обращении) в сфере образования	✓	
Закон о запрете домашнего насилия,	✓	
в т.ч. по признакам СОГИ		✗
Положение о преступлениях на почве ненависти в Уголовном кодексе РК		✗
 ПРАВО НА ЗДОРОВЬЕ		
Отдельный Закон о правах людей, живущих с ВИЧ		✗
Положение о правах ЛЖВ в Кодексе Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения»	✓	
Положение о запрете дискриминации (неравного обращения) в сфере здравоохранения	✓	
в т.ч. по признакам СОГИ		✗
ВИЧ+	✓	
Запреты на иммиграцию или въезд в страну для ЛЖВ		✗
Уголовная ответственность за преднамеренную и/или непреднамеренную передачу ВИЧ	✓	
Запрет на донорство крови для ЛГБТ (формально нет)		✗
специальные скрининговые процедуры для ЛГБТ-доноров	✓	
 ПРАВО НА ЗДОРОВЬЕ ДЛЯ ТРАНС* ЛЮДЕЙ		
Законодательно закреплённая процедура юридического трансгендерного перехода	✓	
Обязательное заключение психиатра для «смены пола»	✓	
Урегулированы обязательные и необязательные хирургические процедуры для юридического трансгендерного перехода	✓	
Принят медицинский протокол для транс* людей, соответствующий МКБ-10		✗
Разрешение использовать международные медицинские протоколы для врачей, наблюдающих транс* людей (но могут носить рекомендательный характер)		✗
Нормативно закреплённый список противопоказаний для юридического трансгендерного перехода	✓	



⁷ То, как эти законы на практике защищают ЛЖВ и ЛГБТ, детально рассмотрено в следующем разделе.

ЗАКОНЫ	ЕСТЬ	НЕТ
 ПРАВО НА ЧАСТНУЮ И СЕМЕЙНУЮ ЖИЗНЬ		
Признание однополых партнерств на законодательном уровне		✗
Признание через суд незарегистрированного совместного проживания однополых пар в качестве юридического брака		✗
Криминализация добровольных гомосексуальных отношений		✗
Возможность для транс* людей после юридического трансгендерного перехода вступать в гетеросексуальные браки	✓	
Усыновление для однополых пар		✗
Одинокое усыновление для ЛГБТ (для женщин - да, для мужчин без детей - нет)	✓	✗
Усыновление для ЛЖВ		✗
 ПРАВО НА СВОБОДУ СЛОВА И МИРНЫЕ СОБРАНИЯ		
Законодательство, регулирующее порядок проведения мирных собраний	✓	
Критерии, по которым может быть отказано в разрешении на проведение мирного собрания	✓	
Запрет на проведение мирных собраний для ЛГБТ		✗
Штрафные санкции за проведение несогласованного с властями мирного собрания	✓	
Закон «о запрете гей-пропаганды»		✗
Попытки внести законопроекты, ограничивающие свободу слова для ЛГБТ, в т.ч. законопроекты «о запрете гей-пропаганды»	✓	
 СВОБОДА АССОЦИАЦИЙ И ФИНАНСИРОВАНИЕ НПО		
Возможность для НПО получать финансирование из национального и/или местных бюджетов	✓	
Реально работающие механизмы распределения государственных средств для НПО, работающих в социальной сфере, исключая здравоохранение, например, в области образования, культуры, спорта, молодежи, социальной защиты	✓	
Реально работающие механизмы распределения государственных средств для работающих в сфере здравоохранения НПО	✓	
Стабильное финансирование государством ВИЧ-сервисных НПО		✗
Государственное финансирование услуг в сфере ВИЧ для ЛГБТ		✗
Обязательная разрешительная процедура регистрации общественной организации	✓	
Регистрация ЛГБТ общественной организации		✗
Возможность получать донорскую поддержку от международных организаций и фондов (но действуют жесткие требования по публичной отчетности и штрафы)	✓	



ВВЕДЕНИЕ

Республика Казахстан — самая большая среди бывших советских республик страна в Центрально - Азиатском регионе. Как и соседние, уже независимые страны, в своей Конституции Республика Казахстан провозглашает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы⁸.



Основопологающими принципами деятельности Республики являются: общественное согласие и политическая стабильность, экономическое развитие на благо всего народа, казахстанский патриотизм, решение наиболее важных вопросов государственной жизни демократическими методами, включая голосование на республиканском референдуме или в Парламенте⁹.

На практике же Республика Казахстан — это авторитарное и несвободное государство, в котором только спустя 28 лет после объявления независимости сменился президент. Первым президентом в течении 28 лет был Нурсултан Назарбаев. С 2019 года эту должность занимает Косым-Жомам Токаев. В рейтинге свободы Freedom House Республика Казахстан отмечена как несвободная страна с оценкой 23 из 100 баллов¹⁰. Основные замечания правозащитников касаются отсутствия политической свободы и свободных выборов, все еще значительного влияния бывшего президента на управление страной, преследования оппозиции, высокого уровня коррупции и значительных ограничений гражданских прав и свобод, включая существенные ограничения свободы слова и свободы мирных собраний. Правозащитники отмечают также пристальный контроль за интернет-свободами и социальными сетями:

«пользователи регулярно подвергаются судебному преследованию по таким обвинениям, как разжигание социальной и этнической ненависти, оскорбление государственных чиновников и пропаганда сепаратизма или терроризма. Закон о СМИ, вступивший в силу в 2018 году, также лишил пользователей Интернета возможности оставлять анонимные комментарии в Интернете, что еще больше ограничило свободу слова. Власти активизировали свои усилия по отслеживанию и блокированию доступа к материалам, которые они сочли неприемлемыми, в 2019 году. В июле поставщики мобильных услуг поручили своим клиентам установить программное обеспечение для шифрования на мобильные телефоны, которое позволит службам безопасности перехватывать трафик данных и обходить приложения для электронной почты и обмена сообщениями и шифрование»¹¹.









⁸ Дословная цитата статьи 1 Конституции Республики Казахстан, полный текст на русском языке доступен по ссылке https://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution

⁹ Там же

¹⁰ Полный обзор на английском языке доступен по ссылке <https://freedomhouse.org/country/kazakhstan/freedom-world/2020>

¹¹ Там же

С другой стороны, с точки зрения выполнения формальных обязательств в сфере прав человека и участия в международных структурах Республика Казахстан делает необходимый минимум. Являясь членом ООН, страна ратифицировала почти весь перечень международных документов о правах человека¹²:

-  Международный пакт о гражданских и политических правах;
-  Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах;
-  Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах;
-  Конвенция ООН о правах ребёнка;
-  Конвенция ООН о борьбе с дискриминацией в области образования;
-  Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации;
-  Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин;
-  Конвенция ООН о правах людей с инвалидностью.

Государственные органы подают регулярные доклады в Договорные органы ООН и регулярно отчитываются о выполнении своих обязательств в рамках Универсального периодического обзора. В 2019 году страна рассматривалась Комитетом ООН по ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и Комитетом ООН по экономическим, социальным и культурным правам. Комитет ООН по экономическим, социальным и культурным правам в свои заключительные замечания и рекомендации стране в 2019 году включил многие из рекомендаций и проблем, о которых писали общественные организации в своих альтернативных докладах. Среди них были следующие рекомендации¹³:

- 1 создать для неправительственных организаций, занимающихся поощрением и защитой экономических, социальных и культурных прав, благоприятные условия, в том числе отлаженную и удобную процедуру регистрации;
- 2 принять все необходимые меры для предупреждения и пресечения дискриминации в отношении лесбиянок, гомосексуалов, бисексуалов и транссексуалов, обеспечить им равное осуществление прав, предусмотренных Пактом, и предусмотреть специализированную правовую защиту этих лиц от нападения и преследования.

Схожие рекомендации в отношении ЛБТ-женщин в том же году озвучил и Комитет ООН по ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин. Важно отметить, что, по данным местных правозащитников, пока ни одна из многочисленных рекомендаций Комитетов ООН в отношении противодействия дискриминации в целом, и в отношении ЛГБТ в частности, не была реализована правительством на практике.

¹² За исключением Международной конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей.

¹³ Полный текст заключения Комитета ООН по социальным, экономическим и культурным правам в отношении Республики Казахстан от 29 марта 2019 года на русском языке доступен по ссылке <http://docstore.ohchr.org/SelfServices/FilesHandler.ashx?enc=4slQ6Q5mlBEDzFEovLCuWzkLn5QA2sHMzcgILbdGh1o+E7e9LVeibvxLDw2/H/jPni2eASbE/kqCDqg-6MHosDf/zwlOqQBsuYhU+0iuRtbaaztjvl+3Dlpu9o2nAW1Z>

Местные правозащитники активно используют механизмы индивидуальных жалоб в Комитеты ООН — единственный доступный в стране способ подачи индивидуальных жалоб в международные органы на действия или скорее бездействие государственных органов в случае нарушений фундаментальных прав человека. Только в 2019—2020 годах Комитет ООН по экономическим, социальным и культурным правам вынес 13 решений в отношении нарушений Пакта Республикой Казахстан, но ни одно из них не касалось ЛЖВ или ЛГБТ, что свидетельствует о необходимости усилить поддержку и повысить грамотность активистов в этой сфере, чтобы эффективнее использовать существующие механизмы, как, например, используется механизм международной адвокации вместе со спецдокладчиками ООН. В 2018—2019 годах НПО сотрудничали со спецдокладчиками ООН¹⁴ в адвокации по исключению из закона РК «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» положений, дискриминирующих ЛГБТ¹⁵.

Страна также является членом ОБСЕ и в последние годы подает данные о регистрируемых полицией случаях преступлений на почве ненависти в общую базу государств-участников ОБСЕ. Однако данные полиции и данные НПО, как и в других постсоветских странах, не совпадают. Учитывая довольно высокий для региона ВЕЦА показатель (64 случая за год) зарегистрированных полицией (в 2018 году¹⁶) преступлений на почве ненависти, эксперты ОБСЕ делают пометку, что не все из описанных случаев отвечают определению преступления на почве ненависти, принятому для государств-участников ОБСЕ. Проблемы, связанные с регистрацией и расследованием преступлений на почве ненависти, детальнее рассмотрены в следующем разделе.

Однако важно отметить, что отсутствие статистики, сегрегированной по типу нарушения прав человека и по признакам потерпевших, вызывает озабоченность не только в отношении регистрации заявлений о преступлениях на почве ненависти, но и в отношении других данных, которые собирают государственные органы и которым не хватает разбивки среди прочего и по признакам СОГИ. Озабоченность отсутствием данных о нарушениях прав человека усиливается информацией о широком распространении коррупции, когда люди не доходят со своими жалобами до органов власти, или же эти жалобы не рассматриваются надлежащим образом.

Декларативно Республика Казахстан является светским государством, однако, как и в других странах региона, последние десятилетия там фиксируется достаточно существенный всплеск религиозных настроений общества. Религия большинства — ислам, при этом существующее законодательство жестко контролирует регистрацию и деятельность групп, определенных как «нетрадиционные», включая христиан-протестантов, Свидетелей Иеговы и мусульман, которые не придерживаются одобренной правительством версии ислама¹⁷. В отношении ЛГБТ усиливаются традиционные религиозные настроения и проявления в обществе, особенно в отдаленных и небольших городах и поселках. Это еще один источник опасности для ЛГБТ, так как в закрытых и традиционных общинах меньше поддержки и выше уровень стигматизации.

¹⁴ По вопросам поддержки и защите свободы мнений и выражений – Дэвид Кэе (David Kaye), по праву человека на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья – Дайниус Пурас (Dainius Puras), по ситуации с правами правозащитников — Мишель Фрост (Michel Forst) и независимый эксперт по защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности Виктор Мадригал-Борлоз (Victor Madrigal-Borloz)

¹⁵ <https://feminita.kz/2019/01/подзаконный-акт-о-запрете-пропаганды/>

¹⁶ Данные 2018 года доступны по ссылке <https://hatecrime.osce.org/kazakhstan?year=2018>

¹⁷ Согласно данным Freedom House и Forum 18

Как и в других странах ВЕЦА, исследователям сложно однозначно ответить на вопрос, что первично и представляет большую проблему для ЛГБТ, живущих в этих странах — отсутствие определенных гарантий на уровне законодательных актов (в том числе и соответствующих международным стандартам в сфере прав человека) или же неэффективность существующих инструментов защиты. В случае с Республикой Казахстан основная сложность обусловлена тем, что даже существующие минимальные инструменты защиты почти не работают из-за высокого уровня коррупции и практически полного отсутствия верховенства права.

Единственное позитивное событие 2019 года в отношении ЛГБТ на официальном уровне — это решение Верховного Суда Казахстана касательно жалобы о приватности лесбийской пары. По данным Human Rights Watch¹⁸, в решении идет речь о том, что мужчина, снимавший поцелуй лесбийской пары и распространявший это видео в Интернете, нарушил их конфиденциальность¹⁹:

«Верховный Суд также признал, что действия ответчика, являющиеся предметом спора, вызвали большое количество комментариев оскорбительного характера по отношению к истицам, чем были нарушены их личные неимущественные права. В своем постановлении Верховный Суд особо подчеркнул, что: «Судом апелляционной инстанции допущено существенное и грубое нарушение норм материального права и ущемление конституционных прав истиц», гарантированных ч. 1 ст. 18 Конституции РК, согласно которой каждый_ая имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства. Основываясь на вышеуказанных заключениях, Верховный Суд постановил изменить решение суда апелляционной инстанции и оставить в силе решение Ауэзовского районного суда г. Алматы»²⁰.

В следующем разделе подробнее рассмотрим, как отдельные стандарты защиты прав человека для ЛГБТ отражены в национальном законодательстве и выполняются на практике.

• ¹⁸ Отчет HRW за 2019 год на английском языке доступен по ссылке <https://www.hrw.org/world-report/2020/country-chapters/kazakhstan#e81181>

• ¹⁹ Подробнее о деле на русском языке в статье по ссылке <https://www.kok.team/ru/2019-08-28/lesbiyanki-vyigrali-process-v-verhovnom-sude-kazahstana> и <https://feminita.kz/2019/08/как-уятмен-проиграл-бесстрашным-деву/>

• ²⁰ Согласно цитате из дела на сайте феминистской инициативы «Феминита» которая поддерживала потерпевших в процессе рассмотрения жалобы, полный текст доступен по ссылке <https://feminita.kz/2019/08/как-уятмен-проиграл-бесстрашным-деву/>



ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ В КАЗАХСТАНЕ

Конституция Республики Казахстан, декларируя принцип равенства, отдельно закрепляет и принцип недискриминации с открытым списком защищенных признаков: **«никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам»**²¹. Открытость этого списка является позитивным моментом, поскольку дает возможность учитывать такой признак, как СОГИ, несмотря на то, что он прямо не упоминается, собственно, как и в других нормативных актах Республики Казахстан.

Специального законодательного акта о запрете дискриминации в Республике Казахстан нет, но в ряде законов содержится запрет на дискриминацию. Например, дискриминация по признаку пола²² запрещена в сфере труда²³, гражданам Республики Казахстан гарантируется защита **«от любых форм дискриминации и стигматизации, обусловленных наличием у них каких-либо заболеваний и состояний»**²⁴, а также гарантировано **«недопущение каких-либо форм дискриминации в связи с характером заболевания»**²⁵.

Заслуживает внимания и тот факт, что в Уголовном кодексе фигурирует отдельная норма, которая регулирует вопросы равенства перед законом лиц, совершивших уголовные правонарушения: **«Лица, совершившие уголовные правонарушения, равны перед законом независимо от происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, места жительства или любых иных обстоятельств»**²⁶.

Также в стране отсутствует отдельный закон, регулирующий права ЛЖВ. Однако часть вопросов, касающихся оказания медицинской помощи, урегулированы параграфом 2 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения», который содержит в себе три статьи: **«Оказание медицинской помощи лицам, зараженным ВИЧ-инфекцией»**²⁷, **«Социальная и правовая защита лиц, зараженных ВИЧ-инфекцией»**²⁸ и **«Обследование на ВИЧ-инфекцию»**²⁹.

Отдельно зафиксировано, что услуги по **«профилактике и диагностике ВИЧ-инфекции»** входят в гарантированный объем бесплатной медицинской помощи, которая предоставляется государством за счет бюджетных средств, что является важным моментом в доступе к медицинской помощи, учитывая, что с 2020 года в Республике Казахстан вводится обязательное социальное медицинское страхование³⁰.

²¹ Конституция Республики Казахстан, статья 14.

²² Закон Республики Казахстан «О государственных гарантиях равных прав и равных возможностей мужчин и женщин».

²³ Трудовой кодекс Республики Казахстан, статья 6.

²⁴ Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения», статья 76.

²⁵ Там же, статья 157.

²⁶ Уголовный кодекс Республики Казахстан, статья 15.

²⁷ Кодекс Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения», статья 160.

²⁸ Там же, статья 161.

²⁹ Там же, статья 162.

³⁰ Там же, статья 196.

Следует отметить, что статья 79 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения», принятого в 2020 году, гарантирует ЛЖВ право на усыновление: **«граждане Республики Казахстан, зараженные ВИЧ-инфекцией, имеют право на усыновление детей наравне с другими гражданами Республики Казахстан в соответствии с законодательством Республики Казахстан»**³¹. При этом прямым противопоказанием для усыновления ребёнка либо принятия его под опеку остаётся **«синдром приобретенного иммунодефицита человека (СПИД) и инфицированность вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ)»**³², что создает определенную коллизию и может вызвать достаточно серьезные проблемы и трудности у ЛЖВ, которые хотят усыновить ребёнка.

Передача ВИЧ в Республике Казахстан криминализована статьей³³, которая предусматривает ответственность за **«заведомое постановление другого лица в опасность заражения ВИЧ»** и **«заражение другого лица ВИЧ лицом, знавшим о наличии у него этой болезни»**. При этом лицо, привлекаемое к ответственности по этой статье, **«освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения»**.

Умышленная или неумышленная передача ВИЧ не входит в перечень обстоятельств, отягчающих уголовную ответственность или наказание, но присутствует как отдельная часть в статье, предусматривающей ответственность за изнасилование³⁴, как вариант более тяжёлых последствий для потерпевшего лица. Ответственность за распространение ВИЧ предусмотрена и за **«ненадлежащее выполнение профессиональных обязанностей медицинским работником, а равно работником организации бытового или иного обслуживания населения вследствие небрежного или недобросовестного отношения к ним, если это деяние повлекло заражение другого лица ВИЧ»**³⁵, а также за разглашение ими сведений о **«наличии у лица ВИЧ»**³⁶.



ПРЕСТУПЛЕНИЯ НА ПОЧВЕ НЕАВИСТИ

Уголовное законодательство Республики Казахстан не содержит в себе определения преступления на почве ненависти, однако можно утверждать, что ответственность за такие преступления предусмотрена. Так, отягчающим обстоятельством признается **«совершение уголовного правонарушения по мотиву национальной, расовой и религиозной ненависти или вражды»**³⁷. Также законодательно предусмотрена уголовная ответственность за **«нарушение равноправия человека и гражданина»**³⁸. Статья предполагает ответственность за **«прямое или косвенное ограничение прав и свобод человека (гражданина) по мотивам происхождения, социального, должностного или имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства, принадлежности к общественным объединениям или по любым иным обстоятельствам»**.

³¹ Там же, статья 79.

³² Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, полный текст на русском языке доступен по ссылке <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500012127>

³³ Уголовный кодекс Республики Казахстан, статья 118.

³⁴ Там же, статья 120.

³⁵ Там же, статья 317.

³⁶ Там же, статья 321.

³⁷ Там же, статья 54.

³⁸ Там же, статья 145.

Данные обстоятельства предоставляют возможность учитывать и СОГИ как защищённый признак, но на практике правоохранительные органы это не делают, в результате чего не привлекаются к ответственности за совершение ППН виновные лица и не отражаются реальные мотивы совершения преступлений.

Несмотря на то, что добровольные гомосексуальные отношения в Республике Казахстан с 1998 года декриминализованы, представители ЛГБТ продолжают подвергаться опасности, если открыто говорят о своей сексуальной ориентации и/или гендерной идентичности. Это приводит к тому, что открыто о проблеме могут говорить только активисты и активистки, либо те, кому нечего терять. Так, в 2020 году была обнародована история казахстанской гей-пары, которой из-за притеснений со стороны родственников пришлось уехать из страны. Когда один из них вынужден был временно вернуться, ему уже не удалось выехать, несмотря на активное содействие правозащитных организаций, после чего он перестал выходить на связь³⁹.

На сегодняшний день отсутствуют какие-либо реальные предпосылки считать, что ситуация с нетолерантным отношением к ЛГБТ изменится в лучшую сторону. Об этом свидетельствует и тот факт, что парламентариями Республики Казахстан еще в 2015 году была осуществлена попытка изменить законодательство и предусмотреть ответственность за пропаганду среди детей **«нетрадиционной сексуальной ориентации»**⁴⁰, но Конституционный совет Республики Казахстан принял постановление о неконституционности предложенных к рассмотрению законопроектов⁴¹.



ЧАСТНАЯ И СЕМЕЙНАЯ ЖИЗНЬ

Республика Казахстан не признает однополые браки и не допускает заключение брака между **«лицами одного пола»**⁴², более того, не признается браком **«фактическое сожительство лиц одного пола»**⁴³.

В связи с этим не вызывает удивления то, что вопросы отцовства/материнства в отношении ЛГБТ регулируются таким образом, чтобы исключить их доступ к родительству. Так, доступ к усыновлению закрыт для ЛГБТ-сообщества в целом на основании статьи, которая исключает из перечня усыновителей **«лиц, придерживающихся нетрадиционной сексуальной ориентации»**⁴⁴.

Эта же статья исключает из перечня усыновителей и **«лиц мужского пола, не состоящих в зарегистрированном браке (супружестве), за исключением случаев фактического воспитания ребенка не менее трех лет в связи со смертью матери или лишением ее родительских прав»**.

³⁹ <https://rus.azattyq.org/a/kazakhstan-disappearance-of-a-gay-man-bekzat-mukashev/30695316.html>

⁴⁰ С текстом сравнительной таблицы к проекту Закона Республики Казахстан «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» можно ознакомиться по ссылке https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31249501#pos=23;-54

⁴¹ С полным текстом Нормативного постановления Конституционного совета Республики Казахстан от 18.05.2015 N3 можно ознакомиться по ссылке https://online.zakon.kz/document/?doc_id=37647015#pos=71;-11

⁴² Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», статья 11.

⁴³ Там же, статья 2.

⁴⁴ Там же, статья 91.

То есть, если лесбиянки и/или бисексуальные женщины (скрыв свою сексуальную ориентацию) имеют шанс на усыновление ребенка, то доступ к усыновлению у геев или бисексуальных мужчин отсутствует полностью.

В свою очередь, транс* люди лишены возможности стать усыновителями на основании того, что психиатрический диагноз F64.0 «**Расстройства половой идентификации**» содержится в Перечне заболеваний, при наличии которых, лицо не может усыновить ребенка⁴⁵. При этом в законодательстве отсутствует механизм, регулирующий вопросы отцовства/материнства в отношении транс* людей, которые пребывают в официальном браке и имеют детей на момент смены своего паспортного пола.



ЮРИДИЧЕСКИЙ ТРАНСГЕНДЕРНЫЙ ПЕРЕХОД

Законодательство Республики Казахстан содержит в себе статью, которая гласит: **«лица с расстройствами половой идентификации, достигшие двадцати одного года, дееспособные, кроме лиц с психическими, поведенческими расстройствами (заболеваниями), имеют право на смену пола»**⁴⁶, что указывает на существование возможности для транс* людей осуществлять юридический трансгендерный переход. Но следует учитывать, что обязательным условием для внесения изменений в актовую запись о рождении является **«желание носить имя, отчество, фамилию, соответствующие выбранному полу, при хирургическом изменении пола»**⁴⁷.

Необходимость обязательного **«хирургического изменения пола»** для изменения гендерного маркера в паспорте полностью соответствует и правилам медицинского освидетельствования и проведения **«смены пола для лиц с расстройствами половой идентификации»**, которые были утверждены в 2015 году⁴⁸. Этот документ, который определяет **«порядок медицинского освидетельствования и проведения смены пола для лиц с расстройствами половой идентификации»**, ужесточил существующую ранее процедуру, сделал её двухэтапной и ещё больше отдалил её от международных стандартов.

На сегодняшний день обязательными условиями для получения разрешения на смену паспортного пола являются: обследование в условиях психиатрического стационара в течение 30 календарных дней и хирургическое вмешательство по формированию так называемых мужских либо женских гениталий. Также в тексте документа содержится перечень оснований для отказа в «смене пола», которые могут быть связаны как с состоянием здоровья или диагнозом, так и с получением отказа в доступе ко второму этапу процедуры.

⁴⁵ Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, доступен по ссылке <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500012127>

⁴⁶ Кодекс Республики Казахстан ««О здоровье народа и системе здравоохранения»», статья 156.

⁴⁷ Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», статья 257.

⁴⁸ С полным текстом Правил медицинского освидетельствования и проведения смены пола для лиц с расстройствами половой идентификации, утвержденных Приказом Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 31 марта 2015 года N 187, можно ознакомиться по ссылке <http://adilet.zan.kz/rus/docs/V1500010843>

Учитывая сложившуюся ситуацию, а также достаточно высокие цены на проведение хирургических вмешательств и отсутствие соответствующих специалистов, транс* люди серьезно ограничены в доступе к медицинской помощи и смене гендерного маркера в паспорте. В связи с этим начали появляться судебные прецеденты, когда право на юридический трансгендерный переход без хирургического вмешательства отстаивается через суд⁴⁹, но это единичные случаи, которые не отменяют необходимость системных изменений.



СВОБОДА МИРНЫХ СОБРАНИЙ И ПЕРЕДВИЖЕНИЯ

Проведение мирных собраний в Республике Казахстан регулируется нормами специального закона⁵⁰, которым определено, что право на свободу мирных собраний не может быть ограничено, за исключением случаев, установленных законом. Следует отметить, что **«мирные собрания проводятся в специализированных местах для организации и проведения мирных собраний»** и проведение их в других местах запрещено, за исключением пикетирования.

Для проведения **«пикетирования, собрания, митинга»** организатор в письменной форме уведомляет местные исполнительные органы о его проведении, а в случае проведения **«демонстрации, шествия»** в местный исполнительный орган подается заявление о получении согласования. В обоих случаях в указанных документах необходимо указать **«источники финансирования проведения мирных собраний»**. По результатам рассмотрения уведомления либо заявления принимается решение о разрешении проведения мирного собрания, запрете на его проведение либо смене маршрута, времени и места.

Следует отметить, что отказ в проведении мирного собрания может быть получен, если финансирование организации и проведения мирных собраний осуществляется: **«физическими лицами и (или) юридическими лицами, включенными в перечень организаций и лиц, связанных с финансированием распространения оружия массового уничтожения, и (или) в перечень организаций и лиц, связанных с финансированием терроризма и экстремизма; юридическим лицом, деятельность которого приостановлена или запрещена в установленном законом Республики Казахстан порядке; иностранцами, лицами без гражданства и иностранными юридическими лицами»**.



СВОБОДА АССОЦИАЦИЙ ДЛЯ ЛГБТ И ЛЖВ

Не наблюдается улучшений и со свободой ассоциаций, в том числе в отношении ЛГБТ-организаций. Как и в предыдущие годы, власти пристально следили за НПО, отстаивающими фундаментальные права и свободы человека, а также за организациями, выступающими за свободу слова и политические права, и применяли к ним репрессии.

⁴⁹ <https://kursiv.kz/news/obschestvo/2017-04/vpervye-v-kazahstane-transgenderu-vydali-novye-dokumenty>

⁵⁰ Закон Республики Казахстан «О порядке организации и проведения мирных собраний в Республике Казахстан».

В стране действуют правовые ограничения на создание и деятельность НПО, включая обременительные финансовые правила и суровые наказания за их несоблюдение. Организации могут понести штрафы и другие наказания за нечетко определенные правонарушения, такие как вмешательство в деятельность правительства или участие в работе, выходящей за рамки их уставов⁵¹.

Сейчас под удар репрессивной регистрационной системы попали и ЛГБТ-организации. Так, в 2019 году Апелляционный суд оставил в силе решение Министерства юстиции не регистрировать «Feminita», неправительственную организацию, которая защищает интересы членов сообщества ЛГБТ, поскольку она нарушила эти ограничения. Объяснений, как именно организация нарушила правила, от Министерства юстиции так и не поступило. В данный момент в стране нет ни одной зарегистрированной ЛГБТ-организации. Есть только инициативные группы, а также поддержкой ЛГБТ занимаются некоторые правозащитные и ВИЧ-сервисные организации. Отсутствуют и широкие коалиции между правозащитными группами, ЛГБТ-сообществом и феминистическими группами, как, например, в соседнем Кыргызстане, которые могли бы совместно и открыто проводить адвокацию за права ЛГБТ.

В то же время в стране действует Закон «О государственных закупках» и Приказ Министерства общественного развития «Об утверждении Стандарта государственного социального заказа», которые создают возможность для НПО участвовать в конкурсах на получение финансирования от государства и получать его. Однако согласно данным местных активистов ни одна организация еще не получала (открыто) такого финансирования на работу с МСМ и транс* людьми, тогда как ВИЧ-сервисные организации такое финансирование редко, но получают. Согласно официальным данным⁵², основной акцент такого государственного заказа делается на поддержку работы, направленной на социальную помощь хосписам, людям с инвалидностью, пропаганду здорового образа жизни и продвижение семейных ценностей. Вопросов прав человека, даже в очень общем и широком их понимании, среди поддержанных проектов нет.



СТАТИСТИЧЕСКИЕ ДАННЫЕ

Из доступных государственных данных имеются только количество ЛЖВ и МСМ, секс-работников и людей, употребляющих наркотики⁵³. Официальная статистика случаев домашнего насилия не содержит данных о случаях насилия в отношении ЛГБТ. Отдельной официальной статистики о случаях дискриминации также нет, в том числе и ввиду недостатков законодательства и отсутствия отдельного закона и органа, который бы такую статистику мог собирать. Остальные имеющиеся данные — это только данные общественных организаций, которые не показывают всего масштаба проблем, с которыми сталкиваются ЛГБТ и не могут отобразить характер реакции государства на эти проблемы.

⁵¹ По данным Freedom House.

⁵² НАО «Центр поддержки гражданских инициатив» – отчеты о поддержанных проектах доступны на русском языке по ссылке https://cisc.kz/ru/projects/?_projects_theme=6c05744a6ba3f84c21334f66f2e16521

⁵³ Данные национального мониторинга эпидемии СПИДа, полный текст доступен по ссылке <http://kncdz.kz/files/00007836.pdf>

Отдельно важно заметить, что те данные, которые собирают государственные органы, также не всегда соответствуют действительности. Так, например, происходит с данными о преступлениях на почве ненависти, которые регистрирует и подает в базу ОБСЕ национальная полиция Республики Казахстан.

По мнению ОБСЕ, они не отвечают принятому определению и смыслу преступления на почве ненависти, что, по меньшей мере, наталкивает на мысль, что не все преступления могут регистрироваться, и часть случаев остается без должного расследования и наказания. Это особенно актуально в отношении инцидентов, связанных с противоправными действиями со стороны правоохранительных органов, о которых заявляют местные активисты. Высокий уровень коррупции и безнаказанность в отношении нарушений, совершаемых правоохранительными органами, делает ЛГБТ удобными и молчаливыми мишенями таких нарушений.

Анализируя сложившуюся ситуацию с соблюдением прав человека в Республике Казахстан, следует отметить, что в связи с неумещающимися проявлениями коррупции, данными о случаях преследования ЛГБТ и отказом властей расследовать случаи нарушения прав ЛГБТ, ситуация для представителей сообщества не становится лучше⁵⁴. Наличие запретов на усыновление, несогласованность между собой нормативно-правовых актов, прямой запрет на однополые браки и ужесточение процедуры юридического трансгендерного перехода для транс* людей не способствует повышению уровня жизни представителей этих групп.

•
•
•
•
⁵⁴ 2019 Country Reports on Human Rights Practices: Kazakhstan. Bureau of democracy, human rights, and labor <https://www.state.gov/reports/2019-country-reports-on-human-rights-practices/kazakhstan/>



РЕКОМЕНДАЦИИ



ДЛЯ ПРАВИТЕЛЬСТВА

- 1 Внести изменения в часть 2 статьи 14 Конституции Республики Казахстан, расширив перечень защищенных от дискриминации признаков и внести в него ВИЧ-статус, сексуальную ориентацию и гендерную идентичность.
- 2 Внести изменения в статью 54 Уголовного кодекса Республики Казахстан, дополнив перечень отягчающих обстоятельств новым пунктом **«совершение преступления на почве ненависти (неприязненного отношения) в связи с ВИЧ-статусом потерпевшего и/или его сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью»**.
- 3 Внести изменения в статью 145 Уголовного кодекса Республики Казахстан, расширив перечень защищенных признаков и добавив в них состояние здоровья (ВИЧ-статус) и сексуальную ориентацию и гендерную идентичность.
- 4 Привести в соответствие нормы статьи 79 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» и Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат, тем самым разрешив усыновление ЛЖВ.
- 5 Привести процедуру юридического трансгендерного перехода в соответствие с международными стандартами, в том числе упразднив требования обязательного обследования в условиях психиатрического стационара в течение 30 календарных дней и обязательного хирургического вмешательства.



ДЛЯ ОРГАНИЗАЦИЙ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА

- 1 Инициировать приведение в соответствие норм статьи 79 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» и Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может усыновить ребенка, принять его под опеку или попечительство, патронат.
- 2 Разработать предложения и выступить с инициативой разработки новой прозрачной и доступной процедуры юридического трансгендерного перехода для транс* людей, которая бы не содержала требований обязательного длительного обследования в условиях психиатрического стационара и хирургического вмешательства.

