

**МЕЖДУНАРОДНЫЕ СТАНДАРТЫ
В ОБЛАСТИ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И НЕДИСКРИМИНАЦИИ
ПО ПРИЗНАКАМ СЕКСУАЛЬНОЙ ОРИЕНТАЦИИ
И ГЕНДЕРНОЙ ИДЕНТИЧНОСТИ**

СБОРНИК ДОКУМЕНТОВ



Москва • 2013

УДК 341.215.4-055
ББК 67.911.11
М43

Составитель К. А. Кириченко,
Российская ЛГБТ-Сеть

М43 Международные стандарты в области прав человека и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности : сб. док. / [сост. К. А. Кириченко]. — М. : Московская Хельсинкская группа, 2013. — 84 с. — ISBN 978-5-98440-069-5

И. Кириченко Ксения А., сост.
Агентство СІР РГБ

В сборник включены выдержки из международно-правовых документов, касающихся проблематики ЛГБТ, включая решения, принятые Комитетом ООН по правам человека и Европейским судом по правам человека, по индивидуальным жалобам.

Издание предназначено для широкого круга читателей, интересующихся проблемами соблюдения прав человека в отношении людей, причисляющих себя к ЛГБТ.

УДК 341.215.4-055
ББК 67.911.11

ISBN 978-5-98440-069-5

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ..... 5

I. ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ

1. Договорные органы

1.1. Комитет по правам человека

Заключительные замечания Комитета по правам человека (Российская Федерация) 97-я сессия, 12—30 октября 2009 г.: CCPR/C/RUS/CO/6	16
Тунен (Тоонен) против Австралии сообщение № 488/1992, решение от 31 марта 1994 г.	16
Эдвард Янг (Mr. Edward Young) против Австралии сообщение № 941/2000, решение от 18 сентября 2003 г.	17
Х. против Колумбии сообщение № 1361/2005, решение от 14 мая 2007 г.	17
Федотова (Fedotova) против Российской Федерации сообщение № 1932/2010, решение от 31 октября 2012 г.	17

1.2. Комитет по экономическим, социальным и культурным правам

Замечания общего порядка № 14 — Право на наивысший достижимый уровень здоровья (статья 12 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах) 22-я сессия, 25 апреля — 12 мая 2000 г.: E/C.12/2000/4	18
Замечания общего порядка № 18 — Право на труд 35-я пятая сессия, 7—25 ноября 2005 г.: E/C.12/GC/18	19
Замечания общего порядка № 19 — Право на социальное обеспечение (статья 9) 39-я сессия, 5—23 ноября 2007 г.: E/C.12/GC/19	20
Замечания общего порядка № 20 к пункту 2 статьи 2 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 42-я сессия, 4—22 мая 2009 г.: E/C.12/GC/20	20
Заключительные замечания Комитета по экономическим, социальным и культурным правам (Российская Федерация) 46-я сессия, 2—20 мая 2011 г.: E/C.12/RUS/CO/5	21

1.3. Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин

Общая рекомендация № 21 — Равноправие в браке и в семейных отношениях 13-я сессия (1994 год)	21
Общая рекомендация № 28 — Основные обязательства Государств-участников в соответствии со статьей 2 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 47-я сессия, 4—22 октября 2010 г.: CEDAW/C/2010/47/GC.2	22
Заключительные замечания Комитета по ликвидации дискриминации в отношении женщин (Российская Федерация) 46-я сессия, 12—30 июля 2010 г.: CEDAW/C/USR/CO/7	23

1.4. Комитет по правам ребенка

Замечание общего порядка № 3 — ВИЧ/СПИД и права ребенка 32-я сессия, 12—31 января 2003 г.: CRC/GC/2003/3	23
---	----

Замечание общего порядка № 4 — Здоровье и развитие подростков в контексте Конвенции о правах ребенка 33-я сессия, 19 мая — 6 июня 2003 г.: CRC/GC/2003/4	24
Замечание общего порядка № 13 (2011) — Право ребенка на свободу от всех форм насилия 18 апреля 2011 г.: CRC/C/GC/13	24

1.5. Комитет против пыток

Замечание общего порядка № 2 — Имплементация статьи 2 государствами-участниками 24 января 2008 г.: CAT/C/GC/2	24
Замечание общего порядка № 3 — Имплементация статьи 14 государствами-участниками 19 ноября 2012 г.: CAT/C/GC/3	25
Заключительные замечания Комитета против пыток (Российская Федерация) 49-я сессия, 29 октября — 23 ноября 2012 г.: CAT/C/RUS/CO/5	26

2. Специальные процедуры

Доклад Специального докладчика по вопросу о положении правозащитников 30 декабря 2009 г.: A/HRC/13/22	27
Доклад Специального докладчика по вопросу о современных формах расизма, расовой дискриминации, ксенофобии и связанной с ними нетерпимости 30 мая 2007 г.: A/HRC/4/19/Add.3	27
Доклад Специального докладчика по вопросу насилия в отношении женщин, его причинах и последствиях 27 мая 2009 г.: A/HRC/11/6/Add.5	28
Доклад Специального докладчика по вопросу о праве каждого человека на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья 10 августа 2009 г.: A/64/272	28
Доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания 3 июля 2001 г.: A/56/156	29
Доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания 9 февраля 2010 г.: A/HRC/13/39	31
Доклад Специального докладчика по вопросу о достаточном жилище как компоненте права на достаточный жизненный уровень, а также о праве на недискриминацию в этом контексте 13 февраля 2008 г.: A/HRC/7/16	31
Доклад независимого эксперта по вопросам меньшинств 7 января 2010 г.: A/HRC/13/23	32

3. Верховный комиссар ООН по правам человека

Дискриминационные законы и практика и акты насилия в отношении лиц по причине их сексуальной ориентации и гендерной идентичности: Доклад Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека 17 ноября 2011 г.: A/HRC/19/41	32
---	----

4. Специализированные учреждения

4.1. ЮНЕСКО

Гомофобная травля в образовательных организациях: Обзор: подготовлен для международной консультации по гомофобной травле в образовательных учреждениях, Рио-де-Жанейро, Бразилия, 6—9 декабря 2011 г.	34
---	----

4.2. Всемирная организация здравоохранения

Международная статистическая классификация болезней и проблем, связанных со здоровьем десятого пересмотра	35
---	----

5. Иные документы

Заявление о правах человека, сексуальной ориентации и гендерной принадлежности	
Письмо постоянных представителей Аргентины, Бразилии, Габона, Нидерландов, Норвегии, Франции, Хорватии и Японии от 18 декабря 2008 года на имя председателя Генеральной ассамблеи 22 декабря 2008 г.: А/63/635	36

II. СОВЕТ ЕВРОПЫ

1. Европейский суд по правам человека

1.1. Вопросы уголовного права

Даджен (Dudgeon) против Великобритании	
жалоба № 7525/76, решение от 22 октября 1981 г.	38
L. и V. против Австрии	
жалобы № 39392/98 и 39829/98, решение от 9 января 2003 г.	38
Вейделанд (Vejdeland) и др. против Швеции	
жалоба № 1813/07, решение от 9 февраля 2012 г.	39

1.2. Свобода собраний

Бачковски (Bączkowski) и др. против Польши	
жалоба № 1543/06, решение от 3 мая 2007 г.	40
Алексеев (Alekseyev) против России	
жалобы № 4916/07, 25924/08 и 14599/09, решение от 21 ноября 2010 г.	41

1.3. Дискриминация на рабочем месте

Смит и Грэйди (Smith and Grady) против Великобритании	
жалобы № 33985/96 и 33986/96, решение от 27 сентября 1999 г.	42

1.4. Семейные отношения

Карнер (Karner) против Австрии	
жалоба № 40016/98, решение от 24 июля 2003 г.	42
P. В. и J. S. против Австрии	
жалоба № 18984/02, решение от 22 июля 2010 г.	43
Салгуэйро да Силва Моута (Salgueiro da Silva Mouta) против Португалии	
жалоба № 330290/96, решение от 21 декабря 1999 г.	43
E. В. против Франции	
жалоба № 43546/02, решение от 22 января 2008 г.	44
J. M. против Великобритании	
жалоба № 37060/06, решение от 28 сентября 2010 г.	44

1.5. Юридическое признание пола транссексуальных лиц

В. против Франции	
жалоба № 13343/87, решение от 25 марта 1992 г.	45

I. против Великобритании жалоба № 25680/94, решение от 11 июля 2002 г.	45
L. против Литвы жалоба № 27527/03, решение от 11 сентября 2007 г.	46

1.6. Медицинские расходы по коррекции пола

Ван Кюк (van Kück) против Германии жалоба № 35968/97, решение от 12 июня 2003 г.	47
Шлюмпф (Schlumpf) против Швейцарии жалоба № 29002/06, решение от 8 января 2009 г.	48

2. Комитет министров Совета Европы

Рекомендация № CM/Rec(2010)5 государствам-участникам о мерах по борьбе с дискриминацией по признакам сексуальной ориентации или гендерной идентичности принята 31 марта 2010 г. на 1081-м заседании заместителей министров	48
Рекомендация № R(97)20Е государствам-участникам по вопросам «речей ненависти» принята 30 октября 1997 г. на 607-м заседании заместителей министров	49
Рекомендация № R(97)21Е государствам-членам о средствах массовой информации и стимулировании культуры терпимости принята 30 октября 1997 г. на 607-м заседании заместителей министров	49

3. Парламентская ассамблея Совета Европы

Рекомендация № 1915 (2010) «Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности» принята 29 апреля 2010 г. (17-е заседание)	50
Резолюция № 1728 (2010) «Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности» принята 29 апреля 2010 г. (17-е заседание)	51
Рекомендация № 1635 (2003), касающаяся лесбиянок и геев в спорте принята Постоянной комиссией 25 ноября 2003 г.	55
Рекомендация № 1474 (2000) о положении лесбиянок и геев в государствах — членах Совета Европы принята 26 сентября 2000 г. (27-е заседание)	55
Рекомендация № 1470 (2000) о ситуации с предоставлением убежища и иммиграции геям и лесбиянками, а также их партнерам в государствах — участниках Совета Европы принята 30 июня 2000 г. (24-е заседание)	56
Рекомендация № 1117 (1989) о положении транссексуалов принята 29 сентября 1989 г. (21-е заседание)	57
Рекомендация № 924 (1981) о дискриминации гомосексуалов принята 1 октября 1981 г. (10-е заседание)	58
Резолюция № 756 (1981) о дискриминации гомосексуалов принята 1 октября 1981 г. (10-е заседание)	58

4. Конгресс местных и региональных властей Совета Европы

Рекомендация № 211 (2007) о свободе собраний и мнений для лесбиянок, геев, бисексуалов и транссексуалов от 27 марта 2007 г.	59
---	----

5. Комиссар по правам человека Совета Европы

Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в Европе доклад о правах человека, Страсбург, март 2012 г.	59
--	----

Тематический доклад «Права человека и гендерная идентичность» Страсбург, 29 июля 2009 г.: CommDH/IssuePaper(2009)2	64
Заявление «Право на свободу собраний принадлежит всем людям» Страсбург, 23 мая 2006 г.: CommDH/Speech(2006)7	65
Точка зрения «Нельзя более терпеть дискриминацию в отношении трансгендерных лиц» 5 января 2009 г.	66
Точка зрения «Пришло время признать, что права человека применимы и к иной сексуальной ориентации, и к иной гендерной идентичности», 14 мая 2008 г.	68
Точка зрения «Гомофобная политика исчезает слишком медленно» 16 мая 2007 г.: CommDH/Speech(2006)7	72

III. ОРГАНИЗАЦИЯ ПО БЕЗОПАСНОСТИ И СОТРУДНИЧЕСТВУ В ЕВРОПЕ

Оттавская декларация Парламентской ассамблеи ОБСЕ принята 8 июля 1995 г.	75
Борьба с преступлениями на почве ненависти в регионе ОБСЕ: обзор статистики, законодательства и национальных инициатив, 2006	75

IV. ЕВРАЗИЙСКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЕ СООБЩЕСТВО

Об общих принципах охраны репродуктивного здоровья населения государств — членов Евразийского экономического сообщества типовой проект законодательного акта принят постановлением МПА ЕврАзЭС от 13 мая 2009 г.	79
--	----

V. ДЖОКЬЯКАРТСКИЕ ПРИНЦИПЫ

Джокьякартские принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности	80
--	----

ВВЕДЕНИЕ

Несмотря на то что международное право в сфере прав человека бурно развивается с середины прошлого века, а в последнее время на международной арене все чаще обсуждаются проблемы положения лесбиянок, геев, бисексуальных и трансгендерных (далее — ЛГБТ) людей, до сих пор запрет дискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности не нашел прямого закрепления в международном договоре, имеющем обязательную юридическую силу¹. Вместе с тем недопустимость дискриминации и иного нарушения прав ЛГБТ людей, или, иными словами, универсальность прав человека вне зависимости от сексуальной ориентации или гендерной идентичности признается «мягким правом» многих международных организаций универсального и регионального уровней.

Концепция «мягкого права» появилась в 70-х годах прошлого века для обозначения стандартов, принимаемых различными органами и институтами международных межправительственных организаций, таких как ООН, но не обеспеченных обязательной юридической силой или не устанавливающих конкретных обязательств, прав и обязанностей государств-участников. Как отмечают исследователи, «мягкое право», несмотря на названные недостатки, способствует тем не менее развитию регулирования общественных отношений через заполнение пробелов в международно-правовом нормативном массиве, толкование положений международных договоров и актов внутреннего права, а также регулированию областей, которые пока не регулируются международным правом; «мягкое право» может также выступать ресурсом для поддержания диалога между государствами с различными внешнеполитическими, экономическими интересами и культурными традициями².

Именно через «мягкое право» в настоящее время формируются международно-правовые стандарты в области прав человека и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности, и, кто знает, возможно, через несколько десятилетий (а быть может, и раньше) мир увидит новую конвенцию либо иной обязательный международный инструмент, закрепляющий недопустимость дискриминации и иного нарушения прав ЛГБТ людей.

Итак, стандарты в области прав человека ЛГБТ формируются на разных уровнях — как универсальном (Организация Объединенных Наций), так и региональном (Совет Европы, Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе, Евразийское экономическое сообщество и др.). Кроме того, развитие юриспруденции международных органов по правам человека влечет за собой и появление новых доктринальных источников, таких как Джокьякартские принципы. Все эти инструменты в той или иной степени доступны как представителям органов власти, так и правозащитникам, работающим в области прав ЛГБТ людей. Все они могут использоваться в том числе

¹ Исключением является новая Конвенция Совета Европы по предотвращению и борьбе с насилием в отношении женщин и насилием в семье, общая антидискриминационная норма которой перечисляет среди охраняемых признаков сексуальную ориентацию и гендерную идентичность (см.: <http://www.conventions.coe.int/Treaty/Commun/QueVoulezVous.asp?CL=RUS&NT=210>). Конвенция еще не вступила в силу, и Россия пока к ней не присоединилась.

² Подробнее см., например: Велижанина М. Ю. «Мягкое право»: его сущность и роль в регулировании международных отношений: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007; Кашлач О. В. Нормы «мягкого» права: понятие и признаки // Журн. междунар. права и междунар. отношений. 2006. № 2.

и в России для продвижения прав человека вне зависимости от признаков сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Настоящее издание содержит в себе достаточно полный свод документов, посвященных данной теме.

Итак, первый блок — документы **Организации Объединенных Наций**. Сюда относятся акты договорных органов ООН, документы, принятые в рамках специальных процедур или агентств, документы Верховного комиссара по правам человека, а также инициированные отдельными государствами декларации.

Важное значение для формирования стандартов в области прав человека и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности имеют *акты договорных органов ООН*, созданные для контроля за соблюдением государствами-участниками основных договоров — пактов и конвенций о правах человека (Комитет по правам человека — Пакт о гражданских и политических правах, Комитет по экономическим, социальным и культурным правам — Пакт об экономических, социальных и культурных правах, Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин — Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, Комитет против пыток — Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, Комитет по правам ребенка — Конвенция о правах ребенка и т. д.).

Комитеты разъясняют содержание отдельных норм соответствующих пактов или конвенций в так называемых *замечаниях общего порядка или общих рекомендациях*. В своем диссертационном исследовании Н. Гремза отмечает: «Комментарии общего порядка, принимаемые конвенционными органами, являются авторитетным коллективным доктринальным толкованием международных договоров по правам человека и имеют большое значение для единообразного толкования положений международных договоров по правам человека, в частности, для достижения универсального понимания содержания прав и свобод человека. При определенных условиях, например, если государства будут неукоснительно следовать комментариям общего порядка, содержащиеся в них положения могут приобрести статус обычных норм международного права и стать обязательными для государств»¹. Положения таких актов могут использоваться, к примеру, и представителями государства, и неправительственными организациями при подготовке соответственно официальных периодических докладов и альтернативных докладов для комитетов. Кроме того, они могут быть использованы при построении аргументации при подаче жалобы по конкретным индивидуальным нарушениям для тех комитетов, которым присущ такой механизм работы.

По итогам рассмотрения официального периодического доклада государства-участника, а также альтернативных докладов, представленных НПО, комитеты выносят специфические рекомендации (*«заключительные замечания»*) для государства, направленные на более полную и эффективную имплементацию контролируемого международного договора в стране. На следующей сессии (как правило, через четыре-пять лет) государство-участник должно будет отчитаться в том числе об исполнении рекомендаций, вынесенных комитетом. По мнению исследователей в области международного права, «заключительные замечания комитетов, не являясь юридически обязательными, отражают мнение единственного в своей области экспертного органа, правомочного выносить такие постановления. Вместе с тем игнорирование

¹ Гремза Н. Ю. Указ соч. С. 12, 21.

или несоблюдение государствами-участниками заключительных замечаний можно рассматривать в качестве факта, свидетельствующего о недобросовестном выполнении государствами договорных обязательств, способного получить политическое звучание»¹. В настоящее издание включены все вынесенные к настоящему моменту рекомендации Российской Федерации по вопросам, связанным с положением ЛГБТ людей: Комитета по правам человека (2009), Комитета по ликвидации дискриминации в отношении женщин (2010), Комитета по экономическим, социальным и культурным правам (2011) и Комитета против пыток (2012).

Наконец, комитеты, например Комитет по правам человека, могут также рассматривать *индивидуальные жалобы* («сообщения») о конкретных нарушениях прав человека со стороны отдельных государств, вынося по ним свои решения («соображения»). Хотя некоторые исследователи и полагают, что такие решения «не являются толкованием соответствующих положений Пакта, их следует рассматривать лишь как квалифицированное мнение независимых экспертов, способствующее в конечном счете эффективному выполнению государствами своих обязательств по Пакту»², Конституционный суд РФ летом 2012 года вынес определение, признав за ними определенную юридическую силу. В частности, Конституционный суд указал следующее: «Несмотря на то что ни Международный пакт о гражданских и политических правах, ни Факультативный протокол к нему не содержат положений, непосредственно определяющих значение для государств-участников соображений Комитета по правам человека, принятых по индивидуальным сообщениям, это не освобождает Российскую Федерацию, которая признала компетенцию Комитета принимать и рассматривать сообщения от подлежащих ее юрисдикции лиц <...> и тем самым определять наличие или отсутствие нарушений Пакта, от добросовестного и ответственного выполнения соображений Комитета в рамках добровольно принятых на себя международно-правовых обязательств. <...> В силу общепризнанного принципа международного права *pacta sunt servanda*³ и по смыслу подпункта «а» пункта 3 статьи 2 Международного пакта о гражданских и политических правах, возлагающего на каждое участвующее в Пакте государство обязанность обеспечить любому лицу, права и свободы которого, признаваемые в Пакте, нарушены, эффективное средство правовой защиты, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве, *Российская Федерация не вправе уклоняться от адекватного реагирования на соображения Комитета по правам человека* (курсив наш. — К. К.)». Как отметил Конституционный суд, решение, принятое Комитетом, должно признаваться в России в качестве основания для пересмотра (повторного рассмотрения) дела, ставшего основой для сообщения в Комитет⁴.

К настоящему времени Комитет по правам человека рассмотрел несколько дел о нарушениях прав человека в отношении ЛГБТ людей, признав недопустимым и нарушающим Пакт о гражданских и политических правах криминализацию добровольных

¹ Там же. С. 11—12, 20.

² См., например: Панова Е. В. Международно-правовые основы деятельности комитета по правам человека: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 7.

³ Договоры должны соблюдаться — лат.

⁴ См.: Определение Конституционного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 1248-О «По жалобе гражданина Хорошенко Андрея Анатольевича на нарушение его конституционных прав пунктом 5 статьи 403, частью четвертой статьи 413 и частями первой и пятой статьи 415 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

сексуальных отношений между лицами одного пола, отсутствие всяческого признания партнерских однополых отношений, в частности в правах наследования, а также, что особенно важно в российском контексте, привлечение к ответственности по закону о запрете так называемой пропаганды гомосексуализма среди несовершеннолетних.

Полный перечень договорных органов ООН, а также принятые ими документы можно найти на сайте ООН по адресу: <http://www.ohchr.org/EN/HRBodies/Pages/HumanRightsBodies.aspx>.

Другой инструмент формирования международных стандартов ООН — акты, принимаемые в рамках *специальных процедур*. Специальные процедуры обычно поручаются отдельным лицам, специальным докладчикам, которые являются независимыми экспертами в области прав человека, либо иногда группам независимых экспертов в области прав человека. Специальные процедуры предполагают посещения стран, ежегодные доклады, заявления и обращения к правительствам. Проблемы ЛГБТ в своих докладах поднимали, в частности, специальный представитель по вопросу о правозащитниках, специальный докладчик по вопросу о пытках, специальный докладчик по вопросу о современных формах расизма, расовой дискриминации, ксенофобии и связанной с ними нетерпимости и др. Один из возможных механизмов применения стандартов, формируемых специальными докладчиками — их использование при подготовке и представлении докладов для соответствующих договорных органов ООН. Также имеет смысл опираться на положения докладов при непосредственном обращении к специальным процедурам.

Информацию о специальных процедурах, в том числе полный перечень специальных докладчиков и рабочих групп по темам и странам, можно найти на сайте ООН по адресу: <http://www.ohchr.org/EN/HRBodies/SP/Pages/Welcomepage.aspx>.

Безусловно, важную роль в деле обеспечения прав человека в мире играет *Верховный комиссар ООН по правам человека*. Проблема нарушения прав человека, принадлежащих ЛГБТ людям, поднимается Верховным комиссаром много лет, причем вне зависимости от того, кто конкретно занимает этот пост. Настоящим прорывом для всего мирового сообщества стало принятие в 2011 году Советом по правам человека резолюции № 17/19, во исполнение которой уже в конце 2011 года Верховный комиссар представил доклад *«Дискриминационные законы и практика и акты насилия в отношении лиц по причине их сексуальной ориентации и гендерной идентичности»*, включающий в себя в том числе рекомендации государствам-участникам. Представляется, что эти рекомендации могут быть использованы в качестве полезного инструмента при работе с другими правозащитными институтами ООН, а также могут выступать политическим механизмом продвижения позитивных изменений в сфере прав человека ЛГБТ на уровне отдельных государств (правда, здесь все в основном будет зависеть от воли конкретных чиновников и политического климата в стране). Следует отметить, что в докладе специально приводятся примеры кампаний, действий и иных мер, которые могут предпринимать для преодоления дискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности правительства, правоохранительные органы, органы управления образованием, национальные правозащитные институты и пр.

Хотя первый официальный комплексный доклад в области прав человека по ЛГБТ проблематике появился в системе ООН в 2011 году, почва для этого готовилась и раньше. В декабре 2008 года Генеральной ассамблее ООН был предложен инициированный

Нидерландами и Францией проект *резолюции о правах человека, сексуальной ориентации и гендерной идентичности*. Хотя документ не получил достаточной поддержки и фактически остался декларацией, поддержанной отдельными государствами, он оказал значительное влияние на развитие стандартов прав человека для ЛГБТ, поэтому мы включили его в настоящий сборник.

Наконец, в рамках ООН действуют также *специализированные учреждения*, которые могут предпринимать действия, влияющие на формирование международных стандартов в области прав человека и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Так, *ЮНЕСКО* признает проблему гомофобного и трансфобного буллинга (травли) в образовательных учреждениях, а также способствует ее разрешению. В 2011 году под эгидой ЮНЕСКО был подготовлен обзор *«Гомофобная травля в образовательных организациях»*, включающий в себя примеры лучшей практики, которые могут быть представлены на рассмотрение управления образования конкретных государств. *Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ)* утверждает и периодически пересматривает *Международную классификацию болезней*. В настоящее время действует МКБ-10, согласно которой сама по себе гомосексуальность не рассматривается как отклонение, диагноз, заболевание или патология. В то же время «транссексуализм» по-прежнему включен в качестве диагноза в класс «Психические расстройства и расстройства поведения» (блок «Расстройства личности и поведения в зрелом возрасте»). Однако такая позиция критикуется многими исследователями, медиками, правозащитниками и самими представителями сообщества, организуется кампания за депатологизацию транссексуальности и перенесение связанных с ней состояний в класс «Факторы, влияющие на состояние здоровья населения и обращения в учреждения здравоохранения».

В Европе особая роль в формировании стандартов прав человека принадлежит **Совету Европы и Европейскому суду по правам человека** (далее — ЕСПЧ), в компетенцию которого входит толкование и применение Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод (далее — ЕКПЧ).

Хотя сама по себе Конвенция, будучи ратифицированной Россией, в соответствии с Конституцией РФ является частью российского законодательства, вопрос о статусе решений ЕСПЧ остается дискуссионным¹. Общие положения о значении практики ЕСПЧ для российского правоприменения содержатся в Федеральном законе «О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней»²: «Российская Федерация в соответствии со статьей 46 Конвенции признает *ipso facto* и без специального соглашения юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов, когда предполагаемое нарушение имело место после их вступления в действие в отношении Российской Федерации». Процессуальное законодательство, отвечая тенденциям глобализации и учитывая важность механизмов европейской системы защиты прав человека для России, также включает в себя некоторые положения,

¹ См.: Кириченко К. А. Значение решений и постановлений ЕСПЧ для российской правоприменительной практики и эволюция подходов ЕСПЧ к рассмотрению вопросов, связанных с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью // Избранные решения Европейского суда по правам человека. Вопросы сексуальной ориентации и гендерной идентичности. М.: МХГ, 2010. С. 4—20.

² Собр. законодательства РФ. 1998. № 14. Ст. 1514.

касающиеся механизмов исполнения решений ЕСПЧ по делам против России. При этом речь идет о пересмотре вынесенных ранее национальными судами актов, участники которых впоследствии обратились в ЕСПЧ в связи с нарушением в данном деле норм ЕКПЧ¹. Однако статус решений, вынесенных в отношении других государств, продолжает вызывать вопросы (хотя возможность использования их в качестве субсидиарного источника права признается практически всеми практиками и теоретиками).

Пленум Верховного суда РФ неоднократно указывал на значение практики ЕСПЧ для решения конкретных дел национальными судами: «Российская Федерация как участник Конвенции о защите прав человека и основных свобод признает юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случае предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов. <...> Поэтому *применение судами вышеназванной Конвенции должно осуществляться с учетом практики Европейского Суда по правам человека* (здесь и далее курсив наш. — К. К.) во избежание любого нарушения Конвенции о защите прав человека и основных свобод»²; «Поскольку в силу части 4 статьи 198 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в решении суда должен быть указан закон, которым руководствовался суд, необходимо указать в мотивировочной части материальный закон, примененный судом к данным правоотношениям, и процессуальные нормы, которыми руководствовался суд. Суду также следует *учитывать: <...> постановления Европейского Суда по правам человека, в которых дано толкование положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод, подлежащих применению в данном деле*»³.

Конституционный суд РФ также обращался к вопросу о значимости трактовки ЕКПЧ, осуществляемой ЕСПЧ, для российской практики: «Ратифицируя Конвенцию о защите прав человека и основных свобод, Российская Федерация признала юрисдикцию Европейского Суда по правам человека обязательной по вопросам толкования и применения Конвенции и Протоколов к ней в случаях предполагаемого нарушения Российской Федерацией положений этих договорных актов (Федеральный закон от 30 марта 1998 года № 54-ФЗ). Таким образом, как и Конвенция о защите прав человека и основных свобод, *решения Европейского Суда по правам человека — в той части, в какой ими, исходя из общепризнанных принципов и норм международного права, дается толкование содержания закрепленных в Конвенции прав и свобод, включая право на доступ к суду и справедливое правосудие, — являются составной частью российской*

¹ Установленное ЕСПЧ нарушение положений ЕКПЧ при рассмотрении арбитражным судом конкретного дела, в связи с принятием решения по которому заявитель обращался в ЕСПЧ, является основанием для пересмотра судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам (пункт 7 статьи 311 Арбитражного процессуального кодекса РФ). В уголовном процессе новым обстоятельством, являющимся основанием для возобновления производства по делу, признается установленное ЕСПЧ нарушение положений ЕКПЧ при рассмотрении судом Российской Федерации уголовного дела, связанное с: а) применением федерального закона, не соответствующего положениям Конвенции о защите прав человека и основных свобод; б) иными нарушениями положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод (пункт 4 статьи 413 УПК РФ).

² Пункт 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации» (Рос. газ. 2003. 2 дек.).

³ Пункт 4 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении» (Рос. газ. 2003. 26 дек.).

правовой системы, а потому должны учитываться федеральным законодателем при регулировании общественных отношений и правоприменительными органами при применении соответствующих норм права»¹.

Важность использования практики ЕСПЧ в качестве модели регулирования общественных отношений в России подчеркивают и исследователи. Так, А. В. Деменова указывает: «Выполнение государством обязательств, предусмотренных статьей 1 Конвенции — обеспечивать гарантированные ею права и свободы во внутреннем правопорядке государств — предполагает ориентирование практики и законодательства государства на толкование Конвенции, даваемое Европейским судом по правам человека в его постановлениях» (пунктуация авторская. — *Ред.*)². О. В. Садчикова отмечает: «Исполнение резолютивной части решения Европейского Суда обязательно для конкретного государства-ответчика. Исполнение же мотивировочной части обязательно для всех стран-участниц Конвенции»³.

К настоящему времени ЕСПЧ уже наработал довольно обширную практику применения ЕКПЧ к вопросам прав представителей ЛГБТ сообщества. Так, постановления, признающие нарушение государствами норм ЕКПЧ принимались по вопросам криминализации добровольных сексуальных отношений между лицами одного пола, а также установлении разного «возраста согласия» для гомо- и гетеросексуальных отношений. В то же время привлечение к ответственности за речи ненависти, направленные против гомосексуалов, было признано ЕСПЧ не нарушающим гарантированное статьей 10 ЕКПЧ право на свободу выражения мнений. Нарушения были найдены в нескольких делах о запретах публичных акций в защиту прав ЛГБТ (в т. ч. в деле о запрете гей-парадов в Москве); в делах о дискриминации гомосексуалов, проходящих военную службу. Нарушающим нормы Конвенции ЕСПЧ посчитал отсутствие всяческого признания отношений между однополыми партнерами, в частности отсутствие правопреемства в случае смерти одного из партнеров, а также отказ в выдаче разрешения на усыновление женщине-лесбиянке и отказ в определении места жительства ребенка с отцом-геем. Целый ряд решений вынесен ЕСПЧ по вопросам, связанным с положением трансгендерных людей. Так, согласно практике ЕСПЧ право на уважение частной жизни означает необходимость обеспечения государством возможности смены документов транссексуальными людьми, сделавшими операции по коррекции пола. В то же время нарушение было найдено при отказе государства оплачивать за счет средств страхования медицинских мероприятий по коррекции пола со ссылкой на отсутствие действительной необходимости таких мероприятий⁴.

¹ Постановление Конституционного суда РФ от 5 февр. 2007 г. № 2-П «По делу о проверке конституционности положений статей 16, 20, 112, 336, 376, 377, 380, 381, 382, 383, 387, 388 и 389 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Кабинета Министров Республики Татарстан, жалобами открытых акционерных обществ «Нижнекамскнефтехим» и «Хакасэнерго», а также жалобами ряда граждан».

² Деменова А. В. Юридические последствия постановлений Европейского суда по правам человека для Российской Федерации: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2010. С. 9.

³ Садчикова О. В. Решения Европейского суда по правам человека и их значение для российской правоприменительной практики: автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 2009. С. 19.

⁴ Перевод на русский язык большинства вынесенных к настоящему времени постановлений о нарушениях прав человека в связи с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью см.: Избранные решения Европейского суда по правам человека. Вопросы сексуальной ориентации и гендерной идентичности. М.: МХГ, 2010.

Помимо практики ЕСПЧ, важное значение имеют также документы — резолюции и рекомендации, — принимаемые такими постоянно действующими органами Совета Европы, как *Комитет министров, Парламентская ассамблея, Конгресс местных и региональных властей*. Документы, посвященные необходимости преодоления дискриминации и стигматизации ЛГБТ, стали приниматься еще в 80-х годах прошлого века. В 2010 году Комитетом министров была принята одна из наиболее продвинутых и обширных рекомендаций, специально посвященная вопросам прав человека ЛГБТ людей.

Наконец, огромную роль в развитии международных принципов прав человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности сыграл *комиссар по правам человека Совета Европы*. Будучи таким комиссаром, Томас Хаммарберг ежегодно делал *заявления* о недопустимости нарушения прав человека и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, подготовил специальный *тематический доклад «Права человека и гендерная идентичность»*, где проанализированы проблемы, с которыми сталкиваются в Европе трансгендерные люди, а также даны рекомендации государствам для решения этих проблем. В 2011 году офис комиссара выпустил первый в своем роде комплексный доклад *«Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в Европе»*. Основой для доклада стало сравнительное изучение социального и правового положения ЛГБТ людей во всех 47 странах — участницах Совета Европы, а по итогам исследования были сформулированы конкретные рекомендации для властей отдельных государств. Нынешний комиссар, Нилс Муйжниекс, продолжает поднимать вопросы, связанные с правами человека, принадлежащими ЛГБТ людям. Так, в июне 2012 года он раскритиковал принимаемые в России законы о запрете так называемой пропаганды гомосексуализма среди несовершеннолетних ¹.

Еще один международный институт, в рамках которого формируются международные стандарты прав человека применительно к сексуальной ориентации и гендерной идентичности, — **Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ)**, крупнейшая в мире региональная организация, занимающаяся вопросами безопасности, объединяющая 57 стран, расположенных в Северной Америке, Европе и Центральной Азии (включая Россию).

В 1995 году *Парламентская ассамблея ОБСЕ* приняла *«Оттавскую декларацию»*, провозглашающую, помимо прочего, необходимость обеспечения равноправия и недискриминации в законодательстве и практике отдельных государств, а также отсутствия явной или неявной субординации, в т. ч. по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

Для оказания помощи государствам-участникам в реализации их обязательств в области прав человека, а также терпимости и недискриминации, в т. ч. путем борьбы с преступлениями ненависти, было учреждено *Бюро по демократическим институтам и правам человека (БДИПЧ)*. БДИПЧ выпускает, в частности, ежегодные *доклады о преступлениях ненависти и мерах борьбы с ними*, уделяя особое внимание преступлениям, мотивированным гомофобной или трансфобной ненавистью. В настоящий сборник включены выдержки из доклада за 2006 год. Инструментарий БДИПЧ

¹ Silencing voices against homophobia violates human rights // Сайт «Дневник комиссара по правам человека». 21.06.2012. URL: <http://humanrightscomment.org/2012/06/21/silencing-voices-against-homophobia-violates-human-rights>.

в области преступлений ненависти может использоваться в качестве модели и для конкретных стран.

В перечень международных структур, чьи документы формируют стандарты в области прав человека применительно к сексуальной ориентации и гендерной идентичности, входит также **Евразийское экономическое сообщество (ЕврАзЭС)**. Хотя в рамках этой организации был принят лишь один документ — *типовой закон об общих принципах охраны репродуктивного здоровья населения государств — членов Евразийского экономического сообщества*, — мы посчитали важным включить его в сборник, учитывая, что, участниками организации являются постсоветские страны — Россия, Беларусь, Казахстан, Киргизия, Таджикистан.

Наконец, в сборник включены *Джокьякартские принципы* — единственный здесь документ, который на полном основании может быть причислен к так называемым доктринальным источникам права, поскольку он был выработан не официальными органами конкретных государств или межправительственных организаций, а экспертной группой. Принципы составлены из уже действующих положений современного права о правах человека применительно к сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Джокьякартские принципы сформулированы на основе тщательного изучения основных договоров по правам человека и их интерпретации, данной различными органами ООН¹.

Хотя формально Джокьякартские принципы не обладают статусом свода правовых норм, их все же можно понимать как источник права в широком смысле — дополнительный, субсидиарный источник. В некоторых случаях они могут служить (и действительно служат) в качестве ресурса толкования норм позитивного права, то есть формальных международных договоров или национального законодательства. Будучи использованными официальными правоприменителями — судьями, чиновниками отдельных стран или представителями международных организаций, обладающими мандатами в области прав человека, — Джокьякартские принципы фактически санкционируются, перетекают в материю действующего права, влияют на регулирование конкретных общественных отношений или содержание разрабатываемых законов и стратегий.

Безусловно, в отличие даже от так называемого мягкого права, Джокьякартские принципы сами по себе вообще не сопровождаются какими-либо механизмами, позволяющими принудить представителей власти применять их, а потому их использование в качестве источника права целиком зависит от доброй воли чиновников. Однако позитивные примеры того, как должностные лица могут использовать Джокьякартские принципы, уже можно обнаружить в практике целого ряда международных организаций и отдельных стран.

Так, например, несколько специальных докладчиков, действующих в рамках ООН, цитировали Джокьякартские принципы в своих докладах (ряд документов включен в настоящий сборник). Договорные органы ООН также ссылаются на них, формулируя заключительные замечания по итогам рассмотрения периодических докладов отдельных стран. Представители государств, задающих вопросы странам, отчитывающимся в рамках универсального периодического обзора, цитируют или ссылаются

¹ Обширный перечень документов, принятых различными международными организациями и положенных в основу Джокьякартских принципов, см.: Jurisprudential Annotations to the Yogyakarta Principles. URL: <http://www.yogyakartaprinciples.org/yogyakarta-principles-jurisprudential-annotations.pdf>.

на Джокьякартские принципы. В рамках Совета Европа Томас Хаммарберг продвигал Джокьякартские принципы, подчеркивая необходимость применять их в своих докладах и рекомендациях, заявлениях и документах. Точка зрения «пришло время признать, что права человека применимы и к иной сексуальной ориентации, и к иной гендерной идентичности» целиком включена в настоящий сборник.

Что касается применения Принципов на национальном уровне, то здесь стоит подчеркнуть, что их использование происходит во всех трех ветвях власти — законодательной, исполнительной и судебной. Например, законодательные органы таких стран, как Аргентина, Бразилия, Канада, Уругвай, Мексика, рассмотрели или приняли проекты законов (как правило, запрещающих дискриминацию по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности, определяющих права однополых пар или официальное признание гендерной идентичности трансгендерных людей), в которых содержались ссылки в том числе и на Джокьякартские принципы как на документ, отражающий международное право о правах человека. Отдельные министерства, например Министерство образования Бразилии ¹, Министерство юстиции Боливии ², Министерство социальных дел Испании, Министерства иностранных дел Бельгии, Нидерландов и Великобритании, используют Джокьякартские принципы в своей практике. Верховный суд Непала и Верховный суд Дели процитировали Джокьякартские принципы, вынося судьбоносные для всего ЛГБТ сообщества решения по делам о недопустимости дискриминации людей по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности ³ и криминализации однополых сексуальных отношений по взаимному согласию ⁴ соответственно. Естественно, что широкое применение Принципы находят в практике омбудсменов во всех регионах мира.

Для более подробного описания возможных способов использования Джокьякартских принципов в адвокации и защите прав человека ЛГБТ, а также примеров «хорошей практики» рекомендуем обратиться к следующим изданиям (к сожалению, не переведенным на русский язык), размещенным на ресурсе «*Yogyakarta Principles in Action*» (<http://www.ypinaction.org>), созданном и поддерживаемым организацией ARC International:

An Activist's Guide to The Yogyakarta Principles. URL: http://ypinaction.org/files/02/85/Activists_Guide_English_nov_14_2010.pdf;

The Impact of the Yogyakarta Principles on International Human Rights Law Development: A Study of November 2007 — June 2010, Final Report / Paula L. Ettlbrick, Esq. & Alia Trabucco Zerán. URL: http://www.ypinaction.org/files/02/57/Yogyakarta_Principles_Impact_Tracking_Report.pdf.

Что же касается «официального» «мягкого права», то есть принимаемых в рамках ООН, Совета Европы, ОБСЕ и других организаций документов, то их могут использовать представители российских властей — судебной, законодательной, исполнительной, также на этих стандартах могут основывать свою работу и офисы уполномоченных

¹ В 2009 году министерство опубликовало 450-страничный документ о гомофобии в школах, а также распространило тренинговые материалы о гендерном разнообразии для учителей.

² В 2008 году министерство приняло Национальный план по правам человека на 2009—2013 годы, в котором содержалась отдельная глава о правах ЛГБТ людей, в т. ч. использовались определения сексуальной ориентации и гендерной идентичности, приведенные в Принципах, подчеркивалась необходимость распространения практики использования Принципов в стране.

³ *Blue Diamond Society, et al. vs. Nepal Government* (2007).

⁴ *Naz Foundation v. Government of NCT of Delhi* (2009).

по правам человека. Например, Конституционный суд РФ, используя в качестве аргументов в своих определениях и постановлениях ссылки на нормы международных договоров, таких как ЕКПЧ или Международный пакт о гражданских и политических правах, нередко черпает толкование этих норм из решений ЕСПЧ, рекомендаций органов Совета Европы, а также документов договорных комитетов ООН, различных рекомендаций, резолюций и деклараций. Заметно реже обращается к «мягкому праву» и Верховный суд РФ (например, в постановлении пленума может цитироваться соответствующая тематике постановления рекомендация, принятая в рамках Совета Европы или описываться общий подход к тому или иному вопросу, выработанный практикой ЕСПЧ). Суды нижестоящих инстанций практически не используют международные стандарты прав человека в своей непосредственной практике, однако механизмы для этого имеются, а для формирования эффективной практики необходимо также использование ссылок на международные стандарты самими сторонами. С этой точки зрения включенные в настоящее издание документы могут послужить хорошим подспорьем для стратегического судопроизводства по делам о правах ЛГБТ людей и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Ссылки на эти стандарты целесообразно включать и в обращения к органам власти, например в запросах о предоставлении той или иной информации или в предложениях реализовать те или иные действия. В перспективе можно также говорить об общественных законодательных инициативах, связанных с продвижением прав человека ЛГБТ людей. Пояснительные записки к таким проектам вполне могли бы включать описание уже сформированных стандартов «мягкого права». Наконец, важно информировать об уже принятых, а также вновь появляющихся документах гражданское общество и общество в целом.

Помимо указанных выше ресурсов, для правозащитников интересным может оказаться публикация об адвокации прав ЛГБТ людей, выпущенная организацией *ИЛГА-Европа*:

Make It Work: Six steps to effective LGBT human rights advocacy (October 2010). URL: http://www.ilga-europe.org/home/publications/reports_and_other_materials/make_it_work_six_steps_to_effective_lgbt_human_rights_advocacy_october_2010 (пока публикация доступна только на английском, однако в ближайшее время на сайте ожидается размещение и русскоязычного перевода издания).

I. ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ

1. ДОГОВОРНЫЕ ОРГАНЫ

1.1. Комитет по правам человека

**Заключительные замечания Комитета по правам человека (Российская Федерация)
97-я сессия, 12–30 октября 2009 г. : CCPR/C/RUS/CO/6¹**

28. Комитет обеспокоен актами насилия в отношении лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов (ЛГБТ), включая сообщения о притеснениях со стороны милиции и инциденты, когда люди становились объектами нападений или убийств по причине их сексуальной ориентации. Комитет с обеспокоенностью отмечает систематическую дискриминацию в государстве-участнике в отношении индивидов по признаку их сексуальной ориентации, включая мотивированные ненавистью высказывания, проявления нетерпимости и предубеждения со стороны государственных должностных лиц, религиозных лидеров и средств массовой информации. Комитет также обеспокоен дискриминацией в области трудоустройства, здравоохранения, образования и в других областях, а также ограничением права на свободу собраний и ассоциации и отмечает отсутствие законодательства, конкретно запрещающего дискриминацию по признаку сексуальной ориентации (статья 26).

Государству-участнику следует:

а) обеспечить эффективную защиту от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации, в частности путем принятия комплексного антидискриминационного законодательства, включающего запрещение дискриминации по признаку сексуальной ориентации;

б) активизировать усилия по борьбе с дискриминацией в отношении ЛГБТ, в том числе путем проведения информационно-просветительской кампании среди населения, а также обеспечения надлежащей подготовки для сотрудников правоохранительных органов;

в) принять все необходимые меры для обеспечения осуществления на практике права на мирные ассоциации и собрания для сообщества ЛГБТ.

**Тунен (Тоопен) против Австралии
сообщение № 488/1992, решение от 31 марта 1994 г.²**

В данном деле Комитет по правам человека, признавая нарушение норм Пакта о гражданских и политических правах при установлении в Австралии уголовной ответственности за добровольные гомосексуальные отношения, постановил, что «ссылки

¹ URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/hrc/docs/CCPR.C.RUS.CO.6_ru.doc.

² URL: <http://www.unhchr.ch/tbs/doc.nsf/0/d22a00bcd1320c9c80256724005e60d5>.

на «пол» в пункте 1 статьи 2¹ и статье 26² должны пониматься как включающие в себя сексуальную ориентацию».

Эдвард Янг (Mr. Edward Young) против Австралии
сообщение № 941/2000, решение от 18 сентября 2003 г.³

В данном деле Комитет по правам человека признал нарушение статьи 26 Пакта о гражданских и политических правах при отказе Австралии наделить заявителя, состоящего в стабильных отношениях с лицом своего пола, пенсионными правами. Комитет напомнил, что дискриминация по признаку сексуальной ориентации не допускается в рамках запрета дискриминации статьей 26 Пакта о гражданских и политических правах. Нарушение было найдено, поскольку проводя различия между гомосексуальными и гетеросексуальными парами, не состоящими в браке, государство-участник не имело для этого разумных и объективных причин.

Х. против Колумбии
сообщение № 1361/2005, решение от 14 мая 2007 г.⁴

В данном деле Комитет по правам человека признал нарушение норм Пакта о гражданских и политических правах при отказе Колумбии наделить партнера умершего гомосексуала пенсионными правами. Комитет напомнил, что дискриминация по признаку сексуальной ориентации не допускается в рамках запрета дискриминации статьей 26 Пакта о гражданских и политических правах. Нарушение было найдено, поскольку проводя различия между гомосексуальными и гетеросексуальными парами, не состоящими в браке, государство-участник не имело для этого разумных и объективных причин.

Федотова (Fedotova) против Российской Федерации
сообщение № 1932/2010, решение от 31 октября 2012 г.⁵

Решение было вынесено по поводу рязанских законов о «запрете пропаганды гомосексуализма». Комитет признал, что привлечение активистки Ирины Фет к административной ответственности за «публичные действия, направленные на пропаганду

¹ Каждое участвующее в настоящем Пакте государство обязуется уважать и обеспечивать всем находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, признаваемые в настоящем Пакте, без какого бы то ни было различия, как-то: в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства (Международный пакт о гражданских и политических правах // Сайт ООН. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml).

² Все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона. В этом отношении всякого рода дискриминация должна быть запрещена законом, и закон должен гарантировать всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку, как-то: расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства (Международный пакт... Там же).

³ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=CCPR/C/78/D/941/2000&Lang=E>.

⁴ URL: http://www.bayefsky.com/pdf/colombia_ccpr_t5_1361_2005.pdf.

⁵ URL: <http://www2.ohchr.org/english/bodies/hrc/docs/CCPR.C.106.D.1932.2010.doc>.

гомосексуализма среди несовершеннолетних» противоречило Международному пакту о гражданских и политических правах, поскольку тем самым были нарушено право на свободу выражения мнений (статья 19) и запрет дискриминации (статья 26). Комитет отметил, что проведенное российскими властями различие — установление административной ответственности за «пропаганду гомосексуализма среди несовершеннолетних» при отсутствии аналогичной ответственности за пропаганду гетеросексуальности или сексуальности в целом — не имеет разумного и объективного оправдания. Как признал Комитет, «демонстрируя плакаты возле здания школы, заявительница не осуществляла никаких публичных действий, направленных на вовлечение несовершеннолетних в какие бы то ни было сексуальные действия, и не выступала в поддержку какой-либо конкретной сексуальной ориентации. Напротив, она выражала свою сексуальную идентичность и требовала понимания в этом отношении».

1.2. Комитет по экономическим, социальным и культурным правам

Замечания общего порядка № 14 — Право на наивысший достижимый уровень здоровья (статья 12 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах) 22-я сессия, 25 апреля — 12 мая 2000 г.: E/C.12/2000/4¹

Недискриминация и равное обращение

18. Пункт 2 статьи 2 и статья 3 Пакта запрещают любую дискриминацию по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения, физических или психических недостатков, состояния здоровья (включая ВИЧ/СПИД), *сексуальной ориентации* (здесь и далее курсив наш. — К. К.) и гражданского, политического, социального или иного статуса в отношении доступа к основным услугам здравоохранения и основополагающим предпосылкам здоровья, а также к средствам и возможностям для их получения. Комитет подчеркивает, что многие меры, например большинство стратегий и программ искоренения дискриминации в сфере здравоохранения, могут осуществляться с минимальным объемом ресурсов путем принятия, изменения или отмены законодательства либо распространения информации. Комитет вновь обращает внимание на пункт 12 Замечаний общего порядка № 3, в котором подчеркивается, что даже в периоды острой нехватки ресурсов наиболее уязвимые члены общества должны быть защищены путем принятия сравнительно недорогостоящих целевых программ.

Нарушение обязательства уважать

50. К числу нарушений обязательства уважать относятся действия, стратегии или законы государства, которые идут вразрез со стандартами, изложенными в статье 12 Пакта, и которые могут привести к причинению телесных повреждений, неоправданной заболеваемости и предотвратимой смертности. Примерами являются отказ в доступе к объектам, товарам и услугам в сфере здравоохранения конкретным индивидам

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=E/C.12/2000/4&Lang=R>.

или группам *вследствие дискриминации*, проводимой де-юре или де-факто; сознательное умолчание или искажение информации, имеющей жизненно важное значение для охраны здоровья и для лечения заболеваний; приостановление действия законодательства или принятие законов или стратегий, препятствующих пользованию каким-либо из компонентов права на здоровье; и неучет государством своих юридических обязательств, касающихся права на здоровье, при заключении двусторонних или многосторонних соглашений с другими государствами, международными организациями и другими субъектами, такими, как мультинациональные корпорации.

Нарушения обязательства осуществлять

52. Нарушения обязательства осуществлять возникают вследствие неприятия государствами-участниками всех необходимых мер по обеспечению реализации права на здоровье. В число примеров входят неприятие или неосуществление общенациональной политики в области здравоохранения, направленной на обеспечение права на здоровье для каждого человека; недостаточное выделение или неправильное использование государственных ресурсов, что приводит к тому, что индивиды или группы, в частности *уязвимые или социально отчужденные группы*, не имеют возможности пользоваться правом на здоровье; необеспечение контроля за осуществлением права на здоровье на национальном уровне, например посредством определения касающихся этого права показателей и ориентиров; неприятие мер с целью сокращения несправедливого распределения объектов, товаров и услуг в сфере здравоохранения; неиспользование подхода к здравоохранению, учитывающего гендерную проблематику; и неприятие мер с целью снижения показателей младенческой и материнской смертности.

Замечания общего порядка № 18 – Право на труд 35-я пятая сессия, 7–25 ноября 2005 г.: E/C.12/GC/18¹

II. Нормативное содержание права на труд

18. Осуществление права на труд во всех его формах и на всех уровнях предполагает существование следующих взаимозависимых и основополагающих элементов, реализация которых будет зависеть от условий, сложившихся в каждом государстве-участнике:

б) Доступность. Рынок труда должен быть открыт для каждого, на кого распространяется юрисдикция государств-участников. Доступность включает три аспекта:

i) в соответствии с пунктом 2 статьи 2 и статьей 3 Пакта запрещается любая дискриминация в отношении доступа к занятости и сохранения рабочего места по признакам расы, цвета кожи, пола, языка, религии, этических или иных убеждений, национального или социального происхождения, общественного положения, рождения, физических или психических недостатков, состояния здоровья (включая ВИЧ/СПИД), *сексуальной ориентации*, гражданского, политического, социального или иного положения, которая осуществляется с целью ограничить или сделать невозможным осуществление на равной основе права на труд или приводит к этому.

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=E/C.12/GC/18&Lang=R>.

**Замечания общего порядка № 19 – Право на социальное обеспечение (статья 9)
39-я сессия, 5–23 ноября 2007 г.: E/C.12/GC/19¹**

1. Недискриминация и равенство

29. Обязательство государств-участников гарантировать осуществление права на социальное обеспечение на недискриминационной основе (пункт 2 статьи 2 Пакта) и на условиях равноправия мужчин и женщин (статья 3) охватывает все обязательства, закрепленные в части III Пакта. Таким образом, Пакт запрещает любую дискриминацию, будь то на уровне закона или де-факто, и дискриминацию, прямую или косвенную, по признаку расы, цвета кожи, пола, возраста, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного статуса, рождения, физических или умственных недостатков, состояния здоровья (включая ВИЧ/СПИД), *сексуальной ориентации* и гражданского, политического, социального или иного статуса, целью или следствием которой является уничтожение или подрыв равенства в пользовании правом на социальное обеспечение или осуществление этого права.

**Замечания общего порядка № 20 к пункту 2 статьи 2 Международного пакта
об экономических, социальных и культурных правах
42-я сессия, 4–22 мая 2009 г.: E/C.12/GC/20²**

В. Иные обстоятельства

27. Характер дискриминации меняется в зависимости от условий и развивается со временем. Поэтому для понимания других форм дифференцированного обращения, которые не могут быть разумно и объективно оправданы и имеют характер, аналогичный основаниям, прямо указываемым в пункте 2 статьи 2, необходим гибкий подход к определению основания, связанного с «иными обстоятельствами». Эти дополнительные основания широко признаются в тех случаях, когда они отражают опыт социальных групп, которые являются уязвимыми и страдали и продолжают страдать от маргинализации. В замечаниях общего порядка и заключительных замечаниях Комитета признавались различные другие основания, и они более подробно рассматриваются ниже. Однако этот перечень не призван быть исчерпывающим. К числу других возможных оснований могут относиться непризнание правоспособности какого-либо лица по причине его нахождения в тюрьме или принудительного помещения в психиатрическую лечебницу, или *сочетание двух запрещенных оснований для дискриминации*, когда, например, в доступе к какой-либо социальной службе отказывается по признаку пола или инвалидности.

Частная сфера

11. Дискриминация часто имеет место в семьях, на рабочих местах и в других секторах общества. Например, субъекты частного жилищного сектора (например,

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=E/C.12/GC/19&Lang=R>.

² URL: <http://www2.ohchr.org/english/bodies/cescr/docs/E.C.12.GC.20-RUSS.pdf>.

частные домовладельцы, кредиторы и лица, распределяющие государственное жилье) могут прямо или косвенно отказывать в предоставлении жилья или ипотеки на основании этнического происхождения, семейного положения, инвалидности или *сексуальной ориентации*, а некоторые семьи могут не разрешать девочкам посещать школу. Поэтому государства-участники должны принять меры, которые следует включить в законодательство с целью обеспечения того, чтобы отдельные лица и образования в частной сфере не прибегали к дискриминации на запрещенных основаниях.

Сексуальная ориентация и гендерная идентичность

32. Признаваемые в пункте 2 статьи 2 «иные обстоятельства»¹ включают в себя сексуальную ориентацию. Государствам-участникам следует обеспечить, чтобы сексуальная ориентация какого-либо лица не являлась препятствием для обеспечения прав, закрепленных в Пакте, например при оценке прав на получение пенсии в связи с потерей кормильца. Кроме того, в качестве одного из запрещенных оснований для дискриминации признается гендерная идентичность, например лица, являющиеся трансгендерами, транссексуалами или интерсексуалами, часто страдают от серьезных нарушений прав человека, таких как преследования в школе или на рабочем месте.

Заключительные замечания Комитета по экономическим, социальным и культурным правам (Российская Федерация) 46-я сессия, 2–20 мая 2011 г.: E/C.12/RUS/CO/5²

Комитет просит представить информацию о масштабах практики дискриминации в отношении лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров, в частности в сфере занятости, медицинского обслуживания и образования в государстве-участнике.

1.3. Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин

Общая рекомендация № 21 — Равноправие в браке и в семейных отношениях 13-я сессия (1994 год)³

Различные формы семьи

13. Форма и концепция семьи могут различаться в том или ином государстве и даже между районами в рамках одного государства. Какие бы формы она ни принимала и независимо от правовой системы, религии, обычая или традиции в данной стране,

¹ Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются гарантировать, что права, провозглашенные в настоящем Пакте, будут осуществляться без какой бы то ни было дискриминации, как-то: в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства (Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах // Сайт ООН. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml).

² URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/cescr/docs/E.C.12.RUS.CO.5_ru.doc.

³ Международные договоры по правам человека. Том II. Подборка замечаний общего порядка и общих рекомендаций, принятых договорными органами по правам человека : HRI/GEN/1/Rev.9 (Vol. II). 2008. 27 мая. С. 104—117.

отношение к женщине в семье как по закону, так и в личной жизни должно соответствовать принципам равенства и справедливости для всех людей, как того требует статья 2 Конвенции¹.

**Общая рекомендация № 28 – Основные обязательства Государств-участников
в соответствии со статьей 2 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации
в отношении женщин**

47-я сессия, 4–22 октября 2010 г.: CEDAW/C/2010/47/GC.2²

18. Ключевое значение для уяснения объема общих обязательств государств-участников, содержащихся в статье 2, имеет базовая концепция взаимозависимости или взаимосвязи. Дискриминация в отношении женщин по признаку пола и гендерной принадлежности неразрывно связана с такими другими факторами, оказывающими влияние на женщин, как раса, этническая принадлежность, религия или убеждения, состояние здоровья, социальный статус, возраст, класс, каста, *сексуальная ориентация и гендерная идентичность*. Дискриминация по признаку пола или гендерной принадлежности может сказываться на женщинах, принадлежащих к таким группам, в разной степени и совершенно иначе, нежели на мужчинах. Государства-участники должны юридически признавать такие взаимопересекающиеся формы дискриминации и их совокупные негативные последствия для затрагиваемых женщин и запрещать их. Им также необходимо принять и проводить в жизнь политику и программы, направленные на устранение таких случаев, включая, в соответствующих случаях, задействование временных специальных мер в соответствии с пунктом 1 статьи 4 Конвенции и общей рекомендацией № 25.

31. Пункты (а), (f) и (g) статьи 2 в качестве части политики по ликвидации дискриминации в отношении женщин устанавливают обязательства государств-участников по обеспечению юридической защиты и отмене или изменению дискриминационных законов и постановлений. Государства-участники должны обеспечить путем внесения конституционных поправок или с помощью иных подходящих законодательных мер, чтобы принцип равенства женщин и мужчин и принцип недискриминации были закреплены в национальном законодательстве как важнейшие и имеющие обязательную юридическую силу. Они должны также принять законодательство, запрещающее дискриминацию во всех сферах жизни женщин, охватываемых Конвенцией, и на протяжении всей жизни. На государствах-участниках лежит обязанность по принятию мер для изменения или отмены действующих законов, постановлений, обычаев и практики, которые представляют собой дискриминацию в отношении женщин. Определенные группы женщин, включая женщин, лишенных свободы, женщин-беженек, женщин, ищущих убежища и женщин-мигранток, бездомных женщин, *женщин-лесбиянок*, женщин с ограниченными физическими возможностями, женщин — жертв торговли людьми, вдов и пожилых женщин, являются особенно уязвимыми

¹ См. в этой связи пункт 23 проекта заключительных замечаний для Литвы на 41-ой сессии Комитета летом 2008 г.: «Комитет призывает государство-участник эффективно следить за воздействием концептуальных рамок национальной семейной политики на нетрадиционные семьи <...>, включая семьи с одним родителем, не состоящих в браке родителей внебрачных детей, партнерства лесбийских пар с детьми и семьи, состоящие из бабушек, дедушек и внуков» (URL: <http://www.universalhumanrightsindex.org/documents/826/1593/document/ru/doc/text.doc>, дата обращения: 18.08.2010).

² URL: <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/G10/472/62/PDF/G1047262.pdf?OpenElement>.

перед дискриминацией, осуществляемой посредством гражданских и уголовных законов, постановлений, обычаев и практики.

**Заключительные замечания Комитета по ликвидации дискриминации
в отношении женщин (Российская Федерация)
46-я сессия, 12–30 июля 2010 г.: CEDAW/C/USR/CO/7¹**

Женщины-лесбиянки, бисексуалки и транссексуалки

40. Приветствуя заявление делегации государства-участника о том, что в стране запрещена дискриминация по любому признаку, в том числе по признаку сексуальной ориентации, Комитет выражает обеспокоенность по поводу актов насилия в отношении женщин-лесбиянок, бисексуалок и транссексуалок, включая сообщения о домогательствах со стороны сотрудников правоохранительных органов и нападениях на людей и их убийствах по причине их сексуальной ориентации. Комитет обеспокоен также по поводу дискриминации в отношении них в сфере занятости, здравоохранения и образования, а также в других сферах.

41. Комитет призывает государство-участник обеспечивать эффективную защиту женщин от насилия и дискриминации по причине их сексуальной ориентации, в частности приняв всеобъемлющее антидискриминационное законодательство, предусматривающее запрет на многочисленные формы дискриминации, в том числе по признаку сексуальной ориентации. Комитет настоятельно призывает также государство-участник активизировать усилия по борьбе с дискриминацией в отношении женщин-лесбиянок, бисексуалок и транссексуалок, в том числе на основе проведения кампании по информированию общественности, а также организации соответствующей подготовки для сотрудников правоохранительных органов.

1.4. Комитет по правам ребенка

**Замечание общего порядка № 3 – ВИЧ/СПИД и права ребенка
32-я сессия, 12–31 января 2003 г.: CRC/GC/2003/3²**

А. Право на недискриминацию (статья 2)

8. Особое беспокойство вызывает дискриминация по признаку пола в сочетании с запрещением половых контактов девочек либо с отрицательным или осуждающим отношением к ним. По этой причине нередко ограничивается их доступ к профилактическим мерам и другим услугам. Вызывает беспокойство и дискриминация по признаку *сексуальной ориентации*. Разрабатывая связанные с ВИЧ/СПИДом стратегии и выполняя свои обязательства по Конвенции, государства-участники должны тщательно анализировать установленные в их обществе гендерные нормы с целью ликвидации дискриминации по признаку пола, так как эти нормы отражаются на степени уязвимости девочек и мальчиков к ВИЧ/СПИДу. Государства-участники должны, в

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=CEDAW/C/USR/CO/7&Lang=R>.

² URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=CRC/GC/2003/3&Lang=R>.

частности, признать, что в условиях эпидемии ВИЧ/СПИДа дискриминация зачастую отражается на девочках в большей степени, чем на мальчиках.

**Замечание общего порядка № 4 – Здоровье и развитие подростков
в контексте Конвенции о правах ребенка
33-я сессия, 19 мая – 6 июня 2003 г.: CRC/GC/2003/4¹**

Право на недискриминацию

6. Государства-участники обязаны обеспечить возможность всем людям моложе 18 лет пользоваться всеми правами, предусмотренными в Конвенции, без какой-либо дискриминации (статья 2), в том числе в связи с «расой, цветом кожи, полом, языком, религией, политическими или иными убеждениями, национальным, этническим или социальным происхождением, имущественным положением, состоянием здоровья или рождением ребенка или какими-либо иными обстоятельствами». Эти основания также охватывают *сексуальную ориентацию* и состояние здоровья подростков (включая ВИЧ/СПИД и психическое здоровье). Подростки, подвергающиеся дискриминации, более уязвимы перед лицом злоупотреблений, других форм насилия и эксплуатации, а их здоровье и развитие подвергается повышенному риску. В связи с этим они имеют право на особое внимание и защиту со стороны всех групп общества.

**Замечание общего порядка № 13 (2011) – Право ребенка на свободу от всех форм насилия
18 апреля 2011 г.: CRC/C/GC/13²**

72. **Элементы, подлежащие включению в национальные координационные структуры.** Следующие элементы необходимо включить в число мер (законодательных, административных, социальных и образовательных) и этапов деятельности (начиная с предупреждения и до реинтеграции): <...> (g) Дети, находящиеся в особо уязвимом положении. К группам детей, которые могут подвергаться насилию, в частности, относятся дети — лесбиянки, гомосексуалы или транссексуалы.

1.5. Комитет против пыток

**Замечание общего порядка № 2 – Имплементация статьи 2 государствами-участниками
24 января 2008 г.: CAT/C/GC/2³**

21. Частью обязательства по предупреждению пыток или жестокого обращения является защита некоторых лиц или слоев населения, принадлежащих к меньшинствам или маргинализированным группам, которым особенно серьезно угрожают пытки. Государствам-участникам надлежит обеспечить, чтобы в соответствии с вытекающими из Конвенции обязательствами их законы применялись на практике в отношении всех лиц, независимо от расы, цвета кожи, этнического происхождения, возраста, религиозных убеждений и вероисповедания, национального или социального

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=CRC/GC/2003/4&Lang=R>.

² URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/crc/docs/CRC.C.GC.13_ru.pdf.

³ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?Open&DS=CAT/C/GC/2&Lang=R>.

происхождения, пола, *сексуальной ориентации, трансгендерной самоидентификации*, психических или иных расстройств, состояния здоровья, участия в экономической деятельности или принадлежности к коренным народам, вида преступления, за которое лицо содержится под стражей, включая лиц, обвиняемых в политических преступлениях или террористических актах, лиц, ищущих убежища, беженцев или других лиц, нуждающихся в международной защите, или какого-либо иного статуса или неблагоприятного признака. В этой связи государствам-участникам следует обеспечить защиту членов групп, которым особенно серьезно угрожают пытки, посредством всестороннего судебного преследования и наказания за любые акты насилия и жестокого обращения в отношении этих лиц и применения других позитивных мер по предупреждению и защите, включая, в частности, меры, перечисленные выше.

22. В докладах государств зачастую не хватает конкретной и достаточной информации об осуществлении Конвенции в отношении женщин. Комитет подчеркивает, что гендер является одним из ключевых факторов. Принадлежность к женскому полу в сочетании с другими отличительными особенностями или статусом человека, такими как раса, гражданство, религия, *сексуальная ориентация*, возраст, иммиграционный статус и т. д., — это фактор, помогающий определить, в каких именно ситуациях женщины и девочки подвергаются пыткам или жестокому обращению или угрозе таких актов или страдают от их последствий. К числу ситуаций, которые ставят женщин в уязвимое положение, относятся лишение свободы, медицинское обслуживание, в частности в связи с принятием решений, затрагивающих репродуктивное здоровье, или насилие со стороны членов общин и семей. Мужчины также становятся жертвами нарушения некоторых гендерных положений Конвенции, то есть жертвами таких актов, как изнасилование, сексуальное насилие или жестокое обращение. Как мужчины и женщины, так и мальчики и девочки могут быть жертвами нарушения Конвенции в силу их фактического или предполагаемого несоответствия социально детерминированной гендерной роли. Государствам-участникам предлагается сообщать в их докладах о подобных ситуациях и о мерах, принимаемых для их предотвращения или наказания виновных.

**Замечание общего порядка № 3 — Имплементация статьи 14 государствами-участниками
19 ноября 2012 г.: CAT/C/GC/3¹**

Реституция

8. Реституция представляет собой форму возмещения, направленного на восстановление положения жертвы, в котором она находилась до нарушения Конвенции, с учетом особенностей каждого конкретного дела. Превентивные обязательства государств-участников в соответствии с Конвенцией означают, что жертва, которой предоставляется реституция, не подвергается риску повторения пыток или иного ненадлежащего обращения. <...> Для того чтобы реституция была эффективной, должны быть предприняты меры в отношении структурных причин нарушения, включая любые формы дискриминации, проводимой по таким признакам, как гендер, сексуальная ориентация <...> или любые иные признаки. <...>

¹ URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/cat/docs/GC/CAT-C-GC-3_en.pdf.

32. Принцип недискриминации — это основной принцип защиты прав человека и основа для интерпретации и применения Конвенции. Государства-участники должны обеспечить доступность правосудия и механизмов запрашивания и получения возмещения, а также наличие позитивных мер, направленных на гарантии равной доступности средств возмещения вне зависимости от <...> гендера, сексуальной ориентации, гендерной идентичности <...>.

39. В отношении обязательств в рамках статьи 14 государства-участники должны гарантировать де-юре и де-факто доступ к своевременным и эффективным механизмам возмещения для участников маргинализированных и/или уязвимых групп, должны воздерживаться от мер, ограничивающих способность представителей таких групп запрашивать и получать возмещение, а также должны рассмотреть формальные и неформальные препятствия, с которыми такие люди могут столкнуться при получении возмещения. <...> При предоставлении всех названных элементов государства-участники должны обеспечить должное внимание гендерным аспектам, обеспечивая справедливое и равное обращение, а также справедливую и адекватную компенсацию, возмещение и иные репаративные средства, соответствующие специфическим потребностям каждого, особенно представителей уязвимых групп, включая ЛГБТ.

**Заключительные замечания Комитета против пыток (Российская Федерация)
49-я сессия, 29 октября — 23 ноября 2012 г.: CAT/C/RUS/CO/5¹**

Насильственные нападения по причине расы, этнического происхождения
или идентичности жертвы

15. Комитет выражает озабоченность постоянными сообщениями о дискриминации и нарушениях, в том числе насильственных нападениях и злоупотреблениях в отношении цыган и иных этнических меньшинств, трудовых мигрантов, иностранных граждан и иных людей, подвергающихся этому из-за их идентичности или социальной маргинализации. <...> Комитет также выражает беспокойство в связи с сообщениями об отсутствии незамедлительной реакции со стороны полиции, а также эффективного расследования и наказания лиц, ответственных за насильственные нападения на ЛГБТ людей, как предположительно это было в клубах «7 FreeDays» в Москве и «Парижская жизнь» в Тюмени.

Государство-участник должно:

(а) принять эффективные меры, в том числе обширный мониторинг, по обеспечению защиты всех людей, находящихся в рискованном положении, включая <...> ЛГБТ людей <...>. По всем актам насилия и дискриминации против представителей таких групп должны проводиться быстрые, независимые и эффективные расследования; виновные должны предаваться суду; жертвам должно обеспечиваться возмещение. Комитет рекомендует собирать статистические данные в отношении всех преступлений против представителей уязвимых групп, а также в отношении результатов расследования, уголовного преследования и мер возмещения, предпринятых по таким преступлениям;

(б) публично осудить атаки против цыган, этнических и других меньшинств, трудовых мигрантов и ЛГБТ людей <...>, а также организовать просветительские

¹ URL: <http://www2.ohchr.org/english/bodies/cat/docs/CAT.C.RUS.CO.5-.doc>.

кампании по развитию терпимости и уважения различий, в том числе для сотрудников полиции.

2. СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ

**Доклад Специального докладчика по вопросу о положении правозащитников
30 декабря 2009 г.: A/HRC/13/22¹**

А. Безопасность правозащитников

(е) Проблемы в области безопасности, с которыми сталкиваются женщины-правозащитники и защитники сексуальных меньшинств

49. Специальный докладчик глубоко обеспокоена продолжающимися кампаниями очернения и угрозами насильственных действий в отношении защитников прав человека лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов. Кроме того, правозащитникам, занимающимся проблемами лесбиянок, гомосексуалов, бисексуалов и транссексуалов, либо часто отказывают в праве на мирные собрания, либо полиция не обеспечивает адекватной защиты соответствующих мероприятий. Жалобы на насилие и нападения часто не принимаются полицией всерьез и не всегда расследуются должным образом.

**Доклад Специального докладчика по вопросу о современных формах расизма, расовой
дискриминации, ксенофобии и связанной с ними нетерпимости
30 мая 2007 г.: A/HRC/4/19/Add.3²**

Резюме

Специальный докладчик формулирует ряд рекомендаций, включая следующие:

Создание независимого учреждения, имеющего целью содействовать и защищать права человека и вести борьбу против всех форм дискриминации с особым акцентом на расовой дискриминации и ксенофобии, в том числе дискриминации по признаку религии, этнической принадлежности, национальности, гражданства, места жительства, пола, возраста, инвалидности или *сексуальной ориентации*.

V. РЕКОМЕНДАЦИИ СПЕЦИАЛЬНОГО ДОКЛАДЧИКА

83. Правительству следует также рассмотреть вопрос о создании на федеральном уровне независимого органа, в задачу которого входили бы поощрение и защита прав человека и всеобъемлющим образом организуемая борьба с расизмом, ксенофобией и дискриминацией, включая дискриминацию по признакам расы, вероисповедания, этнического происхождения, национальности, гражданства, места жительства, пола,

¹ URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/hrcouncil/docs/13session/A.HRC.13.22_ru.pdf.

² URL: http://www.memo.ru/2007/06/18/1_ru.pdf.

возраста, инвалидности, *сексуальной ориентации* и любым другим основаниям. Состав этого органа, работа которого должна поддерживаться региональными отделениями, должен быть представительным с точки зрения многообразия российского общества, а его члены должны назначаться парламентом на основе предложений правительства, организаций гражданского общества и культурных, религиозных и языковых общин. Этот орган должен работать в тесном сотрудничестве с соответствующими заинтересованными сторонами государства и гражданского общества, в частности уполномоченным по правам человека и региональными омбудсменами, и он должен быть наделен административными, законодательными и нормативными полномочиями по расследованию актов расизма и дискриминации и обеспечен надлежащими людскими, материальными и финансовыми ресурсами.

**Доклад Специального докладчика по вопросу насилия в отношении женщин,
его причинах и последствиях
27 мая 2009 г.: A/HRC/11/6/Add.5¹**

98. Мандатарии отметили, что все формы гендерного насилия «зачастую используются в качестве инструмента контроля за сексуальным поведением женщины», в рамках которого женщина рассматривается как собственность мужчины, а женщина, которая претупает границы сексуальных норм, наказывается. В рамках своих миссий в страны, а также коммуникаций мандатарии реагировали на случаи наказания женщин за половые отношения, а также за гетеросексуальную и негетеросексуальную сексуальность. Специальный докладчик издавал сообщения по поводу полученной информации, касающейся задержания женщин полицией на основании сексуальной ориентации и вытекающего из этого риска пыток и сексуального насилия в отношении них, а также по поводу арестов, задержаний и пыток трансгендерных людей; подобным образом были изданы сообщения с выражением обеспокоенности физической безопасности и доступа к правосудию мужчин, которые подверглись хирургическим операциям по смене пола.

**Доклад Специального докладчика по вопросу о праве каждого человека
на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья
10 августа 2009 г.: A/64/272²**

IV. Уязвимые группы населения и осознанное согласие

46. В плане осознанного согласия отдельным группам населения должно уделяться особое внимание, поскольку по экономическим, социальным и культурным причинам они находятся в уязвимом положении. Так, в принципах 17 и 18 Джокьякартских принципов подчеркивается важность защиты права сексуальных меньшинств на осознанное согласие. Медицинские работники должны сознавать и учитывать особые потребности лесбиянок, гомосексуалов, бисексуалов, транссексуалов и интерсексуалов. <...>

¹ URL: <http://www2.ohchr.org/english/bodies/hrcouncil/docs/11session/A.HRC.11.6.Add.5.pdf>.

² URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/64/272&Lang=R>.

**Доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных
или унижающих достоинство видах обращения и наказания
3 июля 2001 г.: А/56/156¹**

С. Пытки и дискриминация в отношении сексуальных меньшинств

17. За последние несколько лет Специальный докладчик получил информацию о ряде случаев, когда жертвами пыток и другого жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство обращения или наказания были представители сексуальных меньшинств. Он отмечает, что значительная доля случаев пыток, которым были подвергнуты представители сексуальных меньшинств, носила сексуальный характер, например изнасилования или нападения на сексуальной почве в целях «наказания» их за нарушение гендерных разграничений или оспаривание преобладающих стереотипных представлений о роли мужчин и женщин.

18. Специальный докладчик получил информацию, согласно которой представители сексуальных меньшинств подвергались, в частности, домогательству, унижению и словесному оскорблению в связи с их настоящей или предполагаемой сексуальной ориентацией или гендерной индивидуальностью и физическому нападению, в том числе изнасилованию и сексуальному посягательству. Он с обеспокоенностью отмечает, что в ряде стран изнасилование мужчины или транссексуальной женщины, изменившей свой пол с мужского на женский, зачастую влечет за собой обвинение в нападении на сексуальной почве, что предусматривает более легкое наказание, чем обвинение в изнасиловании. Сообщается также, что транссексуальные женщины, сменившие пол с мужского на женский, преднамеренно подвергались избиениям, при этом им наносили удары по груди и щекам с силиконовыми имплантами, в результате чего они рвались и токсичные вещества попадали в их организмы. Считается, что грубое обращение с сексуальными меньшинствами использовалось также, в частности, для принуждения лиц, оказывающих сексуальные услуги, к проживанию в определенных районах в рамках так называемых кампаний социальной чистки или недопущения встречи представителей сексуальных меньшинств в некоторых местах, в том числе клубах и барах.

19. Хотя у Специального докладчика нет соответствующих статистических данных, представляется, что представители сексуальных меньшинств непропорционально подвергаются пыткам и другим формам грубого обращения, поскольку они не соответствуют принятым представлениям о взаимоотношениях полов. Действительно, дискриминация по признаку половой ориентации и гендерной идентичности может зачастую способствовать процессу обезличивания жертвы, что часто является одним из обязательных условий применения пыток и грубого обращения. Специальный докладчик отмечает, что представители сексуальных меньшинств относятся к одной из наиболее уязвимых групп населения, подвергаемых пыткам в различных условиях, и что их положение может также определять последствия грубого обращения с ними с точки зрения как использования ими процедур подачи жалоб или обращения за медицинской помощью в государственные медицинские учреждения, в которых они могут испытывать страх перед дальнейшей виктимизацией, так и юридических последствий, касающихся правовых санкций, которые обусловлены некоторыми видами

¹ URL: <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/N01/445/81/PDF/N0144581.pdf?OpenElement>.

домогательств. Специальный докладчик хотел бы подчеркнуть, что ввиду их положения с точки зрения экономики и образования, которое зачастую усугубляется или осложняется из-за дискриминационных законов и отношения, представители сексуальных меньшинств лишены средств подачи жалоб и обеспечения соблюдения своих прав, в том числе прав на юридическое представительство и получение средств судебной защиты, например компенсации.

20. Специальный докладчик обеспокоен тем, что законы ряда стран предусматривают телесное наказание за гомосексуальные отношения, даже если они построены на взаимном согласии, и трансгендерное поведение, что, как указала Комиссия по правам человека в нескольких случаях, «может быть приравнено к жестокому, бесчеловечному или унижающему достоинство наказанию или даже пытке».

21. Дискриминационное отношение к представителям сексуальных меньшинств может означать, что они рассматриваются в качестве лиц, заслуживающих меньшего доверия со стороны правоохранительных органов или не имеющих полного права на равные нормы защиты, в том числе на защиту от насилия со стороны представителей негосударственных учреждений. Специальный докладчик получил информацию, согласно которой представители сексуальных меньшинств при аресте за правонарушение или при подаче жалоб о домогательстве со стороны третьих лиц подвергались полицией виктимизации в форме устных, физических и сексуальных оскорблений, в том числе изнасилования. Принуждение к молчанию из-за опасений угрозы со стороны представителей правоохранительных органов публично обнародовать настоящий пол жертвы или ее сексуальную ориентацию может удержать значительное число жертв от сообщения о допущенных в отношении них злоупотреблений.

22. Кроме того, Специальный докладчик получил информацию, согласно которой представителям сексуальных меньшинств оказывалась неадекватная медицинская помощь в государственных медицинских учреждениях, даже в случаях, когда они были жертвами нападений, по причине их гендерной ориентации. Говоря о медицинском обслуживании, следует отметить, что заключенным с гендерной дисфорией зачастую, как говорят, отказывают в такой форме ее медицинского лечения, как гормонотерапия.

23. Будучи задержанными, представители сексуальных меньшинств зачастую рассматриваются как отдельная категория и содержатся в худших по сравнению с «обычными» заключенными условиях. Специальный докладчик получил информацию о том, что содержащиеся под стражей представители сексуальных меньшинств подвергаются чрезмерному насилию, особенно сексуальным домогательствам и изнасилованиям, со стороны сокамерников и иногда персонала учреждений. Утверждают также, что последний не принимает разумных мер по предотвращению опасности насилия со стороны сокамерников, а то и поощряют насилие на половой почве, сообщая сокамерникам имена представителей сексуальных меньшинств. Считается, что сотрудники прибегают к угрозам перевода представителей сексуальных меньшинств в общие зоны содержания под стражей, в которых они подверглись бы большей опасности нападения со стороны других заключенных. В частности, указывается, что транссексуальные и трансгендерные лица, особенно транссексуалы, поменявшие пол с мужского на женский, подвергаются большому риску физического и сексуального надругательства со стороны персонала и сокамерников в случае их содержания в мужских учреждениях.

24. Специальный докладчик получил информацию о том, что представители сексуальных меньшинств подвергались жестокому, бесчеловечному или унижающему

достоинство обращению в исправительных учреждениях нетюремного типа. Утверждается, что в ряде стран представители сексуальных меньшинств насильственно заключались в государственные медицинские учреждения, в которых они подвергались насильственному обращению на почве их сексуальной или гендерной ориентации, в том числе электрошоковой терапии и другим видам «терапии, направленной на выработку рефлексотвращения», что, по сообщениям, приводило к психологическим и телесным травмам. Специальный докладчик отмечает, в частности, что Всемирная организация здравоохранения исключила в 1992 году гомосексуализм из Международной классификации болезней. Специальный докладчик получил информацию о том, что в некоторых странах лица, подозреваемые в гомосексуальности, подвергались инвазивным, унижающим достоинство медицинским обследованиям ануса и полового органа в целях выявления факта пенетрации, в частности в случае призыва на военную службу.

25. Наконец, Специальный докладчик отмечает и разделяет мнение Специального представителя Генерального секретаря по правам человека относительно того, что «более серьезная опасность угрожает защитникам прав определенных групп, поскольку их деятельность является вызовом для социальных структур, традиционной практики и толкования религиозных постулатов, которые, возможно, использовались в течение длительных периодов времени для прощения и оправдания нарушений прав человека членов таких групп. Особое внимание будет уделяться группам по защите прав человека, которые занимаются вопросами взаимоотношения полов, особенно сексуальной ориентации. Эти группы зачастую серьезно страдают от предубеждений по отношению к ним, маргинализации и общественного отторжения не только со стороны государственных институтов, но и со стороны других слоев населения».

**Доклад Специального докладчика по вопросу о пытках и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видах обращения и наказания
9 февраля 2010 г.: A/HRC/13/39¹**

VII. Выводы и рекомендации

75. Среди заключенных некоторые группы подвергаются двойной дискриминации и уязвимости, в том числе иностранцы и представители меньшинств, женщины, дети, престарелые, больные, инвалиды, наркоманы, а также *геи, лесбиянки и транссексуалы*.

**Доклад Специального докладчика по вопросу о достаточном жилище как компоненте права на достаточный жизненный уровень, а также о праве на недискриминацию в этом контексте
13 февраля 2008 г.: A/HRC/7/16²**

A. Женщины и достаточное жилище

39. Необходимо в срочном порядке приступить к ликвидации разнообразных форм дискриминации, с которыми сталкиваются женщины по таким признакам, как расовая,

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/HRC/13/39&Lang=R>.

² URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/HRC/7/16&Lang=R>.

классовая, этническая и кастовая принадлежность, состояние здоровья, инвалидность, *сексуальная ориентация* и другие факторы. Важнейшее значение при борьбе с разными формами дискриминации в отношении женщин имеет межсекторальный подход к данной проблеме. С дополнительной дискриминацией могут сталкиваться и другие категории женщин в силу своего положения, в том числе женщины, являющиеся жертвами бытового насилия, женщины в сельских и удаленных районах, женщины, инфицированные ВИЧ/больные СПИДом, беременные женщины, женщины с малолетними детьми и одинокие женщины, в том числе одинокие матери.

**Доклад независимого эксперта по вопросам меньшинств
7 января 2010 г.: A/HRC/13/23¹**

56. Дискриминация является основной причиной повсеместной маргинализации меньшинств в обществах во всем мире. Она также представляет собой препятствие для эффективного участия меньшинств. Дискриминация может принимать разные формы. Определенные группы в рамках меньшинств испытывают на себе многие формы дискриминации; помимо дискриминации по принадлежности к национальному или этническому, религиозному или языковому меньшинству они подвергаются дискриминации по полу, возрасту, инвалидности, *сексуальной ориентации* или по какому-либо иным признакам.

3. ВЕРХОВНЫЙ КОМИССАР ООН ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

**Дискриминационные законы и практика и акты насилия в отношении лиц по причине их сексуальной ориентации и гендерной идентичности: Доклад Верховного комиссара
Организации Объединенных Наций по правам человека
17 ноября 2011 г.: A/HRC/19/41²**

Резюме

Настоящий доклад представляется Совету по правам человека во исполнение его резолюции 17/19, в которой Совет просил Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека поручить провести исследование, с тем чтобы документально подтвердить наличие дискриминационных законов и практики и актов насилия в отношении лиц по причине их сексуальной ориентации и гендерной идентичности во всех регионах мира и определить возможные пути использования международного права прав человека с целью покончить с насилием и связанными с ним нарушениями прав человека по причине сексуальной ориентации и гендерной идентичности. <...>

VII. Выводы и рекомендации

81. В настоящем докладе кратко изложена лишь часть информации, собранной договорными органами и специальными процедурами Организации Объединенных

¹ URL: <http://daccess-ods.un.org/access.nsf/Get?OpenAgent&DS=A/HRC/13/23&Lang=R>.

² URL: http://www2.ohchr.org/english/bodies/hrcouncil/docs/19session/A.HRC.19.41_Russian.pdf.

Наций, региональными и неправительственными организациями по тематике насилия и дискриминации по причине действительной или предполагаемой сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Для проведения более всеобъемлющего анализа проблем в области прав человека, с которыми сталкиваются лица из числа ЛГБТ и интерсексуалы, потребуется проведение более широкого исследования, а в будущем — регулярного представления отчетности.

82. Вместе с тем из приведенной в настоящем документе информации складывается общая картина нарушений прав человека, для борьбы с которыми необходимы соответствующие меры реагирования. Правительство и межправительственные органы зачастую упускали из виду насилие и дискриминацию по причине сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Мандат Совета по правам человека предусматривает необходимость в устранении этого пробела: Совет должен содействовать «всеобщему уважению и защите всех прав человека и основных свобод для всех без каких-либо различий и на справедливой и равной основе». В связи с принятием в июне 2011 года резолюции 17/19 Совет официально выразил свою «серьезную обеспокоенность» по поводу насилия и дискриминации по причине сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Для повышения эффективности защиты от таких нарушений прав человека в будущем необходимы дальнейшие меры, особенно на национальном уровне.

83. Ниже изложены рекомендации государствам-членам; они не являются исчерпывающими и подготовлены с учетом мер, рекомендованных правозащитными механизмами Организации Объединенных Наций.

84. Верховный комиссар рекомендует государствам-членам:

а) оперативно расследовать все сообщения об убийствах и других проявлениях грубых нарушений, совершаемых в отношении отдельных лиц по причине их действительной или предполагаемой сексуальной ориентации или гендерной идентичности, независимо от того, совершаются ли они в публичном или частном порядке государственными или негосударственными субъектами, и привлекать виновных к ответственности, а также создать системы для регистрирования и представления информации о таких случаях;

б) принимать меры по предотвращению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, проводить тщательное расследование всех ставших известными случаев применения пыток и жестокого обращения и привлекать к уголовной ответственности и наказывать ответственных за них лиц;

с) обеспечить, чтобы ни одно лицо, спасающееся от преследований по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности, не подвергалось принудительному возвращению на территорию, на которой его или ее жизнь или свобода оказались бы под угрозой, и чтобы законы и политика в области предоставления убежища признавали преследования по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности в качестве обоснованной причины для обращения о предоставлении убежища;

д) отменить законы, устанавливающие уголовную ответственность за гомосексуализм в связи со вступлением по взаимному согласию в однополую связь и установить одинаковый возраст согласия для лиц, придерживающихся гетеросексуальной и гомосексуальной ориентации; обеспечить, чтобы другие уголовные законы не использовались для преследования или задержания лиц по причине их сексуальной ориентации или гендерной идентичности и выражения соответствующих мнений, а также

отменить смертную казнь за правонарушения, связанные с вступлением в половые связи по взаимному согласию;

е) принять всеобъемлющее антидискриминационное законодательство, относящее дискриминацию по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности к запрещенным признакам и признающее взаимопересекающиеся формы дискриминации; обеспечить, чтобы борьба с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности была включена в мандаты национальных правозащитных учреждений;

ф) обеспечить, чтобы отдельные лица могли осуществлять свои права на свободу выражения мнений, ассоциации и мирных собраний в условиях безопасности без дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности;

г) осуществлять соответствующие программы, направленные на привлечение внимания и подготовку сотрудников полиции, тюремных учреждений, пограничной службы, иммиграционной службы и других право-охранительных органов и оказывать поддержку проведению публичных информационных кампаний, направленных на противодействие гомофобии и трансфобии среди широкой общественности, а также целевым кампаниям по борьбе с гомофобией в школах;

h) способствовать юридическому признанию пола, выбираемого транссексуалами, и создать механизмы, позволяющие повторно выдавать соответствующие документы, удостоверяющие личность, с указанием предпочитаемого пола и имени, не допуская при этом нарушений других прав человека.

85. Верховный комиссар рекомендует Совету по правам человека:

а) на регулярной основе собирать и обновлять информацию о случаях насилия и дискриминации, связанных с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью;

б) рекомендовать существующим специальным процедурам продолжить расследование случаев нарушения прав человека, затрагивающих отдельных лиц по причине их сексуальной ориентации и гендерной идентичности, и информировать о них в контексте своих конкретных мандатов.

4. СПЕЦИАЛИЗИРОВАННЫЕ УЧРЕЖДЕНИЯ

4.1. ЮНЕСКО

Гомофобная травля в образовательных организациях

Обзор: подготовлен для международной консультации по гомофобной травле

в образовательных учреждениях,

Рио-де-Жанейро, Бразилия, 6—9 декабря 2011 г.¹

Подготовка обзора была инициирована Организацией Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО) для информирования участников международной консультации по гомофобной травле в образовательных учреждениях, состоявшейся в Рио-де-Жанейро, Бразилия, 6—9 декабря 2011 г. Целью обзора

¹ URL: <http://unesdoc.unesco.org/images/0021/002157/215708e.pdf>.

было, во-первых, усилить понимание сущности, степени распространенности и последствий гомофобной травли в образовательных организациях, а во-вторых, определить эффективные и подходящие меры для преодоления проблемы, основываясь на задокументированных примерах положительной практики.

Обзор состоит из трех частей: введения, теоретической части (понятие и виды травли в образовательных организациях, данные о распространенности этого явления в разных частях мира, последствия травли для учащегося, подвергающегося ей и др.) и практической части — примерах позитивной практики действий, предпринимаемых в ответ на гомофобную травлю, включая стратегические внутренние документы, методические материалы и программы курсов, подготовка и поддержка персонала, оказание поддержки обучающимся и вовлечение сообщества.

4.2. Всемирная организация здравоохранения

Международная статистическая классификация болезней и проблем, связанных со здоровьем десятого пересмотра¹

Класс: Психические расстройства и расстройства поведения

Блок: Расстройства личности и поведения в зрелом возрасте

Код	Наименование
F64.0	Транссексуализм

Класс: Факторы, влияющие на состояние здоровья населения и обращения в учреждения здравоохранения

Блок: Обращение в учреждения здравоохранения в связи с другими обстоятельствами

Код	Наименование
Z70.0	Консультирование, касающееся отношения к сексуальным вопросам
Z70.1	Консультирование, касающееся сексуального поведения или сексуальной ориентации
Z70.2	Консультирование, касающееся сексуального поведения и ориентации третьей стороны
Z70.3	Консультирование, касающееся сложных проблем, связанных с сексуальными отношениями, поведением и ориентацией
Z70.8	Другая консультация, касающаяся секса
Z70.9	Консультация по сексуальным вопросам неуточненная

¹ На русском языке: <http://www.mkb10.ru>.

5. ИНЫЕ ДОКУМЕНТЫ

**Заявление о правах человека, сексуальной ориентации и гендерной принадлежности
Письмо постоянных представителей Аргентины, Бразилии, Габона, Нидерландов, Норвегии,
Франции, Хорватии и Японии от 18 декабря 2008 года на имя председателя Генеральной ассамблеи
22 декабря 2008 г.: A/63/635¹**

Имеем честь выступить со следующим заявлением о правах человека, сексуальной ориентации и гендерной принадлежности от имени <...>

1. Мы подтверждаем принцип универсальности прав человека, провозглашенный во Всеобщей декларации прав человека, шестидесятая годовщина которой отмечается в этом году и статья 1 которой провозглашает, что «все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах».

2. Мы подтверждаем, что каждый человек имеет право на осуществление прав человека без какого бы то ни было различия, как то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения, как предусматривается в статье 2 Всеобщей декларации прав человека и статье 2 Международного пакта о гражданских и политических правах и Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, а также в статье 26 Международного пакта о гражданских и политических правах.

3. Мы подтверждаем принцип недискриминации, в соответствии с которым требуется, чтобы права человека применялись в равной мере к каждому человеку независимо от сексуальной ориентации или гендерной принадлежности.

4. Мы глубоко обеспокоены нарушениями прав человека и основных свобод по признаку сексуальной ориентации или гендерной принадлежности.

5. Мы также обеспокоены тем, что насилие, преследования, дискриминация, исключение, стигматизация и предрассудки направлены против людей во всех странах мира по причине их сексуальной ориентации или гендерной принадлежности и что эта практика подрывает неприкосновенность и достоинство лиц, подвергаемых таким нарушениям.

6. Мы осуждаем нарушения прав человека по признаку сексуальной ориентации или гендерной принадлежности где бы они ни происходили, в частности применение на этом основании смертной казни, внесудебные, суммарные или произвольные казни, практику пыток и других видов жестокого, бесчеловечного и унижающего человеческое достоинство обращения или наказания, произвольные аресты или задержания

¹ URL: <http://www.ighrc.org/binary-data/ATTACHMENT/file/000/000/313-1.pdf>. Заявление было подписано Австралией, Австрией, Албанией, Андоррой, Аргентиной, Арменией, Бельгией, Болгарией, Боливией, Боснией и Герцеговиной, Бразилией, бывшей югославской Республикой Македонией, Венгрией, Венесуэлой, Габоном, Гвинеей-Бисау, Германией, Грецией, Грузией, Данией, Израилем, Ирландией, Исландией, Испанией, Италией, Кабо-Верде, Канадой, Кипром, Колумбией, Кубой, Латвией, Литвой, Лихтенштейном, Люксембургом, Маврикием, Мальтой, Мексикой, Непалом, Нидерландами, Никарагуа, Новой Зеландией, Норвегией, Парагваем, Польшей, Португалией, Румынией, Сан-Марино, Сан-Томе и Принсипи, Сербией, Словакией, Словенией, Соединенным Королевством Великобритании и Северной Ирландии, Тимором-Лешти, Уругваем, Финляндией, Францией, Хорватией, Центральноафриканской Республикой, Черногорией, Чешской Республикой, Чили, Швейцарией, Швецией, Эквадором, Эстонией и Японией. Российская Федерация документ не подписывала.

и лишение экономических, социальных и культурных прав, в том числе права на здоровье.

7. Мы ссылаемся на заявление, сделанное в 2006 году в Совете по правам человека 54 странами с просьбой к Председателю Совета предоставить возможность для обсуждения этих нарушений на одной из будущих сессий Совета.

8. Мы отмечаем внимание, которое уделяется этим вопросам в специальных процедурах Совета по правам человека и договорных органов, и призываем их продолжать осуществлять комплексное рассмотрение нарушений прав человека по признаку сексуальной ориентации или гендерной принадлежности в рамках их соответствующих мандатов.

9. Мы приветствуем принятие резолюции AG/RES. 2435 (XXXVIII- O/08) под названием «Права человека, сексуальная ориентация и гендерная принадлежность» Генеральной ассамблеей Организации американских государств на ее тридцать восьмой сессии 3 июня 2008 года.

10. Мы призываем все государства и соответствующие международные правозащитные механизмы заявить о приверженности делу поощрения и защиты прав человека всех людей, независимо от сексуальной ориентации или гендерной принадлежности.

11. Мы настоятельно призываем государства принять все необходимые меры, в частности законодательные и административные меры, с тем чтобы обеспечить, чтобы ни при каких обстоятельствах сексуальная ориентация или гендерная принадлежность не служили в качестве основы для уголовного наказания, в частности казней, арестов или задержания.

12. Мы настоятельно призываем государства обеспечить проведение расследования нарушений прав человека по признаку сексуальной ориентации или гендерной принадлежности и привлечение к ответственности и суду виновных.

13. Мы настоятельно призываем государства обеспечить адекватную защиту борников прав человека и устранить препятствия, которые мешают им осуществлять их работу по вопросам прав человека и вопросам сексуальной ориентации или гендерной принадлежности.

II. СОВЕТ ЕВРОПЫ

1. ЕВРОПЕЙСКИЙ СУД ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА ¹

1.1. Вопросы уголовного права

Даджен (Dudgeon) против Великобритании **жалоба № 7525/76, решение от 22 октября 1981 г. ²**

В данном деле ЕСПЧ рассматривал вопрос о соответствии нормам ЕКПЧ установленной в законодательстве государства уголовной ответственности за сексуальные отношения между двумя мужчинами. ЕСПЧ установил, что в такой ситуации ограничения, накладываемые на заявителя, не были пропорциональны той цели, о достижении которой заявляло государство-ответчик (защита «прав и свобод других лиц», а также «защита нравственности»). Таким образом, имело место нарушение статьи 8 ЕКПЧ ³.

L. и V. против Австрии **жалобы № 39392/98 и 39829/98, решение от 9 января 2003 г. ⁴**

В данном деле ЕСПЧ рассматривал вопрос об установлении различных возрастов согласия на сексуальные отношения в случае с гомосексуальными и гетеросексуальными отношениями (возраст лица, за сексуальные отношения с которым устанавливается уголовная ответственность, был ниже в случае с гомосексуальными отношениями). ЕСПЧ не нашел достаточных оправданий для подобной меры и констатировал нарушение государством статьи 14 ЕКПЧ (недискриминация) ⁵, взятой в совокупности со статьей 8.

¹ Все упомянутые в настоящем издании акты ЕСПЧ доступны в базе данных на официальном сайте: <http://cmiskp.echr.coe.int/tkpl197/search.asp?skin=hudoc-en>.

² См. также решения по делам «Норрис (Norris) против Великобритании» (жалоба № 8225/78, решение от 26 октября 1988 г.), «Модинос (Modinos) против Кипра» (жалоба № 15070/89, решение от 22 апреля 1993 г.).

³ 1. Каждый человек имеет право на уважение его личной и семейной жизни, неприкосновенности его жилища и тайны корреспонденции. 2. Не допускается вмешательство со стороны государственных органов в осуществление этого права, за исключением вмешательства, предусмотренного законом и необходимого в демократическом обществе в интересах государственной безопасности и общественного спокойствия, экономического благосостояния страны, в целях предотвращения беспорядков или преступлений, для охраны здоровья или нравственности или защиты прав и свобод других лиц.

⁴ См. также решения по делам «S. L. против Австрии» (жалоба № 45330/99, решение от 9 января 2003 г.), «В. В. против Великобритании» (жалоба № 53760/00, решение от 10 февраля 2004 г.).

⁵ Пользование правами и свободами, признанными в настоящей Конвенции, должно быть обеспечено без какой-либо дискриминации по признаку пола, расы, цвета кожи, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, принадлежности к национальным меньшинствам, имущественного положения, рождения или любым иным обстоятельствам.

Вейделанд (Vejdeland) и др. против Швеции
жалоба № 1813/07, решение от 9 февраля 2012 г.¹

В данном деле ЕСПЧ постановил, что привлечение к уголовной ответственности лиц, распространивших в школе гомофобные листовки о так называемой гомосексуальной пропаганде, не нарушало норм ЕКПЧ.

Жалоба была инициирована четырьмя гражданами Швеции. Заявители посчитали, что государство нарушило их право на свободу выражения мнений (статья 10 ЕКПЧ), а также право на назначение наказания исключительно на основании закона (статья 7).

В 2004 году заявители распространили в одной из шведских школ листовки от имени организации «Молодежь нации». В листовках, в частности, указывалось на опасность «гомосексуальной пропаганды». Авторы листовки говорили о гомосексуальности как о сексуальном отклонении и обращались к школьникам с призывом дать отпор «антишведским учителям», которые насаждают представления о нормальности гомосексуальности, прекрасно зная о ее деструктивном влиянии на общество. Составители листовок призывали школьников заявить учителям, что гомосексуалы с их промискуитетным образом жизни виновны в распространении ВИЧ, а гомосексуальное лобби пытается легализовать педофилию.

Впоследствии заявители утверждали, что листовки не были направлены на выражение неуважения к гомосексуалам как социальной группе, а их целью было лишь инициировать дебаты об отсутствии объективности в шведском школьном образовании. Тем не менее окружной суд признал их виновными в агитации, направленной против национальной или этнической группы.

Апелляционный суд отменил решение о назначении заявителям наказания, отметив, что тем самым было нарушено их право на свободу выражения мнений.

Верховный суд вновь признал заявителей виновными в незаконной агитации, не усмотрев при этом нарушения их права на свободу выражения мнений. В частности, Верховный суд обратил внимание на то, что листовки распространялись в школе — среде, которая, в общем-то, должна быть свободна от политических баталий третьих лиц. Кроме того, листовки вкладывались в индивидуальные ящички учеников, а значит, школьники получали соответствующую информацию вне зависимости от их желания. Наконец, содержание листовок было оскорбительным и уничижительным в отношении гомосексуалов как социальной группы.

В конечном итоге трем заявителям было назначено условное наказание и штрафы в размере от 200 до 2000 евро и одному — probation.

ЕСПЧ исследовал три определяющих фактора.

Во-первых, было ли предусмотрено законом вмешательство государства в право заявителей на свободу выражения мнений. Уголовное законодательство Швеции охватывает понятием «агитация против национальной или этнической группы» действия, совершенные в отношении национальной, этнической или иной подобной группы или лица по признаку расы, цвета кожи, национальности или этнического происхождения, религиозных убеждений или сексуальной ориентации. Таким образом, возможность наказания в данном случае была не произвольной, а устанавливалась в нормах закона.

¹ См. также решения по делам «S. L. против Австрии», «В. В. против Великобритании».

Во-вторых, преследовало ли вмешательство государства законную цель. В качестве такой цели была названа «защита репутации и прав других лиц».

В-третьих, было ли вмешательство необходимым в демократическом обществе. По мнению ЕСПЧ, хотя авторы листовок и не призывали напрямую к совершению мотивированных ненавистью действий, их утверждения были предположениями, наносящими серьезный вред. Кроме того, ЕСПЧ учел, что листовки распространялись именно в школе, среди школьников 16—19 лет, чьи убеждения могут подвергаться стороннему воздействию, при этом сами школьники не имели возможности отказаться от получения соответствующей информации. Наконец, ЕСПЧ также отметил, что заявитель было назначено наказание ниже максимально возможного предела и потому оно не было чрезмерно обременительным.

Учитывая все оценки, ЕСПЧ единогласно пришел к выводу об отсутствии нарушения Швейцарией права заявителей на свободу выражения мнений.

1.2. Свобода собраний¹

Бачковски (Bączkowski) и др. против Польши жалоба № 1543/06, решение от 3 мая 2007 г.

В данном деле рассматривался вопрос о запрете проведения марша за права гомосексуалов. ЕСПЧ отметил, что позитивное обязательство государства по охране права на свободу собраний особенно важно в случаях, когда речь идет о непопулярных взглядах или меньшинствах, потому что велика вероятность ущемления их прав. ЕСПЧ установил, что демонстрация все же была проведена в планируемые сроки, однако заявители рисковали, так как официальный запрет мог быть введен в силу в любой момент. ЕСПЧ также установил, что национальный суд пытался воспрепятствовать заявителям участвовать в несанкционированных мероприятиях из-за того, что охрана шествия от агрессивных противников в таком случае не была гарантирована. Эта ситуация не могла быть исправлена средствами правовой защиты, предоставленными заявителю из-за того, что решение было вынесено уже после даты планируемого мероприятия. В связи с этим ЕСПЧ пришел к выводу, что было допущено вмешательство в права заявителя, гарантированные статьями 13 и 14 в связи со статьей 11 ЕКПЧ².

¹ См. также решение по делу «ГендерДок-М против Молдовы» (жалоба № 9106/06, от 12 июня 2012 г.).

² Статья 11: «1. Каждый человек имеет право на свободу мирных собраний и на свободу ассоциации с другими, включая право создавать профессиональные союзы и вступать в таковые для защиты своих интересов. 2. Осуществление этих прав не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые установлены законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности и общественного спокойствия, в целях предотвращения беспорядков и преступлений, для охраны здоровья и нравственности или защиты прав и свобод других лиц. Настоящая статья не препятствует введению законных ограничений на осуществление этих прав лицами, входящими в состав вооруженных сил, полиции или административных органов государства».

Статья 13: «Каждый человек, чьи права и свободы, признанные в настоящей Конвенции, нарушены, имеет право на эффективные средства правовой защиты перед государственным органом даже в том случае, если такое нарушение совершено лицами, действовавшими в официальном качестве».

Алексеев (Alekseyev) против России
жалобы № 4916/07, 25924/08 и 14599/09, решение от 21 ноября 2010 г.

Заявитель, Николай Алексеев, выступал одним из организаторов маршей в 2006, 2007 и 2008 годах, целью которых было привлечение внимания общественности к дискриминации геев и лесбиянок в России, а также поддержка толерантности и уважения прав человека.

Организаторы направляли мэру Москвы уведомления о намерении провести марши. Они также принимали на себя обязательства по оказанию содействия правоохранительным органам в обеспечении безопасности и соблюдения публичного порядка участниками, а также по соблюдению норм, ограничивающих уровень шума при использовании громкоговорителей и звукоусиливающих технических средств. Однако неизменно получали отказы в согласовании маршей. Отказы мотивировались необходимостью охраны публичного порядка, здоровья, нравственности, прав и свобод других, а также опасением беспорядков. В частности, указывалось, что, поскольку противники маршей подали многочисленные петиции, вполне вероятно, что они попытаются учинить насилие в отношении участников маршей, что может привести к массовым беспорядкам. Кроме того, СМИ неоднократно цитировали мэра и работников его аппарата, в частности заявлявших, что «правительство Москвы даже не собирается рассматривать возможность организации гей-маршей» и что ни при каких обстоятельствах гей-парад не будет разрешен в Москве «до тех пор, пока мэр города занимает свой пост». Кроме того, мэр призывал к «активной масс-медиа кампании... с использованием петиций, подаваемых отдельными лицами и религиозными организациями» против гей-прайд маршей.

После получения отказов организаторы уведомляли мэрию о намерении провести хотя бы пикеты. Но и в согласовании пикетов также отказывалось. Г-н Алексеев безуспешно обжаловал отказы в судебном порядке.

ЕСПЧ констатировал нарушение статьи 11 Конвенции. При этом он напомнил, что данная норма охраняет ненасильственные демонстрации, которые могли бы вызвать раздражение или оскорбление людей, не разделяющих идеи, продвигаемые демонстрантами. Он также подчеркнул, что люди должны иметь возможность проводить демонстрации без страха быть подвергнутыми насилию со стороны оппонентов. В то же время сам по себе риск общественных беспорядков не является достаточным основанием для оправдания запрета. При том что контрдemonстранты действительно могли попытаться оказать физическое противодействие участникам гей-прайд маршей, власти Москвы должны были предпринять меры по обеспечению общественного порядка.

Суд также отметил, что соображения безопасности имели для властей второстепенное значение, в то время как основным мотивом отказа служили преобладающие в обществе ценности. Суд подчеркнул, что обусловленность осуществления права на мирные собрания и объединения одобрением со стороны большинства не соответствует ценностям Конвенции. Целью маршей было продвижение уважения прав человека и толерантности по отношению к сексуальным меньшинствам, они не были направлены ни на демонстрацию наготы или непристойного поведения, ни на критику общественной морали или религиозных взглядов. Кроме того, очевидно, что другие государства — участники Конвенции признают право людей на открытую

идентификацию себя как геев и на продвижение своих прав и свобод, в частности проведением мирных публичных собраний. Следовательно, запреты на проведение маршей и пикетов за права геев не были необходимыми в демократическом обществе, а значит, нарушали статью 11.

Относительно статьи 13 ЕСПЧ обратил внимание на отсутствие правовых норм, налагающих на органы власти обязанность по принятию решения о проведении маршей до наступления даты, на которую такие мероприятия были запланированы. Таким образом, г-ну Алексееву не были доступны эффективные меры правовой защиты, которые могли бы надлежащим образом обеспечить удовлетворение его жалоб. Таким образом, нарушение статьи 13 также имело место.

Относительно статьи 14 Суд заметил, что основной причиной запретов гей-маршей было отрицательное отношение властей к демонстрациям, которые, по их мнению, пропагандируют гомосексуальность. Поскольку Правительство не предоставило оправдания своим запретам, которое бы соответствовало требованиям Конвенции, Суд пришел к выводу о том, что заявитель подвергся дискриминации по признаку сексуальной ориентации. Таким образом, имело место нарушение статьи 14.

1.3. Дискриминация на рабочем месте

Смит и Грэйди (Smith and Grady) против Великобритании жалобы № 33985/96 и 33986/96, решение от 27 сентября 1999 г.¹

Суд пришел к выводу, что увольнение из Военно-воздушных сил Великобритании лишь по причине гомосексуальности является нарушением статьи 8 ЕКПЧ и что у заявителей отсутствовали эффективные средства правовой защиты от этих нарушений (статья 13 ЕКПЧ).

1.4. Семейные отношения

Карнер (Karner) против Австрии жалоба № 40016/98, решение от 24 июля 2003 г.²

В данном деле рассматривался отказ в наделении арендными правами гомосексуального партнера умершего мужчины-арендатора (в условиях, когда такое право предоставлялось гетеросексуальным партнерам, не состоящим в браке).

ЕСПЧ напомнил, что различия, основанные на сексуальной ориентации, требуют особенно убедительных и веских причин. Государство заявляло, что целью рассматриваемых положений закона была защита традиционного семейного союза. ЕСПЧ отметил, что в том случае, когда пределы усмотрения государства ограничены, принцип пропорциональности между используемыми средствами и преследуемой целью

¹ См. также решения по делам «Люстиг-Прин и Бэккетт (Lustig-Prean and Beckett) против Великобритании» (жалобы № 31417/96 и 32377/96, решение от 27 сентября 1999 г.), «Перкинс (Perkins) и Р. Против Великобритании» (жалобы № 43208/98 и 44875/98, решение от 22 октября 2002 г.), «Бэж, Копп и Баззели (Beck, Copp and Bazeley) против Великобритании» (жалобы № 48535/99 и 48536/99, решение от 22 октября 2002 г.).

² См. также решение по делу «Козак (Kozak) против Польши» (жалоба № 13102/02, решение от 2 марта 2010 г.).

не просто требует выбора средств, которые подходили бы для достижения цели, но также должно быть продемонстрировано, что для достижения данной цели необходимо исключить гомосексуальные пары из сферы действия законодательства. Власти Австрии не выдвинули каких-либо аргументов, которые бы подтверждали такое заключение, а значит, не было предоставлено особенно убедительных и веских причин, оправдывающих узкую интерпретацию рассматриваемых положений. Таким образом, ЕСПЧ пришел к выводу о нарушении статьи 14 в сочетании со статьей 8 ЕКПЧ.

Р. В. и J. S. против Австрии
жалоба № 18984/02, решение от 22 июля 2010 г.¹

Заявители, гомосексуальная пара мужчин, жаловались на то, что в соответствии с законодательством Австрии у них не было возможности распространить медицинскую страховку одного из партнеров на другого. Изначально законодательство допускало возможность такого распространения лишь для гетеросексуальных пар, не состоящих в браке. Затем законодательство было изменено, однако для гомосексуальных пар устанавливались дополнительные условия (совместное воспитание детей). Наконец, еще какое-то время спустя закон вновь изменили, установив дополнительное условие, связанное с детьми, для любых пар.

Учитывая социальные и юридические изменения, ЕСПЧ установил, что отношения между однополыми партнерами попадают в сферу действия статьи 8 ЕКПЧ в части, касающейся семейной жизни. ЕКПЧ как таковая не устанавливает права на страховое покрытие, однако цель такого права, введенного австрийским законодателем, — улучшение личной и семейной жизни людей, поэтому ЕСПЧ посчитал возможным применять в данном деле статью 14 ЕКПЧ, взятую в сочетании со статьей 8.

Далее ЕСПЧ рассмотрел отдельно три периода, в которых действовали разные редакции спорного закона. В отношении первого периода нарушение было найдено, поскольку отсутствовали особенно серьезные причины, оправдывающие различие в обращении между однополыми и разнополыми парами, находящимися в аналогичной ситуации. Такой же вывод был сделан в отношении второго периода. Однако в третьем периоде законодательство предусматривало одинаковые условия как для однополых, так и для разнополых пар, поэтому нарушения не было найдено.

Салгуйро да Сильва Мота (Salgueiro da Silva Mouta) против Португалии
жалоба № 330290/96, решение от 21 декабря 1999 г.

В данном деле рассматривалась ситуация отказа в определении места жительства ребенка с его отцом вследствие гомосексуальности последнего.

ЕСПЧ напомнил, что различие в обращении является дискриминационным в значении статьи 14 ЕКПЧ в том случае, если оно не имеет объективного надлежащего обоснования, то есть если оно не преследует правомерной цели или если нет разумной пропорциональности между используемыми средствами и достигаемой целью. В отношении первого условия ЕСПЧ сделал вывод о наличии правомерной цели (охрана здоровья и

¹ См. также решение по делу «Шалк и Копф (Schalk and Kopf) против Австрии» (жалоба № 30141/04, решение от 24 июня 2010 г.).

интересов ребенка). Однако разумной пропорциональности между целью и средствами ЕСПЧ не нашел (поскольку ссылка на сексуальную ориентацию заявителя в решении апелляционного суда не была случайной — апелляционный суд использовал также аргументы о «традиционной португальской семье», гомосексуальности как отклонении и невозможности передачи ребенка в отклоняющуюся среду). Таким образом, имело место нарушение статьи 8, а также статьи 8 в сочетании со статьей 14 ЕКПЧ.

Е. В. против Франции
жалоба № 43546/02, решение от 22 января 2008 г.

В данном деле рассматривался отказ в выдаче разрешения на индивидуальное усыновление ребенка женщине, состоящей в стабильных отношениях с другой женщиной.

ЕСПЧ указал, что статья 8 ЕКПЧ не покрывает право на усыновление как таковое, однако учитывая, что дело касается рассмотрения заявления на выдачу разрешения на усыновление, а также, что нормы французского гражданского права предусматривают возможность индивидуального усыновления, ЕСПЧ сделал вывод о приемлемости жалобы и возможности применения статьи 8. Поскольку речь идет о различии в обращении по признаку сексуальной ориентации, ЕСПЧ также отметил возможность применения статьи 14 ЕКПЧ, а также указал на стандарт, выработанный практикой в отношении понятия дискриминации: различие в обращении не будет являться дискриминацией лишь в том случае, когда оно имеет объективное надлежащее обоснование, то есть преследует правомерную цель и предполагает разумную пропорциональность между средствами, используемыми для достижения такой цели, и самой целью. Помимо этого, ЕСПЧ напомнил, что когда речь идет о сексуальной ориентации, для оправдания различия в обращении, касающегося прав, охватываемых рамками статьи 8, необходимы особенно убедительные и веские причины.

Принимая во внимание тот факт, что ссылка на гомосексуальность заявителяницы делалась постоянно, если не прямо, то косвенно, а также учитывая, что ссылка на отсутствие отцовской ролевой модели как основание для отказа в выдаче разрешения на усыновление противоречит установленному национальным законом праву на индивидуальное усыновление, ЕСПЧ признал, что в деле отсутствуют убедительные и веские причины для оправдания различия, и констатировал нарушение норм статьи 14 в сочетании со статьей 8 Конвенции.

J. M. против Великобритании
жалоба № 37060/06, решение от 28 сентября 2010 г.

Заявительница обжаловала отказ в снижении выплачиваемых ею алиментов на детей. По законодательству Великобритании размер алиментов мог быть снижен в случае, когда плательщик алиментов вступал в новые гетеросексуальные семейные отношения, у нее же сложились отношения с женщиной.

ЕСПЧ посчитал, что дело в большей степени попадает в сферу статьи 1 Протокола № 1¹. Суммы, выплачиваемые заявителем из ее собственных финансовых

¹ Каждое физическое или юридическое лицо имеет право на уважение своей собственности. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как в интересах общества и на условиях, предусмотренных законом и общими принципами международного права.

средств на содержание ее детей, должны рассматриваться как определенные «вклады» (точно так же как при социальном страховании или налогообложении), поскольку платежи осуществляются в соответствии с положениями законодательства через государственное Агентство по взысканию алиментов. Таким образом, статья 14 ЕКПЧ применима к рассматриваемой ситуации. ЕСПЧ также отметил, что для решения вопросов, касающихся статьи 14 ЕКПЧ, необходимо исследовать различия в обращении с лицами, находящимися в аналогичной ситуации. Если жалоба касается дискриминации по признаку сексуальной ориентации, государство должно предоставить особенно убедительные и веские причины, оправдывающие такое различие в обращении. ЕСПЧ посчитал, что заявительница может сравнивать свою ситуацию с ситуацией, в которой находится родитель, не проживающий вместе с ребенком, создавший новые отношения с лицом противоположного пола. Учитывая цель внутренних нормативных положений, состоящую в том, чтобы избежать наложения излишнего финансового бремени на родителя, не проживающего совместно с детьми, в таких новых обстоятельствах, Суд не нашел причин для названных различий в обращении. Таким образом, ЕСПЧ пришел к выводу о нарушении статьи 14 ЕКПЧ в сочетании со статьей 1 Протокола № 1 к ней.

1.5. Юридическое признание пола транссексуальных лиц

В. против Франции

жалоба № 13343/87, решение от 25 марта 1992 г.

Заявительница — транссексуалка «из мужчины в женщину». Национальные власти отказали ей в смене документов на том основании, что статус лица неотчуждаем, а состояние заявительницы вызвано искусственно ею самой.

ЕСПЧ впервые признал нарушение права на уважение личной жизни транссексуала. При этом он указал, что данное дело, хотя и было похоже на ранее рассмотренные (дела транссексуальных заявителей против Великобритании), отличалось от них по фактическим основаниям. Французское законодательство не допускает использования иных имени и фамилии, чем те, что указаны в свидетельстве о рождении. Тем самым заявительница постоянно подвергалась унижительному обращению. ЕСПЧ также указал, что решимость заявительницы, проявленная в процессе лечения, включая проведение хирургической операции за рубежом, имеет важное значение в данном контексте. Таким образом, имело место нарушение статьи 8 ЕКПЧ.

I. против Великобритании

жалоба № 25680/94, решение от 11 июля 2002 г.¹

Заявительница — транссексуалка «из мужчины в женщину». Национальные власти отказали ей в смене документов. Заявительница жаловалась на свое положение в области занятости, социальной защиты и пенсионного обеспечения, а также неспособность вступить в брак.

¹ См. решение по аналогичному делу «Кристина Гудвин (Christine Goodwin) против Великобритании» (жалоба № 28957/95, решение от 11 июля 2002 г.).

По поводу статьи 8 ЕСПЧ отметил, что заявительница, проживая фактически как женщина, юридически остается мужчиной, и это наносит ей вред в самых разных сферах жизни, где пол имеет юридическое значение. Кроме того, в международной перспективе наблюдается тенденция к юридическому признанию «нового» пола послеоперационных транссексуалов. Система регистрации рождений Великобритании уже предусматривает ряд исключений из исторически поддерживаемого принципа неизменности актов регистрации, и еще одно изменение (в части введения возможности изменения указаний на пол) не повлечет за собой существенного вреда для третьих лиц, и Правительство уже предлагало определенные шаги по реформе системы регистрации актов гражданского состояния. ЕСПЧ отметил, что право на уважение личной жизни, гарантированное статьей 8 ЕКПЧ, предполагает и право на установление деталей своей идентичности.

По поводу статьи 12¹ ЕСПЧ указал, что пол не должен определяться лишь хромосомными элементами, а государство в рамках пределов своего усмотрения может определять условия вступления в брак транссексуалов, судьбу ранее заключенных ими браков, но не лишать права на вступление в брак вообще. Кроме того, ЕСПЧ указал на существенные социальные изменения в институте брака, а также прогресс медицинской науки в области транссексуальности.

Таким образом, имело место нарушение статей 8 и 12 ЕКПЧ.

Л. против Литвы

жалоба № 27527/03, решение от 11 сентября 2007 г.

Заявитель — транссексуал «из женщины в мужчину». Ему был поставлен диагноз «транссексуализм», проведена гормональная терапия, а также операция по усечению груди. Вследствие принятия в Литве Гражданского кодекса, устанавливающего возможность коррекции пола и отсылающего для определения ее условий к специальному законодательству дальнейшие операции, как и смена документов, были недоступны заявителю — необходимый законодательный акт не принимался в течение четырех лет.

По поводу соблюдения требований статьи 8 ЕКПЧ было отмечено следующее. Литовское законодательство признает право транссексуалов на изменение не только пола, но и гражданского состояния. Однако в нем имеется пробел в связи с отсутствием норм, регулирующих проведение операций по полному изменению пола. До принятия такого закона в Литве не могут быть доступны соответствующие медицинские услуги. Вследствие этого заявитель оказался в промежуточном положении перенесшего операцию по частичному изменению пола транссексуала, некоторые документы о гражданском состоянии которого были изменены. До проведения операции по полному изменению пола не мог быть изменен его личный код, и он был вынужден считаться женщиной во многих существенных аспектах личной жизни, например в трудоустройстве и зарубежных поездках. Законодательный пробел заставил заявителя переживать неопределенность в отношении своей личной жизни и признания его подлинной сущности. Бюджетные трудности в сфере здравоохранения могли оправдывать некоторые первоначальные задержки в осуществлении прав транссексуалов, предусмотренных Гражданским кодексом, но не задержку на четыре года. С учетом

¹ Мужчины и женщины, достигшие брачного возраста, имеют право вступать в брак и создавать семью в соответствии с национальным законодательством, регулирующим осуществление этого права.

ограниченного числа заинтересованных лиц нагрузка на бюджет не могла быть слишком значительной. Таким образом, государство-ответчик не смогло установить справедливое равновесие между общественным интересом и правами заявителя. Имело место нарушение статьи 8 ЕКПЧ.

1.6. Медицинские расходы по коррекции пола

Ван Кюк (van Kück) против Германии
жалоба № 35968/97, решение от 12 июня 2003 г.

Заявительница — транссексуал «из мужчины в женщину». Внутренние власти отказали ей во взятии стоимости гормональной терапии и половины стоимости хирургических операций по коррекции пола с медицинской страховой компании. Ее требования были отклонены региональным судом на том основании, что соответствующие процедуры не могут разумно рассматриваться как необходимое медицинское лечение: не было убедительно продемонстрировано, что они облегчат ее состояние, и сначала она должна попытаться использовать экстенсивную психотерапию. Апелляционный суд поддержал это решение, добавив, что г-жа ван Кюк не наделена правом на возмещение расходов, поскольку она сама вызвала заболевание. Тем временем заявительница прошла хирургическую операцию по коррекции пола.

По мнению ЕСПЧ, суды Германии должны были получить дополнительные объяснения от медицинских экспертов для формулирования тех или иных выводов, касающихся транссексуальности (поскольку это вопрос именно медицины, а не юриспруденции). Что касается ссылки апелляционного суда на причину состояния заявительницы, нельзя говорить, что было что-либо произвольное или странное в решении подвергнуться хирургической операции по коррекции пола; и фактически заявительница уже прошла такую операцию к моменту, когда апелляционный суд вынес свое решение. В целом судебное разбирательство не удовлетворяло требованиям справедливого судебного разбирательства.

Ключевой вопрос в отношении жалобы г-жи ван Кюк в части статьи 8 ЕКПЧ касался применения судами критериев возмещения медицинских расходов на хирургические операции по коррекции пола, а не законности таких мер в целом. Более того, дело касалось не как такового наделения правом на возмещения расходов, а влияния судебных решений на право заявительницы на уважение ее «полового самоопределения». И региональный суд, и апелляционный суд поставили под сомнение медицинскую необходимость хирургических операций по коррекции пола без рассмотрения дополнительных медицинских доказательств, а апелляционный суд на основании общих предположений, касающихся мужского и женского поведения, также сделал вывод о том, что заявительница добровольно вызвала свою транссексуальность. Поскольку гендерная идентичность является одним из наиболее интимных аспектов личной жизни, требование от г-жи ван Кюк доказательств медицинской необходимости лечения представляется непропорциональным. Между интересами страховой компании, с одной стороны, и интересами конкретного лица, с другой стороны, не был достигнут справедливый баланс.

Таким образом, имело место нарушение статей 6 и 8 ЕКПЧ.

Шлюмпф (Schlumpf) против Швейцарии
жалоба № 29002/06, решение от 8 января 2009 г.

Данное дело включало в себя вопрос об условиях финансирования расходов по коррекции пола за счет публичных фондов. В соответствии с национальным законодательством и практикой его применения для возмещения расходов лицо должно было пройти двухлетний «испытательный срок». Внутренние суды отклонили требования заявительницы о сокращении этого срока, даже несмотря на представленное экспертное заключение в поддержку ее позиции. ЕСПЧ констатировал нарушение статей 6 и 8 ЕКПЧ. При этом он повторил высказанные в решении по делу ван Кюк суждения о том, что определение медицинской необходимости мер по коррекции пола не является предметом юридического определения.

2. КОМИТЕТ МИНИСТРОВ СОВЕТА ЕВРОПЫ

Рекомендация № CM/Rec(2010)5 государствам-участникам о мерах по борьбе с дискриминацией по признакам сексуальной ориентации или гендерной идентичности принята 31 марта 2010 г. на 1081-м заседании заместителей министров ¹

Рекомендация представляет собой первый документ, принятый Комитетом министров Совета Европы и посвященный проблеме преодоления дискриминации и нарушения прав ЛГБТ людей. Рекомендация включает в себя преамбулу, перечень общих рекомендаций (приводятся ниже), а также приложение — список конкретных мер и действий, которые государства должны предпринять для искоренения дискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности в следующих сферах: право на жизнь, безопасность и защиту от насилия («преступления ненависти») и иные мотивированные ненавистью инциденты, а также «речи ненависти»), свобода объединений, свобода выражения мнений и мирных собраний, право на уважение личной и семейной жизни, труд, образование, здоровье, жилье, спорт, право искать убежище, национальные правозащитные структуры, множественная дискриминация ².

Комитет министров, согласно положениям статьи 15 «b» Устава Совета Европы, <...>

Рекомендует государствам-членам:

1) рассмотреть существующие законодательные и иные меры, подвергнуть их пересмотру, а также собирать и анализировать соответствующую информацию с целью отслеживания и исправления прямой и непрямой дискриминации по признакам сексуальной ориентации или гендерной идентичности;

2) обеспечить принятие и эффективную реализацию законодательных и иных мер по борьбе с дискриминацией по признакам сексуальной ориентации или гендерной идентичности, по обеспечению уважения прав человека в отношении лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров, а также по содействию терпимости к ним;

¹ URL: <https://wcd.coe.int/ViewDoc.jsp?id=1606669>.

² Полный текст рекомендации на русском языке (в неофициальном переводе) был издан Российской ЛГБТ-Сетью отдельной брошюрой в 2012 году; электронную версию см.: <http://lgbtnet.ru/sites/default/files/rekomendacii15.pdf>.

3) обеспечить, чтобы жертвы дискриминации знали об эффективных средствах правовой защиты со стороны национальных властей, а также имели к ним доступ, а также чтобы меры по борьбе с дискриминацией включали в себя там, где это уместно, наказания за нарушения и предоставление соответствующего возмещения жертвам дискриминации;

4) руководствоваться в своем законодательстве, политике и практике принципами и мерами, содержащимися в приложении к настоящей Рекомендации;

5) обеспечить надлежащими мерами и действиями перевод и настолько широкое, насколько это возможно, распространение настоящей Рекомендации.

**Рекомендация № R(97)20E государствам-участникам по вопросам «речей ненависти»
принята 30 октября 1997 г. на 607-м заседании заместителей министров¹**

Рекомендация предлагает правительствам государств-участников предпринять шаги по борьбе с «речами ненависти» (hate speech), которое трактуется как понятие, покрывающее все формы самовыражения, которые включают распространение, провоцирование, стимулирование или оправдание расовой ненависти, ксенофобии, антисемитизма или других видов ненависти на основе нетерпимости, включая нетерпимость в виде агрессивного национализма или этноцентризма, дискриминации и враждебности в отношении меньшинств, мигрантов и лиц с эмигрантскими корнями. При этом подчеркивается, что правительства государств-участников, органы власти и государственные учреждения национального, регионального и местного уровней, а также официальные лица несут особую ответственность в плане проявления сдержанности в отношении заявлений в первую очередь перед средствами массовой информации, которые могут быть обоснованно восприняты как разжигание ненависти или как высказывания, способные воздействовать в интересах легитимизации, распространения или стимулирования расовой ненависти, ксенофобии, антисемитизма или другой формы дискриминации или ненависти, основанных на нетерпимости. Такие заявления должны быть запрещены и подвергнуты публичному осуждению во всех случаях их совершения. Правительства государств-участников должны создать или сохранять действенные правовые системы, включающие в себя положения гражданского, уголовного и административного права, которые позволят административным и судебным органам согласовывать во всех случаях уважение принципа свободы самовыражения с уважением человеческого достоинства и защитой репутации или прав других лиц.

**Рекомендация № R(97)21E государствам-членам о средствах массовой информации
и стимулировании культуры терпимости
принята 30 октября 1997 г. на 607-м заседании заместителей министров²**

Рекомендация предлагает правительствам государств-участников предпринять в отношении целевых групп (СМИ и их профессиональных сообществ,

¹ URL: <https://wcd.coe.int/com.instranet.InstraServlet?command=com.instranet.CmdBlobGet&InstranetImage=1658005&SecMode=1&DocId=582600&Usage=2>; неофициальный перевод: <http://law.edu.ru/judicial/judicial.asp?judicialID=1190652>.

² URL: <https://wcd.coe.int/com.instranet.InstraServlet?command=com.instranet.CmdBlobGet&InstranetImage=568159&SecMode=1&DocId=582590&Usage=2>.

саморегулируемых организаций, а также учебных центров) шаги, направленные на поддержание и распространение с их стороны культуры терпимости (в т. ч. устранение практики воспроизводства отрицательных стереотипов).

3. ПАРЛАМЕНТСКАЯ АССАМБЛЕЯ СОВЕТА ЕВРОПЫ

Рекомендация № 1915 (2010)

**«Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности»
принята 29 апреля 2010 г. (17-е заседание)¹**

Ассамблея рекомендует Комитету министров:

3.1. отслеживать выполнение своей рекомендации государствам-членам о мерах по борьбе с дискриминацией на почве сексуальной ориентации или гендерной;

3.2. наметить дальнейшие меры со стороны Совета Европы в данной области, в частности:

3.2.1. поручить профильному органу Совета Европы проанализировать проблемы, касающиеся дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в государствах-членах, и наметить меры по их решению, а также предоставить данному органу необходимые ресурсы для выполнения этой задачи;

3.2.2. продолжить уделять в своей деятельности приоритетное внимание вопросам, касающимся дискриминации на почве сексуальной ориентации и гендерной идентичности, и распространять материалы из судебной практики Европейского суда по правам человека по проблеме сексуальной ориентации и гендерной идентичности, в том числе в виде публикаций и учебных пособий;

3.2.3. в рамках своей работы в области защиты детей и борьбы с насилием особое внимание уделить вопросу о травле в школе на почве гомофобии и трансфобии;

3.2.4. продолжить развитие антидискриминационных и информационно-разъяснительных программ по воспитанию толерантности, уважения и понимания нужд лесбиянок, гомосексуалов и лиц с бисексуальной и трансгендерной ориентацией и, в частности, организовать кампанию по борьбе с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности.

3.3. поручить Специальному комитету по предупреждению и борьбе с насилием в отношении женщин и бытовым насилием (CAHVIO) включить в будущую конвенцию Совета Европы положения о наиболее серьезных и распространенных проявлениях насилия в отношении женщин в соответствии с рекомендацией Ассамблеи 1847 (2008) и признать тот факт, что лесбиянкам и женщинам бисексуальной и трансгендерной ориентации угрожает повышенная опасность гендерного насилия (в частности, изнасилований, сексуального насилия и домогательств, а также насильственных браков) и обеспечить необходимую защиту, пропорциональную данной повышенной опасности.

¹ URL: <http://assembly.coe.int/Mainf.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta10/EREC1915.htm>; на русском языке (предварительное издание): http://www.coe.int/T/r/parliamentary_assembly/%5BRussian_documents%5D/%5B2010%5D/%5BApr2010%5D/Rec1915_rus.asp.

Резолюция № 1728 (2010)
«Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности»
принята 29 апреля 2010 г. (17-е заседание) ¹

1. Парламентская ассамблея напоминает, что сексуальная ориентация, которая может быть гетеросексуальной, бисексуальной и гомосексуальной, является принципиальным компонентом самоидентификации каждого человека. Ассамблея также напоминает, что во всех государствах — членах Совета Европы гомосексуализм был исключен из числа уголовно наказуемых деяний. Гендерная идентичность сопряжена с глубоким внутренним восприятием индивидом своего пола. Трансгендерными называют людей, у которых гендерная идентичность не совпадает с их биологическим полом.

2. В соответствии с международным правом все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Сексуальная ориентация и гендерная идентичность признаются признаками, дискриминация по которым запрещена. Европейский суд по правам человека рассматривает разницу в обращении с людьми, ничем объективно и разумно не обоснованную, как дискриминацию. Поскольку сексуальная ориентация является одной из наиболее интимных сторон частной жизни, Суд считает, что только чрезвычайно веские причины могут оправдать разницу в обращении по причине сексуальной ориентации. В решении, вынесенном в 1999 году по делу «Лустиг-Прин и Бекетт против Соединенного Королевства», Суд подчеркнул, что отрицательное отношение к гомосексуальному меньшинству со стороны гетеросексуального большинства не может считаться достаточным основанием, равно как и аналогичное тому негативное отношение к лицам иного пола, иной расы, иного происхождения или цвета кожи.

3. Однако лесбиянки, гомосексуалы, бисексуалы и транссексуалы (ЛГБТ), а также правозащитники, отстаивающие права ЛГБТ, по всей Европе сталкиваются с глубоко укоренившимися предрассудками, враждебностью и широко распространенной дискриминацией. В большинстве государств — членов Совета Европы необходимо принять меры в связи с отсутствием знаний о сексуальной ориентации и гендерной идентичности и понимания их, поскольку это приводит к широкому кругу нарушений прав человека, которые затрагивают жизни миллионов людей. Обеспокоенность вызывают такие важные проблемы, как физическое и вербальное насилие (преступления на почве нетерпимости и разжигание ненависти), неоправданное ограничение свободы слова, свободы собраний и объединений, нарушение права на уважение частной и семейной жизни, нарушение права на образование, труд и охрану здоровья, а также систематическая стигматизация. В результате по всей Европе многие ЛГБТ живут в страхе и вынуждены скрывать свою сексуальную ориентацию или гендерную идентичность.

4. Лица с трансгендерной ориентацией постоянно подвергаются дискриминации и лишаются прав во многих государствах — членах Совета Европы из-за дискриминационных подходов и препятствий в назначении лечения по смене пола и юридическом признании нового пола. Одним из последствий этого является относительно высокий процент самоубийств среди лиц с трансгендерной ориентацией.

¹ URL: <http://assembly.coe.int/Main.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta10/ERES1728.htm>; на русском языке (предварительное издание): http://www.coe.int/t/t/parliamentary/_assembly/%5Brussian_documents%5D/%5B2010%5D/%5BApr2010%5D/Res1728_rus.asp.

5. Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности может усиливаться по признаку половой и гендерной принадлежности, при этом в особенности лесбиянки, бисексуальные и трансгендерные женщины подвержены повышенному риску насилия. Да и само сообщество ЛГБТ не свободно от дискриминации по половому признаку.

6. Ассамблея особенно обеспокоена нарушением права на свободу собраний и свободу выражения мнений ЛГБТ в ряде государств — членов Совета Европы, поскольку эти права являются оплотом демократии. Наглядным примером тому служат случаи запрета или попыток запрета мирных митингов и демонстраций ЛГБТ и их сторонников, а также открытая или негласная поддержка некоторыми политиками агрессивных демонстраций протеста.

7. Особую озабоченность также вызывают выступления некоторых политических и религиозных лидеров и иных деятелей гражданского общества, направленные на разжигание ненависти, а также подобные высказывания в СМИ и в Интернете. Ассамблея подчеркивает, что важнейшая задача всех органов государственной власти заключается в том, чтобы не только действенно и эффективно защищать права, закрепленные в правозащитных международно-правовых документах, но и в том, чтобы воздерживаться от высказываний, которые могут привести к узакониванию и поощрению дискриминации или ненависти, вызванной нетерпимостью. Грань между высказываниями, направленными на разжигание ненависти и способствующими совершению преступлений, и свободой слова должна определяться с учетом прецедентной практики Европейского суда по правам человека.

8. Гомофобия и трансфобия приводят к особенно серьезным последствиям для молодых ЛГБТ. Эти молодые люди очень часто становятся объектом травли, их преподаватели зачастую не желают им помогать или враждебно к ним настроены, а учебные программы игнорируют проблемы ЛГБТ или пропагандируют гомофобские или трансфобские взгляды. Дискриминационное отношение в обществе в комбинации с неприятием со стороны семей может сильно вредить психическому здоровью молодых лиц из числа ЛГБТ, как это подтверждает статистика самоубийств, процент которой среди данной категории существенно выше, чем в целом среди молодежи.

9. Важно не подвергать критике ощущаемую или декларируемую сексуальную ориентацию молодых людей, особенно школьников моложе 18 лет, а также признать, что любая эксплуатация их ощущаемой или декларируемой сексуальной ориентации или любое унижение или оскорбительное обращение на этой почве не только неправильны сами по себе, но и потенциально вредны для их благополучия как на этом, так и на последующих этапах жизни.

10. Во многих государствах-членах также требует своего решения проблема непризнания прав де-факто существующих «семей ЛГБТ», в том числе путем юридического признания таких семей и их защиты.

11. С другой стороны, Ассамблея приветствует тот факт, что в некоторых случаях политические и судебные власти приняли ряд мер по борьбе с дискриминацией в отношении ЛГБТ.

12. В этой связи Ассамблея приветствует работу Комитета министров, который 31 марта 2010 года принял Рекомендацию о мерах по борьбе с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности (CM/Rec(2010)5), приоритетное внимание, уделяемое комиссаром Совета Европы по правам человека этой

проблеме, а также недавние доклады Агентства по основным правам Европейского союза о гомофобии и дискриминации по признаку сексуальной ориентации в государствах — членах Европейского союза.

13. Ссылаясь на свои рекомендации 1474 (2000) «О положении лесбиянок и гомосексуалистов в государствах — членах Совета Европы» и 1117 (1989) «О положении транссексуалов», Ассамблея вновь выступает с осуждением различных форм дискриминации, которым подвергаются ЛГБТ в государствах — членах Совета Европы. Лица из числа ЛГБТ не должны бояться подвергнуться стигматизации и виктимизации как в общественной, так и в личной жизни.

14. Ассамблея полагает, что Совет Европы обязан недвусмысленно выступать в поддержку уважения человеческого достоинства и недопустимости дискриминации с тем, чтобы в каждом государстве-члене любой человек мог жить, не поступаясь своим достоинством.

15. Для искоренения гомофобии и трансфобии государствам-членам необходимо проявить политическую волю к осуществлению последовательного правозащитного подхода и к реализации широкого круга инициатив. В этой связи Ассамблея подчеркивает особую ответственность парламентариев при инициировании и поддержке процесса изменения законодательства и политики в государствах — членах Совета Европы.

16. Исходя из этого, Ассамблея призывает государства-члены к решению этих проблем и, в частности:

16.1. обеспечить уважение основных прав ЛГБТ, в том числе свободы выражения мнений и свободы собраний и объединений, в соответствии с международными стандартами защиты прав человека;

16.2. осуществлять меры правовой защиты в отношении жертв и положить конец безнаказанности тех, кто нарушает основные права ЛГБТ, в частности права на жизнь и безопасность;

16.3. признать, что лесбиянкам, бисексуальным и трансгендерным женщинам угрожает повышенная опасность гендерного насилия (в частности, изнасилований, сексуального насилия и домогательств, а также насильственных браков), и обеспечить защиту, пропорциональную такой дополнительной угрозе;

16.4. осудить выступления, разжигающие ненависть, и дискриминационные заявления и обеспечить эффективную защиту ЛГБТ от таких заявлений при соблюдении права на свободу выражения мнений в соответствии с прецедентной практикой Европейского суда по правам человека;

16.5. принять и выполнять законодательство по борьбе с дискриминацией, предусматривающее запрет на дискриминацию, в том числе по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности, а также ответственность за его нарушения;

16.6. отменить положения законодательства, которые не соответствуют прецедентной практике Европейского суда по правам человека;

16.7. обеспечить, чтобы факты дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности эффективным образом доводились до сведения судебных и несудебных органов, и чтобы национальные правозащитные структуры и органы по защите равенства принимали действенные меры по решению этих проблем;

16.8. подписать и ратифицировать Протокол №12 к Европейской конвенции о правах человека об общем запрете дискриминации;

16.9. обеспечить юридическое признание однополых партнерств, когда национальное законодательство предусматривает такое признание, как это уже было рекомендовано Ассамблеей в 2000 году, путем:

16.9.1. предоставления таких же имущественных прав и обязанностей, которыми обладают разнополые пары;

16.9.2. предоставления статуса «ближайшего родственника»;

16.9.3. принятия мер, обеспечивающих в случае, если один из участников однополого партнерства является иностранным гражданином, предоставление этому партнеру таких же прав на проживание, на которые он или она имели бы право, если бы были частью разнополой пары;

16.9.4. признания аналогичных положений, принятых другими государствами-членами;

16.10. допустить возможность совместной родительской ответственности в отношении детей каждого партнера, учитывая интересы детей;

16.11. принять меры в связи особенной дискриминацией и нарушениями прав человека в отношении людей с трансгендерной ориентацией и, в частности, закрепить в законодательстве и на практике их право на:

16.11.1. безопасность;

16.11.2. получение документов с указанием предпочитаемой ими гендерной идентичности, без какого-либо предварительного обязательства подвергнуться стерилизации или иным медицинским процедурам, таким как операции по смене пола и гормональная терапия;

16.11.3. доступ к лечению по смене пола и равный статус в сфере медицинского обслуживания;

16.11.4. равный доступ на недискриминационной основе к занятости, товарам, услугам, жилью и другим благам;

16.11.5. признание взаимоотношений в соответствии с прецедентной практикой Европейского суда по правам человека;

16.12. ввести или разработать антидискриминационные и информационно-разъяснительные программы по развитию толерантности, уважения и понимания нужд ЛГБТ, в частности для государственных служащих, сотрудников судебной системы, правоохранительных органов и вооруженных сил, а также для учебных заведений, СМИ, медицинских работников и спортивных кругов;

16.13. содействовать проведению исследовательской работы по проблеме дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, наладить и/или поддерживать регулярные контакты с правозащитниками, отстаивающими права лиц из числа ЛГБТ, и консультироваться с ними по вопросам, касающимся такой дискриминации;

16.14. поощрять диалог между национальными правозащитными институтами, органами, отвечающими за вопросы равноправия, правозащитниками, отстаивающими права лиц из числа ЛГБТ, и религиозными организациями, основанный на взаимоуважении, с тем чтобы содействовать общественной дискуссии и реформам по вопросам, касающимся лиц из числа ЛГБТ;

16.15. признавать преследование лиц из числа ЛГБТ в качестве основания для предоставления убежища и выполнять положения Руководства Управления Верховного комиссара ООН по делам беженцев от 2008 года по заявкам на получение убежища в связи с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью;

16.16 в полной мере выполнять в законотворческой и правоприменительной практике рекомендацию Комитета министров о мерах по борьбе с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

17. Государства-члены могут делать исключения для религиозных объединений и организаций, либо если данные объединения и организации ведут религиозную деятельность, либо если юридические требования вступают в противоречие с религиозными убеждениями или установками, или требуют от таких объединений и организаций частично поступиться своей религиозной самостоятельностью, и если такие исключения соответствуют требованиям Европейской конвенции о правах человека в толковании Европейского суда по правам человека.

**Рекомендация № 1635 (2003), касающаяся лесбиянок и геев в спорте
принята Постоянной комиссией 25 ноября 2003 г.¹**

Ассамблея предлагает Комитету министров:

I. призвать государства-члены:

а) начать активные кампании против гомофобии в спорте и расширить действующие кампании против ксенофобии в спорте путем включения в них гомофобии;

б) включить гомофобию и оскорбительные выражения в отношении геев и лесбиянок в число оснований для обвинения в дискриминации и преследовании по признаку сексуальной ориентации;

в) признать гомофобные лозунги во время спортивных мероприятий уголовным преступлением, как это уже сделано в отношении расистских лозунгов;

г) включать неправительственные организации сообщества геев и лесбиянок в спортивные кампании и предпринять другие необходимые меры к установлению доверия;

II. призвать европейские спортивные организации:

а) признать гомофобные лозунги и другие гомофобные выходки преступлениями, как это уже сделано в отношении ксенофобных и расистских лозунгов и иных злоупотреблений;

б) призвать УЕФА добавить в План десяти пунктов для профессиональных футбольных клубов действия против гомофобии;

в) принять или приспособить имеющиеся практические принципы помощи профессиональным спортивным клубам к борьбе против дискриминации, включая расизм, ксенофобию, гендерную дискриминацию и гомофобию, начать активные кампании против гомофобии в спорте и расширить действующие кампании против ксенофобии в спорте путем включения гомофобии.

**Рекомендация № 1474 (2000) о положении лесбиянок и геев в государствах – членах Совета Европы
принята 26 сентября 2000 г. (27-е заседание)²**

Ассамблея рекомендует Комитету министров:

I. добавить сексуальную ориентацию в перечень признаков дискриминации, запрещенной Конвенцией о защите прав человека и основных свобод;

¹ URL: <http://assembly.coe.int/main.asp?link=/documents/adoptedtext/ta03/EREC1635.htm>.

² URL: <http://assembly.coe.int/main.asp?Link=/documents/adoptedtext/ta00/erec1474.htm>.

II. расширить сферу действия Европейской комиссии против расизма и нетерпимости, добавив в нее рассмотрение гомофобии и ввести в штат Комиссара по правам человека должность, специально ответственного за вопросы дискриминации по признаку сексуальной ориентации;

III. призвать государства-члены:

а) включить в национальное законодательство сексуальную ориентацию в перечень запрещенных оснований для дискриминации;

б) отменить все законодательные положения, устанавливающие уголовную ответственность за гомосексуальные акты между взрослыми по их взаимному согласию;

в) немедленно освободить всех заключенных, осужденных за гомосексуальные акты между взрослыми по их взаимному согласию;

г) применять равный минимальный возраст согласия для гомосексуальных и гетеросексуальных актов;

д) принять меры для борьбы с гомофобией, в особенности в школах, медицинских учреждениях, вооруженных силах, полиции, судебной власти и адвокатуре, а также в спорте через базовые и последующие образование и тренинги;

е) координировать усилия с целью одновременного запуска широкой кампании в сфере публичной информации в максимально возможном числе государств-членов;

ж) применять дисциплинарные меры ко всем, дискриминирующим гомосексуалов;

з) обеспечить равноправие гомосексуалов в вопросах трудоустройства;

и) принять законодательство, создающее условия для зарегистрированных партнерств;

к) признать преследование гомосексуалов в качестве основания для предоставления убежища;

л) включить в существующие структуры защиты основных прав и разрешения споров либо ввести должность эксперта по вопросам дискриминации по признаку сексуальной ориентации.

**Рекомендация № 1470 (2000) о ситуации с предоставлением убежища
и иммиграции геям и лесбиянками, а также их партнерам в государствах –
участниках Совета Европы
принята 30 июня 2000 г. (24-е заседание)¹**

Ассамблея предлагает Комитету министров:

I. дать указания соответствующим комитетам:

а) обмениваться мнениями и опытом по данному предмету;

б) исследовать вопрос признания гомосексуалов в качестве членов особой социальной группы в понимании Женевской конвенции 1951 года для обеспечения признания преследования по признаку сексуальной ориентации в качестве основания для предоставления убежища;

в) разработать принципы обращения с гомосексуалами, являющимися беженцами или членами бинациональных партнерств;

г) начать разработку европейской системы сбора данных, а также документирования злоупотреблений против гомосексуалов;

¹ URL: <http://assembly.coe.int/Main.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta00/EREC1470.htm>.

д) сотрудничать с группами и ассоциациями, защищающими права гомосексуалов в отношении политики предоставления убежища и иммиграции в государствах — членах Совета Европы, а также поддержка таких групп и ассоциаций;

II. убедить государства-члены:

а) пересмотреть процедуры и политику определения статуса беженца для признания в качестве беженцев гомосексуалов, заявления которых о получении статуса беженцев основаны на обоснованном страхе преследования по причинам, указанным в Женевской конвенции 1951 года и Протоколе о статусе беженцев 1967 года;

б) разработать критерии и принципы, касающиеся гомосексуалов, запрашивающих политического убежища;

в) обеспечить положение, при котором власти, ответственные за процедуры определения статуса беженцев, будут хорошо информированы в отношении полной ситуации в стране происхождения заявителей, особенно о положении гомосексуалов и их возможном преследовании со стороны государственных и негосударственных агентов;

г) рассмотреть свою социальную политику в отношении социальных прав и защиты мигрантов с целью обеспечить равное рассмотрение гомосексуальных партнерств и семей и гетеросексуальных партнерств и семей;

д) принять меры, необходимые для обеспечения получения бинациональными парами геев и лесбиянок таких же прав проживания, какими наделяются бинациональные гетеросексуальные пары;

е) поощрять учреждение неправительственных организаций, помогающих гомосексуальным беженцам, мигрантам и бинациональным парам защищать свои права;

ж) более тесно сотрудничать с Управлением Верховного комиссариата ООН по делам беженцев и национальными неправительственными организациями, содействовать развитию сотрудничества в их деятельности, а также побуждать их проводить систематический мониторинг соблюдения прав геев и лесбиянок, касающихся иммиграции и убежища;

з) обеспечить обучение представителей иммиграционных властей, входящих в контакт с лицами, ищущими убежища, а также бинациональными однополюми парами, включая внимание к специфической ситуации гомосексуалов и их партнеров.

**Рекомендация № 1117 (1989) о положении транссексуалов
принята 29 сентября 1989 г. (21-е заседание)¹**

Ассамблея предлагает Комитету министров разработать рекомендации, предлагающие государствам-членам ввести законодательство, в соответствии с которым в случае необратимого транссексуализма:

а) в свидетельствах о рождении и идентифицирующих документах должна исправляться ссылка на пол заинтересованного лица;

б) должно быть разрешено изменение имени;

в) частная жизнь лица должна защищаться;

г) любая дискриминация при осуществлении основных прав и свобод запрещается в соответствии со статьей 14 Европейской конвенции по правам человека.

¹ URL: <http://assembly.coe.int/Main.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta89/EREC1117.htm>.

**Рекомендация № 924 (1981) о дискриминации гомосексуалов
принята 1 октября 1981 г. (10-е заседание) ¹**

Ассамблея рекомендует Комитету министров:

I. призвать государства-члены отменить законы, в уголовном порядке преследующие гомосексуальные действия между взрослыми людьми по взаимному согласию;

II. призвать государства-члены установить одинаковый минимальный возраст согласия для гомосексуальных и гетеросексуальных актов;

III. обратиться к правительствам государств-членов с просьбами:

а) обеспечить уничтожение существующих специальных записей, касающихся гомосексуалов, а также отменить практику ведения учета гомосексуалов полицией или любым другим органом власти;

б) обеспечить равенство гомосексуалов в вопросах, связанных с трудоустройством, оплатой и охраной труда, в особенности в публичном секторе;

в) прекратить все обязательные медицинские действия или исследования, направленные на изменение сексуальной ориентации взрослых лиц;

г) обеспечить такое положение, при котором гомосексуальная ориентация одного из родителей не влияла бы на его право на опеку, посещение и совместное проживание с ребенком;

д) просить администрации мест лишения свободы и иные органы государственной власти быть бдительными в отношении рисков изнасилования, насилия и преступлений на сексуальной почве в местах лишения свободы.

**Резолюция № 756 (1981) о дискриминации гомосексуалов
принята 1 октября 1981 г. (10-е заседание) ²**

Ассамблея,

1. подтверждая свое призвание бороться против всех форм дискриминации и угнетения;

2. будучи убежденной в том, что все люди, достигая возраста, установленного законодательством страны, в которой они проживают, получают право на сексуальное самоопределение;

3. будучи уверенной в том, что теория, в соответствии с которой мужская или женская гомосексуальность признается формой психического расстройства, не является обоснованной с научной или медицинской точки зрения, и была опровергнута недавними исследованиями;

4. отмечая, что ярлык психического расстройства может представлять серьезное препятствие для гомосексуалов в отношении их социального, профессионального и в особенности психологического развития, а также может использоваться в некоторых странах в качестве предлога для репрессивных психиатрических практик;

5. подтверждая компетенцию и влияние Всемирной организации здравоохранения в мировом масштабе среди медицинских и психиатрических кругов,

6. призывает Всемирную организацию здравоохранения исключить гомосексуальность из Международной классификации болезней.

¹ URL: <http://assembly.coe.int/Main.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta81/EREC924.htm>.

² URL: <http://assembly.coe.int/Main.asp?link=/Documents/AdoptedText/ta81/ERES756.htm>.

4. Конгресс местных и региональных властей Совета Европы

**Рекомендация № 211 (2007) о свободе собраний и мнений
для лесбиянок, геев, бисексуалов и транссексуалов
от 27 марта 2007 г. ¹**

Конгресс, констатируя многочисленные выявленные случаи нарушения прав ЛГБТ на свободу собраний и мнений органами власти государств-членов, которые, напротив, должны бороться с дискриминацией, рекомендует Совету министров требовать от государств-членов:

- а) публичного объявления установки на борьбу с дискриминацией по признаку принадлежности к сексуальному меньшинству, а также принятия надлежащих мер по борьбе с разжиганием ненависти;
- б) расследования с максимально возможной тщательностью всех случаев насилия или разжигания ненависти во время мероприятий, связанных с ЛГБТ, с целью выявления в совершенных преступлениях мотивов дискриминации или гомофобии, а также обеспечения преследования лиц, в них виновных;
- в) принятия при необходимости действенных мер, требуемых Европейским судом по правам человека, направленных на обеспечение гарантий свободы собраний и мнений на государственном, региональном и местном уровнях;
- г) чтобы законодательно установленные меры гражданского, уголовного и административного права, ограничивающие свободу мнений или собраний, служили законной цели и не были более ограничительными, чем этого требует ее достижение;
- д) консультирования с ЛГБТ группами при реформировании любых указанных выше мер для обеспечения взаимной выгоды всем заинтересованным лицам и способствования духу сотрудничества, а не конфронтации;
- е) обеспечения права организаторам мероприятий, на которых имели место ограничения или которые были запрещены, на доступ к независимому суду с целью обжалования этих ограничений или запрета;
- ж) своевременного получения местными властями информации о новом законодательстве и соответствующем прецедентном праве, имеющих отношение к свободе собраний и мнений, а также к антидискриминационным мерам;
- з) устранения преград перед местными властями, способствующего ЛГБТ событиям и их гласности в тех случаях, когда местные власти оказывают финансовую или иную поддержку организаторам ЛГБТ мероприятий.

5. Комиссар по правам человека Совета Европы

**Дискриминация по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в Европе
доклад о правах человека, Страсбург, март 2012 г. ²**

Доклад является результатом крупнейшего из когда-либо проводившихся исследований в отношении гомофобии, трансфобии и дискриминации по признаку сексуальной

¹ URL: <https://wcd.coe.int/com.instranet.InstraServlet?command=com.instranet.CmdBlobGet&InstranetImage=1461562&SecMode=1&DocId=1073862&Usage=2>.

² URL: http://www.coe.int/t/Commissioner/Source/LGBT/LGBTStudy2011_Russian.pdf.

ориентации и гендерной идентичности в 47 государствах — членах Совета Европы. Результаты представлены в шести тематических главах с последующими выводами относительно будущих действий. Рекомендации комиссара относительно вопросов, освещенных в исследовании, приводятся в начале доклада.

Рекомендации

Комиссар по правам человека рекомендует властям государств, входящих в Совет Европы:

1. Отношение и восприятие

1) Сформулировать четкую официальную позицию против нарушений прав ЛГБТ и способствовать уважительному отношению к вопросам, связанным с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, например путем образования в сфере прав человека и проведения информационно-просветительских кампаний.

2) Принимать меры для поощрения объективного, профессионального и основанного на фактах освещения в средствах массовой информации ЛГБТ и вопросов, связанных с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью.

2. Правовые стандарты и их реализация

1) Осуществлять международные обязательства по правам человека без дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Джекьякартские Принципы являются полезным инструментом, в котором разъясняется реализация международных стандартов по правам человека применительно к сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Государствам — членам Совета Европы следует подписать и ратифицировать Протокол № 12 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод об общем запрете дискриминации.

2) Принять национальное законодательство о недискриминации во всех сферах и включить сексуальную ориентацию и гендерную идентичность в перечень запрещенных для дискриминации оснований. Необходимо провести консультации с неправительственными организациями, представляющими ЛГБТ, которые должны быть также вовлечены в законодательный процесс и подготовку политических мер для реализации законодательства.

3) Изучить национальное законодательство для выявления и исправления возможных несоответствий действующим антидискриминационным положениям, для предупреждения дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Устранить любые формы дискриминационного уголовного преследования однополых сексуальных отношений, если таковое еще присутствует в законодательстве.

4) Создать независимые национальные структуры для содействия равенству и недискриминации. Сфера их полномочий должна включать дискриминацию по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности.

5) Контролировать эффективность реализации национального антидискриминационного законодательства и вовлекать национальные структуры по защите прав человека, в том числе национальные структуры по содействию равенству, и организации, представляющие ЛГБТ, в процесс мониторинга. С этой целью следует создать механизм регулярного мониторинга.

3. Защита от насилия и предоставление убежища

1) Прямо закрепить в национальном законодательстве указание на гомофобные и трансфобные выражения ненависти в качестве возможных мотивов преступлений на почве дискриминации, а также высказываний, основанных на ненависти. Преступления в отношении индивидов или групп людей из-за их действительной или приписываемой сексуальной ориентации или гендерной идентичности должны быть наказуемы, а подобная мотивация должна учитываться в качестве отягчающего обстоятельства.

2) Проводить эффективное расследование преступлений, мотивированных дискриминацией, а также высказываний и происшествий, связанных с гомофобией и трансфобией. С этой целью сотрудники правоохранительных и судебных органов должны пройти специальное обучение.

3) Улучшить систематический сбор данных о преступлениях на почве ненависти, высказываниях и инцидентах, связанных с гомофобией и трансфобией. Данные о гомофобных и трансфобных преступлениях, высказываниях, инцидентах и жалобах должны быть четко выделены из общих данных о других преступлениях, высказываниях и инцидентах на почве ненависти.

4) Признать, что преследование или обоснованные опасения стать жертвой преследований по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности могут быть правомерным основанием для предоставления статуса беженца и убежища. В отношении ЛГБТ, ищущих убежище, необходимо избегать таких унижительных проверок, которые связаны с чрезмерным вмешательством в личную жизнь, для получения доказательств их сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

5) Оказывать экспертную помощь и обучать персонал иммиграционных центров и других подобных специалистов с тем, чтобы отношение к ЛГБТ в ходе процедуры предоставления убежища было уважительным, объективным и сочувственным. Процедуры должны быть установлены таким образом, чтобы ЛГБТ, ищущие убежище, чувствовали себя в безопасности и могли раскрыть свою сексуальную ориентацию или гендерную идентичность.

6) Принимать меры в отношении социальной изоляции, насилия и дискриминации, которым подвергаются ЛГБТ, ищущие убежище, в центрах для просителей убежища, и обеспечить их всем необходимым для получения медицинской помощи.

4. Участие в общественной жизни: свобода собраний, выражения мнений и ассоциаций

1) Уважать на практике право ЛГБТ на свободу собраний с тем, чтобы мирные Прайд-фестивали и другие общественные мероприятия, организованные ЛГБТ, или затрагивающие вопросы, связанные с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, могли происходить, не подвергаясь дискриминационным мерам со стороны государственных органов. Практика злоупотребления правовыми или административными мерами для создания препятствий организации мероприятий ЛГБТ, должна быть прекращена.

2) Обеспечивать эффективную защиту участникам мирных Прайд-демонстраций или общественных мероприятий, организованных ЛГБТ и для ЛГБТ, от нападения и агрессивных контр-демонстраций.

3) Уважать право на свободу ассоциации ЛГБТ путем обеспечения, в частности, того, чтобы неправительственные организации, представляющие ЛГБТ или работающие над вопросами, связанными с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, могли учреждаться и работать, не подвергаясь дискриминационным мерам со стороны государственных органов. Необходимо упразднить административные процедуры, которые делают непропорционально длительной или сложной регистрацию таких НПО.

4) Уважать на практике право на свободу слова путем обеспечения возможности получать и распространять информацию по вопросам, связанным с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, в любой форме, в том числе, в прессе, публикациях, устных и письменных заявлениях, произведениях искусства и других средствах массовой информации. Любые дискриминационные положения о незаконности распространения и размещения объективной информации о сексуальной ориентации и гендерной идентичности должны быть отменены. Незаконное вмешательство в осуществление права ЛГБТ на свободу выражения мнений должно влечь за собой уголовную ответственность.

5. Частная жизнь: признание пола и семейная жизнь

1) Гарантировать юридическое признание предпочитаемого пола трансгендеров и разработать быстрые и понятные процедуры для изменения имени и пола трансгендеров в свидетельстве о рождении, в записях об актах гражданского состояния, в удостоверениях личности, паспортах, свидетельствах об образовании и других аналогичных документах.

2) Отменить стерилизацию и другие виды принудительного медицинского вмешательства, которые могут оказать серьезное негативное влияние в отношении автономии личности, здоровья или благополучия человека, в качестве необходимого требования для юридического признания предпочитаемого пола трансгендера.

3) Отменить требование не состоять в браке, или развестись, если человек уже состоял в браке, в качестве необходимого условия для юридического признания предпочитаемого пола трансгендера.

4) Уважать на практике право трансгендеров вступать в брак в соответствии с их законно признанным полом.

5) Принять законодательство о признании однополых партнерств путем предоставления им тех же прав и льгот, какие имеют разнополые лица, состоящие в партнерстве или браке, в частности, в области социального обеспечения, трудоустройства и пенсионных пособий, свободы передвижения, воссоединения семьи, родительских прав и наследования.

6) Гарантировать однополым парам и отдельным ЛГБТ те же возможности, что и другим лицам, в соответствии с принципом обеспечения наилучших интересов ребенка, рассматриваться без дискриминации в качестве возможных усыновителей ребенка.

7) Признавать родительские права однополых родителей, индивидуально или совместно, в том числе их права в сфере опеки и попечительства, без дискриминации по признаку их сексуальной ориентации или гендерной идентичности. Родительские права трансгендеров необходимо уважать и после юридического признания их предпочитаемого пола.

8) Разрешить доступ ЛГБТ к вспомогательным репродуктивным методам без дискриминации по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

9) Стремиться обеспечить необходимую поддержку семей, имеющих ЛГБТ членов семьи, с тем, чтобы содействовать их включению в общественную жизнь, уважению и безопасности.

6. Доступ к медицинскому обслуживанию, образованию и трудоустройству

1) Отменить устаревшие системы классификации, которые рассматривают гомосексуальность в качестве болезни или расстройства.

2) Пересмотреть необходимость постановки трансгендерам диагноза психического расстройства в качестве условия доступа к медицинскому обслуживанию с целью устранения препятствий на пути эффективного осуществления трансгендерами права на самоопределение и наивысший достижимый уровень здоровья.

3) Включить в образование и профессиональную подготовку работников здравоохранения вопросы уважения достоинства и свободы выбора ЛГБТ, а также учет их специфических потребностей в сфере охраны здоровья.

4) Сделать процедуры изменения пола, такие, как гормональную терапию, хирургическое лечение и психологическую поддержку, доступными для трансгендеров, с учетом требования о получении информированного согласия, и обеспечить покрытие таких расходов за счет медицинского страхования.

5) Поощрять уважение ЛГБТ и включение их в общественную жизнь в школе и содействовать объективному освещению вопросов, касающихся сексуальной ориентации и гендерной идентичности, в школах и других учебных заведениях.

6) Борьба с издевательствами и преследованиями ЛГБТ учащихся и сотрудников. Школа должна быть безопасной средой для ЛГБТ учащихся и сотрудников, а учителя должны быть обеспечены средствами для эффективного реагирования на издевательства и преследования учащихся ЛГБТ.

7) Содействовать политическим и практическим мерам, направленным на борьбу с дискриминацией по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности; также проводить политику содействия признанию разнообразия на рабочем месте совместно с инициативами, которые поощряют полное вовлечение ЛГБТ в трудовой процесс и их уважение в коллективе.

8) Уважать права трансгендеров на доступ к рынку труда, гарантируя уважение частной жизни в отношении разглашения личных данных, связанных с гендерной идентичностью, и содействовать принятию мер, направленных на прекращение изоляции и дискриминации трансгендеров на рабочем месте.

7. Исследования и сбор данных

1) Поощрять систематические исследования и сбор данных о дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности во всех сферах жизни. Вопросы, связанные с ЛГБТ, должны быть включены в общие исследования социальных отношений и опросы общественного мнения.

2) Применять гарантии защиты права на уважение частной жизни ЛГБТ при сборе любых конфиденциальных данных.

Тематический доклад
«Права человека и гендерная идентичность»
Страсбург, 29 июля 2009 г.: CommDH/IssuePaper(2009)2¹

В докладе излагаются основные юридические и фактические данные, посвященные вопросам положения трансгендерных людей в государствах — участниках Совета Европы. Констатируется актуальность рассмотрения проблемы дискриминации и насилия в отношении трансгендеров, выделяются основные положения международного права в данной области, очерчиваются особенности отдельных сфер жизни трансгендерных лиц и проблемы, с которыми они сталкиваются (гендерная идентичность как основание для дискриминации; юридическое признание предпочитаемого гендера, в т. ч. условия изменения пола и имени, последствия для семейной жизни; доступ к услугам здравоохранения и рынку труда; трансфобия и насилие в отношении трансгендеров; трансгендерные беженцы и мигранты). Предлагаются примеры «хорошей практики», направленной на обеспечение действительного равенства вне зависимости от гендерной идентичности людей, а также недискриминации (законодательство, деятельность профсоюзов и общественных организаций, организация медицинского обслуживания и др.). По итогам доклада формулируются конкретные рекомендации государствам-участникам.

Государства — члены Совета Европы должны:

1. Соблюдать международные нормы в области прав человека без дискриминации и запрещать в конкретной форме дискриминацию по признаку гендерной идентичности в национальном антидискриминационном законодательстве. В качестве рекомендаций по соблюдению этих норм на национальном уровне следует использовать Джокьякартские принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности;
2. Принять законодательство о преступлениях на почве ненависти, в котором предоставлялась бы особая защита трансгендерам от преступлений и инцидентов трансфобного характера;
3. Разработать ускоренные и прозрачные процедуры по изменению имени и пола трансгендерных людей в свидетельствах о рождении, удостоверениях личности, паспортах, документах об образовании и иных аналогичных документах;
4. Искоренить стерилизацию и другие формы обязательного медицинского лечения как необходимое юридическое требование для признания гендерной идентичности лица в законах, регулирующих процесс изменения имени и пола;
5. Обеспечить доступность для трансгендеров процедур коррекции тела, таких как гормонотерапия, хирургическое вмешательство и психологическая поддержка, и обеспечивать, чтобы эти расходы компенсировались в рамках государственной системы медицинского страхования;
6. Снять любые ограничения на право трансгендеров оставаться в существующем браке после признанного изменения гражданского пола;
7. Разработать и осуществлять политику по борьбе с дискриминацией и изоляцией, с которыми трансгендеры сталкиваются на рынке труда, в области образования и услуг здравоохранения;

¹ URL: <https://wcd.coe.int/ViewDoc.jsp?id=1476365> (на рус. яз.: <https://wcd.coe.int/ViewDoc.jsp?Ref=CommDH/IssuePaper%282009%292&Language=lanRussian>).

8. Привлекать трансгендеров и их организации и консультироваться с ними при разработке и проведении политики и осуществлении юридических мер, которые их касаются;

9. Уделять внимание правам трансгендеров и дискриминации, основанной на гендерной идентичности, в рамках программ обучения и подготовки в сфере прав человека, а также при проведении информационно-просветительских кампаний;

10. Проводить подготовку специалистов-медиков, включая психологов, психиатров и терапевтов, с учетом потребностей и прав трансгендеров и требований к уважению их достоинства;

11. Включать вопросы прав трансгендеров в сферу деятельности органов по обеспечению равенства и национальных правозащитных структур;

12. Разрабатывать исследовательские проекты по сбору и анализу данных о положении в области прав трансгендеров, включая дискриминацию и нетерпимость, с которыми они сталкиваются, при этом соблюдая право соответствующих лиц на частную жизнь.

Заявление

«Право на свободу собраний принадлежит всем людям»

Страсбург, 23 мая 2006 г.: CommDH/Speech(2006)7¹

В последнее время ряд обращений был связан с запретом гей-парадов — мероприятий, организуемых как торжество различий и равенства, — в нескольких государствах — участниках Совета Европы. Последний пример — из Москвы, где первый гей-прайд, запланированный на 27 мая, не получил разрешения от мэра Москвы. Данное дело в настоящее время рассматривается местными судами, и пока не известен окончательный итог. К сожалению, это не единственный случай. Также есть сообщения о том, что мэр Кишинева в Молдове принял решение запретить подобную манифестацию.

Право на свободу выражения мнений и свободу мирных собраний является фундаментальным правом в демократическом обществе и принадлежит всем людям, а не только большинству. Демонстрация может беспокоить или оскорблять людей, не разделяющих выражаемые идеи или требования, однако это не может быть причиной запрета мирных собраний.

Если власти имеют основания для беспокойства относительно безопасности демонстрантов, они должны предоставить им защиту или по меньшей мере предложить альтернативное место для проведения такой манифестации. Общий запрет мирной демонстрации может быть оправдан лишь в том случае, когда существует реальная опасность беспорядков, которые не могут быть предотвращены с помощью разумных и соответствующих мер.

Должны быть найдены решения, которые бы гарантировали как безопасность, так и свободу собраний. Это особенно важно в контексте усиления расизма и ксенофобии, в том числе гомофобии. Инциденты с насилием в отношении тех, кто отличается или предположительно должен отличаться, встречаются все чаще, при этом большинство из них остаются безнаказанными. Это неприемлемо и должно быть остановлено.

¹ URL: <https://wcd.coe.int/wcd/ViewDoc.jsp?id=1010053&Site=COE>.

Власти всех уровней обязаны реагировать на подобные отдельные акты насилия со всей серьезностью, а также активно содействовать распространению толерантности и уважения в своих сообществах.

Точка зрения

«Нельзя более терпеть дискриминацию в отношении трансгендерных лиц»

5 января 2009 г.¹

Во время моих поездок в государства — члены Совета Европы мне напоминали о продолжающейся дискриминации, с которой сталкиваются многие люди в силу своей гендерной идентичности². В своей повседневной жизни трансгендерные лица сталкиваются с серьезными проблемами, поскольку к их проблемам относятся без сочувствия или же они становятся жертвой предубеждений или явной изоляции.

В отношении трансгендерных лиц совершались преступления ненависти с применением жестокого насилия. Один из случаев, привлечших внимание СМИ, это убийство в Португалии бездомной, ВИЧ инфицированной трансгендерной женщины родом из Бразилии по имени Гисберта (Луна) Сальце Джуниор. Она была подвергнута пыткам и изнасиловано группой молодых людей, которые затем бросили ее в колодец и оставили там умирать.

Мои беседы с неправительственными организациями, защищающими права трансгендерных лиц, показывают, что значительное число таких преступлений на почве ненависти не регистрируется — причем даже тогда, когда речь идет об очень серьезных случаях. Одна из причин, по-видимому, заключается в отсутствии доверия к полиции.

Для некоторых людей является проблемой само существование таких людей, чье внутреннее выражение гендерной идентичности не такое же, как их пол, определенный при их рождении. Однако агрессивность в отношении трансгендерных лиц нельзя извинить только тем, что это связано с невежеством или отсутствием воспитания. Такое поведение наносит серьезный ущерб невинным и уязвимым людям и поэтому с ним необходимо бороться.

Меня поразило отсутствие знания правозащитных проблем, связанных с трансгендерными лицами, причем даже среди политиков. Может быть именно поэтому не было сделано больше для решения вопросов трансфобии и дискриминации, основанных на трансгендерной идентичности. Однако в результате этого по всей Европе эти люди подвергаются дискриминации, причем в таких важных областях как занятость, здравоохранение и жилье.

В ряде стран проблемы начинаются на уровне официального признания. Трансгендерные лица, которые уже не идентифицируют себя со своим полом от рождения, стремятся внести изменения в свое свидетельство о рождении, паспорт и другие

¹ URL: http://www.coe.int/t/commissioner/Source/Viewpoints/VP090105_RU.doc.

² Гендерная идентичность понимается как глубокое осознание тем или иным лицом внутренних и индивидуальных особенностей гендерной принадлежности, которая может как совпадать, так и не совпадать с полом по рождению, включая индивидуальное ощущение своего тела (при наличии свободной воли может сопровождаться изменением внешности или физиологических функций медицинскими, хирургическими или иными средствами) и другие проявления, такие как одежда, речь и особенности поведения.

документы, но при этом часто сталкиваются с трудностями. Это в свою очередь приводит к ряду весьма конкретных проблем в повседневной жизни, когда необходимо представить свое удостоверение личности — в банке или на почте, при использовании кредитной карточки или при пересечении границ.

Один широко известный случай связан с доктором Лидией Фой в Ирландии, которая стремилась изменить свой юридический пол с мужского на женский в своем свидетельстве о рождении. В результате десятилетней борьбы в 2007 году Верховный суд Ирландии в конце концов постановил, что государство нарушает статью 8 Европейской конвенции о защите прав человека.

Европейский суд по правам человека вынес постановление о том, что государства обязаны юридически признавать изменение пола транссексуалов после операции по изменению пола¹. В рамках одного дела — *Кристин Гудвин (Christine Goodwin)* трансгендерное лицо, изменившее в результате операции свой пол с мужского на женский, жаловалось на сексуальные притеснения на рабочем месте, дискриминацию в отношении взносов в Национальную систему страхования, а также препятствия в отношении вступления в брак с мужчиной (потому что юридически эта женщина по-прежнему оставалась лицом мужского пола).

Суд заявил, что «сама суть Конвенции состоит в уважении к человеческому достоинству и человеческой свободе. В частности, в соответствии со статьей 8 Конвенции... предоставляется защита в личной сфере каждому лицу, включая и право на определение отдельных аспектов своей идентичности как человека»².

В некоторых европейских странах теперь стало возможным вносить коррективы в официальные документы и получать новое имя. Однако в других странах изменение в свидетельстве о рождении просто не разрешается. Во многих государствах-членах Совета Европы такие изменения возможны только при предоставлении доказательства, что трансгендерное лицо было стерилизовано или объявлено бесплодным, или подверглось другим медицинским процедурам, таким как хирургическим операциям по изменению пола или гормональному лечению. Добросовестное утверждение лица о своей гендерной идентичности не рассматривается как достаточное основание, а целесообразность медицинских процедур в отношении этого лица не учитывается.

Помимо этого, многие страны требуют, чтобы лицо, состоящее в браке, развелось до того, как будет признан его или ее новый пол, даже в том случае, когда эта семейная пара сама и не хочет разводиться. Это, в свою очередь, может повлиять на детей в этом браке. На практике в ряде стран родитель, который прошел процедуру изменения пола, теряет родительские права. Законодательство, которое требует развода, должно быть изменено в наилучших интересах детей.

Требование о хирургическом вмешательстве в качестве предварительного условия юридического признания гендерной идентичности не учитывает то, что люди не всегда хотят подвергаться таким операциям, что это не всегда возможно с медицинской точки зрения и не всегда доступно (без государственной или иной помощи). По некоторым оценкам операциям по изменению пола подвергаются лишь около 10% трансгендерных лиц в Европе.

¹ Одно из последних дел — «L. против Литвы», заявление 27527/03, 11 сентября 2007 года, пункт 56.

² «Кристин Гудвин (Christine Goodwin) против Соединенного Королевства», жалоба 28957/95, решение от 11 июля 2002 г.

Для трансгендерных лиц проблемой становится даже доступ к обычным медицинским услугам. Отсутствие подготовленных специалистов, знакомых с особыми медицинскими потребностями трансгендерных лиц — или просто предрассудки в отношении этих лиц — делает их особо уязвимыми в отношении непредсказуемой и иногда враждебной реакции.

В Соединенном Королевстве трансгендерные лица, сменившие мужской пол на женский, борются за то, чтобы их гендерный статус был признан для получения пенсии. Несмотря на сильные юридические аргументы им до сих пор отказывается в правах на пенсию, которой без проблем пользуются другие женщины в стране (которые были рождены женщинами).

Существуют и другие препятствия в повседневной жизни. Одна из серьезнейших проблем для трансгендерных лиц — это преследования и дискриминация на работе. Некоторые из них, для того, чтобы этого избежать, увольняются со своей работы, тогда как другие не идут на операцию по изменению пола из-за опасения подвергнуться остракизму.

Данные, представленные Агентством по основным правам ЕС, свидетельствуют о том, что в некоторых странах уровень безработицы среди трансгендерных лиц может достигать 50%. Некоторые безработные трансгендерные лица не могут найти рабочее место и не видят иного выбора, как работа в индустрии секса. В докладе организации Хьюмэн райтс уотч по Турции привлекается внимание к положению тех, кто занят в индустрии секса в этой стране — они становятся жертвами насилия, наркотиков, преступлений на сексуальной почве, отсутствия медицинского страхования, бездомности, нападений со стороны полиции и высокого риска заболевания ВИЧ/СПИД.

На настоящий момент имеется очень мало фактической информации о положении трансгендерных лиц в государствах-членах Совета Европы. А эта информация срочно нужна для того, чтобы определить масштабы существующих проблем.

Не может быть оправданий в отношении лишения этой группы лиц их полных и неотъемлемых прав человека. Государства-члены Совета Европы должны предпринять все необходимые конкретные действия для того, чтобы остановить трансфобию и прекратить дискриминацию трансгендерных лиц во всех областях.

Томас Хаммарберг

Точка зрения

**«Пришло время признать, что права человека применимы
и к иной сексуальной ориентации, и к иной гендерной идентичности»**

14 мая 2008 г.¹

Во всем мире — в том числе и в Европе — некоторые люди по-прежнему подвергаются клеймению и дискриминации в связи со своей сексуальной ориентацией (действительно таковой или как она воспринимается другими людьми) и в силу своей «гендерной идентичности». В некоторых случаях этим людям по-прежнему отказывают в праве на образование, охрану здоровья, жилье и занятость. Некоторые из них преследуются полицией; они не получают никакой

¹ URL: http://www.coe.int/t/commissioner/Source/Viewpoints/VP080514_RU.doc.

защиты, когда на них нападают экстремисты, и их могут выслать в те страны, где им угрожают пытки и даже смертная казнь. Равным образом, некоторым организациям, представляющим этих лиц, власти отказывают в официальной регистрации или в разрешении проводить мирные демонстрации. И очень редко политические руководители выступают против этих явлений - в частности, против проявлений гомофобии или негативного отношения к транссексуалам, которые могут проявляться в самой серьезной форме.

Иногда утверждают, что защита прав лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов обязательно должна привести к определению новых прав. Но это — полное недоразумение. В действительности Всеобщая декларация прав человека и все связанные с этой Декларацией уже действующие договоры предусматривают, что принцип прав человека распространяется на всех людей, и никто не должен быть из этого исключен.

При этом в наши дни новым аспектом является то, что все чаще требуется *последовательно* выполнять эти универсальные принципы. Отныне в списке оснований, перечисляемых в отношении запрета любой дискриминации, фигурирующих в договорах о защите прав человека, или в том, что касается толкования оснований, содержащихся в ранее принятых документах, содержится ясная ссылка на такой аспект, как «сексуальная ориентация». Например, ныне считается, что запрет на любую дискриминацию по признаку пола, закрепленный в Международном пакте о гражданских и политических правах 1966 года, включает дискриминацию и в отношении лиц иной сексуальной ориентации. Со своей стороны Европейский суд по правам человека подтвердил в ряде своих постановлений запрет на дискриминацию, основанную на сексуальной ориентации. Равным образом Хартия основных прав Европейского Союза запрещает любую дискриминацию, основанную на сексуальных предпочтениях.

Основополагающая идея состоит в том, чтобы сделать еще более очевидным следующий явный факт: лесбиянки, гомосексуалисты, бисексуалы и транссексуалы имеют такие же права, как и все другие люди. Международные нормы распространяются и на все эти категории. Иными словами, любая дискриминация в отношении лица в связи с сексуальной ориентацией или гендерной идентичностью представляет собой нарушение прав человека.

В этом состоит основное содержание «Джокьякартских принципов применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности»¹. В этих принципах, принятых по итогам заседания экспертов, состоявшегося в Джокьякарте, Индонезия, в 2006 году, определяются обязательства для всех государств в отношении соблюдения, защиты и реализации прав человека для всех лиц, независимо от их сексуальной ориентации² или их «гендерной идентичности»³.

¹ Полный текст «Джокьякартских принципов» см.: www.yogyakartaprinciples.org.

² В документе, утвержденном в Джокьякарте, «сексуальная ориентация» определяется как «способность того или иного лица к глубокой эмоциональной, аффективной и сексуальной привязанности к лицам другого пола или того же пола или обоих полов».

³ В этом же документе «гендерная идентичность» понимается как «глубокое осознание тем или иным лицом внутренних и индивидуальных особенностей гендерной принадлежности, которая может как совпадать, так и не совпадать с полом по рождению, включая индивидуальное ощущение своего тела (при наличии свободной воли может сопровождаться изменениями внешности или физиологических функций».

«Джокьякартские принципы» являются результатом общего консенсуса 29 международных независимых экспертов в области прав человека — лиц, представляющих разные регионы мира, примерно половина из которых работает в Комитетах ООН по разработке договоров или в качестве специальных докладчиков. В группе экспертов участвовала Мэри Робинсон, бывший Верховный комиссар ООН по правам человека ¹.

Во введении к «Джокьякартским принципам» эксперты четко заявляют о том, что речь не идет о введении новых норм, достаточно лишь соблюдать нормы уже существующие. Эксперты добавляют, что чрезвычайно важно ясно определить обязательства, закрепленные в отношении государств в международном законодательстве о правах человека, и действующие ныне: сделать это нужно для того, чтобы содействовать и защищать все права человека для всех людей на основе принципов равенства и недискриминации.

С учетом этого документ, принятый в Джокьякарте, не ограничивается лишь провозглашением принципов: он также точно определяет обязательства государств. В нем содержатся требования принятия законодательных и иных мер, для того чтобы запретить и ликвидировать дискриминацию в отношении людей по признаку сексуальной ориентации или гендерной идентичности. Любое законодательство или план действий, направленные на борьбу с дискриминацией, должны также учитывать и данный тип дискриминации. Следует также отменить все законы, в которых рассматриваются как преступление сексуальные отношения по обоюдному согласию между лицами одного пола ².

В документе, подписанном в Джокьякарте, содержится также требование к правительствам действовать конкретно через образование и просвещение для искоренения предрассудков в этой области. Следует принимать меры для того, чтобы исключить дискриминацию, основанную на том, что та или иная сексуальная ориентация или гендерная идентичность являются высшей или низшей по сравнению с другой.

Один из главных разделов Джокьякартского документа касается того, что авторы называют «*право на личную неприкосновенность*». В этом пункте (который является «Принципом № 5») государствам рекомендуется:

- [государства] принимают все необходимые меры в области охраны правопорядка, а также любые другие меры, с целью предупреждения и обеспечения защиты от любых форм насилия или притеснений, связанных с сексуальной ориентацией;
- принимают все необходимые меры в области законодательства с целью введения соответствующих уголовных наказаний за насилие, угрозу насилия, подстрекательство к насилию и сопутствующие притеснения по мотивам

медицинскими, хирургическими или иными средствами) и другие проявления, такие как одежда, речь и особенности поведения».

¹ Среди других европейских экспертов, принявших Джокьякартские принципы, были также Максим Аммегичан (Молдова), Якин Эртюрк (Турция), Джудит Мескита (Соединенное Королевство), Манфред Новак (Австрия), Майкл О'Флахерти (Ирландия), Димитрина Петрова (Болгария), Невена Лучкович Сахович (Сербия), Мартин Шейнин (Финляндия), Стефен Виттл (Соединенное Королевство) и Роман Вирушевский (Польша).

² В настоящее время в более чем 80 странах еще рассматриваются как преступление сексуальные отношения по обоюдному согласию между лицами одного пола, а по крайней мере в 7 странах эти лица приговариваются к смертной казни.

сексуальной ориентации или гендерной идентичности в отношении любого лица или группы лиц во всех областях жизни, включая семейные отношения;

- принимают все необходимые меры законодательного, административного и иного характера с целью недопущения использования сексуальной ориентации или гендерной идентичности пострадавшей стороны для обоснования, оправдания или умаления серьезности такого насилия;
- обеспечивают активное расследование по фактам такого насилия; при установлении достаточных доказательств виновные должны подвергаться уголовному преследованию, суду и заслуженному наказанию, а пострадавшим должны обеспечиваться адекватные средства правовой защиты и компенсации;
- проводят просветительские кампании, адресованные как обществу в целом, так и реальным и потенциальным субъектам насилия, с целью преодоления предрассудков, лежащих в основе насилия по мотивам сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

Все эти меры или положения являются необходимыми. Во время моих различных визитов в страны я был свидетелем определенной агрессивной нетерпимости в отношении тех, кого считают «другими». Я видел, что люди живут в страхе перед тем, что будут раскрыты их «отличия», а другие после того, как они сами об этом объявили (то, что по-английски называется «coming out»), столкнулись с самыми серьезными последствиями.

Особым унижениям подвергаются транссексуалы. Некоторым из них ограничивают доступ к самым элементарным услугам в сфере здравоохранения, и они сталкиваются с такими медиками, которые отказывают им в процедурах, связанных с переменной пола. Другим не разрешают изменить имя в паспорте или в виде на жительство, или они могут сделать это лишь пройдя через бесчеловечные процедуры, действующие и поныне во многих государствах.

Во всех этих областях сохраняются весьма сильные предрассудки — в частности, в странах, в которых недавно еще существовали диктаторские режимы и отсутствовала любая свобода выражения мнения и диалога. Следует также высказать сожаление в связи с тем, что некоторые религиозные тенденции идут в этом же направлении — несвободы; в целом приверженцы этих религиозных движений не внесли вклада в защиту прав лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов. В некоторых странах борьба с гомофобией отнюдь не приветствуется. Все это наглядно свидетельствует о важности более либерального и систематического образования в направлении защиты прав, а также о необходимости проведения просветительской работы и более твердых заявлений со стороны политических руководителей. Я убежден, что в этих условиях «Джокьякартские принципы» имеют огромное значение.

Я рекомендую всем государствам-членам Совета Европы изучить этот документ и применять эти принципы через конкретные меры. На самом деле некоторые государства-члены Совета Европы уже полностью включили эти принципы в свою политику в сфере прав человека. Что касается меня, то я полностью поддерживаю Джокьякартские принципы.

Томас Хаммарберг

Точка зрения

«Гомофобная политика исчезает слишком медленно»

16 мая 2007 г.: CommDH/Speech(2006)7¹

Европейский суд по правам человека вынес еще одно важное постановление, направленное против гомофобных тенденций. Неправительственному объединению в Польше — Фонду в поддержку равенства — два года тому назад отказали в разрешении организовать в Варшаве демонстрацию в «Дни равенства», которые проводились этой организацией. Суд постановил, что местные органы власти нарушили три положения Европейской конвенции — право на свободу собраний, право на эффективное средство правовой защиты и запрет на дискриминацию. Данное постановление Суда является сигналом для органов власти по всей Европе.

Гей-парады по-прежнему периодически запрещаются властями или их проведение нарушается. Так произошло в прошлом году в Кишиневе, Москве, Таллинне и Риге. Совсем недавно местные органы власти в Кишиневе вновь запретили такую демонстрацию, несмотря на то, что Верховный суд Молдовы признал аналогичный запрет в 2006 году незаконным.

В Кишиневе демонстранты пошли на риск провести парад, несмотря на запрет. Так происходило и в других случаях — в том числе и в Варшаве в 2005 году. Как правило, такие парады проходили мирно, когда проблемы и возникали, то происходило это в результате нападений на демонстрантов со стороны их противников или отсутствия защиты со стороны полиции.

Тот факт, что дискриминация людей по признаку их сексуальной ориентации по-прежнему широко распространена на нашем континенте, вызывает сожаление. В ходе моих визитов в государства-члены Совета Европы я неоднократно видел признаки и последствия подобных предрассудков. Люди подвергаются клеймению в своей повседневной жизни. Некоторые живут в постоянном страхе того, что на них укажут пальцем, тогда как те, кто «раскрылся», подвергаются дискриминации и даже преследованиям, а в отношении их организаций возбуждается ненависть.

Лишь немногие политики в полной мере выступили против этой проблемы. Более того, некоторые из них сами способствовали сохранению предрассудков в силу того, что они использовали для описания гомосексуалистов стандартные утверждения, что это — опасные пропагандисты, которым нельзя позволять ни преподавать, ни даже афишировать свой «образ жизни». В ходе дискуссий о демонстрациях некоторые мэры и другие политики сделали публичные заявления, проникнутые явной нетерпимостью и гомофобией. Такого рода популизм совершенно неприемлем, поскольку он направлен на то, чтобы придать «законность» дискриминации.

Дегуманизация лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов (ЛГБТ) не исчезла после окончания эпохи нацизма, когда было арестовано 100 000 человек по причине их предполагаемой сексуальной ориентации, а более 10 000 из них попали в концентрационные лагеря. Крайне правые группы по-прежнему побуждают к ненависти и актам насилия в отношении этой группы лиц. Старые «аргументы», направленные против гомосексуалистов, продолжают звучать в публичных дискуссиях.

¹ URL: http://www.coe.int/t/commissioner/Source/Viewpoints/VP070516_RU.doc.

Поэтому столь важно, чтобы политики, религиозные деятели и другие лица, формирующие общественное мнение, боролись за принцип, согласно которому *все* люди обладают правами человека, независимо от своей сексуальной ориентации.

Недавно Конгресс местных и региональных властей Совета Европы принял рекомендацию о свободе собраний и выражения своего мнения для лиц из группы ЛГБТ, и эти документы должны быть тщательно изучены местными и региональными политиками. Европейское отделение Международной ассоциации лесбиянок и гомосексуалистов распространяет срочный призыв о защите этих свобод, который должен быть направлен мэрам тех городов, в которых были запрещены, ограничены или сопровождались насилием парады или другие общественные мероприятия.

Юридические нормы совершенно ясны. Европейская конвенция о защите прав человека — которая является частью национального законодательства стран-членов Совета Европы — запрещает дискриминацию в отношении лиц по признаку их сексуальной ориентации или по признаку пола. Гарантии в отношении защиты от любой формы дискриминации предусмотрены в статье 14 Конвенции и в Протоколе № 12 к Конвенции. Данный Протокол, который ныне вступил в силу в 14 странах, запрещает дискриминацию при пользовании любым правом, предусмотренным в законе, а также любую дискриминацию со стороны публичных органов власти.

В существенных постановлениях страсбургский Суд принял решение, что добровольные сексуальные отношения в частном порядке между взрослыми лицами одного пола *не* должны преследоваться в уголовном порядке; что не должно быть дискриминации при установлении возраста согласия в отношении половых актов; что гомосексуалисты также имеют право на прохождение службы в вооруженных силах и что партнеры одного пола имеют такое же право на наследство, как и другие пары. Что касается родительских прав, то правовая практика Суда претерпела изменения, и Суд вынес решение о запрете на дискриминацию по признаку сексуальной ориентации при обеспечении родительских прав.

Суд более осторожно подошел к вопросу об усыновлении, и в основном отдал на усмотрение государств-членов право устанавливать разумное равновесие. Разумеется, никто не имеет *права* на усыновление — в данном случае решающее значение имеют высшие интересы ребенка. Однако очевидно, что подход, основанный на правах человека, подразумевает, что гомосексуалисты должны иметь такое же право, как и другие взрослые, рассматриваться в качестве кандидатов при принятии решений о том, кто может быть наиболее подходящим приемным родителем для нуждающегося в этом ребенка.

Именно из этого исходят сейчас в ряде европейских стран, включая Бельгию, Данию, Германию, Исландию, Нидерланды, Норвегию, Испанию, Швецию и Соединенное Королевство. Некоторые из этих государств предоставили также доступ к совместному усыновлению для гомосексуальных пар. Что касается индивидуального усыновления со стороны не состоящих в браке лиц, то в большинстве европейских стран дискриминации по признаку сексуальной ориентации не существует.

Число европейских стран, в которых юридически признается партнерство между лицами одного пола путем обеспечения прочной защиты, растет, и сейчас к ним принадлежат Андорра, Чешская Республика, Дания, Финляндия, Франция, Германия, Исландия, Люксембург, Норвегия, Словения, Швеция, Швейцария и Соединенное Королевство. В других странах этот вопрос по-прежнему обсуждается. Бракосочетание,

обеспечивающее полную защиту, уже возможно в Бельгии, Нидерландах и Испании. В ближайшее время такое решение будет принято и в других странах, например, в Швеции.

Иными словами, гомофобная политика отстывает. Однако здесь не должно быть места самоуспокоенности. Остающиеся предрассудки сами по себе не исчезнут. Для защиты прав человека лесбиянок, гомосексуалистов, бисексуалов и транссексуалов должны быть приняты дополнительные меры:

- следует реформировать законодательство в ряде европейских стран, для того чтобы обеспечить лицам из группы ЛГБТ такие же права, как и у других людей;
- следует более строго реагировать против тех официальных лиц, которые принимают противозаконные решения, например, запрещают мирные демонстрации, или которые используют свое положение для того, чтобы распространять предрассудки в отношении лиц в связи с их сексуальной ориентацией;
- следует пересмотреть преподавание истории и добиться объективного изложения всего, что связано с преступлениями нацистов в отношении лиц из группы ЛГБТ, а также других аспектов преследований в отношении этих лиц;
- школьное образование должно включать и объективную информацию о гомосексуализме и помогать воспитывать учеников в духе уважения к разнообразию;
- власти должны относиться к организациям, работающим по защите прав лиц из группы ЛГБТ, с таким же уважением, как и к другим неправительственным организациям;
- преступления, связанные с ненавистью к лицам из группы ЛГБТ, также должны рассматриваться как серьезные правонарушения;
- суды, омбудсмены, а также независимые национальные правозащитные учреждения должны рассматривать дискриминацию по признаку сексуальной ориентации в приоритетном порядке.

Томас Хаммарберг

III. ОРГАНИЗАЦИЯ ПО БЕЗОПАСНОСТИ И СОТРУДНИЧЕСТВУ В ЕВРОПЕ

Оттавская декларация Парламентской ассамблеи ОБСЕ
принята 8 июля 1995 г.¹

ГЛАВА III.
(ДЕМОКРАТИЯ, ПРАВА ЧЕЛОВЕКА И ГУМАНИТАРНЫЕ ВОПРОСЫ)

Парламентская Ассамблея ОБСЕ:
<...>

НЕТЕРПИМОСТЬ И ДИСКРИМИНАЦИЯ/ ВОПРОСЫ МЕНЬШИНСТВ

<...>

29. *Призывает* участвующие Государства обеспечить положение, при котором всем лицам, принадлежащим к разным сегментам общества, предоставлялось равное уважение и значимость в их конституциях, законодательстве и административных аспектах, а также чтобы не было никакой субординации, явной или неявной, по признакам этнической принадлежности, расы, цвета кожи, языка, религии, пола, *сексуальной ориентации* (здесь и далее курсив наш. — К. К.), национального или социального происхождения или принадлежности к меньшинству.

Борьба с преступлениями на почве ненависти в регионе ОБСЕ: обзор статистики, законодательства и национальных инициатив, 2006²

Преступления на почве ненависти представляют собой наиболее опасные проявления нетерпимости и дискриминации по признаку расы, пола, языка, религии или убеждений, национального или социального происхождения, неполноценности или на других основаниях. Насильственное выражение этих видов предубеждений может иметь форму нападения, убийства, угроз или повреждения имущества, например, в форме поджога, актов осквернения или вандализма. Понятие термина «преступление на почве ненависти» вызывает дополнительные концептуальные проблемы в области толерантности и недискриминации — в той области науки, которая сама по себе является достаточно сложной. Определение, используемое в данном тексте, охватывает насильственные проявления нетерпимости и дискриминации, которые наносят вред другим людям, их имуществу или группе лиц, к которой они себя относят, будь то мусульмане, евреи, африканские или арабские иммигранты, представители народности рома, *гомосексуалисты* или какие-либо другие группы лиц. Определение является

¹ URL: http://www.oscepa.org/images/stories/documents/declarations/1995_-_ottawa_declaration_-_english.2260.pdf.

² URL: http://www.osce.org/publications/odihr/2005/09/16251_587_ru.pdf.

достаточно широким, чтобы включить обширный перечень проявлений нетерпимости, начиная с побуждений к совершению международного преступления, например, гонения, и заканчивая непрекращающимся насилием на «бытовом уровне», возникающим на почве предубеждений, как, например, осквернение кладбищ. С юридической точки зрения, основное внимание необходимо уделять уголовному праву, но упреждающие меры должны затрагивать феномен преступлений на почве ненависти с точки зрения социологии и истории, и с учетом обстоятельств, характерных для конкретной страны. Учитывая трансграничный характер преступлений на почве ненависти, необходимо предпринимать усилия в масштабах всего региона для эффективной борьбы с распространением по региону ОБСЕ преступлений на почве ненависти и идеологии, свойственной им. <...>

Преступления на почве ненависти — это преступления, в которых мотивом действий преступника является какая-либо отличительная особенность жертвы, которая указывает на принадлежность жертвы к какой-либо группе, к которой преступник относится враждебно. Поскольку действия преступников направлены против другого лица или его имущества частично или полностью в связи с реальной или кажущейся принадлежностью лица к какой-либо группе, преступления на почве ненависти на самом деле обращены к более широкой группе или сообществу: преступления на почве ненависти представляют собой уникальную форму агрессии, так как акт насилия создает угрозу еще большего насилия в отношении представителей групп меньшинств. Считается, что «лица, совершающие преступления на почве ненависти, разделяют ненависть по отношению к «другим» лицам, чья «непохожесть» становится целью их атак». В наиболее крайних своих проявлениях преступления на почве ненависти включают геноцид, этнические чистки и массовые убийства. В более мягкой, но тем не менее опасной, форме преступления на почве ненависти могут включать нападения, изнасилования и/или многочисленные «менее серьезные» инциденты, такие как словесные оскорбления, акты притеснения или осквернения, которые угрожают качеству жизни жертв и ухудшают его». Таким образом, понятие «преступления на почве ненависти» используется при описании широкого спектра деяний, начиная с нарушений прав человека на международном уровне и заканчивая распространением пропаганды крайне правого толка. К этой категории также могут относиться такие уголовные преступления, как нападения и убийства, или менее тяжкие насильственные акты, например, вандализм. Насилие не обязательно означает применение физической силы в отношении другого лица или чужого имущества, оно также может включать словесные оскорбления, угрозы и побуждение к ненависти.

Преимущество, которое дает использование терминологии преступлений на почве ненависти, заключается в том, что она позволяет отойти от традиционного уделения внимания на расистской составляющей и обратить внимание на «направленность преступлений против тех, которые являются «другими»: такими, как этнические группы, *сообщества гомосексуалистов*, различные религиозные группы и кочевые народности, иными словами, против тех лиц, образ жизни которых может восприниматься как другой», в дополнение к лицам, не принадлежащим к определенной группе, например, лицам, ищущим убежища. В этой связи термин «преступления на почве ненависти» является инклюзивным в том смысле, что он охватывает преступления, мотивированные бесконечно длинным перечнем видов предубеждений. Он может включать преступления, совершенные на почве религии жертвы, ее этнической принадлежности,

пола, физических и умственных способностей, *сексуальной ориентации* или в связи с другими отличительными признаками жертвы.

<...>

**Рабочее определение преступлений на почве ненависти,
используемое БДИПЧ**

Преступление на почве ненависти можно определить как:

(А) Любое уголовное преступление, в том числе преступление против частных лиц или имущества, в которых жертва, объект или цель преступления выбраны по причине их реальной или кажущейся связи с группой, как определено в части Б, принадлежности к этой группе, аффилированной с ней, ее поддержке или членстве в ней.

(Б) Группа может быть основана на качестве, свойственном ее членам, как например действительная или кажущаяся принадлежность к расе, национальная или этническая принадлежность, язык, цвет кожи, религия, пол, возраст, физическая или умственная неполноценность, *сексуальная ориентация* (курсив наш. — К. К.) или другие похожие признаки.

<...>

3.1.2 Недостаточное сообщение о преступлениях на почве ненависти

Одной из основных причин дефицита информации, касающейся статистики преступлений на почве ненависти, является тот факт, что достаточно большое количество преступлений на почве ненависти остаются незарегистрированными. Жертвы могут предпочесть не сообщать о преступлении из страха перед возмездием, в особенности, если преступление было совершено группой или бандой нарушителей. Еще одна причина связана с переживаниями жертвы по поводу того, что сотрудники правоохранительных органов не отнесутся с должной серьезностью к их заявлению и не смогут принять дальнейшие меры в отношении инцидента. Этот фактор является особенно весомым для тех жертв, которые боятся, что система уголовного правосудия относится предвзято к группе, к которой принадлежит жертва. Другие жертвы преступлений на почве ненависти предпочитают не заявлять об инциденте в правоохранительные органы из страха получить недоброжелательный или враждебный ответ или подвергнуться унижениям и стыду оттого, что их сделали жертвами. Дополнительным фактором является страх публичного разоблачения и последующей стигматизации, а также возможность стать жертвой повторного преступления¹.

<...>

¹ Особенно высокие показатели несообщения о преступлениях относятся к преступлениям, мотивом которых являются предубеждения по поводу сексуальной ориентации, так как сообщение о подобном преступлении приведет к публичному обнаружению определенной сексуальной ориентации жертвы.

БДИПЧ рекомендует государствам-участникам следующее:

<...>

6. Для повышения качества собранной информации необходимо выделять в поступающих данных следующие категории:

а) Предубеждение в качестве мотива (такое, как раса, этническая принадлежность, пол, вероисповедание, *сексуальная ориентация*, неполноценность, возраст и т. п.)

б) Группы лиц, подвергающихся нападениям, в каждой из выше перечисленных категорий (мусульмане, евреи, азиаты и т. п.)

в) Виды правонарушений или инцидентов (физическое нападение, убийство, повреждение имущества и т. п.)

IV. ЕВРАЗИЙСКОЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЕ СООБЩЕСТВО

**Об общих принципах охраны репродуктивного здоровья населения
государств — членов Евразийского экономического сообщества
типовой проект законодательного акта
принят постановлением МПА ЕврАзЭС от 13 мая 2009 г.¹.**

Статья 4. Права и обязанности граждан в области охраны репродуктивных прав

1. Каждый гражданин Сообщества, независимо от пола, цвета кожи, возраста, *сексуальной ориентации* (курсив наш. — К. К.), вероисповедания, имеет равные права на полную репродуктивную и сексуальную жизнь, свободную от риска.

¹ URL: http://www.ipaeurasec.org/docsdown/reproduct_guard.pdf.

V. ДЖОКЪЯКАРТСКИЕ ПРИНЦИПЫ

Джокьякартские принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности

Джокьякартские принципы были сформулированы по результатам международного семинара, проходившего в Университете Гаджа Мада в Джокьякарте, Индонезия, 6—9 ноября 2006 года. В состав экспертной группы вошли авторитетные эксперты в области прав человека различного профиля из различных регионов, среди которых были судьи, ученые, экс-верховный комиссар ООН по правам человека, спецдокладчики ООН, члены комитетов по контролю за соблюдением международных договоров, представители неправительственных организаций и др. Это свод принципов применения международных норм о правах человека к вопросам сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Они охватывают широкий спектр стандартов в области прав человека и их применимость к вопросам сексуальной ориентации и гендерной идентичности. В частности, рассматриваются вопросы внесудебных казней, насилия и пыток, доступа к правосудию, неприкосновенности частной жизни, недискриминации, прав на свободное выражение мнений и убеждений и на свободу собраний, занятости, охраны здоровья, образования, иммиграции и статуса беженцев, участия в ведении государственных дел и ряд других вопросов прав человека.

О РОССИЙСКОЙ ЛГБТ-СЕТИ

Российская ЛГБТ-сеть — межрегиональное общественное движение, основанное в 2006 году. На сегодняшний день Сеть является самой крупной ЛГБТ-организацией в России. Она состоит из индивидуальных и коллективных членов, работающих в более чем 20 регионах России.

НАША МИССИЯ

Российская ЛГБТ-сеть — это межрегиональная неправительственная правозащитная организация, которая содействует обеспечению равных прав и уважению человеческого достоинства независимо от сексуальной ориентации и гендерной идентичности путем объединения и развития региональных инициатив, адвокации (в т. ч., на национальном и международном уровнях) и предоставления социально-правовых услуг.

КОНТАКТЫ

Электронная почта: info@lgbtnet.ru

Сайт: <http://lgbtnet.ru>

Блог: <http://rus-lgbtnetwork.livejournal.com>

Тел./факс: **+7 (812) 454-64-52**

Адрес: **191040, Санкт-Петербург, Лиговский пр., д. 87**

ГОРЯЧАЯ ЛИНИЯ

Линия рассчитана на поддержку ЛГБТ-сообщества России, а так же их близких и друзей.

8-800-555-08-68

Номер работает круглосуточно, без выходных, звонки бесплатны по всей России.

На линии работают волонтеры, прошедшие обучение по курсу «Специалисты кризисных центров и телефона доверия». Желющие позвонить на горячую линию могут получить информацию или оставить запрос по следующим поводам:

- юридическая помощь: любые правовые вопросы касающиеся нарушений прав человека по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности.
- психологическая консультация: поддержка в трудной/экстренной ситуации, связь со специалистом для дальнейшей работы и консультирования.
- организационные вопросы: все вопросы, касающиеся организации регионального представительства ЛГБТ-Сети и деятельности региональных ЛГБТ-организаций.

Наши специалисты готовы помочь вам. Просто позвоните.

Бум. офсетная. Формат 70×100/16. Тираж 1000 экз.

Московская Хельсинкская группа. 107045, Москва, Б. Головин пер., д. 22, стр. 1.
Тел./факс (495) 607-6069. E-mail: mhg-main@umail.ru. Адрес в Интернете: www.mhg.ru.

Отпечатано в типографии «Микопринт» по заказу Московской Хельсинкской группы.
Распространяется бесплатно.