



Генеральная Ассамблея

Distr.: General
19 July 2017
Russian
Original: English

Семьдесят вторая сессия

Пункт 73(b) предварительной повестки дня*

Поощрение и защита прав человека: вопросы прав человека, включая альтернативные подходы в деле содействия эффективному осуществлению прав человека и основных свобод

Защита от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности

Записка Генерального секретаря

Генеральный секретарь имеет честь препроводить доклад, представленный Независимым экспертом по вопросу о защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности Вититом Мунтарбхорном в соответствии с резолюцией [32/2](#) Совета по правам человека.

* A/72/150



Доклад Независимого эксперта по вопросу о защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности*

Резюме

Тема настоящего доклада — «Принять многообразие и пробудить человечность». В нем отмечены основные события 2017 года, касающиеся, в частности, прогрессивного развития законодательства и практики в области прав человека на международном и национальном уровнях, взаимопересечения вопросов сексуальной ориентации и гендерной идентичности с другими проблемами насилия и дискриминации, а также диалога и сотрудничества Независимого эксперта по вопросу о защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности с заинтересованными сторонами.

Особое внимание с точки зрения профилактики и прекращения насилия и дискриминации уделяется двум определяющим факторам из тех, которые были перечислены в первом докладе Независимого эксперта (A/HRC/35/36): декриминализации однополых сексуальных отношений по взаимному согласию, а также гендерной идентичности и ее выражения, и эффективным мерам борьбы с дискриминацией. В докладе дается обзор положения дел в конкретных странах на основе материалов, представленных Независимому эксперту различными сторонами. В нем подчеркивается необходимость реформирования законов, политики и практики, предусматривающих уголовную ответственность за однополые сексуальные отношения по взаимному согласию, а также касающихся гендерной идентичности и ее выражения. Пока дискриминационные законы не отменены, оптимальный подход состоит в том, чтобы более не применять подобные негативные законы и политику. Наряду с этим жизненно необходимы эффективные антидискриминационные меры, от принятия законодательства до выработки стратегий и других шагов, предпринимаемых на комплексной основе при неизменном внимании к правам человека.

* Независимый эксперт благодарит Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека за помощь в подготовке доклада и выражает признательность всем тем, кто любезно оказывал ему техническое содействие в Бангкоке.

Содержание

	<i>Стр.</i>
I. Введение	4
II. Методика	5
III. Мандат	6
IV. Основные события	8
A. Прогрессивное развитие законодательства и практики в области прав человека на международном и национальном уровнях	8
B. Пересечение проблем сексуальной ориентации и гендерной идентичности с другими проблемами насилия и дискриминации.	10
C. Диалог и сотрудничество Независимого эксперта с заинтересованными сторонами	12
V. Декриминализация однополых отношений по взаимному согласию, а также гендерной идентичности (включая также гендерное самовыражение)	14
VI. Эффективные меры борьбы с дискриминацией	22
VII. Выводы и рекомендации	27

I. Введение

«Мне постоянно говорят, что у меня нет права жить.»
Никита (трансгендер, 18 лет)^a.

«Насилие и дискриминация имеют место во всех государственных и частных структурах.» Экономическая комиссия для Латинской Америки и Карибского бассейна^b.

«Исследования указывают на обратно пропорциональную зависимость между темпами роста национальной экономики и степенью узаконенной дискриминации этнических, религиозных и сексуальных меньшинств.» Всемирный банк^c.

^a *Out in the Open: Education Sector Responses to Violence based on Sexual Orientation and Gender Identity/Expression* (United Nations Educational, Scientific and Cultural Organization, Paris, 2016), p.22. Размещено по адресу <http://unesdoc.unesco.org/images/0024/002447/244756e.pdf>.

^b Материал, представленный Независимому эксперту Экономической комиссии для Латинской Америки и Карибского бассейна. В июне 2017 года на просьбу Независимого эксперта о предоставлении информации откликнулось множество заинтересованных сторон.

^c См. Elaine Panter, and others, *Antidiscrimination law and shared prosperity: an analysis of the legal framework of six economies and their impact on the equality of opportunities of ethnic, religious, and sexual minorities*, Policy Research Working Paper WPS 7992 (World Bank Group, 2017); краткое содержание публикации изложено в материале, представленном Независимому эксперту Всемирным банком.

1. Настоящий доклад на тему «Принять многообразие и пробудить человечность» представлен Вититом Мунтарбхорном, назначенным в качестве Независимого эксперта по вопросу о защите от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в 2016 году согласно резолюции 32/2 Совета по правам человека. Автор выражает искреннюю признательность правительствам, международным организациям, неправительственным организациям, общинам, отдельным лицам и другим заинтересованным сторонам за любезно оказанную ими поддержку. По просьбе Совета, содержащейся в пункте 4 его резолюции 32/2, первый доклад Независимого эксперта был представлен Совету в апреле 2017 года (A/HRC/35/36). Настоящий доклад подготовлен в соответствии с пунктом 4 той же резолюции, в котором Совет просил Независимого эксперта представить доклад Генеральной Ассамблее на ее семьдесят второй сессии. Независимый эксперт планирует подробно рассмотреть шесть определяющих факторов, упомянутых в его первом докладе, в уточненный перечень которых входят: декриминализация однополых сексуальных отношений по взаимному согласию, а также гендерной идентичности и ее выражения; эффективные меры борьбы с дискриминацией; юридическое признание гендерной идентичности; дестигматизация в увязке с депатологизацией; социокультурная интеграция; а также поощрение просвещения и сопереживания. Настоящий доклад (часть первая) посвящен первым двум определяющим факторам — декриминализации и борьбе с дискриминацией. Остальные факторы имеет в виду последовательно рассмотреть во второй и третьей частях, которые будут подготовлены в 2018 году.

2. Необходимо помнить, что каждый человек имеет ту или иную форму сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Под сексуальной ориентацией понимается физическое, романтическое и/или эмоциональное влечение к другим лицам, а гендерной идентичностью называют самоощущение человека, которое может не совпадать с его полом, определенным при рождении, а также то, в чем эта идентичность выражается. Эти два понятия не следует смешивать. В любом случае нельзя мириться с тем, что во многих районах мира люди, чья сексуальная ориентация и/или гендерная идентичность является или кажется отличной от некоей социальной нормы, подвергаются целенаправленному насилию и дискриминации. Убийства, причинение увечий, пытки, жестокое, бесчеловечное и унижающее достоинство обращение, произвольные задержания, похищения, травля, физические и психологические надругательства от порки до принудительных хирургических операций, издевательства начиная с раннего возраста, доведение до самоубийства и дискриминационные меры, усугубляемые разжиганием ненависти, на почве сексуальной ориентации и гендерной идентичности являются обыденным явлением в самой разной социальной среде.

3. Мандат Независимого эксперта, призванного содействовать борьбе с насилием и дискриминацией по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, был учрежден исходя из международно-правовых норм в области прав человека и воплощает в себе глубокую приверженность многостороннему подходу. Речь идет об инициативе, нацеленной в будущее, о создании стимула к совместному поступательному движению. Поэтому в настоящем докладе звучит решительный призыв принять и поддержать многообразие, осознав, что уважение к правам человека наполняет общество новой энергией и служит позитивным вкладом в дело мира, устойчивого развития и построения общества, открытого для всех. Это приносит и свои экономические плоды, одновременно усиливая чувство общечеловеческого единства поверх национальных границ и культурных различий.

II. Методика

4. Подход Независимого эксперта изначально предполагает открытый, конструктивный диалог и взаимодействие с широким кругом заинтересованных сторон. Свои данные он на сбалансированной основе черпает из различных государственных, межправительственных и неправительственных источников. В целях более полного освещения изучаемых вопросов он также проводит отдельные встречи с представителями посольств, учреждений Организации Объединенных Наций и заинтересованных групп. Информацию для работы над настоящим докладом Независимый эксперт запросил в письме, разосланном в мае 2017 года. Ответы, поступившие до конца июня 2017 года, нашли отражение в соответствующих частях доклада и могут также быть использованы при подготовке последующих докладов Независимого эксперта. Независимый эксперт выражает глубочайшую признательность всем, кто откликнулся на его запрос.

5. Пользуясь вышеизложенной методикой, Независимый эксперт стремится донести до аудитории многочисленные голоса тех, кто на национальном уровне добивается пересмотра и отмены законов, дискриминирующих людей по признаку сексуальной ориентации либо гендерной идентичности и ее выражения, и содействует принятию недискриминационных положений. Он также желает привлечь внимание к процессам изменений на уровне стран и к роли различных ветвей государственной власти, способных инициировать проведе-

ние реформ. Доклад не претендует на всеобъемлющий и географически полный обзор двух рассматриваемых в нем определяющих факторов.

III. Мандат

6. Независимый эксперт неукоснительно придерживается и стремится к выполнению мандата, сформулированного в резолюции 32/2. За свою работу он не получает никакого материального вознаграждения. Обобщая ключевые элементы его мандата, можно выделить следующие пять основных направлений: осуществление международно-правовых документов с выявлением позитивной практики и имеющихся пробелов; повышение информированности о проблеме насилия и дискриминации в увязке с их первопричинами; взаимодействие, консультации и сотрудничество с государствами и другими заинтересованными сторонами; выявление множественных, взаимопересекающихся и особо тяжелых форм насилия и дискриминации; а также поддержка международного сотрудничества и связанные с этим функции по содействию национальным усилиям. Указанные элементы Независимый эксперт проанализировал в своем первом докладе; в настоящий доклад включена свежая информация, дополняющая этот анализ.

7. Для лучшего понимания вопросов практической реализации мандата Независимого эксперта полезно сделать ряд предварительных замечаний, прежде всего по поводу часто употребляемого сокращения «ЛГБТ», которое непосредственно связано с этим мандатом. Оно обозначает лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров. Термин «интерсексуал», которому в сокращении соответствует буква «И», согласно недавно сформулированному определению означает «лиц, имеющих от рождения физиологические признаки, отличные как от мужских, так и от женских». Следует отметить, что интерсексуальность не является сексуальной ориентацией или гендерной идентичностью и что проблемы интерсексуалов носят иной характер¹.

8. Во-вторых, Независимый эксперт полностью осознает присущие его мандату чувствительные аспекты. Эффективные действия на этом направлении должны опираться на международно-правовые нормы в области прав человека и быть нацелены на борьбу с насилием и дискриминацией. Речь здесь не идет об утверждении каких-либо новых прав. Соответственно, деятельность Независимого эксперта направлена на то, чтобы устанавливать контакты с широким кругом заинтересованных сторон, открывать двери, наводить мосты и создавать возможности для конструктивных перемен.

9. В-третьих, Независимый эксперт отдает себе отчет в том, что проблема сексуальной ориентации и гендерной идентичности увязана с позицией различных ветвей власти на национальном и международном уровнях. Так, внутри многих стран может существовать довольно широкий диапазон точек зрения, когда судебные или законодательные органы выступают с более прогрессивных позиций, чем исполнительная власть, или наоборот, что открывает возможности для пересмотра национальных положений, не соответствующих международным стандартам. Различия в подходах разных ветвей власти более подробно проиллюстрированы ниже (см. таблицу в разделе IV). В докладе говорится также о необходимости предоставить больший простор для деятельности энергичного гражданского общества, национальных правозащитных учреждений и правозащитников. Собственно говоря, потребность в эффективных сдержках и противовесах, предупреждающих злоупотребление властью и

¹ Материал, представленный Независимому эксперту организацией «Глобальная кампания за равноправие трансгендеров» (<https://transactivists.org/>).

обеспечивающих соблюдение международного права прав человека, предполагает наличие разнообразных процессов и механизмов, функционирующих в соответствии с международным правом.

10. В-четвертых, именно потому, что очень многие проблемы, охватываемые данным мандатом, затрагивают целый ряд секторов и профессий, крайне важно трактовать обсуждаемые вопросы более широко, расширяя тем самым горизонты сотрудничества. Так, для предотвращения насилия и дискриминации в медицинском контексте необходимы преобразования в сфере здравоохранения и науки. Там, где в прошлом определенные явления рассматривались как патология, что потенциально или фактически оборачивалось позором и унижением, теперь наблюдается движение в сторону депатологизации и дестигматизации сексуальной ориентации и гендерной идентичности, при должном понимании необходимости обеспечить всем и каждому доступ к полному набору высококачественных медицинских услуг. В тех случаях, когда проблема связана с трудоустройством, сегодня ощущается необходимость все более тесного взаимодействия с деловыми кругами. Там, где возникают вопросы вероисповедания и религии, важно дополнять соблюдение международных стандартов налаживанием диалога с духовными лидерами/активистами и межконфессиональным сотрудничеством. Там, где стоит задача остановить разжигание ненависти и подстрекательство к насилию, важнейшим фактором становится все более широкое распространение социальных сетей и внимание, уделяемое в них правам человека.

11. В-пятых, необходимо учитывать специфику каждой страны. Положение ЛГБТИ не везде одинаково; картина в целом носит неоднородный характер. В одной из стран, например, трансгендерам (трансам) не разрешено переоформлять личные документы (такие, как свидетельства о рождении или удостоверения личности) для регистрации самостоятельно определенной ими для себя гендерной принадлежности без выполнения жестоких и унижительных требований, включая принудительные хирургические операции, стерилизацию, медицинское освидетельствование или расторжение брака. Непризнание статуса этих лиц обрекает их на всевозможные невзгоды: травлю начиная с раннего возраста, сексуальные посягательства, насмешки и издевательское отношение в повседневных жизненных ситуациях в, том числе при прохождении пограничного контроля, обращении в учреждения и пользовании другими услугами. Однако в той же стране однополые отношения не запрещены законом, а общество вполне открыто для геев, лесбиянок и бисексуалов. При всем разнообразии существующих ситуаций следует подчеркнуть, что права человека должны защищаться для всех без каких-либо различий.

12. В-шестых, можно с удовлетворением констатировать, что тема сексуальной ориентации и гендерной идентичности прочно заняла свое место в повестке дня Организации Объединенных Наций и признана в качестве законного направления для согласованных действий на глобальном уровне. Хотя плюрализм мнений всегда имеет право на существование, всеобщим императивом является твердое противодействие насилию и дискриминации. Этот императив подкрепляется всеохватывающим обещанием, что никто не будет забыт, провозглашенным в преамбуле резолюции 70/1 Генеральной Ассамблеи от 25 сентября 2015 года, озаглавленной "Преобразование нашего мира: Повестка дня в области устойчивого развития на период до 2030 года".

IV. Основные события

13. В настоящем разделе освещаются события последних месяцев, прежде всего в плане борьбы с насилием и дискриминацией на международном и национальном уровнях, взаимопересечения проблематики сексуальной ориентации и гендерной идентичности с другими вопросами, включая проблемы детей и молодежи, а также усилий НЭ по налаживанию диалога и поддержке международного сотрудничества и сотрудничества внутри стран. Об имеющейся позитивной практике и недостатках говорится в разделах V и VI, посвященных, соответственно, декриминализации и антидискриминационным мерам.

A. Прогрессивное развитие законодательства и практики в области прав человека на международном и национальном уровнях

14. Право на свободу от дискриминации закреплено в статье 2 Всеобщей декларации прав человека и во всех международных договорах о правах человека. Проблемы сексуальной ориентации и гендерной идентичности рассматриваются органами по надзору за соблюдением правозащитных договоров в процессе их взаимодействия с государствами; многими из них, включая органы, учрежденные в рамках Международного пакта о гражданских и политических правах, Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, Конвенции о правах ребенка, Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и Конвенции о правах инвалидов, изданы замечания общего порядка, где прямо упоминается о сексуальной ориентации и гендерной идентичности. На этот незыблемый международно-правовой фундамент и опирается мандат Независимого эксперта.

15. Из более недавних документов можно упомянуть соображения, принятые в 2017 году Комитетом по правам человека по делу *Дж. против Австралии*, в которых Комитет поддержал просьбу состоящего в браке трансгендера о выдаче свидетельства о рождении с правильным указанием гендерной идентичности, укрепив тем самым право на свободу от дискриминации, а также право на неприкосновенность частной жизни и создание семьи².

16. Все страны принимают участие в универсальном периодическом обзоре, проводимом Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека, и так или иначе взаимодействуют с одной или несколькими специальными процедурами. Проблеме сексуальной ориентации и гендерной идентичности в рамках этих механизмов уделяется значительное внимание, особенно под углом зрения борьбы с насилием и дискриминацией. Вызывает удовлетворение тот факт, что в общей сложности 113 государств — членов Организации Объединенных Наций во всех регионах мира добровольно приняли для себя хотя бы одну из сформулированных в контексте универсального периодического обзора рекомендаций, касающихся насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности.

17. Свой конструктивный вклад вносят также инициативы региональных организаций. Положения, утверждающие право на свободу от дискриминации, направленные на защиту человеческой жизни от насилия и способные тем са-

² См. сообщение №2172/2012, *G v. Australia*, соображения, принятые 17 марта 2017 года.

мым повысить защищенность людей в том, что касается их сексуальной ориентации и гендерной идентичности, приняты в рамках Европейской системы прав человека, Межамериканской системы прав человека, Африканской системы прав человека, Арабской хартии прав человека и Декларации прав человека Ассоциации государств Юго-Восточной Азии (АСЕАН). В 2017 году Европейский суд по правам человека вынес важное решение о том, что насильственная стерилизация (в частности, применительно к трансгендерам, добывающимся от государства признания их гендерной самоидентификации) является нарушением прав человека³; в решении по другому делу было установлено, что принятый в одной из стран закон об ограничениях свободы слова, связанных с сексуальной ориентацией, противоречит Конвенции о защите прав человека и основных свобод⁴.

18. Вклад Межамериканской системы в борьбу с насилием и дискриминацией многообразен. Помимо внушительного набора правозащитных деклараций и конвенций, а также деятельности Межамериканского суда по правам человека и Межамериканской комиссии по правам человека, в этой системе назначен региональный докладчик, непосредственно занимающийся проблемами ЛГБТИ. Идеями равенства и отказа от насилия проникнута и резолюция 275 Африканской комиссии по правам человека и народов, озаглавленная «Защита от насилия и других нарушений прав человека по признаку реальной или вменяемой сексуальной ориентации или гендерной идентичности»⁵.

19. На состоявшемся в 2017 году совещании национальных правозащитных учреждений стран африканского региона была сформулирована аналогичная прогрессивная точка зрения. Её участники отметили, что обойти вопросы религии в Африке невозможно. Ни один инклюзивный и эволюционный процесс, независимо от его характера, не может протекать без заметного участия религиозных лидеров. Национальные правозащитные учреждения могут налаживать контакты с действующим руководством религиозных общин и религиозными организациями, выступающими за права всех людей. Их конструктивные голоса свидетельствуют об имеющихся возможностях для дальнейшего продвижения⁶.

20. К числу позитивных сдвигов, отмеченных за последнее время на национальном уровне, можно отнести принятие в Канаде нового закона (Закон С-16), распространяющего на трансгендеров установленные канадским законодательством гарантии прав человека, включая защиту от ненавистнических высказываний⁷, а также инициативы по легализации однополых браков в Германии⁸ и в китайской провинции Тайвань⁹. В Индии Министерство питьевой воды и санитарии издало в апреле 2017 года руководящие принципы, согласно которым во всех штатах страны трансгендерам следует разрешить «пользоваться комму-

³ *A.P., Garçon and Nicot v. France*, European Court of Human Rights (6 April 2017).

⁴ *Bayev and others v. Russia*, European Court of Human Rights (20 June 2017).

⁵ Принята на пятьдесят пятой очередной сессии Комиссии, проходившей в Луанде с 28 апреля по 12 мая 2014 года. См. по адресу: www.achpr.org/sessions/55th/resolutions/275/.

⁶ Network of African National Human Rights Institutions, *Report of the Face to Face Workshop for Staff of National Human Rights Institutions on Sexual Orientation, Gender Identity and Human Rights* (Nairobi, 2017), pp. 7 and 10. Размещено по адресу: www.nanhri.org/2017/05/11/workshop-report-sogi-and-human-rights-for-the-staff-of-african-nhris/.

⁷ Размещено по адресу: www.parl.ca/DocumentViewer/en/42-1/bill/C-16/royal-assent.

⁸ Timothy Jones, “Germany’s Bundestag passes bill on same-sex marriage”, *Deutsche Welle*, 30 June 2017. Размещено по адресу: www.dw.com/en/germanys-bundestag-passes-bill-on-same-sex-marriage/a-39483785.

⁹ J.R. Wu, “Taiwan court rules in favour of same-sex marriage, first in Asia”, *Reuters*, 24 May 2017. Размещено по адресу: www.reuters.com/article/us-taiwan-lgbt-marriage-idUSKBN18KOUN.

нальными и общественными туалетами для лиц одного или другого пола по своему выбору»¹⁰, а министерством здравоохранения опубликована брошюра для подростков, разъясняющая, что влечение к лицам своего пола представляет собой нормальное явление¹¹. В Перу с 1 января 2017 года принята новая учебная программа, где в число обязательных для изучения тем включены сексуальные и репродуктивные права, вопросы прерывания беременности, сексуальной ориентации и гендерной идентичности, а в новой редакции основных правил недопущения травли в ученической среде, которая действует в Японии с марта 2017 года, прямо говорится о защите учащихся, принадлежащих к сексуальным и гендерным меньшинствам¹². Кроме того, в 2017 году было предпринято несколько инициатив по запрещению так называемой «конверсионной терапии» — в частности, в китайской провинции Тайвань¹³, штате Виктория (Австралия)¹⁴ и штате Калифорния (Соединенные Штаты Америки)¹⁵.

В. Пересечение проблем сексуальной ориентации и гендерной идентичности с другими проблемами насилия и дискриминации

21. Связь сексуальной ориентации и гендерной идентичности с такими проблемами, как расизм, нищета, миграция, инвалидность и т.д., подчеркивалась в первом докладе Независимого эксперта. Особую озабоченность в данном контексте вызывает положение детей и юношества под углом зрения гендерного многообразия. Так, по случаю проведения 17 мая 2017 года Международного дня борьбы с гомофобией, трансфобией и бифобией Независимый эксперт вместе с рядом договорных органов и специальных процедур Организации Объединенных Наций по правам человека, а также региональных механизмов выступили с заявлением, в котором призвали к защите детей и подростков с трансгендерной и иной гендерной идентичностью. Главный смысл этого общечеловеческого послания выражен в следующем пассаже:

«Призываем государства принять и осуществлять эффективные меры по запрету насилия и антидискриминационные законы, относящиеся гендерную идентичность и ее выражение — как фактические, так и мнимые — а также сексуальную ориентацию к числу признаков, дискриминация по которым запрещена; разработать учебные программы и пособия, имеющие инклюзивный характер, обеспечивать соответствующую подготовку и поддержку преподавателей и другого персонала учебных заведе-

¹⁰ Dipak K. Dash, “US dithers but India aids third gender with bathroom bill”, *Times of India*, 5 April 2017. Размещено по адресу: <http://timesofindia.indiatimes.com/india/ensure-toilet-access-to-3rd-gender-centre-tells-states/articleshow/58018540.cms>.

¹¹ Abantika Ghosh, “Same-sex attraction is OK, boys can cry, girl’s no means no”, *Indian Express*, 21 February 2017. Размещено по адресу: <http://indianexpress.com/article/india/same-sex-attraction-is-ok-boys-can-cry-girls-no-means-no-health-ministry-sex-education-4535410/>.

¹² Human Rights Watch, “Japan: anti-bullying policy to protect LGBT students” (24 March 2017). Размещено по адресу: <https://www.hrw.org/news/2017/03/24/japan-anti-bullying-policy-protect-lgbt-students>.

¹³ Chang Ming-hsuan and Kuo Chung-han, “Conversion therapy to be prohibited by regulation”, *Focus Taiwan News Channel*. Размещено по адресу: <http://focustaiwan.tw/news/asoc/201701020016.aspx>.

¹⁴ Victoria, Australia, *Health Complaints Bill 2016*. Размещено по адресу: [www.legislation.vic.gov.au/domino/Web_Notes/LDMS/PubPDocs_Arch.nsf/5da7442d8f61e92bca256de50013d008/CA257CCA00177A46CA257F54007D8E3C/\\$FILE/581059exil.pdf](http://www.legislation.vic.gov.au/domino/Web_Notes/LDMS/PubPDocs_Arch.nsf/5da7442d8f61e92bca256de50013d008/CA257CCA00177A46CA257F54007D8E3C/$FILE/581059exil.pdf).

¹⁵ Greg Stohr, “Gay-conversion therapy ban survives as Supreme Court rejects appeal”, *Bloomberg*, 1 May 2017. Размещено по адресу: <https://www.bloomberg.com/politics/articles/2017-05-01/gay-conversion-therapy-ban-survives-as-high-court-rejects-appeal>.

ний, организовать программы просвещения и поддержки для родителей, создать условия для безопасного и недискриминационного доступа в туалеты и вести разъяснительную работу, направленную на воспитание уважительного и участливого отношения к гендерной идентичности.

...

С другой стороны, само существование законов или подзаконных актов, криминализирующих гендерное самовыражение, в том числе путем преследования за «трансвестизм» или «имитацию противоположного пола» и других подобных положений дискриминационного характера ущемляет свободу и безопасность этих молодых людей и способствует созданию атмосферы, при которой ненавистнические высказывания, насилие и дискриминация считаются допустимыми и не влекут наказания.

В таких условиях криминализация и повсеместная дискриминация оборачиваются отказом в медицинском обслуживании, включая безопасные процедуры гендерно-аффирмативной терапии, и лишением доступа к информации и соответствующим услугам. Патологизация трансгендеров и лиц иной гендерной принадлежности, т.е. объявление людей больными на основании гендерной идентичности и ее выражения, была в прошлом и по сей день остается одной из первопричин нарушения их прав человека.

Вновь обращаемся к государствам с призывом отказаться от криминализации и патологизации идентичности трансгендеров и лиц иной гендерной принадлежности, а также ее выражения, в том числе применительно к трансгендерной молодежи, ввести запрет на «конверсионную терапию» и воздерживаться от принятия новых законов об уголовном преследовании и патологизирующих медицинских классификаций, в том числе в контексте предстоящего пересмотра Международной классификации заболеваний. Призываем государства также предоставлять равноправный доступ к медицинскому обслуживанию и к гендерно-аффирмативным процедурам для тех, кто в них нуждается»¹⁶.

22. Независимый эксперт также получал из различных источников сообщения о тяжелом положении детей и подростков, подвергающихся насилию и дискриминации, в том числе в форме травли в семье и школе¹⁷. Поднимались и многие другие вопросы, заслуживающие дополнительного внимания — от дискриминационных законов, регулирующих согласие на вступление в половые контакты, до проблем доступа к информации, конверсионной терапии, прав детей-трансгендеров, детей-интерсексуалов и детей однополых пар, а также доступа к правосудию¹⁸.

¹⁶ См. “Embrace diversity and protect trans and gender diverse children and adolescents”, International Day against Homophobia, Transphobia and Biphobia, 17 May 2017. Размещено по адресу: www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=21622.

¹⁷ Материал, представленный Независимому эксперту Форумом АСЕАН по вопросам сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения и Коалицией гражданского общества в поддержку Конвенции о правах ребенка.

¹⁸ Материал, представленный Независимому эксперту Международной сетью по правам ребенка.

С. Диалог и сотрудничество Независимого эксперта с заинтересованными сторонами

23. Со времени представления своего первого доклада Независимый эксперт принял участие в ряде конференций, консультаций и связанных с этим мероприятий. Так, в начале 2017 года он участвовал в проходившей в Нью-Йорке конференции на тему о роли деловых кругов в обеспечении учета сексуальной ориентации и гендерной идентичности в политике и практике частных компаний, отслеживаемого с помощью индекса гендерного равенства и поощряемого различными премиями за образцовые результаты. К числу показателей результативности относятся наличие в компаниях конкретных директив, регламентирующих отношение к сексуальной ориентации и гендерной идентичности в руководящих эшелонах и в коллективе в целом, в сочетании с мерами по воспитанию взаимного уважения и механизмами защиты на случай дискриминации. Независимый эксперт подчеркивал важность создания для работников необходимых стимулов наряду с механизмами ответственности, а также донесения идей недискриминации до всех участников производственно-сбытовой цепи и взаимодействия с малыми предприятиями, которые зачастую теснее всего контактируют с широкими слоями населения, особенно в развивающихся странах. Создание на месте работы недискриминационной обстановки, при которой и администрация, и персонал ощущают свою принадлежность к коллективу и вовлеченность в общее дело, способно принести значительные социально-экономические дивиденды и помогает выстраивать взаимоувязанную систему позитивных ценностных ориентиров на разных уровнях, от глобального до местного.

24. Независимый эксперт участвовал в одном из занятий семинара для правозащитников в Маниле, где познакомил слушателей с каналами обращения за правовой защитой и возмещением ущерба через специальные процедуры Организации Объединенных Наций. Он присутствовал на ряде европейских мероприятий в Брюсселе, приуроченных к Международному дню борьбы с гомофобией, трансфобией и бифобией, в ходе которых призывал к принятию стратегических мер по искоренению насилия и дискриминации, включая учет прав человека при разработке законов, политики и программ, защиту прав в судебном порядке, обеспечение доступности соответствующих механизмов и должностных лиц, выделение ресурсов, просветительскую работу и мониторинг, сбор и обработку данных, процедуры подотчетности, а также развитие сетевых контактов и мобилизацию усилий для проведения в странах реформ, позволяющих достичь международных стандартов. В ходе очередной сессии Совета по правам человека в марте 2017 года он принял участие в экспертной дискуссии, посвященной проблемам трансгендеров, психическому здоровью и правам человека, высказавшись за более тесное взаимодействие с сектором здравоохранения, особенно по таким вопросам, как конверсионная терапия, принудительная стерилизация, медицинская диагностика и консультации, учитывая возможную взаимосвязь всех этих вопросов с проблемой насилия и дискриминации, а также за всестороннюю охрану здоровья для всех и каждого. В рамках параллельного мероприятия, организованного одной из неправительственных организаций, он оказал содействие в ознакомлении правозащитников из нескольких регионов мира с проблематикой сексуальной ориентации и гендерной идентичности.

25. Независимый эксперт подчеркивает ключевую роль гражданского общества и правозащитников и необходимость более эффективных действий по их защите от угроз и репрессий. Внимания заслуживает документ, направленный

в начале этого года Совету по правам человека рядом неправительственных организаций, в котором они, в частности, призывают государства:

а) пересмотреть и отменить все законы и директивы, прямо или косвенно приводящие к уголовному преследованию, стигматизации и дискриминации защитников ЛГБТИ;

б) обеспечить защиту правозащитников, занимающихся проблемами сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения, а также половых признаков (СОГИВПП), от любого насилия, угроз, мести, фактической или юридической дискриминации, давления или любых иных произвольных действий государственных или негосударственных субъектов в связи с правозащитной деятельностью этих лиц;

с) ликвидировать препятствия, мешающие полноценному признанию, регистрации и/или аккредитации организаций, занимающихся поддержкой и защитой прав человека в интересах лиц с различной сексуальной ориентацией, гендерной идентичностью, формами ее выражения и половыми признаками на национальном, региональном и международном уровнях;

д) предоставить организациям, занимающимся вопросами сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения, а также половых признаков, возможность привлекать, получать и использовать финансовые и иные ресурсы частных лиц, ассоциаций, фондов и иных организаций гражданского общества, иностранных правительств и учреждений по оказанию помощи, частного сектора, Организации Объединенных Наций и других структур¹⁹.

26. Совместное обращение неправительственных организаций (см. пункт 25) созвучно призывам, которые уже адресовали государствам различные структуры и региональные органы Организации Объединенных Наций²⁰. Весьма от радно, что вопросы сексуальной ориентации и гендерной идентичности уже находятся в поле зрения программ Организации Объединенных Наций в различных районах мира. Активная работа по тематике сексуальной ориентации и гендерной идентичности продолжается по линии УВКПЧ; скоро выйдет в свет новое издание публикации «Рожденные свободными и равными»²¹. Поддержка, которую УВКПЧ оказывает взаимодействию международных и региональных правозащитных механизмов, сыграла ключевую роль в организации совещания представителей Межамериканской и Африканской систем в 2015 году; можно надеяться, что в будущем это взаимодействие продолжит укрепляться и, быть может, распространится на Арабскую систему, систему АСЕАН и другие инициативы азиатских стран и, в частности, государств Южной Азии, с использованием опыта других региональных систем. В дополнительном охвате и мерах

¹⁹ Совместное письменное заявление неправительственных организаций, май 2017 года (A/HRC/35/NGO/119).

²⁰ См., например, A/70/217; A/HRC/7/14/Add.1, A/HRC/10/12, A/HRC/13/22 и Add.3, A/HRC/14/23/Add.1 и Add.2, A/HRC/16/44, A/HRC/17/27/Add.1, A/HRC/26/29 и A/HRC/34/52; резолюцию 376 (LX) 2017 Африканской комиссии по правам человека и народов (размещена по адресу www.achpr.org/sessions/60th/resolutions/376/); резолюцию AG/RES. 2908 (XLVII-O/17) Генеральной ассамблеи Организации американских государств; а также Совместное заявление по случаю Международного дня против гомофобии и трансфобии 17 мая 2014 года (www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=14602&LangID=).

²¹ См. Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights, (OHCHR), *Born Free and Equal: Sexual Orientation and Gender Identity in International Human Rights Law* (HR/PUB/12/06); а также OHCHR, *Living Free and Equal: What States are Doing to Tackle Violence and Discrimination against Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender and Intersex People* (HR/PUB/16/3).

по созданию потенциала нуждаются различные регионы мира, включая Центральную и Северную Азию и острова Тихого океана. В целях сбора дополнительных данных и анализа текущего положения проводится целый ряд исследований²².

27. Независимый эксперт также поддерживает контакт с новоучрежденной Коалицией за равноправие в составе 35 государств, которая стремится наладить связи с широким кругом партнеров на базе основополагающих принципов равенства, универсальности, международного права прав человека и развития открытого, уважительного и конструктивного диалога и сотрудничества со всеми заинтересованными сторонами.

28. Далее в настоящем докладе рассматриваются определяющие факторы, тесно взаимосвязанные с насилием и дискриминацией. Особое внимание уделяется двум из них, которые представлены ниже. Остальные определяющие факторы, включая свежую информацию, поступившую от заинтересованных сторон, станут темой последующих докладов Независимого эксперта в 2018 году.

V. Декриминализация однополых отношений по взаимному согласию, а также гендерной идентичности (включая также гендерное самовыражение)

29. За последние 20 лет шаги по отмене уголовной ответственности за однополые отношения между совершеннолетними по взаимному согласию были предприняты примерно в 25 странах всех регионов мира. Самые недавние инициативы по декриминализации имели место в Белизе, Мозамбике, Науру, Палау, Сан-Томе и Принсипи и Сейшельских Островах. В некоторых странах путь к декриминализации был открыт вынесением прецедентных судебных решений по конкретным делам, тогда как в других уголовная ответственность за однополые отношения была отменена решениями парламента и/или исполнительной власти в процессе пересмотра уголовных кодексов.

30. Тем не менее, несмотря на общемировую тенденцию к декриминализации однополых отношений по взаимному согласию, пережитки прошлого встречаются повсеместно²³. Уголовная ответственность за однополые отношения до сих пор предусмотрена более чем в 70 странах²⁴, прежде всего для геев, муж-

²² См., например, материал, представленный Независимому эксперту Программой развития Организации Объединенных Наций (ПРООН) и Международной организацией труда (МОТ): “Working as LGBTI in Asia: study on employment discrimination based on sexual orientation, gender identity and intersex status in China, the Philippines and Thailand” (Bangkok, готовится к печати); материал, представленный Независимому эксперту Структурой Организации Объединенных Наций по вопросам гендерного равенства и расширения прав и возможностей женщин («ООН-женщины»); доклад о контекстном анализе ситуации с правами лесбиянок, геев, бисексуалов, трансгендеров, интерсексуалов и лиц нетрадиционной ориентации во Вьетнаме, представленный Независимому эксперту Институтом социологических, экономических и экологических исследований (Вьетнам); а также материал, представленный Независимому эксперту федерацией организаций ЛГБТ «ЦКД-Нидерланды».

²³ См. ОНЧР, *Living Free and Equal* (HR/PUB/16/3), со ссылкой на исследование Achim Hildebrandt, “Routes to decriminalization: a comparative analysis of the legalization of same-sex acts”, *Sexualities*, vol. 17, chap. 3 (2004).

²⁴ В некоторых нормативных положениях однополые отношения не упоминаются прямо; вместо этого используются расплывчатые, не имеющие четкого определения понятия наподобие «актов, противных природе».

чин-бисексуалов и других мужчин, вступающих в половые контакты с лицами своего пола²⁵. Не менее чем в 40 из вышеупомянутых стран уголовно наказуемыми также являются однополые отношения между лесбиянками, бисексуальными женщинами и другими женщинами, вступающими в половые контакты с лицами своего пола. В целом ряде стран Африки и Азии в качестве наказания может применяться смертная казнь. В частности, в четырех из них она применяется на территории всего государства, а еще в двух — на территории отдельных провинций; в двух государствах смертная казнь практикуется негосударственными субъектами, а еще в пяти странах она формально предусмотрена, но не применяется²⁶.

31. Законы нескольких стран прямо предусматривают уголовное преследование трансгендеров за их гендерную идентичность или ее выражение. В одних странах преступлением считается так называемый «трансвестизм», во многих других — иные формы гендерной идентичности и ее выражения. Законодательные положения на этот счет зачастую сформулированы туманно, из-за чего в отношении трансгендеров совершаются различные нарушения прав человека, включая произвольные аресты и заключение под стражу.

32. Криминализация однополых отношений между совершеннолетними по взаимному согласию противоречит международно-правовым обязательствам государств, включая обязательство защищать неприкосновенность частной жизни и гарантировать свободу от дискриминации²⁷. Подобные нарушения имеют место даже в случаях, когда закон не применяется на практике²⁸. Аресты и задержания на основании сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения следует по определению рассматривать как произвольные²⁹. Смертная казнь за преступления, связанные с гомосексуальностью, является нарушением права на жизнь, так как не отвечает квалификационному критерию статьи 6 Международного пакта о гражданских и политических правах, согласно которой эта мера наказания может применяться лишь за «наиболее тяжкие преступления». Уголовная ответственность за однополые отношения также способствует стигматизации, узаконивает предрассудки и подвергает людей опасности насилия в семейной и институциональной среде, а также других нарушений прав человека, таких как преступления на почве ненависти, угрозы жизни и применение пыток. Все такие положения должны быть отменены³⁰.

33. Как отмечается в некоторых поступивших материалах, законы и политика, предусматривающие уголовное преследование за однополые отношения и гендерную идентичность, в частности в связи с ее выражением, прямо ведут к насилию и дискриминации и являются составной частью среды, порождающей

²⁵ См. Aengus Carroll and Lucas Ramón Mendos, *State-Sponsored Homophobia*, 12th ed. (International Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender and Intersex Association (ILGA), May 2017). Свои материалы Независимому эксперту представила также организация «Хьюман райтс уотч».

²⁶ См. Carroll and Mendos, *State-Sponsored Homophobia*.

²⁷ См. Human Rights Committee, Communication No. 488/1992, *Toonen v. Australia*, соображения, принятые 31 марта 1994 года, и (CCPR/C/ETH/CO/1). Данная позиция не раз подтверждалась договорными органами и мандатариями специальных процедур Организации Объединенных Наций по правам человека.

²⁸ См. *Toonen v. Australia*.

²⁹ См. также Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014) о свободе и личной неприкосновенности.

³⁰ См. также OHCHR, *Living Free and Equal* (HR/PUB/16/3); UNAIDS, *The Gap Report* (Geneva, 2014); и Transgender Europe, *Trans Respect versus Transphobia*. Карты см. по адресу: <http://transrespect.org/en/>.

эти явления. Кроме того, такие законы и политика тормозят усилия по профилактике и ограничению распространения ВИЧ-инфекции³¹. Напротив, политика и практика открытости помогают преодолеть дискриминацию и способствуют достижению Целей устойчивого развития³².

34. Существуют и другие виды законодательства и политики, носящие более опосредованный характер, применение которых также может иметь негативные последствия для определенных групп или лиц в связи с их сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью. К ним относятся законы об общественной морали, охране здоровья и безопасности граждан, а также некоторые акты местного уголовного законодательства. Например, женщины-трансгендеры часто подвергаются преследованию и привлекаются к ответственности на основании законов, криминализирующих оказание сексуальных услуг или запрещающих «бродяжничество»³³. Не менее серьезными последствиями чревато строгое применение различных религиозных законов.

35. Следует отметить, что ряде стран, где существуют негативные законы такого рода, эти законы не применяются или мало применяются на практике. Хотя уже одно это можно считать шагом к смягчению ситуации, само наличие таких законов способствует формированию стереотипов и предрассудков, создает питательную среду для вымогательства, преследований, множественных и взаимопереплетающихся фобий, а также других форм насилия и дискриминации, а также противоречит международным нормам и стандартам в области прав человека. Поэтому за пересмотр таких негативных законов следует выступать со всей решительностью.

36. С другой стороны, может существовать необходимость в противодействии насилию и дискриминации, например, в форме ненавистнических преступлений и разжигания ненависти, средствами уголовного законодательства, отвечающего международным стандартам. Ситуация в странах является различной в зависимости от того, существуют ли в них уголовная ответственность за однополые сексуальные отношения³⁴. Однако защита от подстрекательства к ненависти необходима во всех государствах, включая те, где однополые отношения не преследуются по закону³⁵. В одном из своих будущих докладов Независимый эксперт планирует в более общем плане рассмотреть взаимосвязь между уголовным правом, сопутствующим ему законодательством, сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью.

37. Приводимая ниже таблица иллюстрирует недавние конструктивные сдвиги в ряде стран, где удалось внести изменения в противоречившие международным стандартам законы о запрете сексуальных отношений между лицами одного пола.

³¹ Материал, представленный Независимому эксперту Глобальным форумом ВИЧ-инфицированных мужчин, поддерживающих половые контакты с мужчинами (США).

³² Материал, представленный Независимому эксперту организацией «Майлдмей» (Кения).

³³ См. например UNAIDS, *The Gap Report*, и OHCHR, *Living Free and Equal*.

³⁴ Материал, представленный Независимому эксперту Камерунским фондом борьбы со СПИДом и Национальным наблюдательным центром по правам ЛГБТИ и их защитников (Камерун).

³⁵ Материал, представленный Независимому эксперту ассоциацией «Гиестарт» (Армения).

38. Особый интерес представляют системы сдержек и противовесов на национальном уровне, рассматриваемые под углом зрения потенциальной роли различных ветвей государственной власти как инициаторов процесса реформ. Наряду с этим нельзя недооценивать и важную роль неправительственных организаций, правозащитников и независимых национальных правозащитных учреждений.

Примеры пересмотра законодательных положений об уголовной ответственности за однополые отношения по взаимному согласию, 2012–2016 годы

<i>Год проведения реформ</i>	<i>Страна</i>	<i>Прежний закон</i>	<i>Инициаторы реформы</i>	<i>Действующий закон/ ситуация на данный момент</i>
2012	Лесото	Согласно статье 185(5) Закона от 1939 года об уголовном процессе и доказательствах в уголовном судопроизводстве, любое лицо, обвиняемое в содомии или насильственных действиях с умыслом на совершение содомии, может быть при наличии фактических доказательств признано виновным в посягательстве на половую или физическую неприкосновенность. Кроме того, согласно данному закону «содомия» включена в перечень преступлений, арест за которые допускается при отсутствии ордера.	Парламент 2 января 2012 года парламент принял Закон об уголовном кодексе 2010 года, содержащий поправки к прежнему уголовному кодексу (действует с 9 марта 2012 года).	Из нового уголовного кодекса изъяты упоминания о содомии
2014	Палау	Статья 2803 главы 28 («Половые преступления») раздела 17 Свода законов Палау от 1990 года гласит, что любое лицо, умышленно нарушившее закон, вступив противозаконным способом в половое сношение с лицом того же или противоположного пола, или любым способом совершившее плотское совокупление с животным, признается виновным с содомии и по вынесении обвинительного приговора подлежит лишению свободы на срок до 10 лет; при этом в понятие «содомия» входит любая часть того, что ранее именовалось «гнусным и омерзительным преступлением против природы».	Парламент и президент Новый уголовный кодекс, принятый в апреле 2014 года	Новый уголовный кодекс не содержит каких-либо запретов на сексуальные действия, совершаемые лицами одного пола по взаимному согласию

Год про- ведения реформ	Страна	Прежний закон	Инициаторы реформы	Действующий закон/ ситуация на данный момент
2015	Мозамбик	Статьи 70 и 71 колониального уголовного кодекса 1886 года. Статья 70 содержит перечень охранительных мер В статье 71 говорится о применении охранительных мер к лицам, систематически предающимся противоестественным порокам.	Парламент и президент 11 июля 2014 года парламентом был единогласно принят Закон 35/2014, заменивший собой уголовный кодекс 1886 года. Новый уголовный кодекс вступил в силу 29 июня 2015 года.	Новый уголовный кодекс не содержит упоминаний о «противоестественных пороках»
2016	Сейшельские Острова	Статья 151 Уголовного кодекса 1955 года гласила, что любое лицо, а) вступившее с другим лицом в половое сношение противоестественным способом или б) ступившее в половое сношение с животным или с) позволившее лицу мужского пола вступить с ним или с ней в половое сношение противоестественным способом, виновно в преступлении и подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок, составляющий 14 лет.	Парламент и президент 15 мая 2016 года парламент принял Закон 2016 года о поправке к Уголовному кодексу, который был 1 июня 2016 года подписан президентом. Законопроект о поправке был внесен спустя три месяца после того, как президент публично объявил о намерении своего правительства выступить с инициативой отмены статьи 151 во исполнение данного страной в 2011 году Рабочей группе по универсальному периодическому обзору обязательства о декриминализации гомосексуального поведения .	Законом 2016 года о внесении поправки в Уголовный кодекс были отменены пункты (а) и (с) статьи 151
	Белиз	Согласно статье 53 прежней редакции Уголовного кодекса, любое лицо, вступающее в противоестественное половое сношение с другим лицом или с животным, наказывается лишением свободы на срок, составляющий 10 лет.	Верховный суд В решении, вынесенном в августе 2016 года по делу <i>Калейб Ороско против Генеральной прокуратуры Белиза</i> , Верховный суд признал статью 53 Уголовного кодекса Белиза неконституционной.	В пункте 99 своего решения Верховный суд распорядился добавить к статье 53 (глава 101) Уголовного кодекса следующую фразу «Настоящая статья не распространяется на половые акты, совершаемые по обоюдному согласию и в частном порядке лицами, достигшими совершеннолетия».

Источник: данные исследования, проведенного Независимым экспертом в сотрудничестве с УВКПЧ.

39. В нескольких государствах также были предприняты шаги по освобождению трансгендеров от уголовной ответственности за их гендерную идентичность или ее выражение. Так, в 2013 году при пересмотре Уголовного кодекса Самоа из него были исключены положения об «имперсонации женщины», на основании которых трансгендеры и «фафафини» подвергались аресту и штрафам.

40. Из следующих материалов, представленных Независимому эксперту за последнее время, могут быть извлечены конструктивные уроки. Национальные правозащитные учреждения играют ключевую роль в кампаниях за отмену дискриминационных законов во всех регионах мира. Например, Азиатско-Тихоокеанский форум национальных правозащитных учреждений использует сетевые контакты и работу по созданию потенциала для освещения проблем сексуальной ориентации и гендерной идентичности; при Форуме функционирует консультативный совет юристов, помогающих ему аргументированно выступать за декриминализацию сексуальных отношений между лицами одного пола по взаимному согласию³⁶.

41. Австралийская комиссия по правам человека отмечает, что однополые отношения между совершеннолетними по взаимному согласию никогда не попадали под федеральное уголовное законодательство, однако квалифицировались в прошлом как уголовное преступление во всех штатах и территориях страны. В 1994 году федеральным парламентом был принят Закон 1994 года о правах человека, касающихся сексуального поведения, согласно которому сексуальные действия, если они совершаются только лицами, достигшими совершеннолетия, по взаимному согласию и в частном порядке, не могут в рамках какого-либо законодательного акта Содружества, штата или территории служить основанием для произвольного вмешательства в частную жизнь в том смысле, который вкладывается в это понятие согласно статье 17 Международного пакта о гражданских и политических правах³⁷.

42. Комиссия по правам человека Малайзии указывает, что, учитывая чувствительный характер вопросов, связанных с правами ЛГБТИ в Малайзии, она решила подходить к ним поэтапно. В августе 2010 года она организовала встречу с представителями ряда исламских общин, стремясь лучше понять отношение мусульман к ЛГБТИ, причины чувствительной реакции и характер бытующих в исламской среде взглядов на такую практику ЛГБТИ, как однополые сексуальные контакты, трансвестизм, подражание лицам противоположного пола и изменение пола. Обсуждалось также применение к ЛГБТИ принципов недискриминации, закрепленных в федеральной Конституции. За этой встречей в 2011 году последовала дискуссия за круглым столом, участники которой затронули ряд проблем сексуальных меньшинств, включая необходимость их защиты от насилия при помощи юридических и иных гарантий и компенсационных механизмов, необходимость признания прав трансгендеров и создания благоприятных условий для их реализации, а также необходимость пересмотра соответствующих законодательных актов во избежание дискриминации – например, путем обозначения в пункте 2 статьи 8 федеральной Конституции³⁸ сексуальной ориентации и гендерной идентичности как не допускающих какой-либо дискриминации.

³⁶ Материал, представленный Независимому эксперту Азиатско-Тихоокеанским форумом.

³⁷ Материал, представленный Независимому эксперту Национальной комиссией по правам человека Австралии.

³⁸ Материал, представленный Независимому эксперту Комиссией по правам человека Малайзии.

43. Комиссия по правам человека Новой Зеландии отмечает, что уголовная ответственность за однополые сексуальные контакты между совершеннолетними по взаимному согласию была отменена в Новой Зеландии 31 год назад с принятием Закона 1986 года о реформировании законодательства о гомосексуализме. Не является уголовно наказуемым и гендерное многообразие, так как в Новой Зеландии отсутствуют так называемые «законы о трансвестизме», по которым могло бы преследоваться гендерное самовыражение³⁹.

44. Национальное правозащитное учреждение Кипра сообщает, что уголовная ответственность за однополые отношения по взаимному согласию отменена в стране с 1998 года. При этом отмечается, что отношение общества к сексуальной ориентации и гендерной идентичности остается консервативным, однако благодаря систематически публикуемым докладам учреждения, а также реагированию на индивидуальные обращения и участию в парламентских дискуссиях по данной теме, в ряде ключевых областей наметились позитивные сдвиги. К ним относятся юридическое признание однополых отношений (Закон 2015 года о гражданском союзе), санкции за ненавистнические высказывания в адрес гомосексуалистов и трансгендеров (Закон 87(I) 2015 года о поправках к Уголовному кодексу) и преступления на почве ненависти (при которых наличие гомофобных или трансфобных мотивов признается отягчающим обстоятельством, см. Закон 31(I) 2010 года о поправках к Уголовному кодексу)⁴⁰.

45. В материалах, представленных Независимому эксперту организациями гражданского общества, также говорится о важных достижениях и нерешенных проблемах. Неправительственная организация, сообщающая о положении дел в Китае, отмечает внесение изменений в статью о «хулиганских действиях», под которую ранее попадали однополые контакты между мужчинами, и указывает на отсутствие в стране положений, криминализующих гендерную идентичность⁴¹. Нерешенные вопросы остаются в связи с применением законодательства, например в таких областях, как трудоустройство, и в частности применительно к трансгендерам.

46. В Африке, несмотря на то, что однополые сексуальные отношения влекут уголовную ответственность в 33 из 54 стран этого континента — причем многие негативные законы подобного рода достались в наследство от колониальной эпохи — следует отметить и некоторые конструктивные тенденции. В пунктах 1 и 3 статьи 9 временной Конституции Южной Африки сексуальная ориентация прямо упомянута в числе признаков, дискриминация по которым запрещена. В решении по резонансному делу Камфера судья Ян Фарлам отменил обвинительный приговор мужчине, который, по его собственному признанию, вступил в добровольную половую связь с другим мужчиной. Сразу после этого Конституционный суд вынес решение по иску Национальной коалиции за равноправие геев и лесбиянок и другого истца к министру юстиции и соответчикам, согласно которому действовавшие в Южной Африке законы о «содомии» были признаны неконституционными. Отменяя уголовную ответственность за содомию, суд указал, что запрет на половые контакты между гомосексуальными мужчинами нарушает их равноправие. Среди других позитивных сдвигов в Африке заслуживает упоминания пересмотр Уголовного кодекса Кабо-Верде в редакции 2004 года, из которого были исключены преступления, связанные с сексуальными действиями между лицами одного пола⁴², а также декриминали-

³⁹ Материал, представленный Независимому эксперту Комиссией по правам человека Новой Зеландии.

⁴⁰ Материал, представленный Независимому эксперту национальным правозащитным учреждением Кипра.

⁴¹ Материал, представленный Независимому эксперту Китаем.

⁴² Материал, представленный Независимому эксперту Центром по правам человека при

зация сексуальных отношений в Сан-Томе и Принсипи в 2014 году. Особенно отродно отметить принятие в ряде африканских стран законодательства, прямо запрещающего дискриминацию по признаку сексуальной ориентации, и исключение дискриминационных положений из действующих законов о трудоустройстве, как это было сделано на Сейшельских Островах в 2006 году, в Мозамбике в 2007 году, на Маврикии в 2008 году и в Ботсване в 2010 году. В ряде стран Африки, расположенных к югу от Сахары, включая Буркина-Фасо, Габон, Демократическую Республику Конго, Конго, Кот-д'Ивуар, Мадагаскар, Мали, Нигер, Руанду и Центральноафриканскую Республику, однополые сексуальные отношения между совершеннолетними никогда не преследовались по закону⁴³.

47. В Кении организации гражданского общества рекомендовали властям принять ряд мер, включая немедленную отмену пунктов (а) и (с) статьи 162 и статьи 165 Уголовного кодекса, принятие законодательства об уголовной ответственности за ненавистнические высказывания и подстрекательство к насилию на почве сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения, немедленный запрет принудительных обследований анального отверстия и преследование любых лиц, подозреваемых в совершении актов насилия, включая подстрекательство к насилию, на почве сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения, по всей строгости закона⁴⁴.

48. Весьма полезная информация об уголовном преследовании за трансвестизм и других законах, негативно отражающихся на правах человека трансгендеров, содержится в материалах, представленных одной из неправительственных организаций, которая подчеркивает, что криминализация чревата тяжкими последствиями для трансгендеров и лиц иной гендерной идентичности. Эта организация привет «трансвестизма». Однако существует и множество других форм уголовного преследования за гендерную идентичность и ее выражение, включая положения об «имперсонации», а также непоследовательное или несправедливое применение законов о попрошайничестве, ВИЧ-инфекции, сексуальных услугах, нарушении покоя граждан и правил поведения в общественных местах, имеющее репрессивный эффект по отношению к трансгендерам и прежде всего к мужчинам, изменившим свой пол на женский. В странах, где существует всеобщая воинская обязанность, женщины-трансгендеры, не имевшие возможности перерегистрировать свои гендерные реквизиты, а также трансгендеры-мужчины рискуют столкнуться в этой связи с юридическими или экономическими осложнениями. Фактически трансгендеры могут подпадать под законы об уголовной ответственности за однополые связи вне зависимости от наличия у них подобных связей. Во многих странах трансгендерные женщины воспринимаются как мужчины, а трансгендерные мужчины — как женщины, в результате чего женщина-трансгендер с партнером мужского пола и мужчина-трансгендер с партнером женского пола также попадают в категорию лиц, преследуемых за однополые контакты. Одновременно те же законы и политика направлены против трансгендеров, принадлежащих к числу геев, лесбиянок и бисексуалов. Кроме того, трансгендеры часто подвергаются преследованию за выражение своей гендерной идентичности, так как по ней принято судить об их сексуальной ориентации⁴⁵.

юридическом факультете Университета Претории.

⁴³ Там же.

⁴⁴ Материалы, представленные Независимому эксперту Комиссией по правам человека Кении, Национальной комиссией по правам человека геев и лесбиянок, Африканской сетью по проблемам подростков и молодежи, Коалицией геев и лесбиянок Кении и Восточноафриканской сетью по охране здоровья и защите интересов трансгендеров.

⁴⁵ Материал, представленный Независимому эксперту организацией «Глобальная кампания

VI. Эффективные меры борьбы с дискриминацией

49. Хотя права человека изначально присущи каждому и предполагают защиту для всех людей без исключения, лица, чья фактическая или кажущаяся сексуальная ориентация либо гендерная идентичность отличается от бытующих в данном обществе представлений о сексуальной ориентации и гендерной идентичности, порой подвергаются насилию и дискриминации, а нарушения их прав во многих случаях приобретают повсеместный характер.

50. Обеспечить таким лицам возможность пользоваться правами человека во всей их полноте — задача на длительную перспективу, решение которой начинается в семье и продолжается в системе образования, на работе и за ее пределами. Дискриминация также существует в различных взаимопересекающихся формах. При этом многие страны все еще страдают от отсутствия или недостатка антидискриминационных мер, что создает питательную среду для насилия и дискриминации. Отсюда вытекает потребность в эффективных мерах борьбы с дискриминацией в публичной и частной сферах, которые должны носить всеобъемлющий характер, т. е. быть не только формальными, но и содержательными, приниматься не только де-юре, но и де-факто и сопровождаться созданием в обществе атмосферы открытости, понимания и уважения к сексуальному и гендерному многообразию.

51. В нескольких странах отмечаются позитивные сдвиги в части принятия законов и иных мер, обеспечивающих учет сексуальной ориентации и гендерной идентичности как неотъемлемой составляющей права на свободу от дискриминации и права на равенство перед законом. Антидискриминационное законодательство может различаться по форме и объему⁴⁶. Так, вопросы сексуальной ориентации и гендерной идентичности могут прямо регулироваться конституцией, как это имеет место в Эквадоре после конституционной реформы 2008 года⁴⁷. В 1996 году Южная Африка стала первой страной, включившей в свою конституцию положение о защите от дискриминации по признаку сексуальной ориентации, а в Конституции Фиджи, принятой в 2013 году, сексуальная ориентация, гендерная идентичность и ее выражение были впервые в мире прямо обозначены как подлежащие защите. Непосредственный запрет на дискриминацию как по признаку сексуальной ориентации, так и по признаку гендерной идентичности пока содержится в конституциях лишь двух стран — Многонационального Государства Боливия и Мальты. Есть страны, где действуют общие законы о недискриминации, подобные закону Таиланда о гендерном равенстве, в котором используется понятие «сексуального самовыражения», охватывающее как гендерную идентичность, так и формы ее выражения. Законодательные положения могут формулироваться и более конкретно, гарантируя защиту сексуальной ориентации и гендерной идентичности в таких ключевых сферах, как трудоустройство, образование, здравоохранение, обеспечение жильем, товарами и услугами, наследование, признание родственных связей, семейное право и иммиграционные правила. Эффективное антидискриминационное законодательство должно предусматривать действенные меры по расследованию предполагаемых нарушений, правовой защите потерпевших и привлечению виновных к ответственности⁴⁸.

за равноправие трансгендеров” (<https://transactivists.org/>).

⁴⁶ См. Aengus Carroll and Lucas Ramón Mendos, *State-Sponsored Homophobia*, 12th ed. (International Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender and Intersex Association (ILGA), May 2017).

⁴⁷ Материал, представленный Независимому эксперту Общественным центром по наблюдению за положением ЛГБТИ (Эквадор).

⁴⁸ См. OHCHR, *Living Free and Equal* (HR/PUB/16/3).

52. Несмотря на известные достижения, сделать предстоит еще многое, особенно в плане принятия мер по защите от дискриминации по признаку гендерной идентичности и ее выражения: об этом говорит тот факт, что из общего числа стран, где действуют юридические гарантии от дискриминации, трансгендерная идентичность непосредственно включена в число признаков, дискриминация по которым запрещается⁴⁹, лишь менее чем в половине из этих стран. При этом разве что в некоторых из них запрет на дискриминацию охватывает все сферы жизни: отдельные законы не распространяются на частный сектор, другие просто не исполняются надлежащим образом.

53. В ответах на запрос, который Независимый эксперт в 2017 году направил заинтересованным сторонам с целью сбора информации, приводятся следующие примеры:

a) действующий в Швеции закон о дискриминации запрещает ее и по признаку сексуальной ориентации, и гендерной идентичности (наряду с другими). За соблюдением этого закона и ряда положений Уголовного кодекса, запрещающих гомофобные и дискриминационные высказывания, следит омбудсмен по вопросам равноправия⁵⁰. Если мотив преступления связан с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, это признается отягчающим обстоятельством и влечет более суровое наказание. На обсуждении находится новый законопроект о более надежной защите трансгендеров от ненавистнических высказываний и преступлений на почве ненависти, регулирующий также вопросы неприкосновенности частной жизни;

b) о диапазоне существующих возможностей можно судить на примере правовой системы Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии. Принятые в 2003 году Правила обеспечения равноправия при приеме на работу (в части сексуальной ориентации) запрещают дискриминацию по этому признаку в вопросах трудоустройства. Положения о сексуальной ориентации, принятые в 2007 году в дополнение к Закону о равенстве, поставили под запрет дискриминацию на этом основании при получении доступа к товарам, объектам и услугам, образованию, жилью и государственным службам. Затем, согласно Закону о равенстве в редакции 2010 года, «сексуальная ориентация» была включена в общий перечень характеристик, подлежащих защите;

c) Комиссия по правам человека Филиппин отмечает ряд важных шагов, предпринятых в стране на муниципальном уровне. В дополнение к демократической Конституции, принятие которой в 1987 году стало эпохальным событием, и Хартии прав женщин в стране принят целый ряд нормативных актов о защите от дискриминации⁵¹. Например, муниципальный совет филиппинского города Кесон-сити издал постановление, запрещающее дискриминацию по признаку сексуальной ориентации, гендерной идентичности и ее выражения;

d) омбудсмен Многонационального Государства Боливия сообщает о действующих в стране конституционных положениях о сексуальной ориентации и гендерной идентичности и целом ряде местных подзаконных актов на эту тему⁵². Комиссия по равным возможностям Гонконга (Китай), напротив,

⁴⁹ Основано на данных, приводимых в публикации *Trans Respect versus Transphobia, Transgender Europe* (2016). В 26 из 55 обследованных стран/территорий, где предусмотрены юридические гарантии от дискриминации, такие гарантии непосредственно распространяются на трансгендеров. Размещено по адресу: <http://transrespect.org/en/map/anti-discrimination/?submap=trans-identities-explicitly-included>.

⁵⁰ Материал, представленный Независимому эксперту Швецией.

⁵¹ Материал, представленный Независимому эксперту Комиссией по правам человека Филиппин.

⁵² Материал, представленный Независимому эксперту омбудсменом Многонационального

отмечает отсутствие на сегодняшний день всеобъемлющего антидискриминационного законодательства, гарантирующего правовую защиту ЛГБТИ от дискриминации по признаку сексуальной ориентации, гендерной идентичности и интерсексуальности⁵³;

е) Национальная комиссия по правам человека Мексики указывает, что наличие мотива ненависти к лицам определенной сексуальной ориентации или гендерной идентичности при совершении преступлений считается отягчающим обстоятельством и может повлечь более суровое наказание. Вопросы, связанные с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью, могут также подпадать под действующий закон о насилии в отношении женщин. В стране издан ряд инструкций, призванных помочь органам власти участливо подходить к ситуациям, затрагивающим сексуальную ориентацию и гендерную идентичность; такая инструкция, в частности, выпущена Верховным судом для работников судебной системы, включая судей и прокуроров⁵⁴;

ф) В Германии принят закон о борьбе с дискриминацией, в том числе по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Акцент делается на том, чтобы преступления на почве ненависти к лицам той или иной сексуальной ориентации наказывались согласно положениям Уголовного кодекса. Сейчас в стране разрабатывается национальный план борьбы с расизмом, охватывающий также проблемы трансфобии и гомофобии⁵⁵. В дополнение к нему готовится новый закон о компенсации лицам, понесшим во времена «Третьего рейха» наказание за однополые сексуальные отношения по взаимному согласию;

г) Греция сообщает о принятых антидискриминационных мерах, включая введение уголовных санкций за преступления на почве ненависти и ненавистнические высказывания, связанные с сексуальной ориентацией и гендерной идентичностью⁵⁶. Сейчас они дополнены новым законом о юридическом признании гражданского партнерства для однополых пар, а также отменой статьи 347 Уголовного кодекса, повышавшей возраст согласия для гомосексуальных актов между мужчинами;

h) Швейцария указывает, что ее Конституция содержит положение о запрете всех форм дискриминации, в том числе по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Гражданское партнерство официально признается с 2007 года. Пересмотренный в 2016 году Закон об усыновлении открывает возможность усыновления детей однополыми парами. В этой связи разрешается также смена имени⁵⁷;

и) Словакия, подчеркивая отсутствие уголовного преследования за однополые сексуальные отношения, отмечает при этом, что ее Конституция устанавливает принцип всеобщего равноправия и что в стране также принята национальная стратегия поощрения прав человека⁵⁸. Словения ссылается на принятый в 2016 году новый Закон о защите от дискриминации, который, в частности, охватывает сексуальную ориентацию, сексуальную идентичность и сексуальное самовыражение. Вопросы сексуальной ориентации учитываются

Государства Боливия.

⁵³ Материал, представленный Независимому эксперту Комиссией по равным возможностям Гонконга, Китай.

⁵⁴ Материал, представленный Независимому эксперту Национальной комиссией по правам человека Мексики.

⁵⁵ Материал, представленный Независимому эксперту Германией.

⁵⁶ Материал, представленный Независимому эксперту Грецией.

⁵⁷ Материал, представленный Независимому эксперту Швейцарией.

⁵⁸ Материал, представленный Независимому эксперту Словацкой Республикой.

также в Законе о трудовых отношениях⁵⁹. Польша обращает внимание на положения как гражданского, так и уголовного права⁶⁰. Закон 2010 года о борьбе с дискриминацией учитывает проблемы сексуальной ориентации, тогда как Уголовный кодекс предусматривает ответственность за подстрекательство к ненависти и насилию, в том числе по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности. Сходные цели преследуют трудовое законодательство, национальная программа обеспечения равноправия и работа по сбору данных;

j) Испания отмечает, что положения о недискриминации включены в целый ряд нормативных актов регионального уровня, дополняемых положениями об уголовной ответственности за преступления на почве ненависти. В стране существуют механизмы для регистрации инцидентов, связанных с ненавистническими настроениями, специальные подразделения прокуратуры по этим вопросам и инструкция для полицейских, касающаяся преступлений на почве ненависти и дискриминации⁶¹;

k) по сообщению одного из источников, в Украине в 2015 году были отозваны законопроекты, основанные на «традиционных семейных ценностях», по образцу так называемого «Закона о запрете пропаганды гомосексуализма»; действующий правовой режим стал более благоприятным в плане сексуальной ориентации и гендерной идентичности;

l) отмечая наличие в уголовном законодательстве норм, затрагивающих сексуальную ориентацию, неправительственный источник в Пакистане приводит данные, свидетельствующие об изменении ситуации в стране, включая такие меры властей, связанные с вопросами гендерной идентичности, как формирование общенациональной целевой группы при федеральном омбудсмене и разработка Национальной комиссией по правам человека совместно с трансгендерным сообществом политики по вопросам защиты трансгендеров и интерсексуалов⁶²;

m) индийская неправительственная организация акцентирует внимание на ключевой роли судебных органов в вопросах, касающихся сексуальной ориентации и гендерной идентичности, сообщая о вынесенном Верховным судом 15 апреля 2014 года прецедентном решении по иску Национального управления по юридическим услугам (НУЮУ) против Индийского союза, касавшемуся уважения гендерной идентичности; данное решение было принято в момент, и без того нелегкий для затронутого им сообщества, еще не оправившегося от разочарования, вызванного решением того же суда по делу *Кумар Каушал* против *фонда Наз* в котором суд согласился с применением статьи 377 (об уголовной ответственности за однополые отношения). Решение по иску НУЮУ крайне важно для сохранения вопроса об основополагающих конституционных правах данного сообщества в поле зрения юристов и законодателей⁶³;

n) одна из неправительственных организаций отмечает, что принятый в Колумбии в 2008 году закон о насилии в отношении женщин распространяется на случаи насилия по отношению к лесбиянкам и бисексуальным женщинам⁶⁴. Эта тема также пересекается с проблемами конфликтов и реституции земель и

⁵⁹ Материал, представленный Независимому эксперту Словенией.

⁶⁰ Материал, представленный Независимому эксперту Польшей.

⁶¹ Материал, представленный Независимому эксперту Испании.

⁶² Материал, представленный Независимому эксперту организацией «Здесь и сейчас» (Пакистан).

⁶³ Материал, представленный Независимому эксперту Форумом законодательных альтернатив (Индия).

⁶⁴ Материал, представленный Независимому эксперту организацией «Колумбия диверса» (Колумбия).

мерами противодействия расизму. Позитивной приметой времени стала легализация в Латинской Америке гражданских союзов и/или однополых браков: браки между лицами одного пола легализованы во многих странах, включая Аргентину, Бразилию, Колумбию, Мексику и Уругвай⁶⁵;

о) как отмечает неправительственная организация из Перу, в 2016 году Конституционный суд этой страны способствовал нормализации положения трансгендеров, подчеркнув, что их состояние не является патологическим и что права человека должны уважаться на основе всеобщего равенства и без дискриминации⁶⁶;

р) неправительственная организация из Соединенного Королевства напоминает об истории принятия в этой стране законодательства об однополых браках и Закона о равноправии. Последний, однако, не полностью достиг своей цели: источник указывает на затруднения, возникающие в связи с используемым в этом законе термином «изменение пола». Так, многие считают, что трансгендерная идентичность предполагает хирургическую операцию по изменению своего пола на противоположный; подобный вывод можно сделать из определения, приводимого в Законе. Необходимость защиты трансгендеров от дискриминации и их право на равенство не зависят и не должны зависеть от медицинских процедур изменения пола⁶⁷;

с) Австралийская комиссия по правам человека сообщает о том, что согласно Закону № 98 от 2013 года в Закон 1984 года о сексуальной дискриминации были внесены изменения, в том числе касающиеся защиты от дискриминации по признаку сексуальной ориентации, гендерной идентичности, интерсексуальности и семейного положения в таких областях, как трудоустройство, образование, доступ к товарам, услугам и объектам, за некоторыми исключениями, предусмотренными для добровольных объединений, религиозных организаций, учебных заведений, учрежденных религиозными общинами, и спортивных организаций. Невзирая на решимость правительства добиться отмены этих исключений, Комиссия отмечает, что между Законом о сексуальной дискриминации и нормативными актами штатов и территорий сохраняется немало существенных и вызывающих тревогу расхождений, особенно в вопросах борьбы с дискриминацией и создания равных возможностей⁶⁸;

г) в материале, представленном омбудсменом по правам человека Гватемалы, подчеркивается необходимость более непосредственного нормативно-правового регулирования вопросов сексуальной ориентации и гендерной идентичности, а также принятия мер по борьбе с насилием в данной стране⁶⁹. На широкомасштабное применение насилия настойчиво обращают внимание источники из числа неправительственных организаций⁷⁰. Применение действующего в странах антидискриминационного законодательства может быть затруд-

⁶⁵ В Мексике решение Верховного суда открывает путь к признанию их законности во всех субъектах федерации, однако оно не имеет прямого действия и требует принятия аналогичных решений на уровне отдельных штатов.

⁶⁶ Материал, представленный Независимому эксперту организацией «ПРОМСЕКС» (Перу).

⁶⁷ Материалы, представленные Независимому эксперту организацией «Гэлоп и Стоунуолл», Соединенное Королевство.

⁶⁸ Материал, представленный Независимому эксперту Комиссией по правам человека Австралии.

⁶⁹ Материал, представленный Независимому эксперту Генеральной прокуратурой Гватемалы.

⁷⁰ Материалы, представленные Независимому эксперту организациями «ОАСИС» (Гватемала), «ХИВОС» (Гватемала) и «Международный форум по борьбе с безнаказанностью» (Гватемала).

нено также из-за низкого уровня юридической грамотности населения и недостаточного доступа к правосудию⁷¹.

54. Независимый эксперт отмечает, что деятельность представителей ЛГБТИ на различных постах и в разных профессиональных сферах может вести к формированию ролевых моделей, помогающих преодолеть стереотипы и предрассудки. Заслуживает изучения, в частности, вопрос о том, сколько представителей ЛГБТИ в той или иной стране было принято на работу в судебные органы или полицию, поскольку это может быть одним из показателей достигнутого социально-экономического эффекта. Сколько, например, трансгендеров назначено на судебские должности?

VII. Выводы и рекомендации

55. Настоящий доклад подготовлен в развитие первого доклада, представленного Независимым экспертом в апреле 2017 года. В нем рассматривается ход событий за последнее время, в частности в плане эволюции правовых норм и практики в области прав человека на международном и национальном уровнях, взаимопересечения проблем сексуальной ориентации и гендерной идентичности с другими вопросами, касающимися насилия и дискриминации, а также диалога и сотрудничества между Независимым экспертом и заинтересованными сторонами.

56. Особое внимание с точки зрения профилактики и прекращения насилия и дискриминации при этом уделяется двум из определяющих факторов, перечисленных в первом докладе Независимого эксперта: декриминализации однополых отношений, гендерной идентичности и ее выражения и эффективным мерам борьбы с дискриминацией. В последующих докладах, которые будут подготовлены в 2018 году, Независимый эксперт детально рассмотрит проблемы юридического признания гендерной идентичности, дестигматизации в увязке с депатологизацией, социокультурной открытости, а также развития информационно-просветительской работы и поощрения эмоционального сопереживания.

57. В связи с первым из упомянутых выше определяющих факторов наибольшее сожаление вызывает тот факт, что в немалом числе стран за однополые отношения по взаимному согласию, а также за гендерную идентичность и ее выражение предусмотрена уголовная ответственность. Как было показано Независимым экспертом, конструктивные перемены в этом отношении возможны, и взаимодействие различных ветвей власти на национальном уровне при участии гражданского общества, неправительственных организаций и национальных правозащитных учреждений может стать движущей силой реформ, нацеленных на достижение международных стандартов.

58. В отношении второго фактора следует отметить, что антидискриминационные законы и политика могут принимать различные формы и носить как более общий, так и конкретный характер. Даже действующий закон нуждается в эффективном применении на практике, в связи с чем возникает необходимость в комплексном подходе, основанном на увязке законов и директив с чутким подходом к составлению программ, отстаиванию прав в судебном порядке (в сочетании со стратегической информа-

⁷¹ Материал, представленный Независимому эксперту участниками проекта «Равны перед законом» организации «Гражданские права и правосознание» (ГПП) (Многонациональное Государство Боливия).

ционно-разъяснительной работой и юридическим сопровождением), действенных и доступных механизмах защиты прав человека, выделении ресурсов, сборе информации и подготовке данных, просвещении и создании потенциала, привлечении виновных к ответственности и возмещении ущерба, причиненного потерпевшим, а также развитии сетевых контактов, мобилизации усилий и расширении участия в процессе реформ.

59. Изложенные ниже предварительные рекомендации рассчитаны на конструктивную реакцию целого ряда сторон, включая государства, во взаимодействии с другими заинтересованными участниками:

a) государствам, которые еще не сделали этого, рекомендуется ратифицировать основные международные договоры о правах человека и осуществлять их в полном объеме, в том числе в части уважения сексуальной ориентации и гендерной идентичности, во взаимодействии с другими партнерами. Следует настоятельно призвать государства к эффективному выполнению рекомендаций, вынесенных в ходе универсального периодического обзора, а также сформулированных в рамках договорных органов и специальных процедур Организации Объединенных Наций, в целях более надежной защиты от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности;

b) цели в области устойчивого развития открывают возможность положить конец насилию и дискриминации, в том числе по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, и эту возможность следует использовать сполна, с тем чтобы ни один человек, без каких бы то ни было различий или исключений, не оказался забыт. Эти цели также дают правительствам и другим сторонам повод для сбора данных и информации в дезагрегированной форме, что должно облегчить последующее планирование и распределение ресурсов;

c) необходимо развивать систему сдержек и противовесов, прежде всего на национальном уровне, во избежание злоупотребления властью и в интересах соблюдения прав человека. Государствам следует изучить возможность сотрудничества не только с органами исполнительной власти, но и с парламентами, судебными инстанциями и другими сторонами, способными содействовать анализу принимаемых в странах мер на предмет их соответствия международным стандартам прав человека;

d) государствам следует изучать возможности расширения сотрудничества с независимыми национальными правозащитными учреждениями, такими как национальные комиссии и уполномоченные по правам человека, в целях увязывания международных норм с национальными условиями. Эти учреждения нуждаются в поддержке как элементы системы сдержек и противовесов, позволяющие предупреждать и пресекать злоупотребления властью и нарушения прав человека, а также предоставляющие доступ к правосудию и средствам правовой защиты. Наряду с ними необходимы региональные системы и инициативы, способствующие усилению защиты от насилия и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности;

e) интересы правозащитной деятельности и создание остро необходимого простора для функционирования гражданского общества, включая неправительственные организации, а также группы и отдельных лиц, представляющих интересы лесбиянок, геев, бисексуалов, трансгендеров и интерсексуалов, требуют более эффективных государственных гарантий от вмешательства и репрессий со стороны тех государственных и негосударственных субъектов, чьи действия противоречат международным

стандартам в области прав человека. Сотрудничество с многочисленными сторонами, включая деловые круги, медицинское и научное сообщество, религиозные и конфессиональные группы и средства массовой информации, в том числе социальные сети, следует развивать на основе положений международного права, касающихся прав человека;

f) органы Организации Объединенных Наций, включая Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека и Генеральную Ассамблею, должны сыграть ключевую роль в привлечении внимания к проблеме насилия и дискриминации и ее решении посредством принятия комплексных мер, при надлежащем учете рекомендаций правозащитных механизмов Организации Объединенных Наций, включая Независимого эксперта, призванных служить стимулом к дальнейшим действиям. Работа Управления и местных структур Организации Объединенных Наций, занимающихся правами человека, имеет большое значение и должна быть усилена в тех странах и регионах, где остаются нерешенными серьезные задачи по защите прав человека. Эта работа должна подкрепляться каталитическими функциями страновых групп Организации Объединенных Наций и межучрежденческим сотрудничеством, с тем чтобы проблемы сексуальной ориентации и гендерной идентичности учитывались при разработке программ и в практической деятельности;

g) государствам следует реформировать законодательство, политику и практику, предусматривающие уголовное преследование за однополюе отношения, а также законы, криминализирующие гендерную идентичность трансгендеров и ее выражение, и другие расплывчато сформулированные законодательные акты, используемые для произвольного задержания и травли представителей сообщества ЛГБТИ. В ожидании таких реформ оптимальный подход состоит в том, чтобы воздерживаться от применения подобных негативных законов и политики. Это является лишь временной мерой и не подменяет собой необходимых реформ, которые следует проводить с должной эффективностью, руководствуясь международно-правовыми нормами в области прав человека. Государствам следует также провести обзор других законов, политики и практики, чреватых негативными последствиями для тех или иных лиц из-за их сексуальной ориентации и гендерной идентичности, включая законы об общественной нравственности/морали и местные виды практики, в сочетании с надлежащими реформами, направленными на достижение международных стандартов;

h) государствам крайне необходимо принимать эффективные меры по борьбе с дискриминацией — от законодательных актов до политических и иных инициатив, осуществляемых на комплексной основе при всестороннем учете прав человека. Критериями их эффективности являются наличие доступа к правосудию и доступных мер правовой защиты, стратегия превентивной разъяснительной работы с населением по тематике сексуальной ориентации и гендерной идентичности, а также инклюзивный подход, при котором каждый чувствует себя защищенным и никто не подвергается насилию или дискриминации;

i) государствам следует обеспечить проведение широким кругом заинтересованных сторон просветительских и информационных мероприятий по тематике сексуальной ориентации и гендерной идентичности, с тем чтобы с раннего возраста воспитывать в людях благожелательное отношение к многообразию, изначально присущему человеческой природе. Им также следует усилить работу по подготовке сотрудников правоохранительных органов и персонала, выполняющего смежные задачи, в том числе путем включения вопросов сексуальной ориентации и гендерной идентичности в

учебно-тренировочные программы, с тем чтобы эти лица с большим пониманием относились к сексуальному и гендерному многообразию;

60. Независимый эксперт заинтересован в том, чтобы последовательно взаимодействовать с широким кругом заинтересованных сторон на национальном, региональном и международном уровнях, добиваясь поддержки многообразия, пробуждая человечность в духе приверженности многостороннему подходу и международному праву и стремясь использовать каталитический эффект сотрудничества для достижения позитивных перемен.
