

УДК 347.6

<https://doi.org/10.33619/2414-2948/39/36>

РАЗЛИЧИЯ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СЕКСУАЛЬНЫХ МЕНЬШИНСТВ В ЕВРОПЕ И РОССИИ

©*Махмутова М. Р.*, Кубанский государственный аграрный университет
имени И. Т. Трубилина, г. Краснодар, Россия, mari.makhmutova.97@mail.ru
©*Черенков А. А.*, Кубанский государственный аграрный университет имени
И. Т. Трубилина, г. Краснодар, Россия

DIFFERENCES IN THE LEGAL REGULATION OF THE ACTIVITIES OF SEXUAL MINORITIES IN EUROPE AND RUSSIA

©*Makhmutova M.*, Kuban State Agrarian University named after I. T. Trubilina,
Krasnodar, Russia, mari.makhmutova.97@mail.ru
©*Cherenkov A.*, Kuban State Agrarian University named after I. T. Trubilina,
Krasnodar, Russia

Аннотация. Приведен сравнительный анализ положения сексуальных меньшинств и их юридические права в странах Европы, США и России, а также их различия, и отношение общества к представителям нетрадиционной ориентации. Кроме того, в статье была рассмотрена главная проблема современного общества — это неспособность людей воспринимать нетрадиционные отношения в военной службе, при трудоустройстве на работе и многое другое. Даже многие либеральные страны еще не до конца одобряют данный вид отношения. Многим однополым парам запрещено усыновление детей, а также существуют реальные проблемы в сфере наследственного права. В статье была рассмотрена проблема дискриминации данных отношений в России. В данной статье также была рассмотрена судебная практика, касающаяся занижения прав сексуальных меньшинств.

Abstract. This article provides a comparative analysis of the situation of sexual minorities and their legal rights in Europe, the USA and Russia, as well as their differences, and the attitude of society to people of non-traditional orientation. In addition, the article considered the main problem of modern society is the inability of people to perceive non-traditional relations in military service, in employment at work and much more. Even many liberal countries still do not fully approve of this kind of relationship. Many same-sex couples are prohibited from adopting children, and there are real problems in the field of inheritance law. The article addressed the problem of discrimination of these relations in Russia. This article also examined court practice regarding the underreporting of the rights of sexual minorities.

Ключевые слова: сексуальные меньшинства, гомосексуализм, юридические права, дискриминация.

Keywords: sexual minorities, homosexuality, legal rights, discrimination.

В настоящее время в российском законодательстве отсутствует положение о защите гомосексуализма от дискриминации или оскорблений. Во всех списках различных правовых отраслей, запрещающих дискриминацию, понятия сексуальной ориентации не существует. Основным закон Российской Федерации — Конституция Российской Федерации, содержится

в первой части статьи 19. «Все равны перед законом и судом». Часть 2 статьи 19 гласит, что «государство гарантирует равные права и свободы людей и граждан независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и служебного положения, места жительства, религиозных взглядов, убеждений, членства в общественных объединениях и других обстоятельств. Этнические, национальные, языковые или религиозные убеждения ограничивают любые формы гражданских прав. Таким образом, перечень оснований для запрещения дискриминации, содержащийся в Российской Конституции, является довольно обширным, но не исчерпывающим.

Понятие «сексуальной ориентации», хотя и не упоминается во второй части статьи 19, но, очевидно, относится к категории «другие обстоятельства».

В связи с этим неофициальная или признанная дискриминация Конституционного Суда Российской Федерации может быть осуждена Основным законом и относится к понятию «иные обстоятельства», но не является уголовным наказанием за его осуществление. В этой связи запрещение дискриминации по неофициальным признакам, включая «сексуальную ориентацию», можно распространить только на законодательном уровне, поскольку все правовые акты, принимаемые Российской Федерацией, должны соответствовать Конституции страны.

Дискриминация в повседневной жизни в правоохранительных органах или в различных областях остается безнаказанной, хотя теоретически она может быть признана судом нарушением части 1 Конституции России. Утверждает, что «Конституция Российской Федерации обладает высшей юридической силой, действует непосредственно и распространяется на территорию всей Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принятые Российской Федерацией, не должны противоречить Конституции Российской Федерации» (http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/).

В России гомосексуализм часто приводит к негативным оценкам светского и духовного общества. В начале 2004 года Русская Православная Церковь негативно отреагировала на признание некоторыми епархиями католической и протестантских церквей в США и Канаде однополых браков. Русская Православная Церковь в одностороннем порядке прервала все контакты с данными епархиями.

Российские религиозные лидеры активно комментируют расширение прав меньшинств в мире. Российские СМИ охотно публикуют на своих страницах в сети интернет и газетах гомофобные высказывания звезд эстрады и политиков. Это является неотъемлемой частью скандальной популярности бульварных изданий и таблоидов. Негативные высказывания о людях с нетрадиционным сексуальным поведением часто звучат из уст общественных деятелей — политиков, художников и писателей. Скрытыми остаются масштабы гомофобии в провинциальных СМИ.

Гомосексуалисты подвергаются прямой юридической дискриминации в области медицины: согласно указанию Министерства здравоохранения от 29 мая 1995 г, гомосексуализм является абсолютным противопоказанием к донорству.

Однополые пары не признаются в гражданском, семейном и административном праве. В Российской Федерации не существует законодательства об однополых партнерских отношениях. Российское законодательство прямо не запрещает однополые браки, но и не предусматривает возможность их заключения, однако в Семейном кодексе Российской Федерации подразумевается, что «брак» - это добровольный союз мужчины и женщины. [2; с. 588] При отсутствии нотариально заверенного завещания, оставшийся в живых партнер не наследует имущество умершего партнера. Совместное усыновление детей партнерами одного пола невозможно. Данный вопрос рассматривался ЕСПЧ в деле *Karner против*

Австрии, 2003 г. Существо дела заключалось в том, что заявитель (мужчина гомосексуальной ориентации) имел стабильные длительные отношения с мужчиной, который снимал квартиру, где они проживали совместно. Расходы на квартиру партнеры также делили между собой. После смерти партнера заявителя национальный суд отказал в признании права заявителя на продолжение аренды. Нормы национального законодательства признавали право на продолжение аренды за сожителями умерших арендаторов, однако национальный суд посчитал, что в момент принятия соответствующей правовой нормы (1974) законодатель не имел намерения признавать гомосексуальные отношения. ЕСПЧ отверг подобную трактовку и обнаружил нарушение ст. 8 и 14 Конвенции.

Формально с точки зрения Жилищного кодекса РФ, партнер может зарегистрироваться в квартире, в которой проживает другой партнер, тем не менее, на практике встречались случаи отказа в постоянной регистрации однополых партнеров на одной жилой площади на основании «отсутствия родства» между ними (хотя законодательство не предусматривает такого основания).

По сравнению с Российской Федерацией в Европе правовое регулирование положения сексуальных меньшинств имеет достаточно широкие полномочия. В резолюции, принятой Генеральной Ассамблеей, содержит ряд рекомендаций государств-членов Совета Европы по улучшению положения сексуальных меньшинств [2; с.51]. Среди мер, к которым призвала Ассамблея — устранение всякой дискриминации в отношении сексуальных меньшинств в национальном законодательстве, в том числе отмену судебного преследования за однополые отношения, если такая дискриминация осуществляется с согласия двух (или двух) взрослых партнеров. При этом Ассамблея призвала немедленно освободить из тюрем тех, кто попал туда за это дело.

Генеральная Ассамблея выступает против дискриминации в отношении сексуальной ориентации при приеме на государственную или иные службы, в том числе в армию и полицию. Странам также рекомендуется рассматривать преследование по поводу сексуальной ориентации как основание для предоставления политического убежища.

Среди стран, где наиболее уважают права гомосексуалистов и лесбиянок названы Чехия, Бельгия, Финляндия, Мальта, Франция, Нидерланды, Швеция и Швейцария.

Однако, при наличии достаточно широких прав, одним из наиболее чувствительных и деликатных вопросов в Европе остается право удочерения (или усыновления) детей одного однополыми парами. Это разрешено только в Нидерландах. Даже в таких либеральных странах, как Бельгия, Чехия и Швеция, это запрещено. Кроме того, следует отметить, что в большинстве стран-членов Совета Европы иммиграционная политика дискриминирует права лесбиянок и гомосексуалистов (http://info-farm.ru/alphabet_index/d/deklaraciya-oon-o-seksualnoj-orient.html). Только Бельгия, Великобритания, Германия, Дания, Исландия, Нидерланды, Норвегия, Финляндия и Швеция признают, что однополые отношения являются причиной для иммиграции. Большинство государств не признают преследование за сексуальную ориентацию обоснованной причиной для предоставления убежища. Правила воссоединения семьи и социального обеспечения, как правило, не распространяются на однополые отношения. Большинство государств-членов не выдают вид на жительство иностранным партнерам в рамках двусторонних партнерских отношений, что является серьезной проблемой для многих гомосексуалистов.

Стоит напомнить, что в Соединенных Штатах Америки положение, запрещающее представителям сексуальных меньшинств переселяться в США отменен в 1990 году.

В 2005 году Королевский флот Великобритании объявили о возможности призыва на службу гомосексуалистов. В США после своего избрания президент Клинтон немедленно

попытался использовать все свои законные полномочия для отмены закона о том, что лесбиянки и геи не имеют права служить в вооруженных силах США. Эта инициатива была неоднозначно воспринята в военных кругах и встретила сопротивление в Конгрессе США.

В результате принят компромисс — отказ от традиционного анкетирования новобранцев на предмет их сексуальной ориентации (https://www.coe.int/t/commissioner/Source/Genderidentity_ru.pdf).

Эта политика не запрещает гомосексуалистам служить в армии, но предполагается, что они могут служить только до того момента, пока не будет раскрыта их сексуальная ориентация или до вступления в гомосексуальные отношения.

Ежегодно около 600 человек увольняются из вооруженных сил США из-за гомогендерной сексуальной ориентации. С 1993 года около 10 000 военнослужащих-гомосексуалистов были уволены. Всего же около 1 миллиона гомосексуалистов прошли службу в армии [3; с. 24].

Во многих других странах гомосексуалисты и лесбиянки имеют право служить в вооруженных силах.

Однако в Израиле категорическое отношение к гомосексуалистам на военной службе. Там призывают всех мальчиков и девочек старше 18 лет. Мужчины служат 3 года, а девочки - 1 год 9 месяцев. На законных основаниях не берут в армию только в следующих случаях: по религиозным мотивам, а также гомосексуалистов и наркоманов [3; с.45].

Постановлением Правительства Российской Федерации утверждено от 25 февраля 2003 № 123 «Положение о военно-врачебной экспертизе», которое устанавливает процедуры медицинского осмотра персонала, проходящего военную службу в России, и перечень заболеваний, несовместимых с военной службой. Согласно этому юридическому документу, гомосексуализм считается психологическим барьером для прохождения службы в армии. Все дела, касающиеся данного вопроса, были рассмотрены по заявлениям граждан Великобритании (дело *Smith и Grady против Великобритании*, 1999 г., дело *LustigPrean и Beckett против Великобритании*, 1999 г., дело *Beck, Copp и Bazeley против Великобритании*, 2002 г., дело *Perkins против Великобритании*, 2002 г.). Все заявления были основаны на сходных обстоятельствах. Заявители служили в армии, характеризовались положительно, однако после получения информации об их гомосексуальности и проведения соответствующего расследования (включающего детальные интервью с заявителями, их родственниками, партнерами и иными лицами) все они были освобождены от исполнения обязанностей. ЕСПЧ обнаружил в подобных действиях властей нарушения ст. 8 и 13 Конвенции. Показательно при этом, что после вынесения ряда решений политика против гомосексуалов в вооруженных силах Великобритании была отменена, а гомосексуалам разрешили служить в армии (дело *Brown против Великобритании*, 2003 г.).

Наиболее значимым недостатком российской законодательной базы следует признать отсутствие законодательного запрета дискриминации на основании сексуальной ориентации в различных отраслях права (прежде всего в уголовном и трудовом), что создает предпосылки для нарушений прав и случаев дискриминации гомосексуалистов в самых различных сферах. Вместе с тем, в правоприменительной практике имеются проблемы, которые требуют всестороннего анализа и решения [4; с. 652].

Итак, подытоживая данную статью, можно выделить ряд отличий между многими европейскими странами и Россией.

В Российской Федерации этот вопрос очень категоричен. Люди, нетрадиционной сексуальной ориентации, не только критикуются обществом, но и менее защищены

юридически. Во многих нормативно-правовых документах отсутствует понятие «сексуальное партнерство».

В Европе и Северной Америке (США, Канада) не только отменили многие формы дискриминации, но также приняты законы, защищающие права людей с нетрадиционной ориентацией. Например, законодательно закреплены однополые отношения и даже права на усыновление (удочерение), если существует риск преследования по признаку сексуальной ориентации, это считается основанием для предоставления убежища. Но, тем не менее, ряд вопросов еще остается нерешенным. В некоторых европейских странах гомосексуальные отношения между совершеннолетними лицами по взаимному согласию наказуемы тюремным заключением, причем возраст согласия для гомосексуальных партнеров выше, чем для гетеросексуальных пар. Гомосексуалисты часто подвергаются дискриминации или насилию в школе или на улице. Их расценивают как угрозу остальному обществу, как будто существует опасность распространения гомосексуализма, если она будет признана. Хотя трудовое законодательство прямо не налагает ограничений на гомосексуалистов, на практике гомосексуалисты иногда не могут осуществлять право на труд, также существуют необоснованные ограничения на службу гомосексуалистов в вооруженных силах.

Источники:

1. Конституция Российской Федерации 12.12.1993 г.
2. Декларация ООН о сексуальной ориентации и гендерной принадлежности. 18 декабря 2008 г.
3. Джокьякартские принципы (принципы применения международно-правовых норм о правах человека в отношении сексуальной ориентации и гендерной идентичности. 2016 г.

Список литературы:

1. Кудрявцева Л. В., Бурлаченко М. А. Однополые браки как одна из коллизийно - правовых проблем брака и семьи // Аллея науки. 2018. Т. 3. № 9 (25). С. 588.
2. Понкин И. В., Кузнецов М. Н., Михалева Н. А. Доклад о праве на критическую оценку гомосексуализма и о законных ограничениях навязывания гомосексуализма. 21 июня 2017.
3. Кириченко А. А. Международные стандарты в области прав человека и недискриминации по признакам сексуальной ориентации и гендерной идентичности. М: Московская Хельсинская группа, 2015.
4. Кудрявцева Л. В. О проблемных вопросах правового регулирования, связанных с лишением и ограничением родителей в родительских правах // В сборнике: научное обеспечение агропромышленного комплекса сборник статей по материалам 72-й научно-практической конференции преподавателей по итогам НИР. за 2016 г.. 2017. С. 652.

References:

1. Kudryavtseva, L. V., Burlachenko, M. A. (2018). Odnopolnye braki kak odna iz kollizionno - pravovykh problem braka i sem'i. *Alleya nauki*, 3(9(25)). 588.
2. Ponkin, I. V., Kuznetsov, M. N., & Mikhaleva, N. A. (2017). Doklad o prave na kriticheskuyu otsenku gomoseksualizma i o zakonnykh ogranicheniyakh navyazyvaniya gomoseksualizma.
3. Kirichenko, A. A. (2015). Mezhdunarodnye standarty v oblasti prav cheloveka i nediskriminatsii po priznakam seksual'noi orientatsii i gendernoi identichnosti. Moscow: Moskovskaya Khel'sinskaya gruppa,

4. Kudryavtseva, L. V. (2017). О problemnykh voprosakh pravovogo regulirovaniya, svyazannykh s lisheniem i ogranicheniem roditeli v roditel'skikh pravakh. In *V sbornike: nauchnoe obespechenie agropromyshlennogo kompleksa sbornik statei po materialam 72-i nauchno-prakticheskoi konferentsii prepodavatelei po itogam NIR. za 2016 g.* 652.

*Работа поступила
в редакцию 12.01.2019 г.*

*Принята к публикации
16.01.2019 г.*

Ссылка для цитирования:

Махмутова М. Р., Черенков А. А. Различия в правовом регулировании деятельности сексуальных меньшинств в Европе и России // Бюллетень науки и практики. 2019. Т. 5. №2. С. 268-273. <https://doi.org/10.33619/2414-2948/39/36>.

Cite as (APA):

Makhmutova, M., & Cherenkov, A. (2019). Differences in the legal regulation of the activities of sexual minorities in Europe and Russia. *Bulletin of Science and Practice*, 5(2), 268-273. <https://doi.org/10.33619/2414-2948/39/36> (in Russian).