

УДК 347.156

ПРАВО НА ИЗМЕНЕНИЕ ПОЛОВОЙ ПРИНАДЛЕЖНОСТИ

К.В. ЛАСТОВСКАЯ

(Представлено: К.Д. САВИЦКАЯ)

Анализируются соматические (личностные) права человека. Исследованы позиции ученых, занимающихся данной проблематикой. Высказаны оценки содержания указанных прав. В статье акцентировано внимание на праве смены пола с учетом диагноза «транссексуализм». В работе раскрыта процедура признания лица транссексуалом и правовые последствия смены пола.

Существующие на сегодняшний день категории прав человека претерпевают множество изменений: одни из них дополняются, другие уточняются, а некоторые и вовсе появляются в законодательстве. Это связано с тем, что одной из основных ценностей в настоящем мире являются права человека и правовой механизм их защиты. Сегодня, весьма актуальными являются права, которые в центр ставят свободу человека распоряжаться своим телом. Они называются соматическими или личностными. Именно эти права и возникающие в связи с их появлением трудности, представляют новое направление в современной правовой науке. Можно однозначно утверждать, что современные нанотехнологии, с помощью которых актуализируется вопрос о праве распоряжения своим телом, приводят к возникновению не только технических сложностей, но и проблем правового и этического характера. Этими сложностями являются такие проблемы, которые возникают в связи с распоряжением человеком своим телом, определением сущности и природы соматических прав и пределов вмешательства государства в сферу их регулирования.

В юридической литературе существуют различные подходы относительно определения соматических прав.

Первый, кто занялся изучением соматических прав, является российский ученый В. И. Крусс, который определил данные права как «личностные («соматические») права». Автор отмечает, что можно выделить целую группу прав, которые опираются на то, что человек обладает «правом» самостоятельно распоряжаться своим телом. К ним он относит такие права, как право осуществлять его «модернизацию», «реставрацию» и даже «фундаментальную реконструкцию» и право изменять некоторые возможности организма. Сюда же он добавляет право на смерть, изменение пола, гомосексуальные контакты, трансплантацию органов, употребление наркотических или психотропных средств, право на искусственное репродуктивное, стерилизацию, аборт, право на клонирование, а затем — и на виртуальное моделирование [1, с.43].

Другую позицию занимает М.А. Лаврик [2, с.22]. Автор, критикуя некоторые положения теории В.И. Крусса, который рассматривал соматические права сквозь призму философии права и конституционного права, дополняет эту теорию. М.А. Лаврик предлагает отказаться от термина «личностные права» в силу того, что понятия «личностные права» и «личные права» достаточно похожи и определенной невозможности однозначного определения на настоящий момент того, является ли тело человека сугубо личностной характеристикой человека. Необходимо отметить, что именно М.А. Лаврик наиболее полно раскрыл сущность соматических прав и классифицировал их следующим образом:

- 1) право на смерть;
- 2) права человека относительно его органов и тканей;
- 3) сексуальные права человека (возможность искать, получать и передавать информацию, касающуюся сексуальности, выбор партнера, возможность решать, быть человеку сексуально активным или нет и др.);
- 4) репродуктивные права (право на искусственное оплодотворение, право на аборт, стерилизацию и контрацепцию);
- 5) право на смену пола [2, с.22].

Во всем мире, в том числе и в Республике Беларусь со временем набирает популярность операция по изменению половой принадлежности. Данная операция достаточно активно проводится в таких странах как США, Иран, Таиланд и Россия.

Проблема отрицания пола (транссексуализм) является одним из видов психических расстройств личности. По мнению большинства западных специалистов, единственным действенным способом, на сегодняшний день, методом лечения транссексуальности, дающим более или менее удовлетворительные результаты, является хирургическая и гормональная коррекция пола, включая смену документов и социализацию в новой гендерной роли. В Республике Беларусь за последние 20 лет было проведено уже около 70 подобных операций, однако за рубежом такие операции производятся гораздо чаще.

Согласно Закону Республики Беларусь от 18 июня 1993 г. «О здравоохранении»: «изменение и коррекция половой принадлежности проводятся по желанию совершеннолетнего пациента в государственных организациях здравоохранения в порядке, определяемом Министерством здравоохранения Республики Беларусь» [3]. На учете в Минском городском сексологическом центре находятся около 170 человек, желающих сменить пол (практически равное количество мужчин и женщин). В своем большинстве это люди в возрасте от 23 до 26 лет. Разрешение на операцию, с помощью которой мужское тело изменят на женское, или же наоборот, получают около пяти человек в год [4].

Постановка диагноза «транссексуализм» имеет свои сложности. Постановка такого диагноза возможна лишь по желанию совершеннолетнего пациента в государственных организациях здравоохранения. В законодательстве также определено, что лицо, желающее сменить пол, проходит комплексное медико-психологическое обследование, необходимое для исключения других сексуальных, психических и соматических расстройств [5]. Обследование таких лиц, желающих сменить пол, проводится в течение года в три этапа в закрепленных организациях здравоохранения.

Окончательное решение в постановке диагноза «транссексуализм» и о необходимости смены пола принимает Межведомственная комиссия по медикопсихологической и социальной реабилитации лиц с синдромом отрицания пола при Министерстве здравоохранения Республики Беларусь (далее - комиссия). В ее состав входят 15 специалистов министерства здравоохранения, обороны, внутренних дел, юстиции, образования. Комиссия направляет пациента на психолого-психиатрическое и сексологическое обследование.

Если человек признан транссексуалом, ему выдается заключение, подписанное министром здравоохранения Республики Беларуси, которое дает право на смену документов. После замены паспорта транссексуал наблюдается комиссией в течение полугода. Специалисты изучают, как он адаптируется к новому статусу. Решение о хирургической и гормональной коррекции принимается только в том случае, если процесс адаптации прошел успешно. Только около 5% транссексуалов, получивших новое имя, отказываются от операции, так как им достаточно того, что их признали в новой гендерной роли.

После смены пола актуальным становится вопрос о смене документов. В перечне административных процедур, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан, утвержденном Указом Президента Республики Беларусь от 26. 04. 2010 № 200 такое решение принимается межведомственной комиссией по медико – психологической и социальной реабилитации лиц с отрицанием пола при Министерстве здравоохранения, на основании паспорта либо иного документа, удостоверяющего личность. К документам, подлежащим смене относятся: документ об образовании, свидетельство о направлении на работу, справка о самостоятельном трудоустройстве, билет учащегося, студенческого билета, удостоверение аспиранта (адъюнкта, докторанта, соискателя), билет слушателя, книжка успеваемости учащегося, зачетная книжка, удостоверение на право обслуживания потенциально опасных объектов [6]. Однако в других странах такая процедура осуществляется без особых процессуальных сложностей.

Что касается перемены имени и фамилии, а также замены паспорта в случае смены пола, то в законодательстве не предусмотрены специальные основания для лиц, сменивших пол. В отношении данной категории лиц будут действовать общие положения о смене имени и фамилии.

Наиболее дискуссионным остается вопрос о правопреемстве в случае смены пола. При регламентации такого правопреемства считаем необходимым закрепление универсального правопреемства при смене пола лица, что предполагает переход всего имущества, совокупности всех прав и обязанностей, принадлежащих лицу, к правопреемнику как единое целое, причем в этой совокупности единым актом переходят не только все существующие права и обязанности, принадлежавшие на момент правопреемства, но также и будущие, либо не выявленные на момент правопреемства. При этом следует отметить, что правопреемство должно происходить, с учетом критериев возможности принять такие права и обязанности, а также физиологические, психологические и иные способности нести их лицом, сменившим пол (например, воинская обязанность, право на социальную пенсию по возрасту и др.).

Новый правовой статус лица, изменившего пол, устанавливается в полном объеме в момент окончательной смены документов, удостоверяющих личность, что, в свою очередь, и должно являться основанием для правопреемства при смене пола. Правопреемство при смене пола должно безусловно основываться на законе, однако Гражданский кодекс Республики Беларусь (далее - ГК) к случаям правопреемства относит наследование (ст. 129 ГК), реорганизацию юридического лица (ст. 129 ГК) и отдельные случаи в обязательственном праве (например, ст. 552 ГК – дарение, ст. 560 ГК – постоянная рента). Очевидно, что отсутствие специального правового регулирования на практике при разрешении конкретных споров порождает ряд юридических проблем.

Таким образом, считаем необходимым уже существующий набор случаев универсального правопреемства, предусмотренный статьей 129 ГК, дополнить правопреемством при изменении половой принадлежности.

ЛИТЕРАТУРА

1. Крусс, В.И. Личностные («соматические») права человека в конституционном философско-правовом измерении: к постановке проблемы / В.И. Крусс // Государство и право. – 2000. – № 10. – С. 43–51.
2. Лаврик, М.А. К теории соматических прав человека / М.А. Лаврик // Сибир. юрид. вестн. – 2005. – № 3. – С. 16–26.
3. О здравоохранении [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 18 июня 1993 г., № 2435-ХП : в ред. Закона Респ. Беларусь от 16 июня 2014 г. // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
4. Около 70 жителей Беларуси сменили пол за последние 20 лет [Электронный ресурс] // Новости tut.by. – 2014. – Режим доступа: <http://www.news.tut.by/society/399314.html>. – Дата доступа: 25.09.16.
5. О некоторых вопросах изменения и коррекции половой принадлежности [Электронный ресурс] : постановление М-ва здравоохранения Респ. Беларусь, 9 дек. 2010 г., № 163 : в ред. постановления М-ва здравоохранения Респ. Беларусь от 15 янв. 2015 г., № 6 // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
6. Об административных процедурах, осуществляемых государственными органами и иными организациями по заявлениям граждан [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь от 26 апреля 2010 г, № 200 // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.