



Правовые аспекты коррекции половой принадлежности в системе российского законодательства*

Ольга Григорьевна Зубарева

Южно-Российский институт управления – филиал Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ,
Ростов-на-Дону, Россия, zybareva@yandex.ru

Аннотация. 24 июля 2023 года был принят Федеральный закон №386 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹ (далее ФЗ № 386), запретивший смену пола в РФ. Допустимыми, согласно закону, будут медицинские вмешательства, связанные с лечением врожденных аномалий, генетических и эндокринных заболеваний, связанных с нарушением формирования половых органов у детей. Ожидаемый закон призван продолжить политический курс России, взятый в Указе Президента № 474 от 21.07.2020 «О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года»² на необходимость обеспечения устойчивого роста численности населения Российской Федерации.

В статье анализируется уникальность половой идентичности каждого человека и правовые последствия коррекции половой принадлежности для правового статуса личности, отражение последствий половой коррекции в системе российского законодательства.

Ключевые слова: вызовы для различных отраслей права, запрет смены пола в РФ, коррекция половой принадлежности, правовое регулирование, система российского законодательства

Для цитирования: Зубарева О. Г. Правовые аспекты коррекции половой принадлежности в системе российского законодательства // Северо-Кавказский юридический вестник. 2023. № 3. С. 80–85. <https://doi.org/10.22394/2074-7306-2023-1-3-80-85>. EDN BQZAQW

Problems of Civil and Business law

Original article

Legal aspects of gender correction in the system of Russian legislation

Olga G. Zubareva

South-Russia Institute of Management – Branch of Russian Presidential Academy
of National Economy and Public Administration, Rostov-on-Don, Russia, zybareva@yandex.ru

Abstract. On July 24, 2023, Federal Law No. 386 "On Amendments to Certain Legislative Acts of the Russian Federation" (hereinafter Federal Law No. 386) was adopted, which prohibited sex change in the Russian Federation. Permissible, according to the law, will be medical interventions related to the treatment of congenital anomalies, genetic and endocrine diseases associated with a violation of the formation of genital organs in children. The expected law is intended to continue the political course of Russia taken in Presidential Decree No. 474 of 21.07.2020 "On the national Development Goals of the Russian Federation for the period up to 2030", on the need to ensure sustainable population growth

© Зубарева О. Г., 2023

* В статье использован вторичный термин «половая принадлежность» с учетом отсутствия законодательного определения и нормативно-правового регулирования такого состояния человека.

¹ <http://publication.pravo.gov.ru/Document/View/0001202307240059>

² <http://www.kremlin.ru/acts/bank/45726>

of the Russian Federation. The article analyzes the uniqueness of the sexual identity of each person and the legal consequences of the correction of gender identity for the legal status of the individual, the reflection of the consequences of sexual correction in the system of Russian legislation.

Keywords: prohibition of sex change in the Russian Federation, legal regulation, the system of Russian legislation, correction of gender, challenges for various branches of law

For citation: Zubareva O. G. Legal aspects of gender correction in the system of Russian legislation. *North Caucasus Legal Vestnik*. 2023;(3):80–85. (In Russ.). <https://doi.org/10.22394/2079-1690-2023-1-3-80-85>. EDN BQZAQW

С 2018 года отмечался значительный рост обращений граждан, изменивших пол на основании справки медицинской врачебной комиссии по половой переориентации (безоперабельно), утвержденной Приказом Министерства здравоохранения РФ от 23.10.2017 № 850н¹. Данная справка выдавалась гражданам врачебной комиссией медицинской или иной организации, осуществляющей медицинскую деятельность на основании лицензии, предусматривающей выполнение работ (услуг) по психиатрии. В состав медицинской врачебной комиссии входили: врач-психиатр, врач-сексолог и медицинский психолог. Направление гражданина на врачебную комиссию по установлению половой переориентации выдавалась врачом-психиатром по результатам медицинского наблюдения гражданина в случае установления ему диагноза «транссексуализм».

В результате справку об изменении пола получали граждане не прошедшие гормональную терапию и хирургическую коррекцию пола. Получение указанной справки не представляло особого труда для лиц, планирующих изменить пол. Данная справка служила основанием для внесения сведений о половой принадлежности в записи акта о рождении гражданина (ст. 70 Федерального закона от 15.11.1997 № 143-ФЗ), последующей перемене имени в органе ЗАГС, а затем замене документа, удостоверяющего личность (паспорта) в органах по вопросам миграции ОВД².

В период с 2018 года по 24.07.2023 непосредственно органами ЗАГС Ростовской области составлено 45 заключений о внесении изменений в записи актов гражданского состояния на лиц, изменивших пол (возраст лиц, изменивших пол от 18 лет до 51 года; 26 человек изменили пол с женского на мужской, 19 – с мужского на женский). Для сравнения, с 1997 по 2017 годы органами ЗАГС Ростовской области было оформлено всего 12 заключений.

С новым документом, удостоверяющим личность, гражданин имел право заключить брак. Де-юре заключался брак между мужчиной и женщиной, де-факто – между двумя мужчинами или женщинами (поскольку первичные половые признаки организма оставались прежними). Таких в РО по состоянию на конец 2022 года было – 11 человек³.

В мае 2022 нами был проведен социологический опрос в Ростовской области по вопросам: допустим ли брак после смены пола; допустима ли безоперабельная смена пола; возможно ли допустить к государственным должностям лиц, сменивших пол. В опросе участвовало 1475 респондентов.

Брак недопустим – ответило 1319, допустим – 155.

Недопустимо безоперабельно менять пол – 1315, допустимо – 159.

¹ Приказ Министерства здравоохранения РФ от 23 октября 2017 г. № 850н «Об утверждении формы и порядка выдачи медицинской организацией документа об изменении пола» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.01.2018 №49695). – Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 22.01.2018 № 0001201801220016.

² Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» [федеральный закон: принят Гос. Думой 22 окт. 1997 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. – Российская газета, 2001, N 224.

³ Статистические данные из ответа начальника Управления ЗАГС РО на запрос заместителя начальника Минюста РФ.

Нельзя допускать к государственным должностям лиц, сменивших пол – 1252, можно – 222.

Подавляющее большинство опрошенных выразили мнение о недопустимости проведения в РФ политики, поощряющей легкую смену пола.

Принятие 24.07.2023 ФЗ №386 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» не разрешило все вопросы, порождаемые коррекцией половой принадлежности.

Сегодня открытым остается вопрос присоединения России к МКБ-11. Согласно «гендерной» теории, биологический мужчина может психологически ощущать себя женщиной и выполнять женские социальные роли, и наоборот. В медицине это известно как транссексуализм и признано психическим расстройством (МКБ-10: F64)¹. Такие лица до 2017 г. после наблюдения у психиатра, получения разрешения на хирургическую коррекцию первичных половых признаков, курса гормональной терапии могли юридически сменить пол. Таких случаев было немного. Как указывалось выше, в Ростовской области с 1997 по 2017 гг. таких случаев было 12. Транссексуальные люди испытывают тяжёлый психологический дискомфорт от несоответствия своего самоощущения со своим зарегистрированным полом и/или социальными ожиданиями, приводящий к тяжёлым последствиям, вплоть до депрессии и самоубийства.

В результате проводимой западными государствами политики направленной на уменьшение численности населения планеты, для того, чтобы нивелировать «стигматизацию трансгендеров», в МКБ-11 транссексуализм был депатологизирован. Данное явление получило название «трансгендерность». Адепты гендерной теории уверяют, что это явление абсолютно нормально. В МКБ-11 глава, посвящённая сексуальному здоровью, объединила расстройства, которые раньше были отнесены к другим классам (например, транссексуализм входил в категорию психических расстройств, а теперь под названием «гендерное несоответствие» входит в отдельную категорию «состояний, относящихся к сексуальному здоровью»). Переход на новый классификатор рекомендован ВОЗ с 1 января 2022 г. и продлён до 2027 г. Пока Россия не присоединилась к МКБ-11, но мнения российских медиков, к сожалению, диаметрально расходятся.

С одной стороны, присоединение России к МКБ-11 с закреплением в нем гомосексуализма и транссексуализма как вариантов здорового поведения человека противоречит Указу Президента №474 от 21.07.2020 «О национальных целях развития Российской Федерации на период до 2030 года» и может способствовать сокращению репродуктивного потенциала России. С другой стороны, признание транссексуализма психическим заболеванием, как это было сделано в МКБ-10, включает необходимость разработки механизма правового регулирования отношений с такими людьми, который сегодня отсутствует.

Не решен сегодня законодателем и вопрос о порядке возврата в первоначальное состояние лиц, сменивших пол в соответствии с Приказом Министерства здравоохранения РФ от 23.10.2017 № 850н.

Таким образом, коррекция половой принадлежности продолжает оставаться проблемой не только врачей. Она относилась и продолжает относиться к значимым понятиям юриспруденции в целом. Соответственно целесообразно посмотреть какое влияние окажет коррекция половой принадлежности на правовой статус личности и какие вызовы она несет для различных отраслей права:

1. Необходимо разработать порядок как коррекции половой принадлежности, так и его отмены. Решение этого вопроса напрямую зависит и от медиков. Определение критериев физиологического (психологического и психического отклонений в развитии в случае

¹ <https://mkb-10.com/index.php?pid=4352>

оставления МКБ-10) как основание для медицинского вмешательства, связанного с лечением указанных аномалий с последующей выдачей медицинского заключения и внесением изменений в запись актов гражданского состояния; перечень медицинских организаций, подведомственных уполномоченному федеральному органу исполнительной власти, имеющих право выдавать такие заключения; порядок их лицензирования; форма и порядок выдачи решений и медицинских заключений; форма контроля за деятельностью таких организаций. Вот те немногие вопросы, которые требуют законодательного разрешения.

2. Коррекция половой принадлежности порождает семейные проблемы, две из которых решены ФЗ №386. При внесении изменения в запись акта гражданского состояния об изменении пола одним из супругов – брак будет прекращен по ст.16 СК РФ. В п.1 ст.127 СК РФ введен запрет на усыновление (удочерение) для таких лиц. Но закон ничего не говорит о перспективах защиты прав несовершеннолетних в случае коррекция половой принадлежности их родителем.

Что касается несовершеннолетних детей сменивших пол родителей, нужно отметить следующее: во-первых, безусловно статья 47 Семейного кодекса РФ определяет традиционное понимание («кровное, биологическое») происхождения детей от определённых мужчины и женщины, удостоверенное в установленном законом порядке. Во-вторых, смена имени родителя в книге записи актов гражданского состояния должна происходить с автоматической сменой его же имени в свидетельстве о рождении несовершеннолетнего ребенка (в соответствии с п. 2 статьи 63 ФЗ «Об актах гражданского состояния»), поскольку только совершеннолетнее лицо может самостоятельно поменять свидетельство о рождении с обновленными данными о его родителях в заявительном порядке. В этом случае возможны случаи указания в свидетельстве о рождении двух матерей или двух отцов.

В-третьих, законодательство также регулирует вопросы смены фамилии и имени отца для ребенка, в зависимости от его возраста. До четырнадцати лет происходит автоматическая смена фамилии и отчества ребенка в соответствии с выбранными родителями именем и фамилией (ст.59 СК РФ, ст.58 ФЗ «Об актах гражданского состояния»). При этом фамилия может быть изменена по согласованию родителей, а если такого согласия нет, то по указанию органа опеки и попечительства.

Как мы видим, коррекция половой принадлежности одного из родителей напрямую влияет на институт родительско-детских отношений и требует единого законодательного механизма защиты прав детей.

3. Коррекция половой принадлежности влияет на конструкции прав и свобод человека, его ответственность перед законом, регулируемые публичными отраслями законодательства. Например, как будет применяться принцип равенства всех перед законом к лицу, совершившему преступление как женщина, но в дальнейшем в результате коррекции половой принадлежности ставшему мужчиной? Будут ли к нему применимы смягчающие обстоятельства, если это лицо забеременеет (п. в ч.1 ст. 61 УК РФ)¹, ведь в последнее время все чаще приходится сталкиваться с информацией о сохранении женщинами, сменившими пол на мужской, детородной функции. Подтверждение этому реклама бренда Calvin Klein, на которой изображены трансгендеры, в том числе и беременный «мужчина»²? Аналогичный вопрос возникает в связи с применением отягчающих обстоятельств –действия в отношении беременной (п. 3 ч.1 ст. 63 УК РФ), норм об УДО (п. 3.1 ст. 79, ч.2 ст. 93 УК РФ),

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации [федер. закон: принят Гос. Думой 24 мая 1996 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Собрание законодательства РФ, 1996, N 25.

² <https://mainstyles.ru/news/beremennyi-muzhchina-v-reklamnoi-kompanii-calvin-klein-vyzval-mezhdunarodnyi-skandal/show/>

замене неотбытой части наказания (ч. 2.1 ст. 80 УК РФ), отсрочке отбывания наказания (ч.1 ст. 82 УК РФ), а также ряда составов преступлений – убийство (п.г ч. 2 ст. 105 УК РФ), доведения до самоубийства (п.б ч.2 ст. 110 УК РФ) и прочие составы, имеющих подобные квалифицирующие обстоятельства.

4. Возникает вопрос об определении вида места отбывания наказания осужденного при применении мер уголовно-исполнительного наказания.

Вопросы с приводом (ч. 6 ст. 113 УПК РФ)¹, досмотром лицом того же пола (ст. 27.7 КоАП РФ)² и обыска (ст. 184 УПК РФ) остаются открытыми.

Коррекция половой принадлежности может применяться для злоупотребления правом и с целью избежать уголовной ответственности мужчинами (п.3.1 ст.26 УИК РФ)³, заявляющими об отсрочке уже как беременные женщины. Но самый главный вопрос – вопрос содержания осужденных и разделение их в камерах по половому признаку (ч. 1 ст. 69 УК РФ). В какую поместить лицо, сменившее пол? В Шотландии уже был зафиксирован случай изнасилования мужчиной, изменившего пол на женский, двух женщин, которые в итоге забеременели. После чего такую «осужденную» перевели в мужскую камеру⁴.

5. Возникает вопрос содержательного наполнения конструкций норм спортивного законодательства – ставится вопрос определения соревновательной группы изменившего пол участника в спортивных мероприятиях.

В ФЗ «О физической культуре и спорте в РФ»⁵ раскрываются федеральные стандарты спортивной подготовки, среди которых нормативы, различающиеся для мужчин и женщин (пп. 2 п. 3 ст. 33). Аналогичная норма регулирует и определение физической нагрузки для лица конкретного пола (п. 2 ст. 34.5). За какой соревновательной группой тренеру необходимо закрепить лицо, сменившее пол? И будут ли соблюдаться гражданско-правовые принципы равенства и справедливости в отношении других спортсменов, если один из них будет иметь явное физиологическое преимущество (как известно, многие спортсменки прибегают к абортam перед соревнованиями (естественный допинг), а спортсмены будут более выносливыми и крепкими в женской команде)?

6. Возникает вопрос содержательного наполнения норм законодательства о несении государственной службы. Считаю необходимыми ограничительные меры устройства изменивших пол лиц на государственные должности или в силовые структуры.

Государственный гражданский служащий – это в первую очередь лицо, взявшее на себя обязательства (ответственность) по прохождению соответствующей службы (ст. 13 ФЗ «О государственной гражданской службе в Российской Федерации»)⁶. В его лице граждане видят власть. О какой стабильности и вере в адекватность проводимой политики может идти речь, если представителем власти будет лицо с психиатрическим диагнозом?

7. Возникают вопросы и о частичной мобилизации призывников-трансгендеров.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации [федер. закон: принят Гос. Думой 18 декабря 2001 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Собрание законодательства РФ, 2001, N 52 (ч. I).

² Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях [федер. закон: принят Гос. Думой 20 дек. 2001 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Собрание законодательства РФ, 2002, N 1 (ч. 1).

³ Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации [федер. закон: принят Гос. Думой 18 дек. 1996 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Собрание законодательства РФ, 1997, N 2.

⁴ https://translated.turbopages.org/proxy_u/en-ru.ru.74feaf0-64ae77ac-d5cc24ae-74722d776562/https/www.reuters.com/world/uk/scotland-move-convicted-rapist-trans-woman-out-female-prison-2023-01-26/

⁵ Федеральный закон от 04.12.2007 № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в РФ»: [федер. закон: принят Гос. Думой 16 нояб. 2007 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Российская газета, 2007, N 276.

⁶ Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации»: [федер. закон: принят Гос. Думой 7 июля 2004 г.: по состоянию на 1 августа 2023 г.]. - Российская газета, 2004, N 162.

По медицинским показаниям психиатрического толка транс-женщин нельзя призывать в армию, но для доказательства этого необходимо пройти медицинскую комиссию, и пока она не пройдена, лицо всё равно могут мобилизовать.

В рамках действующего МКБ-10 транс-люди являются людьми с очевидным отказом от возможности призыва и службы. Для этого много есть оснований: отсутствие органа, хирургические противопоказания, зависимость от принимаемых гормональных препаратов, и – что в первую очередь выделяет Минобороны – психиатрические противопоказания. Были случаи, когда вместо категории Д (не годен к службе) назначали категорию Б (годен с небольшими ограничениями) – по крайней мере, до введения в 2020 году очередного приказа Минобороны. Сейчас в Минобороны поступают запросы на консультацию: как быть с категорией Б?¹

Сказанное является лишь малой толикой массы вопросов, сопровождающих коррекцию половой принадлежности. Действовавший с 2017 года упрощенный порядок привел к необходимости пересмотра всего отраслевого законодательства.

Таким образом те вызовы, которые несет коррекция половой принадлежности лицом для всего Российского законодательства позволяют утверждать ее исключительный характер. Поэтому целесообразно вернуться к правовому регулированию, существовавшему до 2018 г., когда коррекция половой принадлежности происходила после серьезной гормональной терапии и хирургической операции по смене пола. Первый шаг в этом направлении сделан – принят Федеральный закон № 386. Но нужна большая кропотливая работа по приведению всего законодательства в соответствие.

Парады ЛГБТ, усыновление детей однополыми парами, гомосексуальные «браки», членовредительские операции по «смене пола» и прочие подобные явления начинаются не сами собой. Это тщательно продуманный и целенаправленный процесс, начинающийся с депатологизации психических отклонений и изменения научного статус-кво. Подобные смены парадигм обычно ускользают от внимания общественности, поскольку происходят в рамках специализированных мероприятий в узком кругу людей. Считаем, что вынесение значимых для общества научных дискуссий из этих узких рамок поможет как беспристрастным медицинским работникам, так и всему обществу отстоять научную достоверность, суверенитет и демографическую безопасность России².

Информация об авторе

О. Г. Зубарева – кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права ЮРИУ РАНХиГС.

Information about the author

O. G. Zubareva – Cand. Sci. (Jurid.), Associate Professor at the Department of Civil and Business law, South-Russia Institute of Management – Branch of RANEPA.

Автор заявляет об отсутствии конфликта интересов.

The author declares that there is no conflict of interest.

Статья поступила в редакцию 19.08.2023; одобрена после рецензирования 31.08.2023; принята к публикации 01.09.2023.

The article was submitted 19.08.2023; approved after reviewing 31.08.2023; accepted for publication 01.09.2023.

¹ Старший партнер правозащитной инициативы «Дело ЛГБТ+» Владимир Комов / <https://msk1.ru/text/world/2022/09/23/71678966/>

² pro-lgbt.ru/wp-content/uploads/2020/07/6590.pdf