

УДК 347.156

ПРОБЛЕМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПОСЛЕДСТВИЙ ИЗМЕНЕНИЯ ПОЛОВОЙ ПРИНАДЛЕЖНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ**К.В. ЛАСТОВСКАЯ***(Представлено: К.Д. САВИЦКАЯ)*

Статья посвящена анализу соматических прав человека. Раскрыт вопрос о возможности применения репродуктивных технологий в Республике Беларусь. Затронут вопрос о возможности выбора пола ребенка в зарубежных странах, в Китае. Описана возможность и основания изменения половой принадлежности в Республике Беларусь, а также правовые последствия изменения половой принадлежности. Предложены пути преодоления правовых вакуумов.

Возникновение каждого нового поколения прав порождает за собой возникновение институтов правовой регламентации. Одним из главных достижений второй половины XX века стало развитие науки, техники, медицины, нанотехнологий. Значительно расширилась категория личных прав человека, теперь каждый человек вправе самостоятельно распоряжаться своим телом, получил возможность прекращать свою жизнь или жизнь родных ему людей (эвтаназия, аборт по причине предрасположенности зачатого к болезням), выбирать свой пол.

Лица одного пола могут вступать в брак, усыновлять ребенка, а также имеют возможность иметь своего ребенка при помощи вспомогательных репродуктивных технологий. В соответствии с Законом Республики Беларусь «О вспомогательных репродуктивных технологиях» это представляет собой метод оказания медицинской помощи, при котором отдельные или все этапы зачатия и (или) раннего развития эмбриона (эмбрионов) до переноса его (их) в матку осуществляются в лабораторных условиях. Вспомогательные репродуктивные технологии допускаются в отношении лиц, достигших 18 лет, обладающих полной дееспособностью, а также прошедших медицинский осмотр и имеющих медицинские показания и не имеющих медицинские противопоказания к применению вспомогательных репродуктивных технологий [1]. Как отмечается в Национальной программе демографической безопасности Республики Беларусь на 2011 – 2015 годы, утвержденной Указом Президента Республики Беларусь от 11 августа 2011 г. № 357, в результате лечения бесплодия методами вспомогательных репродуктивных технологий родилось более 600 детей [2]. Наиболее спорным является вопрос о выборе пола ребенка. По данной проблеме нет однозначного подхода. Так, к примеру, в Великобритании пол ребенка выбирать запрещено, поскольку, как полагают власти, это может привести к дискриминации по половому признаку. В США, наоборот, будущим родителям разрешено выбирать пол ребенка. Особый подход к этому вопросу существует в Китае. В законодательстве этой страны предусмотрена уголовная ответственность врачей, если они проводят селективные аборты, то есть помогают избавиться от плода, пол которого не устраивает родителей [3].

На основании вышеизложенного, с учетом приведенных примеров, можно выделить и обособить группу таких прав человека, которые основываются на фундаментальной мировоззренческой уверенности в «праве» человека самостоятельно распоряжаться своим телом. Данная категория прав получила название «соматические права», которая выделяется как самостоятельное поколение прав многими учеными. Остановимся более подробно на изменении половой принадлежности.

Проблематика регламентации права на изменение половой принадлежности охватывает не только юридические, но и религиозные, морально-этические, социально-экономические аспекты. Из соматических прав выделилось в самостоятельную категорию право на изменение (коррекцию) половой принадлежности. Это право стало предметом изучения не случайно, что обусловлено рядом факторов:

- 1) незначительной исследовательской заинтересованностью;
- 2) обновлением национального законодательства;
- 3) широкой практикой Европейского суда по правам человека в этом контексте;
- 4) разнообразием проблем в сфере транссексуальности [4].

По мнению О. Старовойтовой, право на тело и его юридическая регламентация охватывают комплекс соматических прав, основанных на мировоззренческой убежденности в «праве» человека распоряжаться своим телом и его органами, то есть создавать и ликвидировать их, «реставрировать» или «модернизировать» [5, с. 8].

Основанием для проведения операции по коррекции половой принадлежности является наличие диагноза «трансгендерность». По мнению большинства западных специалистов, единственным действенным, на сегодняшний день, методом лечения транс-сексуальности, дающим более или менее удовлетворительные результаты, является хирургическая и гормональная коррекция пола в соответствии с гендер-

ной самоидентификацией, 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 [6].

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» [7].

Наиболее дискуссионным остается вопрос о правопреемстве в случае смены пола, то есть переходом прав и обязанностей от лица до смены пола к лицу после такой смены. При таком подходе, на наш взгляд, необходимо закрепление универсального правопреемства при смене пола лица, что предполагает переход всего имущества, совокупности 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 возможности принять такие права и обязанности, способности нести их лицом, сменившим пол (например, воинская обязанность, право на социальную пенсию по возрасту и другое), поскольку данные положения образуют в законодательстве правовой вакуум. 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 быть основано на законе, однако Гражданский кодекс Республики Беларусь к случаям правопреемства относит наследование, реорганизацию юридического лица и отдельные случаи в обязательственном праве, дарение, постоянная рента [8].

Очевидно, что отсутствие специального правового регулирования на практике при разрешении конкретных споров порождает ряд проблем. Таким образом, традиционный набор случаев универсального правопреемства, предусмотренных ст. 129 Гражданского кодекса Республики Беларусь, необходимо дополнить правопреемством при изменении половой принадлежности.

На современном этапе развития законодательства существует множество пробелов, касающихся ряда отраслей права, подобные правовые вакуумы характерны и для некоторых зарубежных стран.

К примеру, при распространении в США однополых союзов на практике появилась проблема установления отцовства или материнства лиц, воспитывающих ребенка в однополых союзах. Практически во всех штатах браки между лицами одного пола запрещены. Однако в большинстве случаев, при рассмотрении подобных дел отцовство (материнство) одновременно двух мужчин (женщин) юридически устанавливаться не может. Суды лишь защищают отдельные родительские права данных лиц, чаще всего право на общение с ребенком и на участие в его воспитании. Поэтому при воспитании детей в однополых союзах юридически отцовство или материнство может быть установлено и удостоверено только в отношении одного из членов такого союза и при наличии определенных законом оснований [9].

Пробелы законодательного регулирования чаще всего касаются сферы семейного права, а именно отношения по поводу заключения брака, усыновления, исков о признании отцовства, воинской службы, правопреемство и ряда других вопросов. Однако как необходимо поступать в брачных отношениях, что происходит с браком, продолжает ли он свое существование? Возможно есть необходимость закрепления смены пола, как основания для расторжения брака, поскольку в Республике Беларусь однополые браки запрещены, поскольку в соответствии со ст. 12 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье брак определяется как добровольный союз мужчины и женщины, который заключается на условиях, предусмотренных Кодексом, направлен на создание семьи и порождает для сторон взаимные права и обязанности [10]. Отдельные авторы предлагают на законодательном уровне ввести систему приравнивания прав лиц сменивших пол с лицами такого пола по рождению, некоторые авторы считают, что все же необходимо каждый случай рассматривать в отдельности, однако, такие операции в Республике Беларусь проводятся и вопрос о смене пола и развития общества уже не новый, поэтому требует ответного шага от законодательства.

ЛИТЕРАТУРА

1. О вспомогательных репродуктивных технологиях [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 7 янв. 2012 г. № 341-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 7 янв. 2012 г. // Эталон 6.6. – Беларусь / Нац. центр правовой информ., Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
2. Об утверждении Национальной программы демографической безопасности Республики Беларусь на 2011 – 2015 годы [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь, 11 авг. 2011 г., № 357 : в ред. Указа Президента Респ. Беларусь, 12 сент. 2012 г., № 406 // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

3. Василевич, Д. Г. Пределы реализации репродуктивных прав / Д. Г. Василевич // Право by : науч.-практ. журн. – 2015. – № 3. – С. 52–58.
4. Крусс, В. И. Личностные («соматические») права человека в конституционном и философско-правовом измерении: к постановке проблемы / В. И. Крусс // Государство и право. – М., 2000. – № 10. – С. 43–51.
5. Старовойтова, О. Э. Юридический механизм реализации и защиты соматических прав человека и гражданина в Российской Федерации: историко-правовой и теоретический анализ : дис. ... д-ра юрид. наук : 12.00.01 / О. Э. Старовойтова. – СПб., 2006. – 380 л.
6. 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: 05.09.2017.
7. О здравоохранении [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 18 июня 1993 г. № 2435-XII : в ред. Закона Респ. Беларусь от 16 июня 2014 г. // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
8. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 7 дек. 1998 г. № 218-З: в ред. Закона Респ. Беларусь от 30 дек. 2015 г. № 343-З // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.
9. Худякова, О. Ю. Установление происхождения детей в однополых союзах по законодательству США / О. Ю. Худякова // Государство и право. – М., 2009. – № 6. – С. 97–102.
10. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 9 июля 1999 г., № 278-З : в ред. Закона Респ. Беларусь от 24 дек. 2015 г. // Эталон 6.6 – Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.