

Семейные права трансгендерных людей



Проект правовой помощи трансгендерным людям

Общая информация

Российское законодательство не содержит специальных положений, регулирующих семейные права трансгендерных людей, в связи с чем к таким отношениям применяются общие правила, закрепленные в Семейном кодексе и других нормативно-правовых актах.

В соответствии с законодательством расторжение брака не является обязательным условием для изменения указания на пол в документах трансгендерного человека. Требование о разводе, исходящее от врачей или работников органов ЗАГС, не основано на законе.

Трансгендерный человек после смены указания на пол в документах сохраняет весь комплекс родительских прав и обязанностей по

отношению к детям, рожденным до смены документов. Установление диагноза «транссексуализм» и юридическая смена пола не являются основаниями для лишения или ограничения родительских прав.

По общему правилу, после смены паспортного пола родителя в документы, удостоверяющие личность его несовершеннолетних детей, изменения не вносятся, а представительство интересов детей осуществляется при предъявлении свидетельства о рождении ребенка и документа, подтверждающего смену паспортного пола.

Возможность рождения детей у трансгендерного человека после смены паспортного пола законодательством РФ не урегулирована.

F.A.Q.

В.: Я состою в зарегистрированном браке. Должна ли я развестись для изменения паспортного пола?

О.: Действующее российское законодательство не предусматривает обязательного расторжения брака для смены указания на пол в документах. Распространенное мнение о неизбежности развода является ошибочным.

В.: Я обратился в орган ЗАГС для изменения указания на пол в документах, однако сотрудники ЗАГСа утверждают, что без расторжения брака поменять документы они не смогут. Что можно предпринять?

О.: Если Вы попали в такую ситуацию и хотели бы сохранить свой брак, следует, несмотря на позицию органа ЗАГС, подать заявление о внесении изменений в запись акта о рождении [см. буклет «Изменение актовой записи о рождении трансгендерными людьми»] и получить письменный отказ, который должен быть выдан в течение месяца со дня подачи заявления.

Отказ ЗАГСа может быть обжалован в суде. В случае если отказ будет мотивирован именно тем фактом, что Вы состоите в браке, обжалование будет происходить в соответствии с процедурой, предусмотренной главой 25 Гражданского процессуального кодекса РФ, а также постановлением Пленума Верховного Суда РФ «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих».

Стоит отметить, что в практике юристов нашего проекта не было случаев, когда ЗАГСы отказывали бы во внесении изменений в запись акта о рождении на осно-

вании наличия у лица заключенного брака.

В случае возникновения подобной ситуации для обсуждения возможности бесплатного представительства в суде в рамках нашего проекта Вы можете связаться с нами, используя указанные ниже контакты.

В.: Если органы ЗАГС откажут мне в замене документов, сославшись на то, что я состою в браке, и я подам заявление в суд, каковы мои шансы на успех?

О.: К сожалению, даже юрист или адвокат, имеющий опыт ведения подобных дел, не сможет дать гарантии выигрыша, поскольку практика применения одних и тех же правовых норм может различаться от региона к региону и даже от суда к суду.

Однако участие юриста в деле повышает Ваши шансы на успех, поскольку он сможет обосновать Вашу правовую позицию нормами российского и международного права, а также выработать ряд аргументов в Вашу пользу.

Кроме того, в случае проигрыша на решение районного суда может быть подана апелляционная, а впоследствии – и кассационная жалоба.

Если же успеха не удастся добиться ни в одной судебной инстанции в России, остается возможность заявить о нарушении своих прав в международные органы, которые рассматривают жалобы на нарушение Российской Федерацией ратифицированных ею международных договоров. К таким органам относятся, в частности, Европейский Суд по правам человека и Комитет ООН по правам человека, рассматривающие жалобы на нарушение Конвенции о защите прав человека и основных свобод и Международного пакта о гражданских и политических правах соответственно. Юристы нашего проекта обладают знаниями и опытом, позволяющими

готовить жалобы в эти органы и вести дела в них. Следует принимать во внимание, что разбирательство дел в международных органах достаточно длительное – получения решения можно ждать несколько лет. Однако положительное решение Европейского суда или КПЧ ООН может помочь не только в решении проблемы конкретного заявителя, но и привести к созданию эффективного механизма, решающего системную проблему и доступного всем трансгендерным людям.

В.: Мне удалось заменить документы без расторжения своего брака. Могут ли меня заставить развестись в дальнейшем, если об этом станет известно государственным органам?

О.: В соответствии со ст. 16 Семейного кодекса РФ брак прекращается в следующих случаях:

- смерть одного из супругов или объявление судом одного из супругов умершим;
- расторжение брака по заявлению одного или обоих супругов;
- заявление опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

Таким образом, расторжение брака без волеизъявления хотя бы одного из супругов является невозможным.

Семейный кодекс РФ также предусматривает институт признания брака недействительным. Однако это возможно лишь в тех случаях, если условия, препятствующие заключению брака (в нашем случае – юридическая принадлежность супругов к одному полу), существовали на момент его заключения.

Кроме того, признание брака недействительным возможно только в судебном порядке, причем правом на обращение в суд обладает лишь определенный круг лиц. Органы государственной власти не обладают правом на обращение в суд с целью призна-

ния брака недействительным в случае, если супруги принадлежат к одному полу.

В.: Я расторгла брак со своей женой, однако мы не произвели раздел имущества. К настоящему моменту я сменила документы. Можем ли мы произвести раздел имущества, нажитого в браке?

О.: Расторжение брака, равно как и смена паспортного пола одного из супругов не являются препятствиями для раздела нажитого в браке имущества.

Соглашение о разделе такого имущества может быть заключено в любой момент после расторжения брака.

Что касается раздела имущества в судебном порядке, то подача иска о разделе имущества, нажитого в браке, возможна в течение трех лет после того, как истцу стало известно о нарушении его прав. Это означает, что трехлетний срок исковой давности начинает течь не в момент расторжения брака. Например, если после расторжения брака бывшие супруги продолжают сообща пользоваться общим имуществом, то срок исковой давности начинается с того дня, когда одним из них будет совершено действие, препятствующее другому супругу осуществлять свои права в отношении этого имущества.

При подаче в суд искового заявления о разделе совместно нажитого имущества необходимо будет представить, помимо доказательств фактов заключения и расторжения брака, также документы, подтверждающие смену паспортного пола одним из супругов.

В.: У меня есть несовершеннолетние дети. Будет ли это препятствием для замены документов?

О.: В соответствии с российским законодательством наличие у гражданина несовершеннолетних детей не является препятствием для изменения указания на пол в его документах.

В.: Сохранятся ли юридически мои отношения с детьми после смены паспортного пола?

О.: Смена паспортного пола не влечет никаких изменений в родительских правах и обязанностях лица. Родитель сохраняет право на личное участие в воспитании своего ребенка, на общение с ним и принятие решений, касающихся жизни ребенка. Также у родителя сохраняется обязанность заботиться о своем ребенке и обеспечивать его материально, в т.ч. уплачивать алименты на его содержание.

У ребенка аналогичным образом сохраняются все права – в том числе, например, право на пенсию в случае потери кормильца (т.е. смерти родителя).

Дети и родители сохраняют право наследования друг за другом по закону в качестве наследников первой очереди.

В.: Родственники угрожают лишить меня родительских прав в отношении моих детей из-за моей трансгендерности. Возможно ли это?

О.: Ст. 69 Семейного кодекса РФ предусматривает закрытый (то есть не подлежащий расширению) список оснований для

лишения лица родительских прав.

Установление диагноза «транссексуализм», проведение гормональной и хирургической коррекции пола, а также смена паспортного пола в этот список не входят.

Кроме того, правом на обращение в суд с иском о лишении родительских прав имеют лишь один из родителей или лиц, их заменяющих (опекунов, попечителей ребенка), а также прокурор и органы или организации, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних и другие). Иные родственники (бабушки, дедушки, тети, дяди ребенка и пр.) таким правом не обладают.

Юристам нашего проекта известен один случай попытки лишения лица родительских прав в связи с транссексуальностью. В удовлетворении исковых требований истцу было отказано [см. раздел «Судебная практика»].

В.: Что будет, если родственники пожалуются на меня в органы опеки? Могут ли сотрудники этих органов прийти ко мне?

О.: Если Ваши родственники обратятся в орган опеки и попечительства с заявлением о том, что Вы ненадлежаще обращаетесь со своим ребенком, сотрудники указанного органа будут обязаны провести проверку по факту получения этой информации. Как правило, такая проверка включает в себя беседу с родителем ребенка и обследование условий жизни ребенка.

Нужно отметить, что органы опеки не имеют цели лишения Вас родительских прав, их проверка представляет собой лишь акт реагирования на поступившую жалобу, поэтому в случае их визита целесообразнее побеседовать с ними и предоставить информацию о жизни и воспитании ребенка.

В.: Я слышал про возможность ограничения родительских прав человека в связи с психическим заболеванием. Диагноз «транссексуализм» ставит психиатр. Могут ли мои родительские права быть ограничены из-за этого?

О.: Действительно, Семейный кодекс РФ предусматривает возможность ограничения родительских прав, если оставление ребенка с родителями (либо одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим. К таким обстоятельствам относятся и наличие у родителя психического заболевания.

Вместе с тем ограничение родительских прав возможно лишь в судебном порядке, при этом лицо, обратившееся в суд с таким иском, обязано доказать не только факт наличия у родителя психического заболевания, но и опасность дальнейшего проживания ребенка с родителем, у которого имеется такое заболевание. При разрешении такого дела суд, несомненно, будет принимать во внимание заключения медицинских специалистов.

Стоит отметить, что юристам нашего проекта неизвестны случаи попыток ограничения родительских прав транссексуальных родителей.

В.: Будут ли внесены в свидетельство о рождении моего ребенка изменения после того, как я сменю паспортный пол?

О.: Действующее российское законодательство не предусматривает внесения изменений в документы детей после юридической смены пола одним из родителей.

Вместе с тем в соответствии с Федеральным законом «Об актах гражданского состояния» при перемене имени родителями изменяются сведения о родителях в записи акта о рождении ребенка, не достигшего совершеннолетия.

Таким образом, при желании Вы вправе обратиться в орган ЗАГС по месту жительства или по месту регистрации рождения своего ребенка с заявлением о внесении изменений в запись акта о рождении ребенка. Стоит отметить, что в этом случае в свидетельстве о рождении ребенка будет изменено лишь имя родителя, а графа, в которую вписано Ваше имя («отец» или «мать» соответственно), останется прежней. Это связано с тем, что существующая в России форма свидетельства о рождении не предполагает возможности вписывания в нее двух родителей одного пола.

В.: Я – транссексуальный мужчина. У меня есть несовершеннолетний ребенок, в свидетельстве о рождении которого я указан в графе «мать». В графе «отец» поставлен прочерк. Могу ли я быть переписан в графу «отец» после замены документов?

О.: Это единственная ситуация, при которой перенос имени родителя из одной графы в другую теоретически возможен.

Действующее российское законодательство прямо не предусматривает такой возможности, однако родитель, желающий внести соответствующие изменения в документы своего ребенка, не лишен права обратиться в ЗАГС с заявлением о внесении изменений в запись акта о рождении своего ребенка в соответствии с правилами, предусмотренными главой IX Федерального закона «Об актах гражданского состояния». Во внесении таких изменений, вероятнее всего, будет отказано, однако этот отказ будет основанием для обращения в суд. Порядок обращения в суд и содержание заявления будут зависеть от содержания отказа, выданного органом ЗАГС.

Если суд откажет в удовлетворении требований, решение может быть обжаловано в апелляционном, а впоследствии – в кассационном порядке.

Юристам проекта известно об одной попытке добиться внесения подобных изменений в запись акта о рождении ребенка трансгендерного родителя. К сожалению, все российские судебные инстанции вынесли решение не в пользу заявителя. В настоящее время жалоба по его делу рассматривается Европейским Судом по правам человека.

В.: Смогу ли я представлять интересы своего несовершеннолетнего ребенка в официальных органах и учреждениях после смены документов, если в свидетельстве о рождении ребенка будет значиться одно имя, а в моих документах – другое?

О.: Да, сможете. Однако для того, чтобы доказать свое родство с ребенком, Вам придется всякий раз представлять не толь-

ко его свидетельство о рождении, но и документ, подтверждающий перемену Вашего паспортного пола (заключение органа ЗАГС или решение суда).

Подобный порядок представления интересов ребенка ведет к раскрытию тайны Вашей личной жизни во всех официальных инстанциях вплоть до достижения ребенком совершеннолетия, однако, к сожалению, на сегодняшний день российское законодательство не предоставляет иных возможностей для осуществления транссексуальными родителями их родительских прав.

В.: Я поменял документы без стерилизации. Как будет оформлено свидетельство о рождении моего ребенка, если я стану родителем?

О.: Законодательством Российской Федерации данная ситуация никак не регламентирована. Практические случаи возникновения таких ситуаций юристам проекта также неизвестны, в связи с чем ответ на этот вопрос может носить лишь характер предположения.

Мы полагаем, что в случае рождения ребенка супругой трансгендерной женщины последняя будет указана в качестве отца ребенка, поскольку законодательство РФ предусматривает презумпцию отцовства мужа женщины, родившей ребенка.

Мы также предполагаем, что в случае попытки установления родительства трансгендерной женщины путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления ею и матерью ребенка в регистрации родительства будет отказано. Мы также считаем, что в случае рождения ребенка трансгендерным мужчиной ЗАГС примет решение указать его в свидетельстве о рождении ребенка в качестве матери.

Мы полагаем, что в случае желания родителей внести в запись акта о рождении ребенка иные сведения (например, указать трансгендерного мужчину в качестве отца) этого можно будет добиться лишь в судебном порядке.

Основные нормативные акты и документы

Семейный кодекс РФ – главы 3, 4, 5, 12
<http://www.consultant.ru/popular/family/>

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. №15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака»
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_66231/

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. №10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей»
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_125826/

Гражданский процессуальный кодекс РФ – глава 25
<http://www.consultant.ru/popular/gpkrf/>

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 февраля 2009 г. №2 «О практике рассмотрения судами дел об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих»
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_125966/

Федеральный закон РФ «Об актах гражданского состояния» – главы VII, IX
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_154794/

Федеральный закон РФ «Об опеке и попечительстве»
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162638/

Судебная практика

Российская судебная практика

Факты дела. Бывший муж транссексуального мужчины обратился в суд с иском о лишении последнего родительских прав в отношении их общей несовершеннолетней дочери, которая на момент подачи искового заявления проживала с истцом. Свои иски-вые требования он мотивировал тем, что «при смене пола по существу происходит социальная смерть человека», которая «предполагает утрату лицом его социальной роли, разрыв прежних социальных связей и установление новых». По мнению истца, «лицо, которое является родителем ребенка, со сменой пола теряет статус отца или матери ребенка, при этом не приобретая противоположного статуса (соответственно матери или отца), однако продолжает рассматриваться правом как один из биологических родителей. Однако семья в правовом понимании распадается».

Ответчик представил в суд заключение комиссии экспертов о том, что транссексуализм не является препятствием для осуществления лицом родительских прав. Кроме того, он представил доказательства того, что он осуществлял заботу о своей дочери: перечислял денежные средства в ее пользу, направлял посылки с вещами и игрушками.

Суд отказал в удовлетворении требования о лишении родительских прав, указав, что «доводы истца о злостном уклонении ответчицы от содержания и воспитания ребенка, на которых основаны иски-вые требования не нашли своего подтверждения в судебном заседании. Иные доводы о социальной смерти человека при смене пола по существу, направленные на дискриминацию прав человека и не могут быть положены в основу судебного решения».

Истец не согласился с решением суда и обжаловал его в кассационном порядке. Суд кассационной инстанции оставил решение без изменения, отметив, что суд первой инстанции «обоснованно отказал в удовлетворении иски-вых требований истца о лишении <ФИО> родительских прав, поскольку факт злостного уклонения ответчицы от содержания и воспитания ребенка, не нашел своего подтверждения, а факт смены пола ответчицы не является основанием для лишения последней родительских прав».

Комментарии юриста. Описанный случай является примером добросовестного подхода суда к разбирательству дела и разрешения его в строгом соответствии с законом. Так, суды обеих инстанций справедливо указали на то, что родительские права лица не зависят от указания на пол в его документах, а смена паспортного пола не приводит к разрыву связи между транссексуальным родителем и его ребенком.

Примечателен также тот факт, что в ходе разбирательства основное внимание суда было сосредоточено на том, выполняет ли ответчик родительские обязанности по отношению к ребенку, а не на том, является ли транссексуальность помехой для воспитания ребенка.

Также важно, что суд счел решение ответчика не общаться с дочерью в период проведения гормонального и хирургического лечения, направленного на смену пола, уважительной причиной для временного прекращения личного участия в воспитании ребенка (ответчик планировал в дальнейшем общаться с дочерью как ее близкий родственник).

Практика Европейского Суда по правам человека Дело «Хамäläinen против Финляндии» (Hämäläinen v. Finland),
жалоба №37359/09, решение от 16 июля 2014 г.

Факты дела. Дело было основано на жалобе трансгендерной женщины, которая могла добиться перемены указания на пол в ее документах лишь при условии, что ее брак будет трансформирован в гражданское партнерство (в Финляндии гомосексуальные пары могут заключать лишь гражданское партнерство, а гетеросексуальные – только брак).

Заявительница жаловалась, что такое регулирование нарушает ст. 8 (право на уважение частной и семейной жизни), ст. 12 (право на вступление в брак) и ст. 14 (запрет дискриминации) Европейской конвенции. Она также указывала, что расторжение брака – даже в виде трансформации в гражданское партнерство – неприемлемо для ее семьи по религиозным причинам.

Европейский Суд отметил, что различные государства Европы пока не пришли к единой модели регулирования вопросов признания гендерной идентичности трансгендерных людей, сделавших хирургические операции, а также способов нахождения баланса между затрагиваемыми таким процессом частными и публичными интересами. В отсутствие подобного европейского консенсуса Европейский Суд признает за государствами широкую «свободу усмотрения» в выборе конкретных моделей регулирования.

Европейский Суд посчитал, что требование о трансформации брака в партнерство в качестве условия юридического признания гендера заявительницы не было непропорциональным, поскольку партнерство предоставляет однополым парам правовую защиту практически идентичную браку. Незначительные различия между браком и партнерством, по мнению Европейского Суда, не влекли за собой того, что существующая в Финляндии система предполагала бы нарушение государственным властями их позитивных обязательств в рамках 8 статьи Конвенции. Кроме того, подобная трансформация никак не повлияла бы на семейную жизнь заявительницы, поскольку она не затронула бы отцовство в отношении дочери заявительницы либо отношений, связанных с воспитанием, содержанием или опекой над ребенком.

Комментарии юриста. Первоначальное решение по этому делу было вынесено 13 ноября 2012 г. Палатой Европейского суда, состоящей из семи судей. Они единогласно решили, что в данном деле финскими властями не было допущено нарушения Конвенции. Однако заявительница не согласилась с этим решением и попросила о передаче ее дела на рассмотрение Большой Палаты Европейского суда.

Большая палата принимает к рассмотрению не все дела, а лишь те, которые поднимают серьезные вопросы, касающиеся толкования или применения Конвенции, или другие серьезные вопросы общего характера. Когда обращение заявительницы было принято, многие трансгендерные люди и активисты, а также юристы, занимающиеся проблемами юридического признания гендерной идентичности, были очень обнадежены. Однако их ожидания и надежды не оправдались, и 16 июля 2014 г. Большая Палата четырнадцатью голосами против трех постановила, что в данном деле статьи 8, 12 и 14 Конвенции не были нарушены.

Многие правозащитные организации, в том числе TransGender Europe, ILGA-Europe и Amnesty International выступили с критикой этого решения, указав, что Европейский суд упустил хорошую возможность осудить унижительные и дискриминационные практики, существующие в Европе в отношении трансгендерных людей.

В свою очередь, мы также полагаем, что постановка заявительницы перед выбором между сохранением брака, в котором она прожила более 17 лет, и официальным признанием ее гендерной идентичности не является пропорциональным и необходимым в демократическом обществе вмешательством в ее право на уважение частной и семейной жизни. Мы согласны с несовпадающим особым мнением судей Шайо, Келлер и Лемменса, которые указали, что небольшое число пар, которые захотят сохранить свой брак в обстоятельствах, подобных ситуации заявительницы, не будут представлять опасности для института брака, а официальное признание гендерной идентичности заявительницы вряд ли окажет большее влияние на общественную мораль, чем тот факт, что в настоящий момент она и ее супруга фактически в глазах общества уже живут как две женщины, состоящие в зарегистрированном браке в соответствии с финским законодательством.

Настоящий буклет подготовлен юристами Проекта правовой помощи трансгендерам на основе анализа опыта нашей работы по консультированию трансгендерных людей и представлению их интересов в судах. Буклет призван дать общую информацию о проблеме. Обстоятельства конкретного дела могут обладать своей спецификой, влияющей на выработку стратегии и тактики ведения дела, поэтому в случае возникновения проблем по конкретной ситуации рекомендуем обращаться к юристам для предметной консультации.

Проект правовой помощи трансгендерам (Transgender Legal Defense Project) – правозащитный некоммерческий проект, который реализуется с 2012 года. Мы оказываем бесплатную правовую помощь трансгендерным людям из любых регионов России по вопросам смены документов (свидетельств о рождении, паспортов, документов об образовании, трудовых книжек, свидетельств о праве собственности, документов о воинской обязанности и т.д.). Помощь, которую мы оказываем – устные и письменные консультации, составление различных правовых документов и жалоб (в том числе заявлений в суд). Также, после обсуждения перспектив дела и в зависимости от наличия юристов в регионе, мы готовы очно представлять интересы заявителей по делам о смене документов в судах, ЗАГСх и иных организациях. Для получения юридической помощи напишите нам на ящик: Pravo.Trans@gmail.com

Контакты:
Pravo.Trans@gmail.com
www.pravo-trans.eu

 <http://vk.com/club41739538>

 <https://www.facebook.com/groups/pravo.trans/>