

ИНТЕРСЕСУАЛЬНОСТЬ И ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

Савельев Илья Сергеевич

*студент Ульяновского государственного университета
432017, Россия, г. Ульяновск, ул. Льва Толстого, д. 42; sorc33@mail.ru*

Интерсекс¹ – индивид с атипичными биологическими половыми признаками, в котором черты, привычно рассматриваемые как мужские или женские, в определённой степени смешаны². В медицине это явление известно как «нарушение формирования пола», что непримиримо опротестовывают интерсексы из-за стигматизирующей коннотации, преграждающей путь признанию их прав. Они утверждают, что эта анатомическая особенность не является ни медицинской, ни социальной патологией, а есть проявление естественного разнообразия биологических форм жизни. Интерсексуальность проявляется в различные периоды жизни, большинство экспертов считает, что в обществе приблизительно 2% интерсексов³. Феномен интерсексуальности - открытие середины прошлого века, которое было расценено как вызов двоичной системе полов и заболевание, что привело к борьбе с ним через «лечение», вызванное восприятием их как страдающих от болезни и невежественным отрицанием возможности существования человека вне двоичной системы полов. В странах с низким уровнем

¹ Многие интерсексуальные люди возражают против терминов «интерсексуальность» и «интерсексуал», так как корень «сексуал» указывает на сексуальную ориентацию, а рассматриваемый феномен лежит в сфере вопросов пола и, частично, гендера. Русскоговорящие активисты движения за права интерсексуальных людей взамен «интерсексуал» и «интерсексуальность» часто используют термины «интерсекс» и «интерсексность» (калька с англ. *Intersex*). В данной статье используются обе вариации.

² Пояснительный меморандум к Резолюции ПА СЕ 1952 (2013) «Право на физическую целостность детей» (Resolution 1952 (2013) Children's right to physical integrity. Explanatory memorandum). 06.09.2013 г., ПА СЕ URL: assembly.coe.int/nw/xml/XRef/Xref-XML2HTML-en.asp?fileid=20057&lang=en (дата обращения 28.05.2015 г.).

³ Greenberg J.A. *Intersexuality and the Law: Why Sex Matters*. NYU Press short, 2012. P. 2.

медицины общество либо адаптировалось к интерсексам⁴, либо таких детей оставляют умирать после рождения, не видя смысла в их вскармливании⁵.

Оставив мракобесные методы «излечения» (аборты и гормональная терапия), «цивилизованная» медицина остановилась на генитальной хирургии, имеющей экспериментальную природу, так как, в принципе, отсутствуют как достаточные комплексные сведения об их долгосрочных последствиях, так и гарантии положительного результата. Медицинское сообщество бездоказательно решило, что развитие с нетипичными гениталиями нанесёт ребёнку психологическую травму, и установило отвратительную традицию косметического оперирования новорождённых, считая, что младенцы не имеют гендера и его можно навязать. Такие операции, ставя лицо перед фактом его отличных от гендерной идентичности гениталий⁶, искусственно культивируют транссексуальность, ведь последние исследования показали, что гендерная идентичность зависит от строения и функций мозга и уровня гормонов⁷, а не от воспитания и формы гениталий. Существенное число медицинских и психологических исследований и зафиксированных самоубийств подтверждает, что судьба прооперированных детей оборачивается трагедией⁸. Примером может служить печально известная история мальчика Брюса Реймера, которого родители по совету врачей прооперировали и стали растить как девочку Бренду. Когда правда открылась, Бренда опять сменила пол на мужской, но всё же покончила жизнь самоубийством в 38 лет.

Косметическая хирургия, целью которой является создание внешне приемлемых гениталий, влечёт больше физического и

⁴Wilson, G. Invisible Sex: Intersex Equality and Discrimination Against People with Differences in Anatomical Sex. P.3 URL: http://www.academia.edu/3495191/Equal_Rights_Trust_Paper. (дата обращения 28.05.2015 г.)

⁵ Equal Rights for Intersex People Testimony of an Intersex Person/ The Equal Rights Review, 2013. №10. P.137. URL: http://www.equalrightstrust.org/ertdocumentbank/ERR10_testimony.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.)

⁶ Noa Ben-Asher. The necessity of sex change: a struggle for intersex and transsex liberties. P.69 URL: www.law.harvard.edu/students/orgs/jlg/vol291/ben-asher.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.)

⁷ Greenberg J.A. Intersexuality and the Law: Why Sex Matters. NYU Press short, 2012. P. 19.

⁸ Op. cit. P. 21.

психического вреда, чем развитие с нестандартными гениталиями. Впервые на уровне ООН операции на интерсексах были осуждены 1 февраля 2013 г. как процедуры редко необходимые медицински, которые могут вызвать шрамы, боль, недержание, потерю сексуальной чувствительности и пожизненную депрессию⁹. Всемирная Организация Здравоохранения (ВОЗ) и другие институты признали, что несмотря на то, что такие операции оправдываются уменьшением риска развития рака, они проводятся на базе отсутствия доказательств, без обсуждения альтернативных решений, сохраняющих детородные функции человека¹⁰.

По свидетельствам интерсексов косметические вмешательства влекут дискомфорт, инфекции, недержание или косметически неприемлемый вид. Часто требуются дополнительные операции на протяжении жизни, гормональная заместительная терапия и нарушение половой неприкосновенности ребёнка специальными механизмами, конструирующими гениталии¹¹. В условиях навязанной медициной культурной нормы сексуальной «ненормальности», дети страдают от стигматизации, генитальные осмотры в подростковом возрасте являются для них настоящим испытанием. Аморальный «метод сокрытия» от пациента произведённого вмешательства¹² ведёт к тому, что родители утаивают настоящий пол от ребёнка (например, говорят, что его шрам - от удаления грыжи). Внутренний голос ребёнка, утверждающий иное, влечёт необратимые последствия для психики, увеличивая количество подростков-самоубийц. В худшем случае доктора не говорят правды о ро-

⁹ Доклад Специального докладчика Ананда Гровера по вопросу о праве каждого человека на наивысший достижимый уровень физического и психического здоровья. 23.04.2010. A/HRC/14/20. P. 23. URL: daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/G10/131/20/PDF/G1013120.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

¹⁰ OHCHR, UN Women, UNAIDS, UNDP, UNFPA, UNICEF and WHO. Eliminating forced, coercive and otherwise involuntary sterilization. An interagency statement. P. 7. URL: unaids.org/sites/default/files/media_asset/201405_sterilization_en.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

¹¹ Wilson, G. Invisible Sex: Intersex Equality and Discrimination Against People with Differences in Anatomical Sex. P.6. URL: www.academia.edu/3495191/Equal_Rights_Trust_Paper (дата обращения 28.05.2015 г.).

¹² Intersex Rights and Reproductive Justice. Law Students for Reproductive Justice, 2013. P. 1 URL: lsrj.org/documents/factsheets/13_Intersex.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

дившемся ребёнке и оперируют его без согласия родителей. Все эти чудовищные последствия имеют источником стереотип о том, что интерсексуальность постыдна и подлежит искоренению или сокрытию. Ту же природу имеют предубеждения относительно людей с другими особенностями организма (левшизм, бесплодие, ВИЧ-инфекция, ожирение и др).

Господствующий медицинский протокол об оперировании интерсексов не оспаривался до 1990х годов, когда власти, эксперты и активисты начали призывать к мораторию на хирургические вмешательства в тела младенцев. Сторонники данного моратория считают, что облегчать родительскую тревогу нужно не хирургическими декорациями, а информированием и профессиональной поддержкой по поводу воспитания таких детей. Хирургические вмешательства должны иметь место только в условиях, когда их отсутствие влечёт реальный риск физическому здоровью ребёнка, а не предполагаемые психические неудобства. Гендерная идентичность имеет колоссальную значимость для существования личности, поэтому распоряжаться ей не имеет права никто, кроме самого индивида¹³, так же как и правом на репродуктивный выбор (операции на гениталиях чаще всего влекут бесплодность). Только сами интерсексы, достигшие того возраста, в котором они способны осознанно и самостоятельно оценить все плюсы и минусы операции, должны принимать такое решение¹⁴.

Сторонники операций же утверждают, что потенциальная психологическая травма от взросления с нетипичными гениталиями требует скорейшего предотвращения, и апеллируют к концепции наилучших интересов ребёнка, предусматривающей мандат родителей на решение об операции. Данная позиция, на наш взгляд, является нерациональной по следующим причинам:

1. Кроме взросления с похожими на нормальные гениталии, у ребёнка существуют ещё 3 интереса – сохранить и выразить

¹³ Сходными проблемами являются запрет свидетелей Иеговы на переливание крови их детям и принудительная стерилизация лиц с ограниченными умственными возможностями. См.: Steven Firth. INTERSEX: Prioritising Potential Autonomy. P. 10 URL: www.academia.edu/1868954/INTERSEX_Prioritising_Potential_Autonomy (дата обращения 28.05.2015 г.).

¹⁴ Greenberg J.A. Intersexuality and the Law: Why Sex Matters. NYU Press short, 2012. P. 28.

свою естественную идентичность, избирать собственную внешность и тело и не подвергаться ненужным хирургическим вмешательствам. Более того, «наилучшие интересы ребёнка» не очевидны: одни люди могут выбрать преследования на уроках физкультуры, но сохранение естественной идентичности, сексуальной чувствительности и фертильности, другие же предпочтут социальную адаптацию, искусственно привязав себя к модели мужчины или женщины и став бесплодным¹⁵.

2. Признание родителей законными представителями ребёнка в медицинских вопросах базируется на презумпции, что родители всегда действуют в интересах своего ребёнка. Однако, с одной стороны может иметь место конкуренция интересов родителей (удобство воспитания, привычные отношения с обществом) и ребёнка¹⁶, с другой стороны, некомпетентность родителей, вызванная как собственными культурными и социальными предубеждениями или низким этическим, интеллектуальным уровнем, так и недобропорядочностью врачей, торопящих с решением об операции и скрывающих её риски и негативные последствия.

Все предлагаемые способы разрешения вопроса операции сводятся к трём следующим.

1. Право принимать решение принадлежит родителям, но увеличиваются гарантии информированного согласия, т.к. традиционные гарантии не отвечают специфике интерсексуальности. Дополнительные стандарты по информированию родителей состоят в доступном разъяснении всех возможных рисков и последствий операции, наличия других взглядов на проблему, возможности отсрочивания вмешательства и адекватной психологической поддержки с согласием, полученным в письменной форме несколько раз в течение достаточного периода времени.

2. Основанный на уважении автономии личности¹⁷, мораторий на медицински не необходимые вмешательства, действующий

¹⁵Hardy, J.A. Sex, lies, and surgery: the role of informed consent in sex assignment and normalization surgeries performed on intersex minors.2007.P.32 URL: www.law.msu.edu/king/2007/Hardy.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

¹⁶Другим интересным примером является трансплантация органа второго ребёнка первому.

¹⁷Сравните: при решении вопроса о судьбе человека без сознания или в долгосрочной коме право принимать решения передаётся другим лицам, потому что

до момента, когда ребёнок будет способен осознавать все последствия операции и принимать решение самостоятельно. Такой возраст, справедливо полагать, должен быть равным тому, в котором лицо может принять решение о смене пола¹⁸.

3. Рациональный консенсусом между вышеназванными полярными подходами является предварительное одобрение решения об операции беспристрастным и информированным органом («адвокат интерсекса» - суд, междисциплинарные комиссии из врачей, психологов, интерсексов и их родителей и др.).

Ни одно из решений не лишено недостатков: родители руководствуются в первую очередь социальными, этнокультурными нормами и их собственными ощущениями (например, постыдность воспитания интерсексуального ребёнка, недооценка фертильности по сравнению с атипичностью гениталий и др.); сами интерсексы из-за собственной неопытности в подростковом возрасте могут сделать вредный для них выбор (например, переоценить внешний вид гениталий в сравнении с сексуальной чувствительностью); а оценка судов и комитетов также подвержена дефектам ввиду субъектного состава. Международному сообществу ещё предстоит найти решение данной проблемы через создание процедуры, сбалансированной во всех правовых и этических аспектах.

Бинарная половая парадигма (представление о том, что человечество состоит из людей двух полярных видов) издавна определяет структуру рукотворного мира, влияя на правовой статус личности, например, в вопросах воинской обязанности, пенсионного возраста, криминальных иммунитетов. Достоинство, ценность и неповторимость первоначальной личности интерсексов с первых часов их жизни подвергается сомнению обществом, подталкивающим их к соответствию социальной фикции о двух полах. В условиях отсутствия международного консенсуса относительно надлежащего отношения к людям, пол которых однозначно уста-

сама вероятность принятия такого решения этим человеком крайне мала. В случае с интерсексуальностью же вопрос заключается лишь во временном промежутке взросления.

¹⁸ Например, Джози Ромеро сменила пол в 8 лет. URL: www.dailymail.co.uk/news/article-1220577/Pictured-Josie-transgender-year-old-born-boy.html (дата обращения 28.05.2015 г.).

новить невозможно, судьба интерсекса постоянно оказывается в зависимости от произвольных критериев (паспортный пол, внешность, форма тела и гениталий и др.). Например, интерсексы подвергаются дискриминации при проведении спортивных соревнований¹⁹ или в реализации права на брак²⁰. Диаметральные противоположные подходы к проблеме усугубляются неосведомлённостью юридических институций о различиях пола и гендера и социальной половой сегрегацией (в дресскоде, в туалетах, колониях, казармах и др.), являющейся косвенной дискриминацией интерсексов (а также трансгендеров и андрогинных личностей). Так, интерсекс может испытывать чувство стыда из-за необходимости оголяться и подвергаться изгнанию за свои отличия.

Одни интерсексы считают, что их анатомическая особенность не должна влиять на бинарную систему полов, поэтому интерсекса нужно воспитывать в нейтральном ключе до момента осознания гендерной идентичности. Другие требуют легализации третьего пола (прецедент уже имеется в 7 государствах²¹, в Тайланде планируется закрепление нового конструкта на конституционном уровне), что вызывает оживлённые дебаты о праве на тайну интерсексуальности²². Третьим решением проблемы может выступить новейшая концепция «гендерной слепоты»²³ (по аналогии с «расовой слепотой», безоговорочно принятой международным правом), согласно которой большинство существующих половых

¹⁹ См.: Behrensen, M. Intersex athletes: Do we need a gender police in professional sports? URL: www.iwm.at/publications/5-junior-visiting-fellows-conferences/maren-behrensen-2/ (дата обращения 28.05.2015 г.).

²⁰ Frankle, R. Does a Marriage Really Need Sex?: A Critical Analysis of the Gender Restriction on Marriage / Fordham Urban Law Journal. Volume 30, Issue 6. 2002. URL: ir.lawnet.fordham.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=2216&context=ulj (Дата обращения 28.05.2015 г.).

²¹ Австралия (2014 г.), Индия (2014 г.), Германия (2013 г.), Новая Зеландия (2012г.), Бангладеш (2013 г.), Пакистан (2010 г.), Непал (2007 г.).

²² Amnesty International. The state decides who I am: lack of legal gender recognition for transgender people in Europe. 2014. P. 29 URL: www.es.amnesty.org/uploads/media/The_state_decide_who_I_am_Febrero_2014.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

²³ См.: Ezie C. Deconstructing the body: transgender and intersex identities & sex discrimination – the need for a strict scrutiny approach // Columbia Journal of Gender and Law. 2011. Vol. 20. № 1.

разграничений обусловлено ненаучными предубеждениями²⁴, поэтому необходимо искоренять любую объективно не необходимую разницу в обращении с мужчинами и женщинами.

Учитывая разработанные международно-правовые концепции соматических и личных прав человека, прав лиц с ограниченными возможностями, дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности, представляется возможным рассматривать следующие юридические альтернативы разрешения проблемы:

1) введение в правовую ткань нового субъекта – лиц, не являющихся ни мужчиной, ни женщиной, что обозначит их уязвимость и повлечёт создание специальных норм об обращении с ними, а также возложение позитивных обязательств на государства, например, предоставление разумного приспособления, как это было сделано с людьми с ограниченными возможностями, женщинами.

2) утверждение единого правила о том, что лицо, обладающее доказательствами своей интерсексуальности, вправе обозначить свой правовой статус как мужчины или женщины, а все иные лица обязаны уважать такой выбор, что потребует эффективных гарантий защиты интерсексов от дискриминации по признаку не полного соответствия избранному полу²⁵.

Проблематика интерсексуальности связана с личными и соматическими правами, правами детей, инвалидов и секс-меньшинств, вопросами признания идентичности, повышения видимости и недискриминации уязвимых групп²⁶. По мнению комиссии по правам человека города Сан-Франциско нормализаторские хирургические вмешательства как необратимые операции по чисто психологическим и эстетическим основаниям без информированного согласия пациента – нарушение неотъемлемых прав человека

²⁴ Например, отделение женщин от мужчин при проживании обосновывается стереотипом о сексуальной несдержанности мужчин, что само по себе является оскорбительным обобщением, приписывающим мужчинам недостойное поведение лишь в силу их половой принадлежности.

²⁵ Некоторые сложности могут возникнуть с интер-, би- и агендерами, которые не хотят, чтобы с ними обращались как с мужчинами или женщинами.

²⁶ Greenberg J.A. *Intersexuality and the Law: Why Sex Matters*. NYU Press short, 2012. P. 5.

на частную жизнь, достоинство, автономию, телесную целостность и неприкосновенность, лишаящее индивида права выразить свою собственную индивидуальность в нетронutom теле, и осуществляемые исключительно, чтобы облегчить социальный дискомфорт родителей, родственников пациента и врачей. Конституционный суд Колумбии считает, что такие медицинские практики относительно новорождённых интерсексов могут составлять нарушение ряда статей Конвенции о правах ребёнка. Некоторые авторы считают, что проблематика затрагивает и права инвалидов (право жить в обществе, право на медицинскую помощь без дискриминации), хотя эту позицию не разделяют многие интерсексы, не согласные с патологизацией своей особенности, которая в сущности не отличается от кожи²⁷. Применим к интерсексам и принцип недискриминации по признаку пола и гендерной идентичности. Рискованным операциям на в общем здоровых телах подвергаются только дети с атипичными гениталиями, что составляет дискриминацию лиц с особенностями развития. В 2009 году Комитет по экономическим, социальным и культурным правам пояснил, что гарантия недискриминации соответствующего Пакта распространяется на интерсексов, страдающих от таких серьезных нарушений прав человека, как преследования в школе или на рабочем месте²⁸, однако, в антидискриминационном праве Европы только Шотландия имеет специальное упоминание об этой категории.

Несмотря на практически полную невидимость интерсексов для международного и национального права большинства государств, мы стоим у самого порога значительных изменений в интерсекс-дискурсе. Опыт широкого признания прав трансгендеров, по всей видимости, будет экстраполирован на права другого гендерного меньшинства - интерсексов. Заметны первые следы адвокации проблем интерсексуальных людей²⁹: всё большее количест-

²⁷ Greenberg J.A. *Intersexuality and the Law: Why Sex Matters*. NYU Press short, 2012. P. 110-112.

²⁸ Замечание общего порядка № 20, Недискриминация экономических, социальных и культурных прав. 2.07.2009. E/C.12/GC/20. П. 32. URL: daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/G09/434/07/PDF/G0943407.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

²⁹ Например, ещё в 2006 году международной группой экспертов было выпущено «Согласованное заявление о менеджменте интерсексуальности», которое призы-

во организаций присоединяет их к сфере своего покровительства, проблематика интерсексуальности находит отражение в документах международных неправительственных³⁰ и правительственных организаций³¹.

Мы предлагаем следующие меры по улучшению положения интерсексов.

1. Развитие международно-правового регулирования. С помощью толкования принципа равенства и гендерно нейтральных актов, например, Международного Билля о правах человека, Всеобщей декларации о геноме человека, Конвенции о правах ребёнка 1989 года, нужно проявить в правовом поле новую уязвимую группу, распространить запрет дискриминации по признаку пола и гендерной идентичности на интерсексов, осуждение косметические вмешательства без согласия ребёнка (как не менее варварскую практику ритуального женского обрезания), запретить избирательные аборты и внутриутробную гормональную терапию, призвать вводить национальные стандарты защиты от дискриминации интерсексов, депатологизировать вариативность половых характеристик в медицинских актах, например, Международной Классификации Болезней, разрабатываемой ВОЗ.

2. Повышение эффективности национальных стандартов, включающее особую криминализацию неинформированных операций на детях, повышение прозрачности оперирования через создание внешнего предварительного надзора за операциями.

3. Просвещение общества, родителей, публичных агентов об интерсексуальности, обучение и подготовка докторов в целях искоренения идеи «постыдности» и предупреждения стигматизации

вает врачей при принятии решения об операции учитывать этиологию расстройства, облик гениталий, хирургические опции, необходимость пожизненной гормональной терапии, фертильность, взгляды семьи и культурные практики.

³⁰ См., например.: Amnesty International. Доклад 2014\2015. Права человека в современном мире. URL: amnesty.org.ru/sites/default/files/amnesty-report-2014-RU.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

³¹ См., например.: Foreign Affairs Council of the Council of the European Union. Guidelines to Promote and Protect the Enjoyment of All Human Rights by Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender and Intersex (LGBTI) Persons, 24 June 2013. URL: www.consilium.europa.eu/uedocs/cms_data/docs/pressdata/en/foraff/137584.pdf (дата обращения 28.05.2015 г.).

интерсексов; расширение представительства организаций интерсексов в международных и национальных совещательных органах

Интерсексуальность – это не заболевание и не порок, а отличие, такое же, как, например, иной цвет глаз. Это выражение биологического разнообразия, которое беспричинно патологизируется обществом подобно переучиванию левшей. Отрадно, что поддержка прав интерсексуальных людей неуклонно растёт, например, 1 апреля 2015 г. в Мальте был принят прогрессивный закон о запрете медицински ненужных операций на младенцах-интерсексах. Тем не менее, международному сообществу ещё предстоит прийти к консенсусу по всем многочисленным вопросам, поставленным перед ним этим уникальным вызовом XXI в.