

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ
КОЛЛЕГИИ СУДЕЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

об отказе в принятии к производству обращения
Тилек кызы Эльвиры, представляющей интересы
Шакирова Алика Олжобаевича

5 июля 2022 года

город Бишкек

Коллегия судей Конституционного суда Кыргызской Республики в составе: Дуйшеева К.А., Бобукеевой М.Р., Кыдырбаева К.Дж. при секретаре Кененсариевой Н.А., рассмотрев обращение Тилек кызы Эльвиры, представляющей интересы Шакирова Алика Олжобаевича,

У С Т А Н О В И Л А:

В Конституционный суд Кыргызской Республики 17 июня 2022 года поступило обращение Тилек кызы Эльвиры, представляющей интересы Шакирова А.О. о проверке соответствия части 2 статьи 34 Закона Кыргызской Республики «Об актах гражданского состояния» части 1 статьи 24, части 1 статьи 29 Конституции Кыргызской Республики.

Как следует из ходатайства, врачебно-консультативной комиссией при Республиканском центре психического здоровья, созданной в целях психолого-психиатрического освидетельствования трансгендерных, транссексуальных, гендерно-неконформных людей, людей с гендерной дисфорией, Шакирову А.О., прошедшему гормональное лечение, 25 мая 2018 года в соответствии с Международной статистической классификацией болезней и проблем, связанных со здоровьем, утвержденной Всемирной организацией здравоохранения, был поставлен диагноз «транссексуализм F64.0» и было вынесено заключение по форме №048/у.

22 июня 2018 года Шакиров А.О. на основании абзаца четвертого статьи 72 Закона «Об актах гражданского состояния» в редакции от 12 апреля 2005 года, определяющей, что заключение о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния составляется органом записи актов гражданского состояния в случае представления документа установленной формы об изменении пола, выданного медицинской организацией, обратился в Отдел записи актов гражданского состояния, паспортизации и регистрации населения Свердловского района города Бишкек (далее - отдел ЗАГСПРН Свердловского района) с заявлением о перемене фамилии, имени, отчества и об изменении графы «пол» с «женского» на «мужской».

Однако отдел ЗАГСПРН Свердловского района не принял его заявление, ссылаясь на то, что в свидетельстве о рождении подобная графа не указана. Позднее Шакиров А.О., получив свидетельство о перемене фамилии, имени и отчества, неоднократно обращался в отдел ЗАГСПРН Свердловского района, в результате чего, 13 января 2021 года получил ответ о том, что в соответствии с положениями Закона «Об актах гражданского состояния» в редакции от 1 августа 2020 года, внесение изменений в запись акта гражданского состояния в связи с изменением гендерной идентичности (пола) не предусмотрено.

Шакиров А.О. обратился с досудебной претензией в Департамент регистрации населения и актов гражданского состояния при Государственной регистрационной службе при Министерстве юстиции Кыргызской Республики. Затем, на основании обременяющего административного акта им было подано заявление в Административный суд города Бишкек об установлении неправильности записей в книгах регистрации актов гражданского состояния. Административным судом города Бишкек на основании статьи 208 Административно-процессуального кодекса, заявление Шакирова А.О. было удовлетворено и отделом ЗАГСПРН Свердловского

района были внесены изменения в графе «пол» с «женского» на «мужской» записи акта о рождении от 10 июня 1999 года №1355.

По мнению заявителя, вследствие отсутствия в оспариваемой норме положений, предусматривающих возможность внесения изменений в запись акта гражданского состояния в случае изменения гендерной идентичности (пола), значительно затрудняется жизнь трансгендерных лиц, так как получить свидетельство о рождении с желаемым гендерным маркером и в последующем документ, удостоверяющий личность, они могут только посредством обращения в досудебные и судебные органы.

Субъект обращения полагает, что гендерная идентичность является одним из наиболее важных аспектов жизни человека, ведь как правило, его пол определяется при рождении и с этого момента является социальным и юридическим фактом. Однако у относительно не большого числа людей возникают проблемы в связи с принадлежностью к полу, зарегистрированному при рождении, так как физиологическое строение их тел, одновременно может включать аспекты и мужской и женской физиологии, а в некоторых случаях это отражается и в анатомии их половых органов. У другой категории людей, именуемых «трансгендерными», могут возникнуть проблемы из-за того, что их врожденное восприятие самих себя не соответствует тому полу, который им определен при рождении.

Заявитель утверждает, что в понимании концепции гендерной идентичности, следует различать понятия «пол» или «гендер», если «пол» подразумевает биологические различия между женщинами и мужчинами, то понятие «гендер» включает в себя социальный аспект различия между полами в дополнение к биологическому аспекту. Такое понятие как «гендерная идентичность» дает возможность осознать, что пол, определенный ребенку при рождении, может не соответствовать его личной гендерной идентичности, которую он/она развивают по мере взросления. То есть, это глубокое осознание тем или иным человеком внутренних и индивидуальных особенностей собственного гендера, который может как совпадать, так и не

совпадать с полом по рождению, включая индивидуальное ощущение своего тела и другие проявления, выраженные в одежде, речи и особенностях поведения.

Автор обращения отмечает, что согласно статье 38 Закона «Об охране здоровья граждан Кыргызской Республики», изменение, коррекция половой принадлежности проводятся в организациях здравоохранения путем медицинского вмешательства по желанию совершеннолетнего пациента в соответствии с медико-биологическими и социально-психологическими показаниями и в порядке, определяемом уполномоченным государственным органом Кыргызской Республики в области здравоохранения.

При этом Тилек кызы Эльвира утверждает, что функционирующая на данный момент процедура изменения имени и гендерного маркера является усложненной, так как возможна лишь путем обращения в судебные органы для обжалования действий органов записи актов гражданского состояния.

По мнению субъекта обращения, доступ к процедурам трансгендерного перехода и изменения имени и гендерного маркера в документах, удостоверяющих личность, имеет жизненно важное значение для трансгендерных лиц, для того, чтобы они могли жить в соответствии с предпочитаемой гендерной идентичностью. Неточности или несоответствия в документах, удостоверяющих личность, являются препятствием в трудоустройстве, пользовании услугами в сфере здравоохранения, доступе к социальным услугам, а также при пересечении границ. То есть, в связи с отсутствием соответствующих документов, трансгендерные лица сталкиваются с различного уровня дискриминации и изоляции.

Тилек кызы Эльвира в обращении указывает, что Конституция в части 1 статьи 24 устанавливает, что Кыргызская Республика обеспечивает всем лицам, находящимся в пределах ее территории и под ее юрисдикцией, защиту их прав и свобод. Никто не может подвергаться дискриминации по признаку пола, расы, языка, инвалидности, этнической принадлежности, вероисповедания, возраста, политических или иных убеждений, образования,

происхождения, имущественного или иного положения, а также других обстоятельств. Общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры, вступившие в силу в соответствии с законодательством Кыргызской Республики, являются частью правовой системы Кыргызской Республики (часть 3 статьи 6 Конституции).

Так, заявитель ссылается на статью 7 Всеобщей декларации прав человека, устанавливающую, что все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия на равную защиту закона. Все люди имеют право на равную защиту от какой бы то ни было дискриминации, нарушающей данную Декларацию, и от какого бы то ни было подстрекательства к такой дискриминации.

Кроме того, согласно статье 26 Международного пакта о гражданских и политических правах, все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона. В этом отношении всякого рода дискриминация должна быть запрещена законом и закон должен гарантировать всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку, как-то расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

Заявитель также ссылается на Решение Конституционной палаты Верховного суда Кыргызской Республики от 27 января 2021 года где отмечено, что установление социальной справедливости в обществе является стержневой задачей органов государственной власти, местного самоуправления и их должностных лиц, выполнение которой требует внедрение во все сферы жизнедеятельности человека принципа всеобщего равенства. Это означает признание равной ценности каждой личности, предоставление индивидам равных возможностей в приобретении одинакового по объему и содержанию прав и обязанностей, а также способов их реализации и защиты.

Субъект обращения полагает, что государством в целях реализации конституционных положений о запрете дискриминации должны приниматься все необходимые меры законодательного, административного и иного характера в интересах обеспечения полного уважения и правового признания гендерной идентичности каждого человека и в документах, удостоверяющих личность (в свидетельстве о рождении, паспорте и иных документах), в графе «пол» должна быть предусмотрена возможность указания той гендерной идентичности лица, определяемой им самим.

Между тем заявитель отмечает, что Комитет ООН по ликвидации дискриминации в отношении женщин в Заключительных замечаниях по пятому периодическому докладу Кыргызстана, рекомендовал восстановить права трансгендеров, включая женщин, на внесение изменений в графу «пол» в паспорте или других документах, удостоверяющих личность, и изменения персонального идентификационного номера, в том числе, путем внесения поправок в Закон «Об актах гражданского состояния» в редакции от 1 августа 2020 года.

Тилек кызы Эльвира считает, что изменение гендерной идентичности и смена паспортного пола/гендерного маркера относится к праву человека на неприкосновенность частной жизни, гарантированного абзацем первым части 1 статьи 29 Конституции и утверждает, что право на уважение частной жизни затрагивает основополагающие и личные аспекты жизни человека, включая личную идентичность человека.

При этом, заявитель ссылается на статью 17 Международного пакта о гражданских и политических правах, предусматривающую, что никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию; каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств.

С учетом изложенного, субъект обращения просит признать часть 2 статьи 34 Закона «Об актах гражданского состояния» противоречащей Конституции.

Коллегия судей, изучив ходатайство Тилек кызы Эльвиры, представляющей интересы Шакирова А.О. и приложенные к нему материалы, заслушав информацию судьи Дуйшеева К.А., проводившего на основании части 2 статьи 30 конституционного Закона «О Конституционном суде Кыргызской Республики» соответствующую проверку, пришла к следующим выводам.

Решая вопрос о принятии или об отказе в принятии к производству поступившего обращения, коллегия судей, прежде всего, исходит из допустимости поставленных в обращении вопросов конституционному судопроизводству.

Из содержания проверяемого ходатайства и доводов, приведенных в обоснование позиции, усматривается, что обращение Тилек кызы Эльвиры обусловлено лишь отсутствием в части 2 статьи 34 Закона «Об актах гражданского состояния» нормы, предусматривающей основание для внесения исправлений и изменений в записи актов гражданского состояния в случае смены пола.

Между тем, коллегия судей отмечает, что согласно части 1 статьи 17 конституционного Закона «О Конституционном суде Кыргызской Республики» Конституционный суд устанавливает и решает исключительно вопросы права и рассмотрение вопросов, связанных с восполнением пробелов в правовом регулировании, не входит в круг полномочий Конституционного суда и является прерогативой законодателя.

При этом также следует отметить, что вопрос о смене пола характеризуется особой спецификой и производится в исключительно редких случаях. Тем не менее, законодателем в части 1 статьи 34 Закона «Об актах гражданского состояния» предусмотрена процедура внесения изменения в записи актов гражданского состояния на основании решения суда, что

свидетельствует об обеспечении антидискриминационных мер в отношении трансгендерных лиц.

Таким образом, доводы заявителя, изложенные в ходатайстве, не могут расцениваться как обстоятельства, вызывающие сомнение в конституционности оспариваемой нормы, что в соответствии с частью 2 статьи 26 конституционного Закона «О Конституционном суде Кыргызской Республики», служит основанием для рассмотрения дела в рамках конституционного судопроизводства.

На основании изложенного, руководствуясь частью 2, пунктами 1, 4 части 3, частью 5 статьи 30 конституционного Закона «О Конституционном суде Кыргызской Республики», коллегия судей Конституционного суда Кыргызской Республики

О П Р Е Д Е Л И Л А:

1. Отказать в принятии к производству ходатайство Тилек кызы Эльвиры, представляющей интересы Шакирова Алика Олжобаевича, о проверке конституционности части 2 статьи 34 Закона Кыргызской Республики «Об актах гражданского состояния».

2. Возвратить представленные материалы заявителю.

3. Настоящее определение может быть обжаловано заявителем в Конституционный суд Кыргызской Республики в течение трех месяцев.

Коллегия судей:

К.А. Дуйшеев

М.Р. Бобукеева

К.Дж. Кыдырбаев

№ _____