

**Анализ
национального
законодательства
Кыргызстана,
связанного с правами
ЛГБТ и ВИЧ**

2017



*Eurasian Coalition
on Male Health*

Муканова А., Йорский Ю., Джума В. Анализ национального законодательства Кыргызстана, связанного с правами ЛГБТ и ВИЧ / Евразийская коалиция по мужскому здоровью (ЕКОМ). – Таллинн, 2017. – 22 с.

Представленная в настоящем документе информация может быть полезной как для неправительственных организаций и активистов сообществ, так и представителей государства, при планировании адвокационных процессов и продвижении прав геев, других МСМ и транс* людей, и преодоления барьеров, препятствующих их доступу к сервисам и услугам.

Авторы выражают искреннюю благодарность за активное участие и существенную помощь в подготовке анализа общественному объединению «Кыргыз Индиго» и следующим людям:



- Елена Герман	- Темир Калбаев
- Марина Герц	- Максим Касянчук
- Михаил Голиченко	- Александр Полуян
- Эркин Ирискулбеков	- Ирина Федорович



*Eurasian Coalition
on Male Health*

Публикация подготовлена и опубликована в рамках региональной программы «Право на здоровье», реализуемой Евразийской коалицией по мужскому здоровью (ЕКОМ) при поддержке Глобального фонда для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией.

Точки зрения, изложенные в данной публикации, принадлежат исключительно авторам и могут не совпадать с точкой зрения Глобального фонда для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией. Глобальный фонд для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией не участвовал в согласовании и утверждении как непосредственно материала, так и возможных выводов, вытекающих из него.

The views described herein are the views of this institution, and do not represent the views or opinions of The Global Fund to Fight AIDS, Tuberculosis & Malaria, nor is there any approval or authorization of this material, express or implied, by The Global Fund to Fight AIDS, Tuberculosis & Malaria.

Распространяется бесплатно

При использовании материалов обязательным является ссылка на Евразийскую коалицию по мужскому здоровью (ЕКОМ) и Глобальный фонд для борьбы со СПИДом, туберкулезом и малярией.

ЕВРАЗИЙСКАЯ КОАЛИЦИЯ ПО МУЖСКОМУ ЗДОРОВЬЮ

**АНАЛИЗ НАЦИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
КЫРГЫЗСТАНА, СВЯЗАННОГО С ПРАВАМИ ЛГБТ И ВИЧ**

Айгуль Муканова
Юрий Йорский
Виталий Джума

Таллинн - 2017

Список сокращений

АРТ	антиретровирусная терапия
ВДПЧ	Всеобщая Декларация прав человека
ВИЧ	вирус иммунодефицита человека
ВОЗ	Всемирная Организация Здравоохранения
ГСЗ	государственный социальный заказ
ГПЖИ	Группа поддержки женских инициатив
ГФАТМ	Глобальный фонд для борьбы со СПИДом, туберкулёзом и малярией
ЕКОМ	Евразийская коалиция по мужскому здоровью
ИППП	инфекции, передающиеся половым путём
Интерсекс	люди, рождённые с половыми характеристиками (включая гениталии, половые железы и набор хромосом), которые не входят в общепринятые понятия систем восприятия мужского и женского тела
КПЧООН	Комитет по правам человека ООН
МСМ	мужчины, практикующие секс с мужчинами
ЛЖВ	люди, живущие с ВИЧ
ЛГБТ	лесбиянки, геи, бисексуалы и трансгендеры
СОГИ	сексуальная ориентация и гендерная идентичность
НКО	некоммерческие организации
СПИД	синдром приобретённого иммунодефицита
ТБ	туберкулёз
Транс*	описывает человека, который идентифицирует себя как трансгендер, небинарный или иначе гендерно неконформный, включая (но не ограничиваясь) транссексуала, гендерквир, гендерноизменчивого, небинарного, агендера, третьего гендера, бигендера
УВКПЧ	Управление Верховного комиссара ООН по правам человека
ЮНЭЙДС	Объединённая программа ООН по ВИЧ/СПИДУ
CEDAW	Комитет по ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин
MtF	трансгендерная женщина, сокращённо про переход из мужского пола в женский
FtM	трансгендерный мужчина, сокращённо про переход из женского пола в мужской



Цель настоящего анализа – определить правовые барьеры, препятствующие людям, живущим с ВИЧ, геям, и другим мужчинам, практикующим секс с мужчинами, а также транс*людям в реализации их прав в разных сферах жизни. Для проведения данного анализа ЕКОМ разработал методологию и опросник, который нам помогли заполнить наши локальные партнёры. При анализе правовой практики во внимание принимались как судебная практика, так и сообщения активистов, информация организаций, занимающихся документированием случаев нарушений прав человека и их защитой, сообщения в прессе, отчёты неправительственных организаций в международные органы.

Как законодательство, так и правоприменительная практика анализировались на предмет их соответствия международным и европейским стандартам. Также проводился анализ рекомендаций, полученных Кыргызстаном в ходе международных мониторинговых механизмов и их выполнение правительством страны.

Для предоставления информации по действующему законодательству в рамках настоящего анализа используются выдержки из нормативно-правовых актов, которые, к сожалению, не всегда являются корректными и не соответствуют международным стандартам политкорректной терминологии. Оригинальные формулировки в настоящем случае были представлены для объективного отражения существующего нормативно-правового поля и принятого языка в исследуемых вопросах. Все цитаты нормативно-правовых актов выделены кавычками.

Представленная в настоящем документе информация может быть полезной как для неправительственных организаций и активистов сообществ, так и представителей государства, при планировании адвокационных процессов и продвижении прав геев, других МСМ и транс*людей, и преодоления барьеров, препятствующих их доступу к сервисам и услугам.



Резюме и ключевые рекомендации

Кыргызская Республика (КР) делает последовательные шаги в части адаптации национального законодательства к международным стандартам в отношении прав людей, живущих с ВИЧ, геев, других МСМ и транс*людей. Среди положительных нововведений в первую очередь следует отметить новый и тщательно разработанный порядок коррекции пола и смены паспортных данных. Не менее важным событием станет вступающий в силу новый Уголовный Кодекс КР, который разделяет ответственность за неумышленную и умышленную передачу ВИЧ, а также смягчает наказание. Отсутствует уголовная ответственность за добровольные однополые отношения.

С другой стороны, ряд критично важных вопросов для благосостояния и безопасной жизни членов ЛГБТ-сообщества КР остаётся не решённым. Несмотря на законодательные гарантии, анализ применения некоторых нормативно-правовых актов на практике показывает неутешительные результаты. Так наибольшие проблемы с соблюдением права на свободу мирных собраний и свободу слова в отношении ЛГБТ. Государство не только не защищает мирные собрания, проводимые ЛГБТ активистами, но и препятствует восстановлению ими своих нарушенных прав, не проводя эффективного расследования и не наказывая нарушителей.

Такие действия государства, как например разработка законопроекта о запрете «пропаганды нетрадиционных сексуальных отношений» вызывают серьёзные опасения в связи с возможным ухудшением ситуации и роста уровня дискриминации ЛГБТ Кыргызской республики. Обеспокоенность вызывает и отсутствие антидискриминационного законодательства, которое бы не только давало определение разным формам дискриминации, но и содержало СОГИ среди защищённых от дискриминации признаков.



Рекомендации

- Кыргызской республике необходимо внести в национальное законодательство изменения в части запрета дискриминации по отношению к ЛГБТ и улучшить систему реагирования на случаи дискриминации со стороны правоохранительных и судебных органов.
- Провести обучение сотрудников правоохранительных органов и обеспечить эффективное расследование случаев нападения на ЛГБТ.
- Убрать из национального законодательства обязанность для не граждан и лиц без гражданства ежегодно проходить обязательное освидетельствование на ВИЧ, результаты которого могут стать причиной их выдворения из страны.
- Закрепить на законодательном уровне однополые браки или институт однополого партнёрства, что позволит также исключить дискриминацию ЛГБТ при реализации права на частную жизнь, в том числе на семью и усыновление, а также обеспечит гарантии в вопросах наследования, имущественных споров между партнёрами, доступа к партнёрам в случаях уголовного преследования и помещения в исправительные учреждения.



Запреты на поездки и иммиграцию в КР людей, живущих с ВИЧ

В Кыргызстане нет законодательного запрета на въезд и миграцию в страну людям, живущим с ВИЧ (далее – ЛЖВ). В соответствии с Законом «О ВИЧ/СПИДе в Кыргызской Республике», ЛЖВ обладают всей полнотой прав (личных, политических, социальных и экономических) гарантированных Конституцией КР.

В соответствии со статьёй 25¹ Конституции, каждый имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в Кыргызской Республике. Данная норма в сочетании со статье 19² Конституции закрепляет право иностранных граждан и лиц без гражданства, наравне с гражданами страны, свободно передвигаться внутри страны и выезжать за её пределы. Процедура перемещения граждан КР внутри страны регулируется Законом КР «О внутренней миграции». В данном законе имеются ограничения для внутренней миграции граждан КР в передвижении, выбора места жительства и пребывания³, не связанные с ВИЧ-положительным статусом человека.

Процедура въезда и пребывания иностранных граждан и лиц без гражданства в КР регулируется Законом КР «О внешней миграции» и Законом КР «О правовом положении иностранных граждан в КР». Ограничений для въезда в связи с ВИЧ-положительным статусом для иностранцев и лиц без гражданства в Законе КР «О внешней миграции» прямо не указано. Однако одним из оснований для ограничения въезда иностранцев и лиц без гражданства, является угроза здоровью граждан КР и других лиц, проживающих в КР⁴.

В соответствии с Правилами медицинского освидетельствования⁵ иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно либо временно проживающие на территории КР, проходят обязательное освидетельствование на ВИЧ либо предъявляют сертификат о таком освидетельствовании, если это предусмотрено межправительственными договорами КР и страной постоянного их пребывания. При длительных сроках проживания в республике обязательно ежегодно проходить освидетельствование на наличие ВИЧ. Таким образом, несмотря на отсутствие прямого запрета в законодательстве КР для въезда иностранных граждан и лиц без гражданства с ВИЧ-положительным статусом, ограничение фактически возможно.

Гражданам 11-ти стран СНГ⁶ на основании Соглашения о сотрудничестве в решении проблем ВИЧ-инфекции разрешён въезд в страну без предъявления сертификата о наличии/отсутствии у них ВИЧ-инфекции.



Криминализация передачи ВИЧ

За вред, причинённый здоровью человека законодательством КР предусмотрена уголовная и гражданская ответственность. Уголовная ответственность предусмотрена статьёй 117 Уголовного Кодекса⁷. При этом ответственность за заведомое поставление в опасность заражения ВИЧ, с наказанием в виде лишения свободы до трёх лет, предусмотрена даже в том случае, если человек не знал о наличии у него ВИЧ и при отсутствии самого факта инфицирования. "Заражение другого лица ВИЧ-инфекцией лицом, знавшим о наличии у него этой болезни" предусматривает более тяжёлое наказание: лишение свободы на срок от трёх до пяти лет.

Инфицирование ВИЧ квалифицируется только прямым умыслом. В данном случае под умыслом понимается заведомое поставление потерпевшего в опасность инфицирования ВИЧ, т.е. виновный осознает, что своими действиями создаёт реальную возможность заражения ВИЧ-инфекцией потерпевшего (-ую), предвидит последствия и желает их наступления⁸. Однако, поскольку часть вторая этой статьи оговаривает ответственность лиц, знавших о наличии у них ВИЧ предполагается, что при преследовании по части первой данной статьи обвиняемый мог не знать о том, что он инфицирован.

В примечаниях к статье 117 Уголовного Кодекса указано, что лицо "освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения". Однако при расследовании таких дел обвиняемому очень сложно доказать, что он предупредил при сексуальном контакте о наличии у него ВИЧ, поскольку его слова правоохранительными органами и судом чаще всего воспринимаются как попытка уйти от ответственности.

В Комментариях к Уголовному Кодексу представлены дополнительные пояснения, что «если виновный предпринял необходимые и достаточные меры, исключающие попадание вируса в организм партнёра, и половое сношение происходит по обоюдному согласию, ответственность может исключаться». В то же время комментарии к Уголовному кодексу не являются нормативно-правовым актом и суды не обязаны пользоваться ими, а доказать применение таких мер, кроме как утверждением самого обвиняемого, нечем.

Порядок возмещения материального и морального вреда за инфицирование ВИЧ определяется статьёй 1013 и параграфом 4 главы 51 ГК КР Гражданского кодекса КР, предусматривающей ответственность за причинение вреда здоровью в полном объёме.

2 февраля 2017 года был принят новый Уголовный Кодекс, который вступает в действие с 1 января 2019 года⁹. Статья 149 данного кодекса формулирует ответственность за инфицирование ВИЧ, как за заражение неизлечимой инфекционной болезнью. Новый кодекс также разграничивает, как различный состав

преступления, заражение по неосторожности (штраф или от двух с половиной до пяти лет лишения свободы) и умышленное заражение (от пяти до семи с половиной лет лишения свободы)¹⁰. В данном кодексе оставлена ответственность за поставление другого лица в опасность заражения вирусом иммунодефицита человека при отсутствии заражения.

В примечании к статье 149 указано, что лицо освобождается от уголовной ответственности за деяние, предусмотренное частями 1 или 2 данной статьи, в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения ВИЧ-инфекцией, было своевременно предупреждено о наличии у первого этой болезни и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения.

Уголовный кодекс также предусматривает ответственность для медицинских работников за инфицирование ВИЧ вследствие ненадлежащего выполнения своих профессиональных обязанностей. В новом Уголовном Кодексе это статья 152, предусматривающая ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение, в силу легкомыслия или небрежности, профессиональных обязанностей медицинским или фармацевтическим работником, причинившие по неосторожности тяжкий вред. Право на компенсацию морального вреда и возмещение расходов в случае причинения ущерба здоровью гражданина в медицинском учреждении предусмотрено и статьёй 65 Закона «Об охране здоровье граждан в КР», которая регулирует правоотношения пациента с медицинским учреждением.



Запрет на донорство крови МСМ

В законодательстве КР нет прямого запрета для донорства крови в отношении МСМ. В соответствии со статьёй 9 Закона «О донорстве крови и её компонентов», донору необходимо пройти медицинское обследование, подтверждающее отсутствие противопоказаний для сдачи крови, в том числе и ВИЧ. В соответствии со статьёй 10 данного Закона, «донор обязан сообщить известные ему сведения о перенесённых им и имеющихся у него заболеваниях, а также об употреблении им наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров». Медицинские учреждения не могут требовать от донора никакой иной информации. Процедура медицинского освидетельствования для всех едина и не отличается по каким-либо признакам для любого лица, желающего стать донором.



Доступ НКО, работающих с МСМ или ЛГБТ-сообществом к государственному финансированию в целях оказания услуг в социальной сфере и в сфере здравоохранения

В Законе «О некоммерческих организациях» указано, что некоммерческие организации в соответствии с целями своей деятельности могут сотрудничать с государственными органами, заключать с ними соглашения, и выполнять для них определённые работы. Данный вопрос также регулируется Законом КР «О государственном социальном заказе», где указаны формы такого заказа: "1) государственные закупки социальных услуг; 2) государственное финансирование общественно полезных проектов; 3) предоставление социальных услуг посредством социальных талонов."¹²

Финансирование общественно полезных проектов осуществляется "для решения социальных проблем и/или достижения общественно полезных целей". Процедура финансирования проектов предусматривает объявление о конкурсе проектных заявок, рассмотрение конкурсной комиссией поданных заявок и предоставление гранта победителю конкурса¹³. НКО также имеют возможность получать бюджетные средства через систему государственного социального заказа. При наличии лицензии на медицинскую деятельность они могут оказывать услуги в сфере здравоохранения. В качестве примера можно привести оказание социальных и медицинских услуг Кризисным центром «Сезим» для пожилых людей, пострадавших от насилия - социальный заказ от Министерства труда и социального развития.



Здравоохранение

Механизмов распределения государственных средств для работающих в сфере здравоохранения НКО пока не существует. В настоящее время они разрабатываются в рамках реализации Закона КР «О государственном социальном заказе».

Государство не финансирует ВИЧ-сервисные НКО, ни на постоянной основе, ни периодически, в том числе и для работы с МСМ и транс* людьми. Финансирование ВИЧ-сервисных НКО имело место в 2011-2012 гг. Что касается работы с МСМ и транс* людьми, то единожды в 2011 году ОО «Социум» в г. Бишкек и ОФ «Мусаада» в г. Ош получали финансирование в рамках государственного социального заказа для оказания услуг уязвимым группам (ЛУИН и ЛЖВ).



Социальная сфера

В основном распределение государственных средств для НКО, работающих в социальной сфере, проводится через Министерство труда и социального развития. Для разработки механизма реализации Закона «О государственном социальном заказе», Министерство приняло следующие подзаконные нормативно-правовые акты:

- Положение о порядке проведения конкурса социальных программ;
- Методические рекомендации по организации и проведению конкурса социальных программ;
- Инструкции по проведению мониторинга качества социальных услуг.

Однако механизмы выдачи средств из бюджета до настоящего времени не разработаны. Их разработка осуществляется Фондом Сорос-Кыргызстан, USAID, Ассоциацией «Партнёрская сеть», ОО «Социум» и других партнёров. Планируется принятие следующих документов:

- Положение «О порядке проведения конкурса общественно-полезных проектов при реализации государственного социального заказа»;
- Положение «О порядке осуществления мониторинга и оценки реализации общественно-полезных проектов в рамках государственного социального заказа»;
- Положение «О порядке предоставления социальных услуг, посредством социальных талонов»;
- Положение «О веб-портале государственных грантов на финансирование общественно-полезных проектов».

Однополые сексуальные отношения

Законодательство КР предусматривает единый возраст вступления в половую связь – 16 лет, вне зависимости от пола участников. Уголовным кодексом КР предусмотрена уголовная ответственность совершеннолетних лиц за сексуальные отношения, в том числе однополые, с лицами, не достигшими шестнадцатилетнего возраста. Наказание за сексуальные отношения между лицами совершеннолетнего возраста только ввиду того, что они одного пола, не предусмотрено. В новом уголовном кодексе также нет уголовной ответственности за однополые сексуальные отношения.

Однако для осуждённых, отбывающих наказание в исправительных учреждениях, гомосексуальность является наказуемой. Согласно статье 88 Уголовно-исполнительного кодекса, мужеложство и лесбиянство является злостным нарушением порядка отбывания наказания.



Запрет «пропаганды гомосексуализма»

Законодательство КР не предусматривает прямого запрета «пропаганды гомосексуализма». Однако статьи 262 и 262-1 Уголовного Кодекса содержат запрет на изготовление, распространение и рекламирование любых порнографических материалов. В 2014 г. на рассмотрение парламента Верховного Совета КР был внесён законопроект о запрете «пропаганды нетрадиционных сексуальных отношений», предусматривающий привлечение к уголовной ответственности лиц, пропагандирующих «нетрадиционные сексуальные отношения», в том числе и журналов, пропагандирующие такие отношения через СМИ, устанавливая наказание сроком до одного года лишения свободы. Кроме того, проект закона запрещает создание объединений ЛГБТ для защиты своих прав и предусматривает ограничение «организации и участия в мирных собраниях, ставящих целью доведение до общества любых сведений, позиций, касающихся любых форм нетрадиционных сексуальных отношений»¹⁴.

Группа независимых экспертов ООН призывала парламент и представителей официальных властей Кыргызстана воздержаться от принятия данного законопроекта, как такого, что будет дискриминировать ЛГБТ. Из-за критики международных организаций законопроект был отозван на доработку. После доработки, законопроект вновь вернули на рассмотрение и в феврале 2017 г. Верховный Совет КР одобрил законопроект во втором чтении. Третьего чтения ещё не было, законопроект не вступил в силу.

Антидискриминационные законы – в том числе, в отношении сексуальной ориентации, гендерной идентичности и гендерной экспрессии

Закона о запрете дискриминации на основании сексуальной ориентации, гендерной идентичности и гендерной экспрессии в Кыргызстане нет. В настоящее время разрабатывается проект Закона «О равенстве», где СОГИ включены. Данный проект Закона проходит обсуждение на площадке антидискриминационной коалиции и экспертов. Законопроект охватывает все сферы жизни общества, направлен на предупреждение, пресечение и устранение всех форм дискриминации со стороны государственных органов, органов местного самоуправления, их должностных лиц, юридических лиц, а также физических лиц.

В качестве органа, рассматривающего жалобы о дискриминации, законопроектом предусмотрено создание независимого Центра по обеспечению равенства.



Законы о гендерной идентичности/экспрессии (смена паспортного пола, процедура коррекции пола и т.д.)

В КР каждый имеет право на коррекцию пола. Данное право закреплено в Законе КР «Об охране здоровья граждан в КР». Первая операция по коррекции пола трансгендерной персоне была проведена в Бишкеке в конце 2013 года¹⁵. Статья 38 Закона предусматривает: «изменение, коррекция половой принадлежности проводятся в организациях здравоохранения путём медицинского вмешательства по желанию совершеннолетнего пациента в соответствии с медико-биологическими и социально-психологическими показаниями в порядке, определяемом уполномоченным государственным органом КР в области здравоохранения».

В январе 2017 года Министерством здравоохранения было утверждено «Руководство по оказанию медико-социальной помощи трансгендерным, транссексуальным и гендерно-неконформным людям для медицинских специалистов всех уровней здравоохранения и других ведомств КР». Помимо рекомендаций по медико-социальной помощи Руководство устанавливает порядок освидетельствования (получения диагноза) и смены гендерного маркера и имени в документах транс* людей - без требования хирургического вмешательства, принудительной госпитализации, на основании чётко определённого перечня медицинских обследований.

Достаточным показанием для смены гендерного маркера в паспорте является соответствие критериям действующей Международной классификации болезней. После амбулаторного обследования и наблюдения пациента, исследования его психического и психологического состояния (не более 4-х месяцев), на основании решения врачебно-консультативной комиссии (ВКК) РЦП выдаётся медицинское заключение Форма №048/у, которое является основанием для внесения необходимых изменений (имя, гендерный маркер в паспорте) и выдачи соответствующих документов (юридическое признание) в органах записи актов гражданского состояния по месту жительства. Данная процедура регулируется статьёй 72 Закона «Об актах гражданского состояния»¹⁶ и Инструкцией «О порядке регистрации актов гражданского состояния в КР», пункт 155 которого предусматривает внесение изменений, дополнений и исправлений в записи актов гражданского состояния¹⁷.



Свобода выражения мнений и собраний в отношении ЛГБТ-сообщества

В законодательстве КР нет специального закона, гарантирующего свободу выражения мнений и собраний ЛГБТ-сообщества. Эти права являются конституционными и принадлежат каждому гражданину КР - статьи 31 и 34 Конституции КР, соответственно. Кроме того, свобода мирных собраний регулируется Законом КР «О мирных собраниях», где предусмотрены гарантии реализации данного права. Данный Закон КР, гарантирует право на свободу мирных собраний без какого бы то ни было различия по признаку пола, расы, языка, этнической принадлежности, вероисповедания, возраста, политических или иных убеждений, происхождения, имущественного или иного положения, а также других обстоятельств.

Общественные организации КР задокументировали ряд случаев¹⁸, когда государство не защищало право ЛГБТ на свободу слова и мирных собраний – не были расследованы нападения на открытые мероприятия ЛГБТ, не было реакции на призывы религиозных лидеров и праворадикальных движений КР к насилию в отношении ЛГБТ и т.д.

Также НКО указывают, что государство препятствует внедрению полного сексуального образования в средних школах. Не был надлежащим образом расследован факт нападения на “Альянс по репродуктивному здоровью в Кыргызстане” (АРЗ) со стороны консервативных политических групп, которые обвиняли АРЗ во внедрении чуждых обществу Кыргызстана ценностей.



Юридический статус однополых пар

Признания юридического статуса однополых браков в законодательстве КР нет. Статья 2 Семейного Кодекса КР определяет семью как зарегистрированный союз мужчины и женщины. Соответственно, брак как юридический определяется как союз только между мужчиной и женщиной, вне зависимости от их сексуальной ориентации. Любые другие формы партнёрства не могут иметь юридического признания и последствий. По результатам референдума по внесению изменений в конституцию КР в 2016 году, статья 36 которая не ограничивала брак до союза мужчины и женщины ранее, была изменена. Таким образом, статья, звучавшая как: «лица, достигшие совершеннолетия могут вступать в брачный союз» была изменена на «брак создается между мужчиной и женщиной».



Преступления на почве ненависти

Законодательство КР не определяет, что такое преступление на почве ненависти, как и не устанавливает ненависть, в том числе и по причине СОГИ как отягчающее обстоятельство при совершении насильственных действий. Как отмечают НКО, «отсутствие законодательства по преступлениям на почве ненависти ведёт к росту насилия и ненависти по отношению к ЛГБТ». Например, произошёл всплеск насилия по отношению к представителям ЛГБТ-сообщества после того, как 30 января 2014 года Духовное управление мусульман Кыргызстана выпустило фатву, цитирующую хадису, приписываемую пророку Мухаммеду: «Если вы увидите племя Лута, практикующие дела свои, вы должны убить того, кто это делает, и того, кому это делается».¹⁹

В случаях нападений на представителей ЛГБТ-сообщества расследование проводится при наличии в действиях нарушителей состава других правонарушений, за которые предусмотрена уголовная или административная ответственность, как например, хулиганство, причинение вреда здоровью. Так, при нападении на представителей ЛГБТ-сообщества в мае 2015 г. со стороны общественного движения «Калыс» уголовное дело было возбуждено по признакам хулиганства (ст. 234 УК КР). Такая практика не позволяет определять основной мотив совершенного преступления и назначать наказание за преследование меньшинств. Кроме того, не проводится подготовка правоохранительных и судебных органов соответствующим образом квалифицировать и расследовать подобные преступления.



Усыновление

В законодательстве КР нет прямых норм, указывающих на ограничение или запрет представителям ЛГБТ-сообщества выступать в качестве опекунов, попечителей или усыновителей. Однако однополые пары не могут совместно усыновить ребёнка, поскольку в соответствии с Кодексом КР о детях, часть 2 статьи 48, усыновление одного и того же ребёнка может осуществляться только лицами, состоящими в юридически оформленном браке. На практике усыновителем может выступить только один партнёр, как самостоятельное лицо, поскольку законодательство позволяет усыновление лицам, не состоящим в браке. Но в данном случае, все взаимоотношения второго партнёра с ребёнком не имеют правового закрепления. Государство в настоящее время не планирует внесения изменений в нормативно-правовую базу по данному вопросу.

27 октября 2015 года Постановлением №733 Правительства КР, утверждено «Положение о порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам» и «Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приёмным родителем». Согласно перечню заболеваний, лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем), приёмным родителем при наличии «заболевания ВИЧ-инфекция, СПИД».



Использование международных и региональных механизмов для изменения законодательства и практики в сфере защиты прав геев, других МСМ, транс* людей

В 2014 году неправительственные организации КР подготовили и предоставили Универсальный периодический обзор по Кыргызстану (далее УПО). УПО был подготовлен коалицией 10 неправительственных организаций, информацию собирали 26 организаций. В данном докладе было отдельно указано на дискриминацию уязвимых групп в Кыргызстане. Также в отчёте указано, что «Отсутствие термина «дискриминация» является одной из причин неэффективности антидискриминационной политики Кыргызстана. В национальном законодательстве не предусмотрено специальной антидискриминационной нормы об ответственности государственных служащих за дискриминационные решения и поведение. Практика рассмотрения в национальных судах дел по дискриминации не сформирована, поскольку суды не рассматривают дискриминацию как предмет иска».

В 2014 году неправительственная организация «Кыргыз Индиго» подготовила объединённый альтернативный отчёт по УПО, касающийся нарушений прав ЛГБТ в Кыргызстане. Отчёт описывает ситуацию с общечеловеческими правами ЛГБТ, включая случаи насилия, преступлений на почве ненависти и дискриминации по признаку сексуальной ориентации и гендерной идентичности в Кыргызской Республике.²¹ В данном отчёте, помимо отражённых в настоящем анализе пробелов в законодательстве, поднимался вопрос безопасности активистов ЛГБТ-сообщества, указывались случаи преследования, угроз и насилия в отношении как активистов, так и других представителей ЛГБТ-сообщества, в частности в первой половине 2014 года и отсутствии реакции правоохранительных органов на заявления об этих преступлениях.²⁰

В конце 2014 года ОО «Правозащитное движение: Бир Дуйно Кыргызстан», «Центр изучения общественного мнения и прогнозирования «Эл-Пикир» также представили альтернативный отчёт по УПО в Совет по правам человека ООН. Данный отчёт отражал вопросы права на объединение, необходимости прекратить давление на группы ЛГБТ и отдельных активистов.

В 2014 г. неправительственные организации КР подготовили и представили в Комитет ООН по правам человека Доклад о выполнении КР Международного пакта о гражданских и политических правах.²² В отчёте также указано на пробел национального законодательства в том, что касается защиты от дискриминации. Помимо этого, в документе отмечено системное насилие в отношении ЛГБТ и гомофобные настроения в обществе, преследование со стороны сотрудников милиции с применением угроз и шантажа раскрытием информации о сексуальной ориентации. Указано, что при проведении исследования данной проблемы 51% опрошенных ЛГБТ указали, что имели проблемы с милицией.



Рекомендации Комитетов ООН в отношении Кыргызстана

Комитет ООН по правам человека в Заключительных замечаниях по второму периодическому докладу Кыргызстана, будучи обеспокоен сообщениями о случаях насилия в отношении лесбиянок, гомосексуалов, бисексуалов и трансгендеров (ЛГБТ) со стороны государственных и негосударственных субъектов, а также непринятием государством-участником мер в связи с таким насилием, представил рекомендации:

- «Государству-участнику следует обеспечить, чтобы случаи насилия в отношении лиц, принадлежащих к ЛГБТ-сообществу тщательно расследовались, чтобы виновные привлекались к судебной ответственности и чтобы в случае осуждения к ним применялись надлежащие санкции, а также обеспечить, чтобы жертвы получали адекватную компенсацию и надлежащую защиту от репрессий».

Комитет ООН по экономическим, социальным и культурным правам в заключительных замечаниях по объединённым второму и третьему периодическим докладам Кыргызстана выразил обеспокоенность в связи с отсутствием «всеобъемлющего законодательства по борьбе с дискриминацией и сохраняющейся дискриминацией по признакам сексуальной ориентации и инвалидности и внесением на рассмотрение парламента законопроекта 6-11804/14, предусматривающего применение административных санкций в отношении лиц, формирующих положительное отношение к нетрадиционным сексуальным отношениям», указал на то, что:

- рекомендует государству-участнику принять всеобъемлющее законодательство по борьбе с дискриминацией, в котором содержалось бы определение прямой и косвенной дискриминации,
- отозвать указанный выше законопроект 6-11804/14.
- необходимо проводить кампании по просвещению населения, направленные на искоренение распространённых ошибочных представлений и стереотипов;
- обеспечить, чтобы все лица независимо от их сексуальной ориентации могли в полной мере пользоваться экономическими, социальными и культурными правами без какой бы то ни было дискриминации;...»

Комитет отметил также дискриминацию в отношении доступа к медицинским услугам, с которой продолжают сталкиваться лесбиянки, геи, бисексуалы, транссексуалы и интерсексы, женщины, вовлечённые в секс-работу, лица с инвалидностью и лица, живущие ВИЧ/СПИДом и представил следующие рекомендации по данному вопросу:

- «...увеличить объем человеческих, технических и финансовых ресурсов, выделяемых сектору здравоохранения, и:
 - а) вести надзор за случаями дискриминации в отношении доступа к медицинскому обслуживанию и обеспечивать, чтобы медицинские работники, препятствующие доступу кого бы то ни было к услугам, привлекались к надлежащей ответственности;...
 - с) распространять информацию о правах пациентов и обеспечивать наличие надлежащих механизмов осуществления, уделяя особое внимание доступу к надлежащей компенсации в случае медицинских ошибок.»

Все представленные Комитетами ООН рекомендации, как свидетельствует анализ законодательства и практики в настоящем документе, выполнены до настоящего времени не были. О фактах обращения ЛГБТ-сообществом с жалобами в индивидуальном порядке в соответствующие Комитеты ООН не известно, решений по такого рода делам нет. Информации об использовании института специальных докладчиков и рабочих групп ООН при нарушениях прав геев, других МСМ, транс* людей и ЛЖВ неправительственными организациями Кыргызстана также не имеется.

- Конституция КР от 27.06.2010 г.
- Закон КР «О ВИЧ/СПИДе в Кыргызской Республике» от 13 августа 2005 года №149
- Закон КР «О внешней миграции» от 17 июля 2000 года № 61
- Закон КР «О внутренней миграции» от 30 июля 2002 года №133
- Закон КР «О правовом положении иностранных граждан в КР» от 14 декабря 1993 года №1296-ХII
- Правила «Медицинского освидетельствования на выявление вируса иммунодефицита человека, медицинского учёта и наблюдения за лицами с положительными и с сомнительными результатами анализа на ВИЧ в КР», утверждённые Постановлением Правительства КР от 25 апреля 2006 года №296
- Соглашение о сотрудничестве в решении проблем ВИЧ-инфекции государств-участников Содружества Независимых Государств, подписанного 25 ноября 1998 года в гор. Москве, утверждено Постановлением Правительства КР от 9 октября 2000 года №616.
- Уголовный кодекс КР от 1 октября 1997 года №68
- Уголовный кодекс КР от 2 февраля 2017 года №19
- Гражданский кодекс КР часть II от 5 января 1998 года № 1
- Комментарии к УК КР
- Закон КР «Об охране здоровья граждан в КР» от 9 января 2005 года №6
- Закон КР «О донорстве крови и её компонентов» от 2 июля 2007 года №96
- «Правила медицинского освидетельствования на выявление вируса иммунодефицита человека, медицинского учёта и наблюдения за лицами с положительными и с сомнительными результатами анализа на ВИЧ в КР», утверждённые Постановлением Правительства КР от 25 апреля 2006 года №296
- Закон КР «О государственном социальном заказе» от 28 апреля 2017 года №70
- Закон КР «О местном самоуправлении» от 15 июля 2011 года №101
- Закон КР «О некоммерческих организациях» от 15 октября 1999 года №111
- Положение о порядке проведения конкурса социальных программ, утверждённый Постановлением Правительства от 24 января 2009 года №41
- Методические рекомендации по организации и проведению конкурса социальных программ;
- Инструкции по проведению мониторинга качества социальных услуг, предоставляемых НКО, в рамках реализации ГСЗ
- Уголовный кодекс КР от 1 октября 1997 года №68
- Уголовно-исполнительный Кодекс КР от 13 декабря 1999 года №142 Закон КР «Об охране здоровья граждан в КР» от 9 января 2005 №6
- Закон КР «Об актах гражданского состояния» от 12 апреля 2005 года №60
- Руководство по оказанию медико-социальной помощи трансгендерным, транссексуальным и гендерно неконформным людям для медицинских специалистов всех уровней здравоохранения и других ведомств КР», утверждённый приказом МЗ КР № 42 от 18 января 2017 г.
- Закон КР «О мирных собраниях» от 23 мая 2012 года №64
- Кодекс КР о детях от 10 июля 2012 года №100
- Положение «О порядке передачи детей на усыновление (удочерение) гражданам Кыргызской Республики и иностранным гражданам» утверждено Постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года за №733
- «Перечень заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем, опекуном (попечителем) и приёмным родителем» утверждено Постановлением Правительства КР от 27 октября 2015 года за №733



Международные и региональные документы, ратифицированные /подписанные/ прошедшие процедуру присоединения Республикой Кыргызстан



7 октября 1994 года

Международный Пакт о гражданских и политических правах, 16 декабря 1966 года

Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, 16 декабря 1966 года

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, 16 декабря 1966 года

Конвенция о правах ребёнка, 20 ноября 1989 года



10 февраля 1997

Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, 18 декабря 1979 года



5 сентября 1997

Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, 10 декабря 1984 года



29 сентября 2003

Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей, 18 декабря 1990 года



21 сентября 2011 года

Конвенция о правах инвалидов, 13 декабря 2006 года

¹ Статья 25 Конституции КР: «1. Каждый имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в Кыргызской Республике. 2. Каждый имеет право свободно выезжать за пределы Кыргызской Республики.»

² Статья 19 Конституции КР: «1. В Кыргызской Республике иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правами и исполняют обязанности наравне с гражданами Кыргызской Республики, кроме случаев, установленных законом или международным договором, участницей которого является Кыргызская Республика. 2. Кыргызская Республика в соответствии с международными обязательствами предоставляет убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства, преследуемым по политическим мотивам, а также по мотивам нарушения прав и свобод человека.»

³ Ст. 8 Закона КР «О внутренней миграции» <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/1090>

⁴ П.3 ст. 7 Закона КР «О внешней миграции» <http://ssm.gov.kg/law/view/3>

⁵ Правила «Медицинского освидетельствования# на выявление заражения вирусом иммунодефицита человека и наблюдения за ВИЧ инфицированными и больными СПИДом в КР» <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ky-kg/34694>

⁶ 11 стран СНГ – Азербайджанская Республика, Республика Молдова, Республика Армения, Российская Федерация, Республика Беларусь Республика Таджикистан, Грузия, Туркменистан, Республика Казахстан, Республика Узбекистан, Украина.

⁷ Уголовный Кодекс Кыргызской Республики от 1.10.1997 г. <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/568>

⁸ Комментарии к Уголовному Кодексу Кыргызской Республики <http://medialawca.org/old/node/5318>

⁹ Уголовный кодекс КР от 2.02.2017, <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/111527>

¹⁰ Ст. 149 Уголовного кодекса КР от 2.02.2017, <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/111527>

¹¹ Ст.40 Закона КР «О некоммерческих организациях», https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1021519#pos=70;-102

¹² Ст.6 Закона КР «О государственном социальном заказе» http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/111577?cl=ru-ru#st_5

¹³ Ст. 17 Закона КР «О государственном социальном заказе», см. ссылку выше

¹⁴ Human Rights Watch в отношении данного законопроекта отметило следующее: «Размытые формулировки закона создают предпосылки его использования против широкого круга лиц и групп, чья деятельность прямо или косвенно связана с вопросами сексуального здоровья или с положением сексуальных и гендерных меньшинств в Кыргызстане. В группе риска оказываются организации, которые занимаются ВИЧ-профилактикой; правом на здоровье и оказанием услуг по охране здоровья; вопросами лесбиянок, геев, бисексуалов и трансгендеров (ЛГБТ), правами человека; а также журналисты.»

¹⁵ Кыргызское телеграфное агентство, 22 октября 2010 года, http://kyrtag.kg/news/operatsiya_po_smene_pola_vpervye_provedena_v_natsionalnom_gospitale_bishkeka/

¹⁶ Закона «Об актах гражданского состояния» <http://cbd.minijust.gov.kg/act/view/ru-ru/1655>

¹⁷ Инструкцией «О порядке регистрации актов гражданского состояния в КР» [Ссылка](#)

¹⁸ В последние годы было несколько случаев о нарушениях данных прав представителей ЛГБТ-сообщества со стороны радикально настроенных представителей общества. 29 января 2014 г. Духовное управление мусульман Кыргызстана выпустило фетву (правовое заключение по поводу ситуации), в которой шла речь о неприемлемости однополых отношений и содержалась цитата из хадиса (религиозного документа о словах и действиях пророка Мухамеда), с призывом убивать людей, уличённых такого рода связях. После выступления муфтия (духовного лица, наделённого правом выносить фетвы), правозащитник Толекан Исмаилова по поводу выхода фетвы обратилась в Генеральную прокуратуру с просьбой «обезопасить представителей секс-меньшинств Кыргызстана». Со слов Т. Исмаиловой, Генеральная прокуратура КР, всячески игнорировала все её обращения и не предоставила ни одного ответа.

3 апреля 2015 г. было совершено нападение на офис ЛГБТ-организации «Лабрис». Двое неизвестных пытались поджечь офис, закидав бутылки с зажигательной смесью во двор организации. Со слов представителя организации «Лабрис», по данному факту организация не настаивала на возбуждении уголовного дела. Это было сделано в целях безопасности сотрудников и клиентов данной организации, так как милиция запросила все имеющиеся видеозаписи с камер наблюдения.

17 мая 2015 г. было совершено нападение на мероприятие, организованное ЛГБТ сообществом. Среди нападавших были представители «Кырк чоро», а также «Элдик революция корго кенеш», «Жаштар кенеш» и «Калыс». По данному факту правоохранительными органами было возбуждено уголовное дело по ст. 234 УК КР «хулиганство». Далее дело было передано в суд, однако из длительных судебных тяжб дело не разрешилось по существу.

16 мая 2016 г. представители движений «Кыргыз Чоролору» и «Калыс» вышли на митинг против «пропаганды ЛГБТ» и с требованием уволить ведущую Кыргызской республиканской телерадиовещательной компании Айгуль Курманову, которая провела программу «Толерантность или духовные ценности». В июне 2017 года группа агрессивно-настроенных людей в количестве примерно 30 человек, устроили беспорядки в клубе, где собирались представители ЛГБТ сообщества. Помимо сломанной мебели, были пострадавшие среди отдыхающих. Расследование данного случая милиция не проводила. В обоих случаях со стороны государства не было надлежащей реакции, направленной на защиту нарушенных прав человека из числа ЛГБТ.

¹⁹ *Объединённый альтернативный отчёт для Универсального Периодического обзора в ООН*

²⁰ *Совместное представление неправительственных организаций по Универсальному периодическому обзору Кыргызстана* http://lpf.kg/images/2014_%D0%94%D0%BE%D0%BA%D0%BB%D0%B0%D0%B4%20%D0%9D%D0%9F%D0%9E%20%D0%BF%D0%BE%20%D0%A3%D0%9F%D0%9E_%D1%80%D1%83%D1%81%D1%81.doc

²¹ *Кыргызстан: нарушение прав человека ЛГБТ* <http://indigo.kg/wp-content/uploads/2016/03/UP02014.pdf>

²² *Доклад НПО о выполнении Кыргызской Республикой Международного пакта о гражданских и политических правах в Комитет ООН по правам человека* http://tbinternet.ohchr.org/Treaties/CCPR/Shared%20Documents/KGZ/INT_CCPR_CSS_KGZ_16331_R.PDF

Eurasian Coalition on Male Health

Tartu mnt 63, 10115 Tallinn, Estonia
+375 536 17 249

contact@ecom.ngo
fb.com/ecom.ngo
twitter.com/ecomngo