

Правовые проблемы смены пола человека

Латфуллина Индира Фянилевна

студентка 5 курса

Филиал Ульяновского государственного университета в г. Димитровграде, Россия

E-mail: lindira@yandex.ru

Медицине известны четыре пола: мужской, женский, евнухоидизм и гермафродитизм. Динамику перехода между полами демонстрирует явление транссексуализм - стойкое аномально – дисгармоничное состояние личности, суть которого заключена в полярном расхождении и грубом несоответствии биологического и гражданского пола с формирующимся психическим полом. Необходимо отметить, что на сегодняшний день расстройства гендерной идентичности имеет каждый сотый человек, а несоответствие при рождении формы половых органов хромосомному набору наблюдается у каждого пятисотого.

К числу оснований для изменения пола следует отнести: 1) наличие определенных медицинских показателей – заболевание транссексуализмом; 2) единогласное решение комиссии врачей о возможности изменения пола; 3) наличие у транссексуала гражданской дееспособности в полном объеме и достижение 18 лет; 4) волеизъявление гражданина об изменении пола.

Процедура изменения пола включает в себя следующие этапы: медицинское изменение пола, государственная регистрация смены имени и изменения записи о рождении в органах ЗАГС; выдача нового паспорта миграционной службой. В силу того, что смена пола влечет за собой изменения в наборе некоторых прав и обязанностей, то представляется необходимым добавления еще одной стадии судебной, на которой в особом производстве согласно ст. 264 ГПК РФ устанавливался бы факт смены пола человека. Положительно решенный вопрос об имевшем место факте смены пола должен сопровождаться судебным постановлением, обязывающим органы ЗАГС внести соответствующие изменения в записи. В свою очередь, органы ЗАГС, руководствуясь ст.60 ФЗ «Об актах гражданского состояния» обязаны сообщить о государственной регистрации перемены имени в орган внутренних дел. К тому же согласно п.8 Инструкции о порядке выдачи, замены, учета и хранения паспортов гражданина РФ в качестве одного из оснований замены паспорта называется смену пола, а значит, законодательство учитывает такую возможность.

Смена пола влечет для лица правовые последствия в различных отраслях права. Так в сфере гражданского права неурегулированными являются отношения правопреемства. При изменении пола человек как биологическая единица продолжает существовать, но многие права, обусловленные половой принадлежностью, изменяются или утрачиваются, в силу чего и возникают проблемы правопреемства. Поскольку положения наследственного или обязательственного права и нормы о статусе юридических лиц неприменимы, то в сфере установления правопреемства обнаруживается пробел в праве. Представляется, что случаи правопреемства следует дополнить преемством при изменении половой принадлежности. Приобретение прав и обязанностей при смене пола является производным, так как просматривается связь между приобретенным правом или обязанностью и первоначальным правоотношением; односторонним и транслятивным, т.к. предполагает переход прав и обязанностей к новому субъекту с утратой их у прежнего. Проблемным является вопрос об исполнении возникших до изменения пола обязательств. Поскольку правопреемство является универсальным и основано на законе, при разрешении споров возможно применение п. 2 ст. 19 ГК РФ, в силу которого перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Большое количество трудностей порождает смена половой принадлежности в сфере семейного права, в частности в институте брака. М.Н. Малеина предлагает следующие

решения. Во-первых, расторжение брака по причине невозможности сохранения семьи. Данное положение является спорным, т.к. СК РФ не содержит понятия семьи, к тому же супруг может просто не потребовать расторжения брака вообще. Во-вторых, признание изменения пола социальной смертью. Хотя смерть и является основанием расторжения брака, но законодательство не содержит понятий «социальная» или «гражданская» смерть. В-третьих, сохранение брака (это влечет кардинальные изменения в СК РФ). В-четвертых, признание такого брака несоответствующего закону. Оно также не может иметь место, поскольку до операции такой брак был правомерным.

Если транссексуал имел до операции детей, то следует определить, кем будет приходиться детям подвергшийся операции человек. Представляется, такое лицо должно быть обозначено в законе и соответственно, именоваться в обществе каким-либо термином, исключая слова «отец» и «мать», изначально связываемые с мужчиной и женщиной. Например, «родитель», «родительница». При определении того, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода, предпочтение следует отдавать нормальному родителю, то есть тому, который не изменяет пол, что вполне объяснимо для воспитания психически здоровых детей. Детям, один из родителей которых изменил пол, какие-либо изменения не вносятся в документы, в то же время, родителям, ребенок которых изменил пол, по их просьбе должны быть изменены документы, удостоверяющие, что у них есть дети. Возможно, в будущем будет разработано специальное свидетельство о смене пола, которое бы позволяло родителям и близким не менять все документы в связи со сменой пола ребенка либо выступало универсальным основанием для внесения исправления в ранее выданные документы.

Проблемы в связи с изменением пола возникают и в других отраслях права, например в трудовом и праве социального обеспечения (трудность определения трудового стажа, пенсионного возраста). Полагаем, что необходимо, чтобы трудовой стаж и пенсионный возраст в период после операции исчислялись применительно к его новому статусу. Также не решен вопрос воинской обязанности.

Факт смены пола имеет значение и для уголовного права. Например, возможно ли привлечение к уголовной ответственности лица, совершившего преступление против половой неприкосновенности человека, если подозреваемый изменит пол? Согласно ст.ст. 57, 59 УК РФ пожизненное лишение свободы и смертная казнь не назначаются женщинам. Так сроки давности за преступления, наказуемые пожизненным лишением свободы и смертной казнью, весьма длительные, то теоретически существует возможность, что виновное лицо успеет поменять пол (конечно, не в целях избежание наказания). В таких ситуациях необходимо привлечение лица к ответственности уже с учетом смены пола.

Таким образом, развитие правовой мысли в сфере регулирования процесса смены пола человека приводит к тому, что жизнь ставит все новые и новые вопросы, при том, что наиболее значимые проблемы в данной сфере остаются неразрешенными. Возможно, многие проблемы все-таки будут разрешены с принятием специального закона.

Литература

1. Трансгендерность изнутри. – <http://t-gender.narod.ru>
2. М.Н. Малеина. Изменение биологического и социального пола: перспективы развития законодательства // Журнал российского права. – 2002. – № 9. – С. 56.
3. Д.И. Степанов. Правовые проблемы, связанные с изменением пола человека // Законодательство. – 2000. – № 11. – С. 77.
4. А.О. Бухановский, С.В. Простоев. Правовые последствия изменения пола при транссексуальных состояниях. - http://mosmetclinic.ru/conf_lib/2002/2/220/