

ACADEMIC PAPER

ВЫЯВЛЕНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЙ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ В КОНФЛИКТАХ И ЗЛОДЕЯНИЯХ

ПОСОБИЕ ДЛЯ ДОКУМЕНТАЛИСТОВ,
СЛЕДОВАТЕЛЕЙ, ПРОКУРОРОВ И СУДЕЙ ПО
ПРЕСТУПЛЕНИЯМ ПРОТИВ ЧЕЛОВЕЧНОСТИ

ВЫЯВЛЕНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЙ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ



DECEMBER 2021
UN WOMEN

HUMAN RIGHTS &
GENDER JUSTICE CLINIC

MAIN STREET
LEGAL SERVICES

CUNY SCHOOL OF LAW



© 2021 «ООН-женщины». Все права сохранены.

Мнения, выраженные в данной публикации, принадлежат клинике HRGJ при Школе права CUNY и организации MADRE. Они не обязательно отражают точку зрения «ООН-женщины», ПРООН, Организации Объединенных Наций или любой из ее дочерних организаций либо Международного уголовного суда.

ВЫЯВЛЕНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЙ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ В КОНФЛИКТАХ И ЗЛОДЕЯНИЯХ

ПОСОБИЕ ДЛЯ ДОКУМЕНТАЛИСТОВ,
СЛЕДОВАТЕЛЕЙ, ПРОКУРОРОВ И СУДЕЙ ПО
ПРЕСТУПЛЕНИЯМ ПРОТИВ ЧЕЛОВЕЧНОСТИ



EVALUATION SECTION

UN WOMEN

New York, December 2021

**HUMAN RIGHTS &
GENDER JUSTICE CLINIC**

**MAIN STREET
LEGAL SERVICES**

CUNY SCHOOL OF LAW





Photo: UN Women/Allison Joyce, Kutupalong camp, March 8, 2018

Настоящее пособие по выявлению преследований по гендерному признаку было подготовлено в сотрудничестве с Клиникой по правам человека и гендерной справедливости (HRGJ) при Школе права Городского университета Нью-Йорка (CUNY) и организацией MADRE, в партнерстве с «ООН-женщины». Щедрую финансовую поддержку оказали Шведское агентство международного развития (SIDA), Министерство международных дел Канады и Министерство иностранных дел Нидерландов в рамках партнерства с Программой развития Организации Объединенных Наций (ПРООН) и ее Глобальной программой в сфере верховенства права, безопасности и прав человека.

Профессор Лиза Дэвис разработала данное пособие и руководила процессом его составления и редактирования. Составительницами документа были Джейми Тодд-Гер и Лиза Дэвис. Редакторами выступили Патрисия Визёр-Селлерс и Валери Остервельд. Мы выражаем особую благодарность экспертам, которые участвовали в семинаре, посвященном данному пособию, 26 марта 2021 года и/или рецензировали и предоставили отзывы либо комментарии о пособии, а также замечания относительно его ценности, области применения и цели: (в алфавитном порядке) Шьямала Алагендра, Патрисия Визёр-Селлерс, Эрин Галлахер, Джоселин Гетген Кестенбаум, Юлик Иган, Эмили Кенни, Дж. М. Кирби, Даниэла Кравец, Максин Маркус, Магали Мейстр, Валери

Остервельд, Габриэль Остхейзен, Кэтлин Робертс, Синтия Тай, Федерика Трончин и Рене Урузья. Составительницы также хотели бы поблагодарить Организацию быстрого реагирования в области правосудия (JRR) за поддержку предыдущих исследований по этой теме.

Содержание данного пособия впервые появилось в статье авторства Лизы Дэвис «Стряхнуть пыль с кодексов. Выявление преследований по гендерному признаку в конфликтах и злодеяниях» (Dusting off the Law Books: Recognizing Gender Persecution in Conflicts and Atrocities), опубликованной в Северо-западном обзорном журнале по праву в сфере прав человека (Northwestern Human Rights Law Review Journal) (июнь 2021 г.).

ВВЕДЕНИЕ

Во время конфликтов и злодеяний по всему миру, от Ирака до Колумбии, вооруженные субъекты совершали преступления на гендерной почве, равносильные преследованиям, являющимся преступлением против человечности, в попытке усилить репрессивные и дискриминационные гендерные идеологические установки. По причине редкости документальных подтверждений виновные практически никогда не привлекаются к ответственности за эти преступления. В результате их преступления, связанные с преследованием, зачастую исключаются из рассмотрения международными и внутригосударственными судами и, по сути, вычеркиваются из истории.

Доказательства преступлений на гендерной почве представлены в судебных решениях в области современного международного уголовного права, принятых еще международными военными трибуналами времен Второй мировой войны. Однако преступление против человечности, связанное с преследованием по гендерному признаку, — именуемое здесь преследованием по гендерному признаку — не перечислялось как отдельное преступление до принятия Римского статута 1998 года, которым руководствуется Международный уголовный суд (МУС). Несмотря на более чем двадцатилетнее официальное признание, преследование по гендерному признаку редко документируется. Таким образом, виновные либо уклоняются от ответственности, либо подвергаются преследованию в уголовном порядке и суду только за основные преступления, которые не в полной мере отражают их преступное поведение или преступления, жертвами которых стали потерпевшие, равно как и причины совершения подобного преступления.

До недавнего времени преследование по гендерному признаку не подлежало привлечению к уголовной ответственности, что оставляло пробел в развитии международной уголовной юриспруденции. Подобное юридическое замалчивание усугубляется отсутствием перечисления преследования по гендерному признаку как преступления против человечности в статутах международных уголовных трибуналов, помимо МУС, и в государственных уголовных кодексах. Вследствие этого преследования по гендерному признаку редко расследуются или вменяются в вину, как в международных, так и во внутригосударственных судах. Они не упоминаются в исторических записях, несмотря на то что встречаются постоянно.

Пособие «Выявление преследований по гендерному признаку в конфликтах и злодеяниях» предназначено для следователей,

юристов, адвокатов, документалистов, работников служб быстрого реагирования и других лиц, которые участвуют в выявлении преступлений на гендерной почве или их жертв в условиях конфликтов и злодеяний, чтобы предоставить им понятный аппарат для распознавания и понимания противоправного поведения, равносильного преследованию по гендерному признаку. Существует множество форумов, на которых можно привлечь к ответственности, от международных трибуналов до внутренних судебных разбирательств и моделей реституционного правосудия, но первым шагом к любому процессу отправления правосудия является соглашение о том, что составляет преследование по признаку пола. В данном пособии обсуждается необходимость признания преследования по гендерному признаку преступлением против человечности. То, как именно должно осуществляться привлечение к ответственности за преследование по гендерному признаку, выходит за рамки его компетенции.

Как и в случае со всеми иными формами преследования, ответственность за преследование по гендерному признаку требует установления лежащей в его основе дискриминации. Целенаправленное воздействие на женщин, мужчин, девочек, мальчиков, ЛГБТИК+, небинарных и гендерно-неконформных лиц по гендерному признаку является преступлением против человечности. Возмещение ущерба, причиненного преследованием по гендерному признаку, будет способствовать применению подхода, ориентированного на переживших или жертв, и признанию их прав на участие в механизмах мира и правосудия переходного периода. Наконец, это поможет построить устойчивый мир и пресечь нормализацию гендерной дискриминации и насилия, закрепленную в существующих законах и практике.

- 1 International Military Tribunals of World War II are commonly known as The Nuremberg Tribunal and the Tokyo Tribunal (1945–1948).
- 2 This Toolkit uses both terms “victims” and “survivors,” recognizing that some persons who have endured harms identify with the term “survivor” while others prefer the term “victim.”

ПОСОБИЕ ПО ПРЕСЛЕДОВАНИЯМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ. ОБЗОР И ЦЕЛЬ

Настоящее пособие представляет собой ресурс для работников служб быстрого реагирования, документалистов, следователей, прокуроров и судей по преступлениям против человечности. Оно должно способствовать лучшему пониманию и более успешному предъявлению исков о преследовании по гендерному признаку всеми заинтересованными сторонами. Целью данного пособия является определение и разъяснение концепции преследования по гендерному признаку, а также демонстрация того, как оно проявляется в ситуациях вооруженного конфликта и злодеяний. Несмотря на то, что преследование как преступление против человечности было кодифицировано в различных статутах, настоящее пособие в первую очередь опирается на положение о преследовании Римского статута Международного уголовного суда (МУС) с целью его анализа и в качестве ориентира.

В **разделе 1** пособия представлен обзор международного преступления, связанного с преследованием по гендерному признаку, как преступления против человечности. В нем исследуется, каким образом международное уголовное право признает и контекстуализирует концепцию гендерной дискриминации в рамках намерения совершить преступление. В **разделе 2** описывается, как проявляется преследование по гендерному признаку, в том числе посредством использования и закрепления укоренившихся гендерных идеологических установок. В этом разделе также представлены примеры преследований по гендерному признаку из прошлого и настоящего в различных

географических, культурных и политических контекстах, а также приведены рекомендации по выявлению различных форм дискриминационных преступлений на гендерной почве, таких как убийство, пытки, порабощение, изнасилование и другие формы сексуального насилия. В **разделе 3** представлены упражнения и инструменты, которые помогут читателю выявить и задокументировать преследование по гендерному признаку. В **разделе 4** пособия приводятся рекомендации по обеспечению ответственности за преследование по гендерному признаку.



Photo: UN Women/Ryan Brown



Photo: UN Women/Ryan Brown

СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК ОСНОВНЫХ ТЕРМИНОВ И СОКРАЩЕНИЙ	7	РАЗДЕЛ 3. ДОКУМЕНТИРОВАНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЙ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	21
РАЗДЕЛ 1. ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	8	ПРЕСЛЕДОВАНИЕ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ КАК ПРЕСТУПЛЕНИЕ ПРОТИВ ЧЕЛОВЕЧНОСТИ	21
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ЧЕЛОВЕЧНОСТИ	8	ГИПОТЕТИЧЕСКИЕ СИТУАЦИИ, СВЯЗАННЫЕ С ПРЕСЛЕДОВАНИЕМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	22
ПРЕСЛЕДОВАНИЕ	8		
Серьезное лишение основных прав вопреки международному праву	9	РАЗДЕЛ 4. РЕКОМЕНДАЦИИ МЕЖДУНАРОДНОМУ СООБЩЕСТВУ ПО БОРЬБЕ С ПРЕСЛЕДОВАНИЕМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	24
Против одного или нескольких лиц, составляющих часть неопределимой (или целевой) группы или иной общности	10	ПРИЛОЖЕНИЕ А	25
Совершаемое с намерением дискриминировать по одному из перечисленных признаков	10	АНАЛИЗ ГИПОТЕТИЧЕСКИХ СИТУАЦИЙ, СВЯЗАННЫХ С ПРЕСЛЕДОВАНИЕМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	25
ПРЕСЛЕДОВАНИЕ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	11		
РАЗДЕЛ 2. ПОНИМАНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	12		
ЧТО ТАКОЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ НА ГЕНДЕРНОЙ ПОЧВЕ И КАК ОНИ ПРОЯВЛЯЮТСЯ?	12		
ПРЕСТУПЛЕНИЯ, СВЯЗАННЫЕ С СЕКСУАЛЬНЫМ НАСИЛИЕМ, КАК ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	13		
ПРИМЕРЫ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С ПРЕСЛЕДОВАНИЕМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ	14		
Обращение к истории — нацистская Германия и преследования по гендерному признаку	15		
Примеры из недавних конфликтов	17		
Преследования по гендерному признаку со стороны Исламского государства Ирака и Леванта (ИГИЛ)	17		
Преследования по гендерному, этническому и расовому признаку со стороны вооруженных субъектов в Колумбии	19		
Изнасилования, пытки и убийства в Мали	20		

СПИСОК ОСНОВНЫХ ТЕРМИНОВ И СОКРАЩЕНИЙ

Основные термины и сокращения Определения

АКИМ	Аль-Каида в исламском Магрибе
Гендер	Для целей настоящего пособия термин «гендер» относится к определению в соответствии со статьей 7 (3) Римского статута МУС: два пола, мужской и женский, в контексте общества. Это определение признает социальное конструирование пола и сопутствующие роли, поведение, виды деятельности и характеристики, приписываемые женщинам и мужчинам, а также девочкам и мальчикам. ³
Гендерные идеологические установки	Набор идей, убеждений, предрассудков или стереотипов, которые определяют социальное конструирование идентичности человека или группы на основе его/ее предполагаемого пола и/или гендера, включая их роли, поведение, виды деятельности или характеристики.
Гендерное регулирование	Гендерные идеологические установки, навязываемые (зачастую посредством насилия или других форм нарушения основных прав человека) человеку или группе, которые регулируют их роли, поведение, виды деятельности или характеристики.
Гендерно-неконформный человек	Человек, который не соответствует преобладающим социальным представлениям об общепринятых формах гендерного самовыражения.
МУС	Международный уголовный суд
МТР	Международный трибунал по Руанде
МТБЮ	Международный трибунал по бывшей Югославии
КМП	Комиссия международного права
ИГИЛ	Исламское государство Ирака и Леванта
ЛГБТИК+⁴	Лица, идентифицированные как лесбиянки, геи, бисексуалы, трансгендеры, интерсексуалы и гомосексуалисты.
Небинарный человек	Человек, который не определяет себя исключительно как мужчина или женщина, мальчик или девочка.
ПМУС	Прокуратура Международного уголовного суда
Пол	Категории, на которые делятся люди и большинство других живых существ на основе их репродуктивных функций.
Половые признаки	Половые признаки представляют собой физические особенности каждого человека, связанные с полом, включая гениталии и другие особенности половой и репродуктивной анатомии, хромосомы, гормоны и вторичные физические признаки, возникающие в период полового созревания. ⁵
СОГИСПП	Сексуальная ориентация, гендерная идентичность, гендерное самовыражение и половые признаки.

3 Выдержка из программного документа прокуратуры МУС по вопросам преступлений на сексуальной и гендерной почве (2014 г.).

4 Несмотря на то, что аббревиатура ЛГБТИК+ охватывает широкий круг людей, она не носит исчерпывающего характера и не является общепринятым сокращением.

5 Джокьякартские принципы плюс 10, 6 (2017 г.).

Раздел 1

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ

Данное пособие следует определению и пониманию преследования по гендерному признаку как преступления против человечности в соответствии с Римским статутом Международного уголовного суда. В этом разделе излагаются ключевые элементы для установления преследования по гендерному признаку. Сначала дается краткий обзор опорных элементов преступлений против человечности. Далее обсуждаются элементы преследования, включая преступление, связанное с преследованием по гендерному признаку. Наконец, в нем исследуется, каким образом международное уголовное право признает и контекстуализирует концепцию «гендера» и ее взаимосвязь с «полом».

Преступления против человечности

Согласно **статье 7 Римского статута**, преступление против человечности совершается, когда обвиняемый:

- совершает деяние, запрещенное Статутом;
- в рамках:
 1. «нападения»;
 2. которое является «широкомасштабным или систематическим, и
 3. «направлено против любых гражданских лиц»; и
- существует связь или «смычка» между деянием обвиняемого и нападением.

Преступление против человечности можно разделить на конкретные и контекстуальные элементы. Конкретные элементы являются основными элементами запрещенного деяния, например, убийства, пыток, порабощения, сексуального насилия и т.д. (конкретные элементы преследования обсуждаются ниже). Контекстуальные элементы — это те элементы, которые описывают требуемый всеохватывающий контекст, т. е. «широкомасштабное» или «систематическое» «нападение» на любых гражданских лиц. Контекстуальные элементы устанавливают, что конкретные деяния были совершены как преступления против человечности. Соответственно, единичное деяние, не связанное с «широкомасштабным или систематическим нападением», не может считаться преступлением против человечности.

Примечание. Признание преступлений против человечности отражено в статутах, принятых для создания международных трибуналов, и эволюционировало в соответствии с обычным международным правом. В настоящем пособии основное внимание уделяется Римскому статуту МУС. Однако важно помнить, что контекстуальные элементы преступлений против человечности, содержащиеся в других статутах, могут отличаться.

Преследование

«Преследование» означает умышленное и серьезное лишение основных прав вопреки международному праву по признаку принадлежности к той или иной группе или иной общности. —Римский статут, ст. 7.2(g)

Преследование является запрещенным деянием, которое может быть приравнено к преступлению против человечности, согласно статье 7 Римского статута. Запрещенное деяние преследования состоит из трех элементов:

- серьезное лишение основного права или прав вопреки международному праву (состав преступления);
- против одного или нескольких лиц, составляющих часть неопределимой (или целевой) группы или иной общности (состав преступления);

- совершаемое с намерением дискриминировать по одному из перечисленных признаков (преступный умысел).

СЕРЬЕЗНОЕ ЛИШЕНИЕ ОСНОВНЫХ ПРАВ ВОПРЕКИ МЕЖДУНАРОДНОМУ ПРАВУ

Первым элементом преследования является **«серьезное лишение основных прав вопреки международному праву»** (ст. 7(2)(g)). Международное право в сфере прав человека признает несколько основных прав. Так, например, Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП)⁶ признает, среди прочего, право на жизнь и человеческое достоинство, равенство перед законом, свободу слова, мирные собрания, свободу ассоциации, свободу религии, частную жизнь, свободу от пыток, жестокого обращения и произвольного содержания под стражей, гендерное равенство, справедливое судебное разбирательство, семейную жизнь и единство семьи, а также права меньшинств. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Всеобщая декларация прав человека (а также другие договоры в области прав человека) также признают неотъемлемое достоинство и равные и неотъемлемые права всех людей, и что эти права являются основой свободы, справедливости и всеобщего мира.⁷ Взятые вместе, эти три документа известны под названием «Международный билль о правах человека».⁸

Состав преступления или серьезное лишение основного права, равносильное преследованию как преступлению против человечности согласно Римскому статуту, должно быть связано с каким-либо из деяний, перечисленных в статье 7(1) Римского статута, или с любым преступлением, подпадающим под юрисдикцию МУС. Так, например, серьезное лишение основного права может происходить одновременно с пытками, которые являются запрещенным деянием, перечисленным в статье 7(1)(f).

Примечательно, что лишение основного права не обязательно должно носить физический характер (например, физическое насилие), чтобы быть «серьезным». Например, в контексте геноцида в Руанде Апелляционная палата МТР установила, что ненавистнические высказывания и призывы к насилию в отношении тутси, совершенные после 6 апреля 1994 года, составляют основу деяний преследования как преступления против человечности.⁹ Оно может включать в себя ряд видов психологического действия или бездействия. Кроме того, лишение права должно оцениваться с учетом как воздействия ограничений, налагаемых преступниками, так и их обращения с теми, кто нарушает эти ограничения.

Примечание. Международные уголовные трибуналы продемонстрировали тенденцию сосредотачиваться на доказательстве конкретных вторичных преступлений как основных деяний преследования, а не на требовании относительно нарушения основных прав, даже когда это не требуется. Так, например, в деле МТБЮ против Крноелаца, анализируя депортацию как деяние преследования, Судебная палата применила элементы преступления, связанного с депортацией, а не «концептуализировала их как нарушение права жертв на беспрепятственное проживание в своих домах и общинах». Несмотря на то, что Апелляционная палата МТБЮ сочла это ошибкой, данная практика часто повторялась и в других судебных разбирательствах. Это может быть препятствием для выдвижения обвинения в преступлениях на гендерной почве как в преследовании в ходе судебного разбирательства.

6 МПГПП вместе со Всеобщей декларацией прав человека и Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах известны под названием «Международный билль о правах человека».

7 УВКПЧ, Информационный бюллетень № 2 (Rev.1): Международный билль о правах человека (1996 г.).

8 Там же.

9 Прокурор против Нахиманы и др., Дело № ICTR-99-52-A, Решение, №988 (ICTR, 28 ноября 2007 г.).

10 Например, Апелляционная камера МТБЮ установила, что акты преследования, унижения и психологического насилия в отношении боснийских мусульман представляют собой основные акты преследования как преступление против человечности. См. Прокурор против Квочки и др., Дело № IT-98-30 / 1-A, Постановление №325 (ICTY, 28 февраля 2005 г.).

11 Байг, Джарвис, Мартин Сальгадо и Пинцаути «Контекстуализация сексуального насилия. Выбор преступлений» (Contextualizing Sexual Violence: Selection of Crimes) в издании «ПРЕСЛЕДОВАНИЕ СВЯЗАННОГО С КОНФЛИКТОМ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ В МТБЮ» 199-200 (Oxford Univ. Press, 2016) (PROSECUTING CONFLICT-RELATED SEXUAL VIOLENCE AT THE ICTY), стр. 199-200 (Издательство Оксфордского университета, 2016 г.).

12 Прокурор против Крноелаца, дело № IT-97-25-T, Решение (МТБЮ, 15 марта 2002 г.).

13 Байг, Джарвис, Мартин Сальгадо и Пинцаути «Контекстуализация сексуального насилия. Выбор преступлений» (Contextualizing Sexual Violence: Selection of Crimes) в издании «ПРЕСЛЕДОВАНИЕ СВЯЗАННОГО С КОНФЛИКТОМ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ В МТБЮ» 189 (Oxford Univ. Press, 2016) (со ссылкой на Прокурор против Крноелаца (решение), № 112, № 474, 476, 478, 480, 484-485).

14 Прокурор против Крноелаца, дело № IT-97-25-A, кв. Решение, № 213-14, 216-25 (ICTY, 17 сентября 2003 г.).

ПРОТИВ ОДНОГО ИЛИ НЕСКОЛЬКИХ ЛИЦ, СОСТАВЛЯЮЩИХ ЧАСТЬ НЕОПРЕДЕЛИМОЙ (ИЛИ ЦЕЛЕВОЙ) ГРУППЫ ИЛИ ИНОЙ ОБЩНОСТИ

Второй элемент преследования сосредоточен на лицах, составляющих часть целевой подгруппы гражданского населения, которые подверглись серьезному лишению основного права «по признаку принадлежности к той или иной группе или иной общности». Другими словами, группа или иная общность может состоять из одного или нескольких лиц, на которых направлено воздействие по причине их реального или предполагаемого членства в группе. Статья 7(2)(g) Римского статута. Лицо или лица, на которых направлено воздействие, могут быть из любой группы. Дискриминационные основания для преследования членов целевой группы являются политическими, расовыми, национальными, этническими, культурными, религиозными и гендерными, однако данный список не является исчерпывающим.

Примечание. Экспертами давно обсуждается, что именно составляет дискриминационные основания для преследований, включая широкий спектр категорий, таких как возраст, расовая и этническая принадлежность или социальное происхождение, статус представителя коренного народа, язык, религия или убеждения, политические или иные взгляды, национальность, культура, имущественное положение, происхождение, каста, состояние здоровья, пол, гендер, сексуальная ориентация, гендерная идентичность, половые признаки, состояние инвалидности, безгражданство и статус беженца или мигранта, среди прочих оснований.¹⁵

СОВЕРШАЕМОЕ С НАМЕРЕНИЕМ ДИСКРИМИНИРОВАТЬ ПО ОДНОМУ ИЗ ПЕРЕЧИСЛЕННЫХ ПРИЗНАКОВ

Третий элемент преследования — «дискриминационное намерение». Преступник должен сознательно намереваться осуществлять дискриминацию по одному из вышеперечисленных признаков.

Примечание. Всегда проверяйте требования регулирующего статута. Согласно Статуту МТБЮ, деяния преследования — лишение основного права на преднамеренных дискриминационных основаниях — не требовали связи с другим преступлением против человечности или любым иным преступлением. Согласно Римскому статуту, как отмечалось выше, преследование должно быть совершено в связи с каким-либо другим из перечисленных преступлений.

В деле «Обвинитель против Милорада Крнелаца» МТБЮ постановил, что дискриминация может быть установлена путем определения группы преступником. Это включает только лишь восприятие группы преступником, независимо от того, как себя определяет жертва. Невзирая на то, что преступления против человечности требуют, чтобы широкомасштабное или систематическое нападение было совершено в соответствии с политикой государства или организации, это не означает, что таковая политика должна быть дискриминационной сама по себе.

Несмотря на различия в дискриминационных основаниях в статутах международных уголовных трибуналов, категория «пол» была признана недопустимым основанием для дискриминации со времен Всеобщей декларации прав человека 1948 года.¹⁸ Ко времени принятия Римского статута в 1998 году международное сообщество пришло к пониманию, что «гендер» является более применимым термином.

15 См. Специальный докладчик ООН перед Комиссией международного права по вопросу комментариев относительно оснований для преследования в проекте Конвенции о преступлениях против человечности (30 ноября 2018 г.).

16 Байг, Джарвис, Мартин Сальгадо и Пинцаути «Контекстуализация сексуального насилия. Выбор преступлений» (Contextualizing Sexual Violence: Selection of Crimes) в издании «ПРЕСЛЕДОВАНИЕ СВЯЗАННОГО С КОНФЛИКТОМ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ В МТБЮ» 200 (Oxford Univ. Press, 2016) (отмечая, что акты преследования должны были быть аналогичными тяжести других преступлений против человечности).

17 Прокурор против Крнелаца, дело № ИТ-97-25-А, кв. Решение, №185 (ICTY, 17 сентября 2003 г.).

18 Апелляционная камера МУТР пояснила, что три дискриминационных признака, перечисленных в Уставе МУТР (а именно политические, расовые и религиозные мотивы), являются лишь ограничением юрисдикции МУТР и что преследование как преступление против человечности в соответствии с обычным международным правом может быть недопустимым, ограничивается этими тремя дискриминационными основаниями. См. Прокурор против Ниирамасухуко и др., Дело № ICTR-98-42-А, Постановление, № 2136 (ICTR, 14 декабря 2015 г.).

Программный документ прокуратуры Международного уголовного суда (ПМУС) от 2014 года дополнительно разъясняет неразрывную связь между «полом» и «гендером», ссылаясь на «гендер» как социальный конструкт, а «пол» — как биологическое определение.¹⁹ Так, например, в программном документе разъясняется, что «пол» — это «биологические и физиологические признаки, которые определяют мужчин и женщин».²⁰ Затем в нем разъясняются «преступления на гендерной почве как преступления, совершенные против лиц, будь то мужчины или женщины, по причине их пола и/или социально сконструированных гендерных ролей».²¹ Другими словами, гендерные идеологические установки проистекают не только из биологического понимания понятия «пол», но и из его социального конструирования. Без «пола» не было бы регулирования «гендера», включая СОГИСПП.

Заключительное примечание. Несмотря на то, что для установления преследования необходимы три элемента, важно помнить, что один факт может свидетельствовать о нескольких элементах. Кроме того, один факт или набор фактов могут быть основанием для множественных или взаимодополняющих обвинений. В следующем разделе показано, как могут функционировать взаимодополняющие пункты обвинения в других преступлениях против человечности и преследованиях по гендерному признаку.

Преследование по гендерному признаку

В **Римском статуте** среди оснований для преследования непосредственно упоминается гендер. В **статье 7 (3)** Статута **гендер** определяется как **«оба пола, мужской и женский, в контексте общества»**.

В 2014 году ПМУС был выпущен **Программный документ по преступлениям на сексуальной и гендерной почве** с целью предоставления рекомендаций своим сотрудникам. Данный программный документ признает «социальное конструирование пола и сопутствующие роли, поведение, виды деятельности и характеристики, приписываемые женщинам и мужчинам, а также девочкам и мальчикам». Такое понимание гендера следует рассматривать с точки зрения преступника, т. е. его понимания гендера и намерения обеспечить соблюдение предписанных гендерных идеологических установок относительно «мужественности» и «женственности».

Несмотря на то, что программный документ ПМУС от 2014 года не содержит подробностей, сделанный в нем акцент на социальном конструировании гендера демонстрирует, что ПМУС не рассматривает гендер как ограниченный биологическим бинарным противопоставлением мужского/женского, и что дискриминационный элемент преследования по гендерному признаку может включать дискриминацию в отношении отдельного лица или группы, поскольку они не соответствуют социально предписанным категориям «мужественности» или «женственности». Это соображение подкреплено ст. 21(3) Римского статута, которая требует от Суда толковать его положения в свете международного права в сфере прав человека. Примечательно, что международное право в сфере прав человека признает социальное конструирование

19 Всеобщая декларация прав человека, Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 217 (III) A, ст. 2, документ ООН A/RES/217(III) (10 декабря 1948 г.).

20 Программный документ ПМУС, примечание 3 выше, стр. 3.

21 Там же.

22 Там же в ¶ 16.

23 Еще в 1995 году Организация Объединенных Наций определила гендер как «способы конструирования ролей, взглядов, ценностей и отношений касательно женщин и мужчин во всех обществах во всем мире. Таким образом, в то время как пол человека определяется природой, гендер этого человека социально сконструирован». Валери Остервельд, «Определение «гендера» в Римском статуте Международного уголовного суда. Шаг вперед или назад для международного уголовного правосудия?» (The Definition of “Gender” in the Rome Statute of the International Criminal Court: A Step Forward or Back for International Criminal Justice?), 64 Гарвардский журнал о правах человека (Harvard Human Rights Journal), J. 55, 67 (2005 г.) (цитируется Комиссия по правам человека, Отчет о совещании группы экспертов по разработке руководящих принципов интеграции гендерной проблематики в деятельность и программы ООН в области прав человека, № 13, документ ООН E/CN.4/1996/105 (20 ноября 1995 г.)).

и множественность гендера уже более двадцати пяти лет.²² Такое понимание гендера в международном уголовном праве также было подтверждено Комиссией международного права (КМП), основная цель которой состоит в разъяснении эволюции международного права. Обсуждая основания для преследований, КМП вновь подтвердила, что гендер понимается как социальный конструкт, и призвала государства следовать прецедентам международного права, подтверждающим это.²³

Примечание. При оценке преследований по гендерному признаку положения или принципы, направленные против «мужчин» и «женщин» как групп, такие как правила ношения одежды или поведения, должны оцениваться исходя из намерения преступника обеспечить соблюдение ролей, поведения, видов деятельности или характеристик.

Раздел 2

ПОНИМАНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ

В этом разделе пособия рассказывается о преступлениях на гендерной почве и о том, как они могут достигнуть уровня преследования по гендерному признаку, в том числе за счет опоры на укоренившиеся гендерные идеологические установки и их закрепления. В этом разделе также представлены примеры преследований по гендерному признаку из прошлого и настоящего в различных географических, культурных и политических контекстах, а также приведены рекомендации по выявлению различных форм дискриминационного поведения на гендерной почве, таких как убийство, пытки, порабощение, изнасилование и другие формы сексуального насилия.

Примечание. Как и в случае со всеми иными формами преследования, ответственность за преследование по гендерному признаку требует признания и понимания лежащей в основе данного преступления дискриминации. Недостаточно привлечь виновных к ответственности за преступления, совершенные во время злодеяний; справедливость также требует понимания того, каким образом преступники оправдывают подобные действия, если мы намерены ликвидировать дискриминацию и разорвать порочный круг насилия.

Что такое преступления на гендерной почве и как они проявляются?

Понятия «пол» и «гендер» часто трактуются как синонимы, однако подобное смешение препятствует выявлению, расследованию и судебному преследованию преследований по гендерному признаку. В этом разделе предпринимается

попытка различить термины «пол» и «гендер». В нем описывается, каким образом проявляется преследование по гендерному признаку, и описывается его зависимость от укоренившихся гендерных идеологических установок и их закрепления. В нем также представлены конкретные примеры преступлений против человечности, которые могли быть равносильны преследованию по гендерному признаку.

Все мы подвергаемся влиянию преобладающих гендерных идеологических установок в рамках своего особого культурного и социального контекста. В целом, общество приучает людей оставаться в рамках своих культурно закрепленных гендерных ролей или же подвергнуться риску общественного неодобрения либо наказания. Признание гендерных идеологических установок и шагов, которые готовы предпринять некоторые лица и группы для наказания тех, кто не вписывается в эти установки, позволяет выявлять преследования по гендерному признаку и преступления на гендерной почве в более широком смысле.

По определению, преступления на гендерной почве направлены против женщин, мужчин, девочек, мальчиков,

ЛГБТИК+, небинарных и гендерно-неконформных лиц на основе гендерной дискриминации. Преступления на гендерной почве используются в качестве наказания для тех, кто, как считается, нарушает установленные гендерные идеологические установки, регулирующие «принятые» формы гендерного самовыражения, которые проявляются, например, в определенных ролях, поведении, видах деятельности или характеристиках. Эти идеологические установки часто регулируют каждый аспект жизни, определяя степень свободы передвижения людей, их репродуктивные возможности, то, с кем они могут заключить брак, могут ли они учиться и/или работать и где именно, как они могут одеваться и разрешено ли им просто существовать. Преступления на гендерной почве могут достигать уровня преследований по гендерному признаку, когда, например, лежащие в основе преступления, такие как изнасилование, порабощение, пытки или убийство, используются в качестве наказания за отклонение от гендерных идеологических установок, или когда само преступление является установленным способом гендерного регулирования, как часто бывает в случае порабощения и принудительного брака.

Преступления, связанные с сексуальным насилием, как преследования по гендерному признаку

Примечание. Гендерные идеологические установки исторически обосновывали сексуальное насилие как естественное «последствие войны», являющееся, по сути, развлечением или наградой для солдат. Формирование подобного отношения сильно преуменьшало серьезность сексуального насилия и приводило к изображению изнасилования как неизбежного побочного результата войны, а не деяния, равносильного преследованию по гендерному признаку.

В 2018 году Палата предварительного производства МУС по делу Аль-Хассана признала изнасилование и другие формы сексуального насилия, пыток и убийств, совершенные на «сексистских основаниях», выдвинув

обвинения в преследованиях по гендерному, а также по религиозному признаку как преступления против человечности.²⁵ Примечательно, что МУС перечисляет обвинения в преследовании по гендерному признаку и сексуальном насилии отдельно, указывая на то, что акты сексуального насилия не должны подпадать под обвинения в преследовании или пытках, а вместо этого должны рассматриваться как взаимодополняющие обвинения.

Суд также указывает на пересечение между формами гендерной и расовой дискриминации, которые способствуют совершению преступлений, отмечая, что «насилие в отношении женщин также могло быть мотивировано соображениями, связанными с цветом кожи, поскольку женщины с темной кожей больше пострадали от этого насилия, чем другие; то же самое касается темнокожих мужчин, которые, по словам некоторых свидетелей, преследовались [более], чем люди со светлой кожей».²⁶

Аналогичным образом, в решениях МТБЮ и МТР описано, как гендерные идеологические установки, навязываемые преступниками, могут служить основой для преступлений. Эти судебные решения являются дополнительными составляющими для понимания преступлений, связанных с сексуальным насилием, как актов преследования по гендерному признаку. Хотя статуты обоих этих трибуналов и включали преследования по политическим, расовым и религиозным мотивам, ни один из них не предусматривал преследования по гендерному признаку (и, таким образом, прокуратура не предъявляла обвинений в преследовании по гендерному признаку). Однако их анализ мотивов гендерной дискриминации в преступлениях, связанных с сексуальным насилием, заложили основы для аналогичного анализа в случаях преследований по гендерному признаку.

Например, в деле Нахиманы МТР суд рассматривает клеймение женщин народа тутси «роковыми женщинами» и «вражескими агентшами-соблазнительницами»²⁷ и считает, что этот дискриминационный взгляд является мотивационным фактором сексуального насилия и убийств, совершаемых против них.²⁸ Таким образом, суд признал, что преступления, связанные с сексуальным насилием, были мотивированы не только этнической дискриминацией, но и гендерной дискриминацией.

25 «Обвинитель против Аль-Хассана», дело № ICC-01/12-01/18, ¶ 707.

26 Там же.

27 Там же. ¶ 702.

28 «Обвинитель против Нахиманы», дело № ICTR-99-52-T, решение № 1079 (3 декабря 2003 г.).

29 Там же, под № 75.

Решения МТБЮ по делам Челебичи,²⁹ Квачки³⁰ и Кунарача³¹ также указывают на гендер и этническую принадлежность в качестве дискриминационных оснований, признавая акты изнасилования также равносильными пыткам.³² Эти случаи подчеркивают, что сексуальное насилие, связанное с конфликтами, часто мотивируется гендерной дискриминацией. Судебная палата по делу Челебичи пришла к выводу, что изнасилование двух задержанных женщин было совершено частично по той причине, что жертвами были женщины.³³ Судебная палата по делу Квачки установила, что сексуальное насилие, совершенное в отношении женщин, содержащихся под стражей, было «естественным или предсказуемым последствием» их заключения, поскольку изнасилование и унижение были приемлемыми формами насилия в отношении женщин, являющихся этническими врагами.³⁴ В решении по делу Квачки также отмечалось, что, поскольку сексуальное насилие совершалось только против заключенных несербского происхождения и только против женщин, преступления носили дискриминационный характер как по этническому, так и по гендерному признаку.³⁵ Правовой анализ по этим делам можно сравнить с анализом, необходимым для установления факта преследования по гендерному признаку.

Важно отметить, что суды установили, что преступник может, тем не менее, иметь требуемую преступную цель/намерение независимо от наличия определенного мотива.³⁶ Так, например, преступники с сексуальными мотивами могут, тем не менее, иметь требуемую дискриминационную цель/намерение для преследования. Другими словами, существование личного мотива не мешает преступнику также иметь конкретное (и отличающееся) намерение (или даже множественное дискриминационное намерение) совершить преступление. Таким образом, тот факт, что преступники действовали с целью удовлетворения своих сексуальных мотивов или желаний, не отменяет и не заменяет дискриминационных намерений, которые также могли иметь преступники.³⁷

Помните! Намерение — это то, чего стремится достичь преступник, а мотивы — это причины, по которым он стремится достичь этого. Несмотря на то, что у преступников может быть много различных мотивов для совершения сексуального насилия или других преступлений, личные мотивы не отменяют намерения осуществлять дискриминацию.

Примеры преступлений, связанных с преследованием по гендерному признаку

Рассмотрение через призму преследования по гендерному признаку требует тщательного изучения лишений основных прав, совершаемых во время конфликтов и других злодеяний в отношении женщин, мужчин, девочек, мальчиков, ЛГБТИК+, небинарных и гендерно-неконформных лиц. Преследование по гендерному признаку может осуществляться в форме наказания жертв, не соответствующих предписанным гендерным идеологическим установкам. Так, например, задокументированные случаи потенциального преступления, связанного с преследованием по гендерному признаку, включали убийство, изнасилование или пытки мужчин, чье поведение воспринималось как «женственное», или женщин, чье поведение воспринималось как «мужественное», или лиц, не соблюдавших обязательные правила ношения одежды либо рода занятий, основанные на гендерных идеологических установках. Рассмотрим следующие примеры:

1. Женщину насилуют, а затем убивают за то, что она выполняет работу, которая не считается подходящей для женщин.
2. Женщину насилуют или подвергают пыткам, потому что ее юбка считается слишком короткой, а головной платок — слишком прозрачным.

30 «Обвинитель против Квачки», дело № IT-98-30/1-T, решение (Международный трибунал по бывшей Югославии, 2 ноября 1998 г.).

31 «Обвинитель против Кунарача», дело № IT-96-23/1-T, решение, ¶ 491 (Международный трибунал по бывшей Югославии, 22 февраля 2001 г.).

32 Байг, Джарвис, Мартин Сальгадо и Пинцаути «Контекстуализация сексуального насилия. Выбор преступлений» (Contextualizing Sexual Violence: Selection of Crimes) в издании «ПРЕСЛЕДОВАНИЕ СВЯЗАННОГО С КОНФЛИКТОМ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ В МТБЮ» 188 (Oxford Univ. Press, 2016).

33 Там же (со ссылкой на «Обвинитель против Делалича», дело № IT-96-21-T, ¶¶ 941, 963).

34 Там же.

35 Там же, стр. 188 (со ссылкой на «Обвинитель против Квачки», дело № IT-96-23/1-T, ¶ 560).

36 Там же.

37 См. Прокурор против Кунарача и др., Дело № IT-96-23 и IT-96-23 / 1-A, Прил. Решение №153 (МТБЮ, 12 июня 2002 г.).

3. Беременных женщин заставляют делать аборты, так как считается, что беременность препятствует выполнению женщинами обязанностей по оказанию сексуальных услуг мужчинам.
4. Мужчины подвергаются жестокому обращению за то, что они не хотят или не могут отрастить бороду.
5. Женщин африканского происхождения насилюют, так как преступники считают их от природы блудливыми.
6. Мужчин и женщин приговаривают к смертной казни по подозрению в гомосексуальном поведении.
7. Группу молодых мужчин убивают, так как они считаются «агрессивными» и склонными к мести.
8. Изнасилование применяется в качестве меры наказания по гендерному признаку в отношении женщин, содержащихся в местах предварительного заключения и принуждаемых к вступлению в брак.
9. Молодые люди вынуждены драться друг с другом на боксерском ринге, чтобы доказать свою мужественность.
10. Женщин и мужчин разделяют на две разные группы. Женщин порабащают, а мужчин убивают.

Ответ. Все вышеперечисленные примеры влекут за собой анализ преследований по гендерному признаку.

Помните!

- Целевая группа может включать в себя отдельного человека, на которого осуществляется воздействие на основе реальной или предполагаемой принадлежности к группе или иной общности.
- Достаточно того, что преступник воспринимает жертву как члена той или иной группы, даже если жертва не определяет себя как ее члена.
- В случае преследования, совершаемого по гендерному признаку, «группа» может, например, состоять из мужчин или женщин, девочек или мальчиков, ЛГБТИК+, гендерно-неконформных или небинарных лиц или любого их сочетания.
- Одной жертвы может быть достаточно, чтобы достичь уровня преследования по гендерному признаку и других элементов преступлений против человечности, в том числе широкомасштабных или систематических.

Не забывайте искать несколько оснований для дискриминационного намерения, которые могут составлять одно деяние. Большинство людей обладают множественными и разнообразными идентичностями и жизненным опытом. Лица с маргинализованной идентичностью (например, расовые, этнические или религиозные меньшинства, люди с ограниченными возможностями, женщины, девочки, представители ЛГБТИК+, мигранты или беженцы и т. д.) наиболее уязвимы для множественных и пересекающихся форм дискриминации, которые могут быть равносильны другим формам пересекающихся оснований для преследования. Когда вредные гендерные идеологические установки переплетаются с другими дискриминационными установками, используемыми для усиления систем угнетения, такими как расизм или ксенофобия, они создают новые идеологические установки, которые усугубляют угнетение людей, сталкивающихся с множественными и пересекающимися основаниями для дискриминации. Так, например, женщины и девочки африканского происхождения испытали на себе действие репрессивных гендерных и расовых идеологических установок, которые возникли в странах, сформированных рабством и колониализмом, продолжает звучать сегодня.

Примечание. Члены их семей, пытавшиеся вмешаться, часто подвергались угрозам, нападениям или пропадали без вести. Иногда членов семьи заставляли наблюдать за чудовищными деяниями, совершаемыми против их любимого человека, тем самым подвергая их психологическим пыткам как свидетелей подобных преступлений. Члены семьи также могут стать жертвами преследований.

ОБРАЩЕНИЕ К ИСТОРИИ — НАЦИСТСКАЯ ГЕРМАНИЯ И ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ

В 1930-х годах нацистская партия начала продвигать расистскую, женоненавистническую и гомофобную идеологию. Нацизм недвусмысленно призывал к преследованию лиц, считавшихся гомосексуалами. Члены нацистской партии также вплетали в свою идеологию расовые, этнические и гендерные установки. Некоторые рассматривали гомосексуалов как расовых выродков

вследствие «дурных наклонностей еврейской души».³⁸ Полиция составляла «розовые списки» подозреваемых в гомосексуальности мужчин. Примерно от 5000 до 15 000 мужчин, обвиненных в гомосексуальности, были отправлены в концентрационные лагеря и помечены знаками в виде розовых треугольников.³⁹ Полиция также собирала информацию о лесбиянках, некоторые из которых были помещены в трудовые лагеря. Полиция обозначала как «асоциальных» (помечаемых знаком в виде черного треугольника в концентрационных лагерях) женщин, считавшихся лесбиянками, а также других, уличенных в нарушении гендерных норм. Считалось, что трансгендеры намеренно извращают свой пол, присвоенный им при рождении, вместо того чтобы жить в соответствии со своей истинной сущностью, и они подвергались допросам, тюремному заключению и помещению в концентрационные лагеря. К концу Второй мировой войны более 100 000 человек были убиты за «гомосексуальную активность» при нацистском режиме.⁴⁰

Примечание. Нацистские гендерные правила предписывали женщинам не братья за работу, например, судей или политиков, которая предназначена для мужчин, а вместо этого выполнять свое «предназначение» в качестве матерей и домохозяек. Нацистские активисты призывали к тому, чтобы одежда и поведение женщин были женственными и покорными, и чтобы женщины избегали ношения брюк или другой одежды, считавшейся мужской.⁴¹

Ретроспектива. После Второй мировой войны Нюрнбергский процесс подтвердил, что поведение нацистского режима соответствовало элементам преследований по расовым, религиозным и политическим мотивам как преступлений против человечности. Нюрнбергский трибунал установил, что такие действия, как отказ евреям в праве на образование, возможности трудоустройства или выбора супруга, являются формами преследования по религиозному признаку.⁴² Приведенный выше анализ гендерной дискриминации ясно показывает, что многие преступления нацистского режима могли быть равносильны преследованию по гендерному признаку; при этом отмечается, что в Лондонском уставе, которым руководствовался Нюрнбергский трибунал, не был указан гендер в качестве основания для преследования в перечне преступлений против человечности. Несмотря на это, женщины и представители ЛГБТИК+, нарушавшие бесчисленное множество ограничительных гендерных норм, введенных нацистами, подвергались систематическому лишению основных прав.

Несмотря на то, что в Лондонском уставе гендер не указан как основание для преследований, стоит подумать о том, как эти действия вписались бы в элементы гендерного преследования, если бы они имели место сегодня.

- **Были ли целевая группа?** Да. Воздействию подвергались лица, которые нарушали гендерные идеологические установки нацистов, практиковавшие либо считавшиеся практикующими негетеронормативное сексуальное

38 Гарри Остерхейс, «Связи между мужчинами и преследование гомосексуалов в нацистской Германии» (Male Bonding and the Persecution of Homosexual Men in Nazi Germany), 17 АМСТЕРДАМСКИЙ СОЦИОЛОГИЧЕСКИЙ ЖУРНАЛ (AMSTERDAMS SOCIOLOGISCH TIJDSCHRIFT) 27, 29 (1991 г.). Следует отметить, что Остерхейс также утверждает, что расизм нацистского режима не объясняет его гомофобные правила, поскольку большинство нацистов, вероятно, считали гомосексуальность социальной болезнью. Там же, стр 29–30.

39 Эрик Йенсен, «Розовый треугольник и политическое сознание. Геи, лесбиянки и память о нацистских преследованиях» (The Pink Triangle and Political Consciousness: Gays, Lesbians, and the Memory of Nazi Persecution), 11 ЖУРНАЛ ИСТОРИИ СЕКСУАЛЬНОСТИ (JOURNAL OF THE HISTORY OF SEXUALITY) 319, 344, сноска 122 (2002 г.).

40 Джон Коннелли, «Цыгане, гомосексуалы и славяне» (Gypsies, Homosexuals, and Slavs), в ОКСФОРДСКОМ ПОСОБИИ ПО ИЗУЧЕНИЮ ХОЛОКОСТА (THE OXFORD HANDBOOK ON HOLOCAUST STUDIES), 282 (2010 г.).

41 Лори Мархёфер, «Лесбиянство, трансвестизм и нацистское государство. Микроистория расследования гестапо, 1939–1943 гг.» (Lesbianism, Transvestitism, and the Nazi State: A Microhistory of a Gestapo Investigation, 1939–1943), 121 Американское историческое обозрение (The American Historical Review) 1167, 1176 (2016 г.).

42 «Обвинитель против Квочки», (решение) [2001 г.] IT-98-30/1-T, ¶ 186 (со ссылкой на «США против Эрнста фон Вайцзакера», том XIV, Судебные процессы над военными преступниками перед Нюрнбергским военным трибуналом в соответствии с Законом Контрольного совета № 10, стр. 471).

поведение, или лица, которые действовали, одевались, вели себя либо иным образом самовыражались не в соответствии со своими предписанными гендерными ролями.

- **Подвергалась ли целевая группа серьезному лишению основных прав?** Да, люди, воспринимаемые как геи, лесбиянки, трансгендеры и другие лица, включая женщин, подвергались физическим и психологическим пыткам, произвольным арестам и задержаниям, тюремному заключению или помещению в концентрационные лагеря и, в некоторых случаях, смертной казни.
- **Действовал(-и) ли предполагаемый(-е) преступник(-и) с дискриминационными намерениями?** Да, нацистский режим давал четкие указания наказывать, причинять вред, задерживать и пытаться лиц, не соблюдающих строгие гендерные нормы режима.

Анализ гендерной дискриминации раскрывает, как нацистская идеология, направленная против гендерных прав, была нацелена на дискриминацию женщин и представителей ЛГБТИК+, усугубляя ранее существовавшие женоненавистнические, гомофобные и трансфобные идеологические установки, а также переплетая их с расовыми и этническими установками, тем самым создавая множественные формы угнетения, которые усиливали тиранию, контролировали и преследовали определенные группы, осуществляя насилие и разрушения.

Примеры из недавних конфликтов

ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ СО СТОРОНЫ ИСЛАМСКОГО ГОСУДАРСТВА ИРАКА И ЛЕВАНТА (ИГИЛ)

ИГИЛ разработало и осуществляло жесткую и систематически организованную политику дискриминации по гендерному признаку, которая, как известно, приводилась в действие вооруженной группой.

Примечание. Поведение, которое могло быть равносильно преследованию по гендерному признаку, также имело место в Восточной Азии и Тихоокеанском регионе во время Второй мировой войны. Наиболее значительным было жестокое обращение с «женщинами для утешения» — корейскими, китайскими, индонезийскими, филиппинскими, малайзийскими и тайваньскими женщинами и девушками, обращенными в сексуальное рабство.

Гендерное регулирование поведения женщин и девочек.

ИГИЛ ввело гендерные нормы, разрешающие выдавать замуж девочек в возрасте девяти лет, призывало к смертной казни для женщин, осуществлявших профессиональную деятельность, а также установило строгие правила ношения одежды для мужчин и женщин с суровыми наказаниями за их несоблюдение. Женщины, уличенных в нарушении правил ношения одежды, избивали палками и пытали с помощью инструмента, режущего плоть, известного под названием «кусачки». В одном задокументированном случае женщины-врачи и медсестры, снимавшие перчатки для выполнения медицинских обязанностей, были жестоко избиты, равно как и женщины и девушки, которые не надевали перчатки или покрывало в общественных местах. Иногда члены ИГИЛ забивали до смерти женщин и девочек. Изнасилование и порабощение/сексуальное рабство также систематически осуществлялись как часть более обширного плана по контролю за гендерными нормами и этнорелигиозным составом будущих поколений в Ираке, а также ради экономической выгоды и демонстрации территориального контроля.

Гендерное регулирование поведения мужчин и мальчиков.

ИГИЛ также применяло жесткие гендерные идеологические установки, регулирующие гендерное самовыражение мужчин и мальчиков. Одним из ключевых проявлений мужественности в соответствии с идеологией ИГИЛ является способность отрастить густую бороду. Мужчинам также

43 Клиника по правам человека и гендерной справедливости (HRGJ) при Школе права CUNY, организация MADRE и Организация свободы женщин в Ираке (OWFI), сообщение прокурору МУС в соответствии со статьей 15 Римского статута с просьбой о предварительном рассмотрении ситуации: преследования и пытки по гендерному признаку как преступления против человечности и военные преступления, совершенные Исламским государством Ирака и Леванта (ИГИЛ) в Ираке, п. 76 (8 ноября 2017 г.) <www.madre.org/sites/default/files/PDFs/CUNY_MADRE_OWFI_Article_15_Communication_Submission_Gender_Crimes_in_Iraq.pdf> (далее HRGJ и другие, Сообщение); Роберт Макки, «Пропагандисты Исламского государства хвастаются сексуальным порабощением женщин и девочек» (Islamic State Propagandists Boast of Sexual Enslavement of Women and Girls), «Нью-Йорк Таймс» (The New York Times) (14 октября 2014 г.).

44 HRGJ и другие, Сообщение, п. 76; Институт по исследованию средств массовой информации Ближнего Востока (MEMRI), «Исламское государство (ИГИЛ) выпускает брошюру о рабынях» (Islamic State (ISIS) releases pamphlet on female slaves) (2014 г.) <http://www.memrijttm.org/islamic-state-isis-releases-pamphlet-on-female-slaves.html>

45 Миа Блум, «Щенки халифата. Дети ИГИЛ» (Cubs of the Caliphate: The Children of ISIS), «ИНОСТРАННЫЕ ДЕЛА» (FOREIGN AFFAIRS) (21 июля 2015 г.).

запрещалось носить стильную одежду или модные стрижки, и они могли быть за это обвинены в гомосексуальности, что приводило к их пыткам и смерти. Кроме того, требовалось, чтобы брюки полностью закрывали ноги мужчин. Мужчины, уличенные в ношении бороды или несоблюдении правил ношения одежды, могли быть подвергнуты избиению.

Гендерное регулирование поведения мужчин и женщин, подозреваемых в гомосексуальном поведении. ИГИЛ систематически подвергало лиц, считавшихся гомосексуалистами, смертной казни. Так, например, после проверки записей об отстранении от занятий в Мосульском университете, ИГИЛ вынесло смертный приговор двум женщинам, которые, как сообщалось, целовались в университетском городке. В другом случае ИГИЛ обвинило группу молодых мужчин в гомосексуальности и приговорило их к смертной казни за ношение узких джинсов и использование геля для волос.

Порабощение. ИГИЛ обращало женщин в сексуальное рабство, чтобы навязать гендерные нормы и контролировать этнорелигиозный состав будущих поколений. В 2014 году «Дабик», онлайн-журнал ИГИЛ, распространил статью «Возрождение рабства», призывающую «принять практику рабства и работорговли, чтобы искоренить «неверных» езидских женщин и девочек из мусульманского мира». ИГИЛ также опубликовало брошюру с «часто задаваемыми вопросами», в которой подробно описывалась политика владения поработченными людьми, включая правила их

Примечание. Жесткие гендерные роли ИГИЛ смешивают социально сконструированные гендерные идеологические установки с реальной сексуальной ориентацией. Достаточно было всего лишь быть мужчинами, «ведущими себя не по-мужски», или женщинами, «ведущими себя не по-женски», чтобы подвергнуться риску обвинений в гомосексуальности, независимо от фактической сексуальной ориентации или гендерной идентичности.

наказания, продажи и наследования. Помимо регулярных изнасилований своими владельцами, поработченных ИГИЛ женщин и девочек заставляли раздеваться догола на аукционах, вынуждали страдать, многократно продавая их как рабынь, заставляли принимать наркотики, чтобы ускорить половое созревание, и терпеть мучительные и унижающие их достоинство действия в интересах

преступников. Кроме того, некоторых мальчиков похищали, поработчали и воспитывали как «щенков халифата».⁴⁵

Являются ли упомянутые выше преступления, совершенные ИГИЛ, равносильными преследованиям по гендерному признаку? Подумайте над тем, как эти действия вписываются в элементы преследования:

- **Была ли целевая группа?** Да. Женщины, мужчины, девочки и мальчики подвергались воздействию за их гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики. Существовали запреты для женщин занимать профессиональные должности, выходить из дома без родственников-мужчин, появляться без перчаток или головного платка в общественных местах, даже в тех случаях, когда такая одежда мешала выполнению ими медицинских обязанностей, а также для всех людей, не соблюдавших строгие гендерные правила ношения одежды и нормы поведения, предписанные для мужчин и женщин. Также преследовались мужчины, обвиняемые в гомосексуальности. Езиды и другие женщины и девушки, не являющиеся мусульманками, подвергались сексуальному порабощению и изнасилованию, сексуальному рабству и принудительному/раннему вступлению в брак в рамках преступлений, совершаемых на почве как гендерной, так и этнической дискриминации. Некоторых мальчиков принуждали становиться бойцами группировки.
- **Подвергалась ли целевая группа серьезному лишению основных прав?** Да. Женщин и девушек подвергали суровым наказаниям, избивали, пытали и убивали. Мальчиков похищали, поработчали и воспитывали из них бойцов для группировки. Мужчины, не соблюдавшие приемлемые мужские гендерные роли и модели поведения (т. е. мужчины, которые не могли или не хотели отращивать и поддерживать густую бороду, носили модную одежду или прически), могли быть подвергнуты избиению. Лиц, подозреваемых в гомосексуальном поведении, приговаривали к смерти и казнили. Женщины и девочки регулярно подвергались работорговле, порабощению, пыткам, сексуальному насилию и унижающему их достоинство обращению.
- **Действовал(-и) ли преступник(-и) с дискриминационными намерениями?** Да. Эти преступления были совершены в соответствии с идеологией ИГИЛ, направленной против гендерных прав, что задокументировано в манифесте, который закрепляет строгие, бинарные гендерные правила для мужчин и женщин. Идеология ИГИЛ также призывает к истреблению представителей ЛГБТИК+. ИГИЛ предпринимало действия в соответствии с публикациями,

которые легализовали практику порабощения и работорговли с целью искоренения «неверных» езидских женщин и девушек из мусульманского мира.

- **Существуют ли пересекающиеся основания для дискриминации?** Да. Имеются данные о гендерной дискриминации, осуществляемой наряду с дискриминацией по признаку этнической и религиозной принадлежности.

Примечание. К преступникам, занимающимся работорговлей, относятся создатели систем порабощения, организаторы рынка, регистраторы и те, кто «дарят» порабощенных людей другим с целью их порабощения. Все эти люди могут быть привлечены к ответственности за участие в преследовании по гендерному признаку как преступления против человечности. Это обвинение должно рассматриваться как одно из взаимодополняющих, поскольку обвинение в порабощении или сексуальном рабстве может не охватывать весь спектр насилия на гендерной почве, которому подвергаются женщины и девочки. Таким образом, возможно предъявить обвинение как в преследовании, так и в порабощении. Обратите внимание, что Римский статут запрещает порабощение, однако не содержит положения, непосредственно запрещающего работорговлю.

ПРЕСЛЕДОВАНИЯ ПО ГЕНДЕРНОМУ, ЭТНИЧЕСКОМУ И РАСОВОМУ ПРИЗНАКУ СО СТОРОНЫ ВООРУЖЕННЫХ СУБЪЕКТОВ В КОЛУМБИИ

В гражданской войне в Колумбии, длящейся десятилетия, все стороны конфликта совершали преступления на гендерной и расовой почве, которые могут быть равносильны преследованию.

Гендерное регулирование поведения представителей ЛГБТИК+, небинарных и гендерно-неконформных лиц. Называемые «дрянными квирами», представители ЛГБТИК+ подвергались сексуальному насилию, пыткам, принудительному перемещению и казням в ходе организованных кампаний. Чтобы продемонстрировать свою способность поддерживать общественный порядок, вооруженные формирования занимались так называемыми «корректирующими изнасилованиями» и «социальной чисткой» — изнасилованием или убийством людей, считающихся «нежелательными», включая тех, кого они относили к преступникам, и тех, кого они считали работниками секс-индустрии и представителями

ЛГБТИК+. В одном из инцидентов командир вооруженного формирования заставил шестнадцать молодых геев драться друг с другом на боксерском ринге. Еще в одном случае, когда двое мужчин были уличены во время полового акта, принимающий партнер был изнасилован, подвергнут пыткам и убит вооруженными субъектами. Здесь действует обращение к «недостойности» «поведения» одновременно как женщины (потому что он находился в предполагаемой «пассивной» или женской сексуальной роли) и как гомосексуала. Это целенаправленное дискриминационное насилие демонстрирует корреляцию между гендерным угнетением женщин и представителей ЛГБТИК+.

Гендерное регулирование поведения и одежды женщин и девочек. Женщин и девочек, которые не соответствовали регулируемым, социально сконструированным «женским» идеалам, клеймили «дрянными девочками» и подвергали пыткам, унижению, принудительному труду, порабощению, сексуальному насилию и казням. Вооруженные субъекты регулировали и отслеживали одежду и поведение тех, кто находился под их контролем, включая украшения, прически и длину одежды. Женщинам запрещалось носить одежду, обнажающую тело, а иногда и предписывалось носить определенную одежду. «Хорошими девочками» считались те, кто придерживался правил ношения одежды и поведения, установленных боевиками.

Гендерное регулирование поведения женщин и девочек путем репродуктивного насилия. Вооруженные и партизанские формирования также контролировали репродуктивные действия и решения женщин и девочек, в том числе посредством принудительных абортов, принудительной беременности и сексуального рабства. Беременность запрещалось вынашивать до срока, поскольку считалось, что это мешает женщинам выполнять обязанности по оказанию сексуальных услуг участникам ополчения. Женщинам, отказавшимся от аборта, грозили пытки и смерть.

Гендерное регулирование, пересекающееся с расовым насилием. Расистское отношение к колумбийским женщинам и девочкам африканского происхождения и представительницам коренных народов использовалось для оправдания сексуального насилия и других форм насилия на гендерной почве во время конфликта. Предположения о том, что темнокожие женщины, в частности, от природы блудливы и склонны к половым извращениям, помогали рационализировать сексуальное и другие виды насилия, совершаемого против них. Это насилие носило дискриминационный характер и использовалось с целью контроля и наказания женщин и девочек, которые, как считалось, не придерживались предписанных гендерных

идеологических установок. Примечательно, что колумбийцы африканского происхождения и представители коренных народов более уязвимы для злоупотреблений со стороны вооруженных формирований, чем лица, не принадлежащие к расовым меньшинствам, так как они долгое время подвергались дискриминации в колумбийском обществе — это исторический опыт порабощения и наследие колониализма, которое продолжает быть ощутимым и сегодня.

Подумайте, равносильны ли упомянутые выше преступления, совершенные вооруженными формированиями в Колумбии, преследованию по гендерному и расовому признаку.

- **Была ли целевая группа?** Да, преследовались женщины и девушки, в том числе из афроколумбийских или коренных общин, которые не соблюдали предписанные гендерные идеологические установки или которые, как считалось, демонстрировали «нежелательное» поведение. Принадлежность к ЛГБТИК+ и гомосексуальное поведение считались особенно «нежелательными» и карались пытками, унижением или смертью.
- **Подвергалась ли целевая группа серьезному лишению основных прав?** Да, упомянутые выше лица подвергались сексуальному насилию (включая «корректирующие изнасилования»), другим видам насилия на гендерной почве, пыткам, принудительному перемещению, казням, принудительным абортam, принудительной беременности и сексуальному рабству.
- **Действовали ли предполагаемые преступники с дискриминационными намерениями?** Да, формулировки, используемые вооруженными формированиями при совершении вышеупомянутых преступлений (например, «дрянные девчонки» или «дрянные квиры»), свидетельствуют об их предвзятых взглядах и, следовательно, дискриминационных намерениях. Кроме того, укоренившиеся расовые идеологические установки, представляющие темнокожих женщин как от природы блудливых и склонных к половым извращениям, также рационализировали сексуальное и другие виды насилия, совершаемого против них. Гомосексуальное поведение считалось «нежелательной» чертой и каралось пытками или смертью.

- **Существуют ли пересекающиеся основания для дискриминации?** Да. Имеются данные о гендерной дискриминации, осуществляемой наряду с дискриминацией по признаку этнической и расовой принадлежности.

ИЗНАСИЛОВАНИЯ, ПЫТКИ И УБИЙСТВА В МАЛИ

В период с 2012 по 2013 год женщины и мужчины в Мали подверглись ужасающим злоупотреблениям со стороны жестоких режимов Ансар ад-Дин и Аль-Каиды в исламском Магрибе (АКИМ). Идеология АКИМ была нацелена на всех людей, находящихся под ее контролем в Тимбукту, и регулировала каждый аспект их жизни посредством гендерной и религиозной политики. Бойцы ополчения создали «исламскую полицию» для обеспечения соблюдения строгого свода правил, регулирующих ношение одежды, определяющих взаимодействие между мужчинами и женщинами и предусматривающих суровые наказания для тех, кто не соблюдает навязываемые гендерные идеологические установки. Изнасилование применялось в качестве меры наказания по гендерному признаку в отношении женщин, содержащихся в местах предварительного заключения. Несмотря на то, что гендерное регулирование касалось как женщин, так и мужчин, МУС отметил несоразмерное влияние правил и наказаний, применяемых к женщинам и девочкам, особенно тем, у кого «более темный цвет кожи».⁴⁶

Бойцы Ансар ад-Дин и АКИМ угрожали женщинам, избивали, пороли и калечили их за малейшие нарушения правил ношения одежды. АКИМ издала гендерные правила в отношении одежды и поведения, основанные на идеологии, направленной против гендерных прав. Правила ношения одежды, установленные Ансар аль-Дин для женщин, включали в себя обязательные длинные юбки, головные платки и покрывала, а также запрещали носить украшения или духи. Женщины сообщали о том, что их избивали за такие нарушения, как ношение покрывала, которое считалось «слишком красивым» или «чрезмерно прозрачным».⁴⁷ Женщине, уличенной в том, что она давала мужчине воду для питья или не была в перчатках на рынке при обмене денег на товары, грозило тюремное заключение или телесное наказание. В одном из случаев

46 «Обвинитель против Аль-Хассана», дело № ICC-01/12-01/18, ¶ 702.

47 Прокурор против Аль-Хасана, дело № ICC-01 / 12-01 / 18, Решение о подтверждении обвинений, №282, 698 (ICC, 13 ноября 2019 г.).

участники ополчения отрезали женщине ухо за то, что на ней была юбка, которую они сочли слишком короткой. Кроме того, практиковалось изнасилование в качестве меры наказания по гендерному признаку в отношении женщин, содержащихся в местах предварительного заключения и принуждаемых к вступлению в брак.

Равносильны ли упомянутые выше преступления, совершенные двумя известными вооруженными формированиями в Мали, преследованиям по гендерному признаку? Подумайте над тем, как эти действия вписываются в элементы преследования.

- **Была ли целевая группа?** Да, мужчины и женщины преследовались под контролем АКИМ в Тимбукту и подвергались действию ограничительной гендерной и религиозной политики, регулирующей ношение одежды и определяющей взаимодействие между мужчинами и женщинами. Женщины и девочки в несоразмерно большей степени подвергались действию строгих правил и наказаний по гендерному признаку, таких как изнасилование и принудительное вступление в брак, за несоблюдение этой политики. Мужчины и женщины с более темным цветом кожи также несоразмерно чаще подвергались жестокому злоупотреблениям за нарушение гендерных норм.
- **Подвергалась ли целевая группа серьезному лишению основных прав?** Да, женщины и девушки подвергались угрозам, порке и нанесению увечий даже за малейшие нарушения в соответствии со строгими правилами

ношения одежды, установленными АКИМ, которые предусматривали длинные юбки, перчатки, платки и покрывала и запрещали ношение украшений или духов. Мужчины и женщины с более темным цветом кожи подвергались несоразмерно большим злоупотреблениям за нарушение гендерных норм.

- **Действовал(-и) ли предполагаемый(-е) преступник(-и) с дискриминационными намерениями?** Да, АКИМ издала правила, устанавливающие политику в отношении одежды и поведения, поскольку считала, что население не следует религиозным ценностям и гендерным нормам. Описания покрывал на женщинах и девочках как «слишком красивых» или «чрезмерно прозрачных», используемые представителями АКИМ при наказании женщин и девочек за нарушение политики в отношении одежды и религии, являются свидетельством их идеологии, направленной против гендерных прав, а значит, и их дискриминационных намерений. Кроме того, практиковалось изнасилование в качестве меры наказания по гендерному признаку в отношении женщин, содержащихся в местах предварительного заключения и принуждаемых к вступлению в брак. Эти факты дополнительно свидетельствуют о дискриминационных намерениях.
- **Существуют ли пересекающиеся формы дискриминации?** Да. Имеются данные о гендерной дискриминации, осуществляемой наряду с дискриминацией по признаку расовой и религиозной принадлежности.

Раздел 3

ДОКУМЕНТИРОВАНИЕ ПРЕСЛЕДОВАНИЙ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ

В данном разделе пособия представлены упражнения и инструменты, которые помогут читателю выявить и задокументировать преследование по гендерному признаку. В частности, в нем приводятся примеры преследований по гендерному признаку и гипотетические сценарии с наводящими вопросами. Они предназначены для помощи читателю в выявлении преступлений, связанных с преследованием по гендерному признаку, а также различных видов доказательств и другой информации, которая помогает следователям и обеспечивает привлечение к ответственности.

Преследование по гендерному признаку как преступление против человечности

Чтобы установить факт преследования по гендерному признаку в соответствии с Римским статутом, в качестве первого шага необходимо рассмотреть опорные элементы преступлений против человечности. Обзор опорных элементов преступлений против человечности в соответствии со статьей 7 см. в разделе 1. Следующим шагом для признания преследования преступлением против человечности является установление факта серьезного лишения основного права вопреки международному праву (состав преступления)

(которое связано с одним из перечисленных преступлений в соответствии со статьей 7); совершенного против определяемой (или целевой) группы или иной общности; и с намерением осуществить дискриминацию по указанному признаку (преступный умысел).

Чтобы лучше понять этот второй шаг, в данном разделе более подробно рассматривается, как могут выглядеть преступления, связанные с преследованием по гендерному признаку, в условиях конфликтов и злодеяний. В нем приводятся примеры и гипотезы, призванные осветить конкретные элементы преследования по гендерному признаку.

Помните! Несмотря на то, что «преследование» означает умышленное и серьезное лишение основных прав вопреки международному праву, для того чтобы соответствовать стандарту преследования по гендерному признаку согласно Римскому статуту, соответствующее поведение (действие или действия) должно быть запрещено. Перечисленные преступления, которые могут быть равносильны преступлениям против человечности, включают:

- убийство;
- истребление;
- порабощение;
- депортацию или насильственное перемещение населения;
- тюремное заключение или другое серьезное лишение физической свободы в нарушение основных норм международного права;

- пытки;
- изнасилование, сексуальное рабство, принуждение к проституции, принудительная беременность, принудительная стерилизация или любая другая форма сексуального насилия сопоставимой степени тяжести;
- преследование любой определяемой группы или иной общности по политическим, расовым, национальным, этническим, культурным, религиозным, гендерным или другим мотивам, которые являются общепризнанно недопустимыми в соответствии с международным правом;
- насильственное исчезновение людей;
- апартеид;
- другие бесчеловечные действия аналогичного характера, умышленно причиняющие сильные страдания или серьезные телесные повреждения либо ущерб для психического или физического здоровья.

Гипотетические ситуации, связанные с преследованием по гендерному признаку

Прочтите описания гипотетических ситуаций ниже и обдумайте следующие вопросы: какие преступления могут лежать в их основе? Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Не забывайте также искать пересекающиеся формы преследования. Под описанием каждой гипотетической ситуации приводится неполный список видов преступлений, проблем и дополнительных вопросов, которые могут возникнуть в связи с ней. Посмотрите, соответствуют ли они вашим ответам. Отметьте любые формы лишения основных прав, которые, возможно, не перечислены ниже. Проверьте свои ответы в Приложении А.

1. Следователь узнал, что недавно были публично казнены три женщины за «оскорбление своей общины, предков и божественного закона». Свидетели сообщают, что одна из женщин высказывалась против местного ополчения, другая сопротивлялась принудительному браку, а третья была местным политиком. Все три женщины были казнены одновременно.
2. Местная документалистка делает репортаж о лагере ополченцев в 5 километрах от зоны конфликта. Она сообщает, что в ополчение вербовали юных сирот, зачастую с помощью обещаний еды и жилья. В репортаже описывается, как вооруженные субъекты обучали одного мальчика стрелять из винтовки и оставляли его без еды, когда он отказывался драться. В репортаже также отмечается, что две девушки в лагере готовили и убирали для всех солдат и «жили» с командиром.
3. Следователь встречает молодого человека, который сообщает, что его избили на улице ополченцы, увидев, что у него на пальце было кольцо выпускника. Один из преступников заметил, что мужчинам не подобаает носить украшения.
4. Свидетельница сообщает, что когда ополченцы впервые захватили ее город, боевики выстроили всех «хорошеньких девушек» в одной стороне комнаты, а «старух» — в другой. Затем боевики увели их по отдельности. Позже выяснилось, что «хорошеньким девушкам» выдали красные платья и белые чепцы и заставили жить в домах командиров. Их выдавали замуж за командиров по особой церемонии и принудительно оплодотворяли. Женщинам, названным «старухами», приказали носить зеленые платья и головные платки, заставив их готовить и убирать для командиров и их семей. Командиры и члены их семей носили только синюю одежду по правилам ополчения.

5. Прокурор изучает отчет следователя об обращении с пленными в лагерях предварительного заключения. Прокурор выяснил, что в условиях лишения еды и помощи некоторых мальчиков-подростков иногда заставляли драться друг с другом на глазах у вооруженных ополченцев ради развлечения. Из отчета не было ясно, как и почему мальчики выбирались для участия в боях, но отмечалось, что они были выбраны, потому что одевались и вели себя «не как все», и что они были «слишком дружелюбны» друг с другом.
6. Работник приюта документирует историю двух сестер, которые сбежали из плена бойцов ополчения в зоне конфликта. Они рассказывают, что когда их «продавали» на аукционе, их раздели, чтобы потенциальным покупателям были видны их обнаженные тела. Аукционист назвал женщин представительницами «хорошего рода» местного этнического меньшинства. Один из боевиков купил обеих женщин и отвез их домой, где их заставляли готовить и убирать, а также неоднократно насиловали. Когда одна из женщин забеременела, ее заставили принять таблетку, от которой, по ее мнению, у нее случился выкидыш.
7. Бойцы ополчения порют женщину на городской площади за то, что она сняла на рынке перчатки, которые женщины обязаны носить в общественных местах. Бойцы ополчения говорят собравшимся: «Пусть это будет вам уроком. Бог всегда наблюдает за тем, что вы делаете».
8. Бойцы ополчения насилуют местного полицейского при захвате города. Они говорят полицейскому, что хотят, чтобы он «помнил, что его место среди женщин».
9. Журналист пишет статью после интервью с бойцом ополчения об изнасилованиях, произошедших в городе. Боец сообщает, что их командир сказал им, что, если они захотят, то могут «взять» женщин, как им заблагорассудится, чтобы «зарядиться энергией» в своей борьбе за свободу, но это не обязательно.
10. Жены ополченцев избивают на улице женщину за ношение головного платка. Ей говорят, что «женщины, которые носят платки, выставляют напоказ свою религиозную и этническую принадлежность, что вредит нашему всеобщему единству. Женщины должны гордиться своей красотой».

Эти гипотетические ситуации иллюстрируют, как преследование по гендерному признаку может проявляться в условиях конфликтов или злодеяний. Они дают примеры доказательств, указывающих на преследование по гендерному признаку и поведение, лежащее в его основе. Более подробный анализ каждого примера см. в Приложении А.

Раздел 4:

РЕКОМЕНДАЦИИ МЕЖДУНАРОДНОМУ СООБЩЕСТВУ ПО БОРЬБЕ С ПРЕСЛЕДОВАНИЕМ ПО ГЕНДЕРНОМУ ПРИЗНАКУ

В этом разделе представлены рекомендации относительно мер, которые могут быть приняты для обеспечения привлечения к ответственности за преследование по гендерному признаку. Эти рекомендации предназначены для международного сообщества в целом, включая правительственных чиновников, агентства ООН, механизмы привлечения к ответственности, документалистов, полицию, прокуроров, судей и работников служб быстрого реагирования.

1. Государственным и международным органам, ответственным за создание механизмов привлечения к ответственности, следует включить преследование по гендерному признаку как преступление против человечности в мандаты, уставы и руководящие документы этих механизмов.
2. Государствам следует включить преследование по гендерному признаку во внутреннее законодательство, касающееся международных преступлений.
3. Государственные и международные механизмы привлечения к ответственности должны расследовать преступления, которые могут быть равносильны преследованию по гендерному признаку в конфликтах и злодеяниях, в том числе с применением междисциплинарного подхода и интеграцией гендерного анализа в свою работу, а также обеспечивать наличие у следователей опыта расследования и правового анализа в соответствии с международным правом в области прав человека, помимо уголовного расследования и анализа.
4. Структурам ООН следует расширять исследования и отчеты о конфликтах и злодеяниях, включая в них анализ того, каким образом и когда преступления на сексуальной и гендерной почве могут также быть равносильны преследованию по гендерному признаку, и предоставлять действенные рекомендации соответствующим субъектам, включая государства и международные и региональные организации, по вопросам привлечения к ответственности и возмещения ущерба.
5. Механизмы переходного и восстановительного правосудия, в том числе комиссии по установлению истины и процессы возмещения ущерба, должны включать концепцию преследования по гендерному признаку и, когда это уместно, ее юридические требования как преступления против человечности, в рамках своих полномочий, а также обеспечивать конструктивное участие лиц, переживших преследование, которые сталкиваются с множественными и пересекающимися формами дискриминации.
6. Государственным и международным организациям и экспертам следует обеспечивать обучение полиции, прокуроров, судей, документалистов и других работников служб быстрого реагирования в области преследования по гендерному признаку, включая признание лиц, переживших преступления на гендерной почве.
7. Международному сообществу следует оказывать устойчивую финансовую поддержку организациям непосредственного обслуживания, которые предоставляют немедленные и долгосрочные услуги лицам, пережившим преследования по гендерному признаку и другие преступления на гендерной почве.
8. Государствам, гражданскому обществу и международному сообществу следует включить преследование по гендерному признаку в наблюдение за глобальными кризисами, особенно в периоды роста насильственного экстремизма, повсеместного отсутствия безопасности, насилия на выборах, политической нестабильности и межобщинной напряженности, а также принимать соответствующие меры для предотвращения перерастания ранних предупреждающих сигналов в международные преступления.
9. Государствам как основным носителям обязанностей и другим заинтересованным сторонам следует работать над предотвращением будущих преследований по гендерному признаку, устраняя лежащее в их основе

гендерное неравенство и гендерную дискриминацию, которая делает население уязвимым, в том числе путем внесения поправок в законы, дискриминирующие женщин, девочек и представителей ЛГБТИК+, искореняя вредные гендерные стереотипы, социальные нормы и обычаи, а также поддерживая безопасные и благоприятные условия для работы возглавляемых женщинами и представителями ЛГБТИК+ организаций гражданского общества и правозащитников, включая миротворцев, политиков и журналистов.

ПРИЛОЖЕНИЕ А

Анализ гипотетических ситуаций, связанных с преследованием по гендерному признаку

Прочтите описания гипотетических ситуаций ниже и обдумайте следующие вопросы: какие преступления могут лежать в их основе? Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Не забывайте также искать пересекающиеся формы преследования. Под описанием каждой гипотетической ситуации приводится неполный список видов преступлений, проблем и дополнительных вопросов, которые могут возникнуть в связи с ней. Посмотрите, соответствуют ли они вашим ответам. Отметьте любые формы лишения основных прав, которые, возможно, не перечислены ниже.

1. Следователь узнал, что недавно были публично казнены три женщины за «оскорбление своей общины, предков и божественного закона». Свидетели сообщают, что одна из женщин высказывалась против местного ополчения, другая сопротивлялась принудительному браку, а третья была местным политиком. Все три женщины были казнены одновременно.

Какие преступления могут лежать в основе? Убийство, принудительный брак, пытки и/или «другие бесчеловечные действия».

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Женщины могли быть убиты за нарушения гендерных идеологических установок, навязанных преступником, такие как «высказывание против», политическая деятельность и сопротивление принудительному браку. Также принудительный брак

10. Государствам и организациям, поддерживающим мирные процессы и мирные переговоры или участвующим в них, следует обеспечивать или поддерживать безопасное и значимое участие лиц, переживших преследование по гендерному признаку, чтобы пути к привлечению к ответственности за преступления были включены в результаты процесса, исходя из подхода, ориентированного на переживших преследование.

может быть показателем предписанной женщинам гендерной роли жен.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства убийства и принудительного брака. Выяснить, убивали ли женщин несоразмерно чаще за то, что они высказывались против, или за то, что они были политиками, по сравнению с их коллегами-мужчинами. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, запрещающие женщинам высказываться или занимать определенные должности, а также разрешающие или регулирующие принудительные браки.

2. Местная документалистка делает репортаж о лагере ополченцев в 5 километрах от зоны конфликта. Она сообщает, что в ополчение вербовали юных сирот, зачастую с помощью обещаний еды и жилья. В репортаже описывается, как вооруженные субъекты обучали одного мальчика стрелять из винтовки и оставляли его без еды, когда он отказывался драться. В репортаже также отмечается, что две девушки в лагере готовили и убирали для всех солдат и «жили» с командиром.

Какие преступления могут лежать в основе? Вербовка малолетних солдат, сексуальное рабство как отдельные преступления и акты порабощения и/или другие бесчеловечные действия.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Гендерные роли, отведенные преступниками девочкам и мальчикам (девочки — домохозяйки и/или содержатся в сексуальном рабстве, а мальчики — бойцы). Ищите доказательства порабощения детей.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства использования детей в качестве солдат; искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, согласно которым девочки предназначены для принудительного труда и сексуального насилия/сексуального рабства/порабощения, а мальчики — для боев.

3. Следователь встречает молодого человека, который сообщает, что его избили на улице ополченцы, увидев, что у него на пальце было кольцо выпускника. Один из преступников заметил, что мужчинам не подходит носить украшения.

Какие преступления могут лежать в основе? пытки или другие бесчеловечные действия.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Правила ношения одежды, предписываемые мужчинам преступниками (мужчинам нельзя носить украшения).

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток или бесчеловечного обращения. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия, например, пыток, или других форм нарушения основных прав человека, включая дополнительную информацию о правилах ношения одежды, предписываемых мужчинам и женщинам, девочкам и мальчикам.

4. Свидетельница сообщает, что когда ополченцы впервые захватили ее город, боевики выстроили всех «хорошеньких девушек» в одной стороне комнаты, а «старух» — в другой. Затем боевики увели их по отдельности. Позже выяснилось, что «хорошеньким девушкам» выдали красные платья и белые чепцы и заставили жить в домах командиров. Их выдавали замуж за командиров по особой церемонии и принудительно оплодотворяли. Женщинам, названным «старухами», приказали носить зеленые платья и головные платки, заставив их готовить и убирать для командиров и их семей. Командиры и члены их семей носили только синюю одежду по правилам ополчения.

Какие преступления могут лежать в основе? пытки, принудительная беременность, изнасилование, сексуальное насилие и/или сексуальное рабство как отдельные преступления и акты порабощения, и принудительный брак как акт порабощения.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Правила ношения одежды и гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики, предписываемые женщинам, включая порабощение, принудительный брак, принудительную беременность и изнасилование, сексуальное насилие и/или сексуальное рабство/порабощение.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток, порабощения, принудительной беременности, принудительного брака и изнасилования, сексуального насилия и/или сексуального рабства/порабощения. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека, включая дополнительную информацию о правилах ношения одежды, навязанных мужчинам и женщинам, девочкам и мальчикам.

5. Прокурор изучает отчет следователя об обращении с пленными в лагерях предварительного заключения. Прокурор выяснил, что в условиях лишения еды и помощи некоторых мальчиков-подростков иногда заставляли драться друг с другом на глазах у вооруженных ополченцев ради развлечения. Из отчета не было ясно, как и почему мальчики выбирались для участия в боях, но отмечалось, что они были выбраны, потому что одевались и вели себя «не как все», и что они были «слишком дружелюбны» друг с другом.

Какие преступления могут лежать в основе? пытки или другие бесчеловечные действия.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Гендерные роли, предписываемые мальчикам; потенциальные гомофобные убеждения.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток или бесчеловечного обращения. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых

придерживается преступник, регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия, например, пыток, или других форм нарушения основных прав человека, включая дополнительную информацию о гомофобных убеждениях.

6. Работник приюта документирует историю двух сестер, которые сбежали из плена бойцов ополчения в зоне конфликта. Они рассказывают, что когда их «продавали» на аукционе, их раздели догола, чтобы потенциальным покупателям были видны их обнаженные тела. Аукционист назвал женщин представительницами «хорошего рода» местного этнического меньшинства. Один из боевиков купил обеих женщин и отвез их домой, где их заставляли готовить и убирать, а также неоднократно насильовали. Когда одна из женщин забеременела, ее заставили принять таблетку, от которой, по ее мнению, у нее случился выкидыш.

Какие преступления могут лежать в основе? Пытки, порабощение, сексуальное рабство, изнасилование и принудительные аборты.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Порабощение, предписываемое женщинам из этнического меньшинства в качестве их гендерных и этнических ролей. Женщин раздели догола, чтобы потенциальным покупателям были видны их обнаженные тела. Аукционист назвал женщин представительницами «хорошего рода» местного этнического меньшинства. Их заставляли готовить и убирать. Кроме того, преступления, связанные с порабощением, сексуальным рабством, изнасилованием и принудительными абортами, являются свидетельством преследований по гендерному и этническому признаку, особенно если мужчины из того же этнического меньшинства не были порабощены вообще или же порабощены аналогичным образом.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток, порабощения, сексуального рабства, изнасилований и принудительных абортов. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, регулирующие этнические и гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые

в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека, включая дополнительную информацию о порабощении, предписываемом в качестве этнической/гендерной роли (для установления пересекающихся преследований по гендерному и этническому признаку).

7. Бойцы ополчения порют женщину на городской площади за то, что она сняла на рынке перчатки. Бойцы ополчения говорят собравшимся: «Пусть это будет вам уроком. Бог всегда наблюдает за тем, что вы делаете».

Какие преступления могут лежать в основе? Пытки, бесчеловечное обращение.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Дресс-код закреплен за женщинами. Заявление: «Пусть это будет вам уроком. Бог всегда наблюдает за тем, что вы делаете» также может указывать на преследование по религиозным мотивам.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток или бесчеловечного обращения. Искать дополнительную информацию о правилах ношения одежды, предписываемых мужчинам и женщинам, девочкам и мальчикам. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, указывающие на религиозные убеждения или регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека.

8. Бойцы ополчения насилуют местного полицейского при захвате города. Они говорят полицейскому, что хотят, чтобы он «помнил, что его место среди женщин».

Какие преступления могут лежать в основе? Сексуальное насилие.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Заявление преступников «помнил, что его место среди женщин» свидетельствует о гендерных ролях, предписываемых женщинам и используемых в качестве наказания для мужчин.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства сексуального насилия. Искать заявления, правила, постановления

или убеждения, которых придерживается преступник, указывающие на религиозные убеждения или регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека.

9. Журналист пишет статью после интервью с бойцом ополчения об изнасилованиях, произошедших в городе. Боец сообщает, что их командир сказал им, что если они захотят, то могут «взять» женщин, как им заблагорассудится, чтобы «зарядиться энергией» в своей борьбе за свободу, но это не обязательно.

Какие преступления могут лежать в основе? Сексуальное насилие, порабощение, сексуальное рабство.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Заявление преступников о том, что боевики могут «взять» женщин, как им заблагорассудится, чтобы «зарядиться энергией» в своей борьбе за свободу», является свидетельством гендерных ролей, предписываемых женщинам как сексуальному имуществу.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства сексуального насилия, порабощения и сексуального рабства. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, указывающие на религиозные убеждения или регулирующие гендерные роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека.

10. Жены ополченцев избивают на улице женщину за ношение головного платка. Ей говорят, что «женщины, которые носят платки, выставляют напоказ свою религиозную и этническую принадлежность, что вредит нашему всеобщему единству. Женщины должны гордиться своей красотой».

Какие преступления могут лежать в основе? пытки, бесчеловечное обращение.

Что может указывать на потенциальные доказательства преследования по гендерному признаку? Женщинам не разрешается носить головные платки. Заявление «женщины, которые носят платки, выставляют напоказ свою религиозную и этническую

принадлежность, что вредит нашему всеобщему единству», может быть свидетельством преследований по религиозным и этническим мотивам. Заявление «Женщины должны гордиться своей красотой» может свидетельствовать о преследовании по гендерному признаку.

Какую дополнительную информацию вы бы попросили собрать следователя? Искать подтверждающие доказательства пыток или бесчеловечного обращения. Искать заявления, правила, постановления или убеждения, которых придерживается преступник, указывающие на религиозные убеждения или регулирующие гендерные, религиозные или этнические роли, поведение, виды деятельности или характеристики и часто приводимые в исполнение с применением насилия или других форм нарушения основных прав человека.

UN WOMEN IS THE UN ORGANIZATION
DEDICATED TO GENDER EQUALITY AND
THE EMPOWERMENT OF WOMEN. A GLOBAL
CHAMPION FOR WOMEN AND GIRLS, UN
WOMEN WAS ESTABLISHED TO ACCELERATE
PROGRESS ON MEETING THEIR NEEDS
WORLDWIDE.

UN Women supports UN Member States as they set global standards for achieving gender equality, and works with governments and civil society to design laws, policies, programmes and services needed to ensure that the standards are effectively implemented and truly benefit women and girls worldwide. It works globally to make the vision of the Sustainable Development Goals a reality for women and girls and stands behind women's equal participation in all aspects of life, focusing on four strategic priorities: Women lead, participate in and benefit equally from governance systems; Women have income security, decent work and economic autonomy; All women and girls live a life free from all forms of violence; Women and girls contribute to and have greater influence in building sustainable peace and resilience, and benefit equally from the prevention of natural disasters and conflicts and humanitarian action. UN Women also coordinates and promotes the UN system's work in advancing gender equality.



220 East 42nd Street
New York, New York 10017, USA

www.unwomen.org
www.facebook.com/unwomen
www.twitter.com/un_women
www.youtube.com/unwomen
www.flickr.com/unwomen



220 East 42nd Street
New York, New York 10017, USA

www.unwomen.org
www.facebook.com/unwomen
www.twitter.com/un_women
www.youtube.com/unwomen
www.flickr.com/unwomen