



第七十三届会议

暂定项目表* 项目 74(b)

促进和保护人权：人权问题，包括增进
人权和基本自由切实享受的各种途径

防止基于性取向和性别认同的暴力和歧视

秘书处的说明

秘书长谨向大会转递防止基于性取向和性别认同的暴力和歧视问题独立专家维克托·马德里加尔-博尔洛斯根据人权理事会第 32/2 号决议提交的报告。

* A/73/50。



防止基于性取向和性别认同的暴力和歧视问题独立专家的 报告

摘要

在本报告中，独立专家审视了放弃把某些形式的性别归类为一种病态的进程，以及国家在尊重和推动尊重作为身份组成部分的性别承认方面的全方位职责。他还着重介绍了一些确保尊重性别认同的有效措施，并就如何处理基于性别认同的暴力和歧视问题为各国提供了指导。

一. 导言

1. 联合国人权理事会“对世界各个地区因个人性取向和性别认同而施加暴力和歧视表示严重关切”(第 17/19 号决议), 并设立了防止基于性取向和性别认同的暴力和歧视问题独立专家的任务以期处理这一关切。本报告由独立专家维克托·马德里加尔-博尔洛斯依照人权理事会第 32/2 号决议向大会提出。

2. 独立专家在他给人权理事会的前次报告(A/HRC/38/43)中, 介绍了基于性取向和性别认同的各种形式暴力和歧视, 尤其是其强度和范围。性别认同是指每个人深刻感受到的内在及个体的性别体验, 这种体验可能符合或不符合出生时被派定的性别, 包括个人对身体的感觉(如果自由选择, 这可能涉及到通过医疗、手术或其他手段对身体外观或功能作出改动)和其他性别表达方式, 包括衣着、言谈和举止。¹ 此外, 本任务负责人还考虑到了个人基于其性别认同与种族、民族、移民身份、教育 and 经济地位等其他因素相互关联而独有的生活经历。政治、法律、社会和经济背景也被考虑在内, 以理解体制型暴力和有罪不罚现象等系统性模式。

3. 世界各地性别认同概念的差异很大, 而且由于历史悠久的文化和传统, 所有区域都存在着范围广泛的性别认同和性别表达方式。使用的一些术语包括: *hijra*(孟加拉国、印度和巴基斯坦)、*travesti*(阿根廷和巴西)、*waria*(印度尼西亚)、*okule* 和 *agule*(刚果民主共和国和乌干达)、*muxe*(墨西哥)、*fa'afafine*(萨摩亚)、*kathoey*(泰国)和双灵(北美土著人)。这其中一些和其他认同方式超越了西方的性别认同、性别表达或性取向概念, 而且取决于语言差异, “性”、“性别”、“性别认同”和(或)“性认同”等术语并不总是得到使用或区分。全球各地一些文化和国家, 包括澳大利亚、孟加拉国、加拿大、印度、尼泊尔、新西兰和巴基斯坦——共占世界人口四分之一,² 在法律上和传统文化中承认男性和女性以外的其他性别。

4. 在这方面, 法律和政策界定身份术语的方式对于普遍受保护的人权是否以及在何种程度上依法得到承认和保护具有重大影响; 此外, “性”、“性别”、“性别认同”和“性别表达”等术语的使用既可使人权得到充分落实, 也可不当限制人权的普遍适用。³

5. 本报告使用联合国及区域人权文件中既定的“跨性别”一语指代所认同性别异于出生时被派定性别的人士。虽有充分证据表明, 跨性别者是一个深受基于性别认同的歧视和暴力影响的人群, 但所有人都有某种形式的性别认同, 而且取决于他们的性别认同在一个特定背景中如何被感知, 他们都有可能因此遭受暴力和歧视。因此, 报告使用“性别多样”一语指代其性别认同(包括其性别表达)与在某个特定时间点的某个特定环境中被感知为性别规范的概念不一致的人士。

¹ 《关于将国际人权法应用于性倾向和性别认同相关事务的日惹原则》。

² 估计数依据联合国经济和社会事务部人口司, 世界人口前景: 2017 年订正版。可查阅 <https://esa.un.org/unpd/wpp/Download/Standard/Population/>。

³ 亚太跨性别者网络和联合国开发计划署(开发署), “法律性别承认: 亚洲多国法律和政策审查”, 2017 年。

6. 认为存在着一种性别规范而某些性别认同“异于”或“偏离”了这种规范的概念所依据的是一系列先入之见，如果全人类都要享受人权，就必须对这些成见发起挑战。这些错误观念包括：人性应参照基于出生时被派定性别的男性/女性二元制进行分类；根据同样道理所有人都正好而且完全归属于这个制度；因此要求人们采取被认为是天生“男性化”或“女性化”的角色、情感、表达方式和行为是一个正当的社会目标。这种制度的一个根本部分是一种邪恶的男性与女性之间的权力不对称。

7. 性别多样性通常在文化、宗教和传统的保护伞下受到不正当压制(A/HRC/21/42, 第 65 段)，导致了各种规范性构念，其存在和实施随着时间的推移从根本上强化了先入之见和定型观念。这些规范性构念中较为显著的是：通过对宗教文本的解释使某些形式的性别认同被定性为罪恶；通过法律使其被列为典型的刑事罪；使其作为病态被纳入医学分类。

8. 为进一步发展本任务负责人 2017 年确定的专题基础，本报告处理了与这类构念有关的两个专题领域：放弃把某些形式的性别归类为一种病态的进程(独立专家和其他一些方面称之为“去病态化”)和国家在尊重及推动尊重作为身份组成部分的性别承认方面的全方位职责。除了国际人权条约和联合国及区域人权机构与特别程序任务负责人的判例和理论外，对本报告的投入还包括从各国、联合国机构、方案及基金、区域人权机制、国家人权机构、民间社会组织、宗教社区及信仰间团体的成员、医疗专业人员、学术机构和其他利益攸关方收到的各种意见。这些投入是在 2017 年 1 月 24 日和 25 日回应 2017 年 5 月所发调查问卷的一次一般性协商期间、在本任务负责人向人权理事会提出第一份报告(A/HRC/38/43)后的一次互动对话过程中、在本任务负责人 2018 年 6 月 19 日举行的一次焦点问题协商中以书面形式交付的。独立专家感谢所有利益攸关方对本报告的出色贡献。

9. 与性取向先前或当前被病态化有关的暴力和歧视将不在本报告中提及，但将继续是本任务负责人的一个重点关注领域并将在今后的产出(包括报告)中得到处理。

二. 把某些形式的性别归类为一种病态

10. 独立专家明白医学传统有很多，正如国家实行疾病分类的流程也有很多。不过，本报告中选择使用世界卫生组织(世卫组织)维持的《国际疾病分类》⁴ 作为参考点，该组织是联合国系统内主管卫生的指导和协调机构。根据现有信息，全世界约 70% 的精神科医生在其日常实践中对《国际疾病分类》第十次修订本的使用比任何其他分类系统都要多。⁵

⁴ 可查阅 <http://www.who.int/classifications/icd/en/>。

⁵ Geoffrey Reed and others, “The WPA-WHO global survey of psychiatrists’ attitudes towards mental disorders classification”, *World Psychiatry*, vol. 10, No. 2, June 2011.

11. 直到最近，第十次修订本在关于精神及行为障碍的一章中列入了跨性别类别。多年来，尤其是近十年间，不同的民间社会团体和其他利益攸关方为挑战这种分类大力开展了系统性的工作。此外，联合国及区域人权专家也进一步呼吁实行改革，以终结对跨性别认同的医学分类和将其去病态化。例如，人人有权享有可达到的最高水准身心健康问题特别报告员就指出，“心理健康诊断被滥用，将身份认知和其他多元性病态化……”，而且“对男女同性恋、双性恋、变性人和双性人的病态化将其身份贬低为疾病，加剧了污名化和歧视”(A/HRC/35/21，第48段)。

12. 2018年6月，世卫组织发布了《分类》的第十一次修订本，⁶ 定于2019年5月由世界卫生大会审议。在该文件里，目前列于第十次修订本中的跨性别类别已从关于精神及行为障碍的一章中被删除，并在关于与性健康有关情况的一章中新设了一个与跨性别认同有关的类别。“易性癖”的类别被删除并被代之以一个叫做“青春期及成年期性别不符”的新类别。该类别未以二元术语界定，也未强加定型观念；它仅适用于青春期开始之后，而其特点是个人体验到的性别与被派定性别之间存在着一种明显且持续的不符，这往往使人产生一种“转换”从而以所体验到的性别生活下去和获得接受的的愿望，通过激素治疗、手术或其他保健服务使个人身体尽可能按照愿望最大限度地与所体验到的性别协调一致。

13. 第十一次修订本中的这个新类别旨在用于促进获得性别确证治疗的机会。换言之，没有任何理由派定一种诊断给那些并不寻求性别确证医疗或某种身体改变的跨性别者。本任务负责人收到了一致的信息，大意都是认为这些修改是在尊重性别认同和性别多样性方面向前迈出的重要一步。⁷

14. 本任务负责人欢迎上述措施，因为这种重新分类将对把某些形式的性别当成一种病态的错误认识产生重大影响、将促进这些形式性别的可见度并将使个人能有机会获得更好的保健服务。在这方面，本任务负责人指出，病态化对公共政策、立法和判例产生了深刻影响，从而在世界所有区域渗透了国家行动的各个领域，并弥漫在集体良知中。从日常生活中根除把某些形式的性别视为一种病态的观念将是一个漫长而艰难的进程，而本任务负责人深信为此将需要采取强有力的积极主动措施。

15. “儿童期性别认同障碍”的诊断在第十一次修订本中被“儿童期性别不符”取代，这是一种将仅用于青春期之前儿童的诊断。这项措施受到了若干组织和专业人士的批评，他们的立场是：这就为并不要求医疗的一种情况创设了一种诊断，而有其他代码涵盖了可能因性别认同或表达而遭受歧视儿童的任何相关需求，并且这种诊断的存在会使把性别多样性病态化的做法长期延续。⁸ 主张保留该诊断

⁶ 可查阅 <https://icd.who.int/browse11/l-m/en>。

⁷ 2018年6月19日公开协商期间提交的口头和书面意见；全球促进跨性别者平等行动(GATE)、欧洲跨性别者组织、Irant-Org 和制止把跨性别病态化运动(STP)的呈件，2016年12月；Sam Winter，向本任务负责人提交的专家意见，2018年6月。

⁸ Mauro Cabral and others, “Removal of gender incongruence of childhood diagnostic category: a human rights perspective”, *The Lancet Psychiatry*, vol. 3, No. 5, May 2016.

的人则认为，它将满足特定的临床需要，并为促进教育及知情同意、制定标准和开发关怀途径以指导临床人员和家庭成员以及为研究努力提供机会，而且它还会减轻对限制提供报销保健服务的关切。⁹

16. 独立专家已注意到围绕第十一次修订本中儿童期性别不符这一诊断的争议和就其提出的赞成和反对论据，并对这两种情况下的论据都依赖于跨性别及性别多样儿童在享受人权方面可能受到的重大影响深感关切。本任务负责人承认该类别的提出者所确定之风险的严重性，但对于这种分类已被证明有碍跨性别者充分享受人权这一事实仍感关切，特别是当其被以一种限制法律能力或选择的方式加以应用时。¹⁰ 因此，本任务负责人认为，这一讨论可大大受益于根据儿童的性别认同权和日益增强的自主性¹¹以及几乎获得普遍批准的《儿童权利公约》中存在的有力保护框架对现有证据进行的分析。本任务负责人鼓励包括受影响人群在内的所有相关利益攸方都参与这一进程。鉴于这一事项对人权理事会第 32/2 号决议目标的重要性和相关性，独立专家将继续对其进行处理。

三. 缺乏国家对性别认同的承认而产生的暴力和歧视

17. 在国际人权法内，有一个规定尊重性别认同的既定框架。联合国条约机构在其理论中一贯申明禁止把包括性别表达在内的性取向和性别认同作为歧视的理由，正如种族、性别、肤色或宗教一样；¹² 联合国人权机制也对基于性别认同(包括性别表达)侵犯人权的情况表示了关切，并呼吁各国处理这种侵犯行为。¹³

18. 尽管有此框架，联合国人权机制仍继续收到在所有区域犯下仇视跨性别者暴力行为的报告，包括身体暴力(例如谋杀、殴打、绑架和性侵犯)和心理暴力(例如威胁、胁迫和任意剥夺自由，包括强制精神病监禁)。¹⁴ 另外据报，跨性别者

⁹ Jack Drescher and others, “Gender incongruence of childhood in the ICD-11: controversies, proposal, and rationale”, *The Lancet Psychiatry*, vol. 3, No. 3, March 2016; 以及 Jack Drescher and others, “Removal of gender incongruence of childhood diagnostic category: a human rights perspective — authors’ reply”, *The Lancet Psychiatry*, vol. 3, No. 5, May 2016.

¹⁰ 欧洲委员会，人权事务专员，“Human rights and gender identity”，p. 10。可查阅 <https://rm.coe.int/16806da753>。

¹¹ 儿童权利委员会，关于在青少年期落实儿童权利的第 20(2016)号一般性意见，第 33 和第 34 段。

¹² 例如，见经济、社会及文化权利委员会关于经济、社会和文化权利方面不歧视的第 20(2009)号一般性意见，第 27 段；人权事务委员会，第 488/1992 号来文，*Toonen 诉澳大利亚*；儿童权利委员会，关于儿童享有可达到的最高标准健康的权利问题的第 15(2013)号一般性意见，第 8 段；禁止酷刑委员会，关于缔约国执行第 2 条规定的第 2(2008)号一般性意见，第 21 段；禁止酷刑委员会，关于缔约国执行第 14 条规定的第 3(2012)号一般性意见，第 32 和第 39 段。

¹³ 例如，见 A/HRC/29/23，第 21 和第 36 段；经济、社会及文化权利委员会，关于性和生殖健康权利的第 22(2016)号一般性意见，第 23 和第 40 段；儿童权利委员会，关于在青少年期落实儿童权利的第 20(2016)号一般性意见，第 33 和第 34 段；A/HRC/29/33/Add.1，第 86、第 88 和第 111(q)段；CCPR/C/KWT/CO/3，第 12 和第 13 段；CCPR/C/RUS/CO/7，第 10 段。

¹⁴ 见 CCPR/C/VEN/CO/4，第 8 段；CCPR/C/UKR/CO/7，第 10 段；CCPR/C/SUR/CO/3，第 27 段；CAT/C/KWT/CO/2，第 25 段；CAT/C/KGZ/CO/2，第 19 段。另见一些特别程序任务

在尝试谴责暴力和寻求警察保护时遭到了骚扰、羞辱、虐待或逮捕，原因除其他外是他们的性别认同未得到承认这一事实。¹⁵ 缺乏对性别认同的承认还可能导致在其他情况下侵犯人权，包括在医疗及拘留场所遭受酷刑和虐待、性暴力和胁迫医疗。¹⁶

A. 国家承认性别认同的法律依据

19. 美洲人权法院在其最近的 OC-24/17 号咨询意见¹⁷中确定，个体权利的根本依据是各人有权被承认独特且可与其他人区分开来。该法院确定，对于这一权利至关重要的人格诸方面必须得到尊重，除他人权利所施加限制之外不得有任何其他限制，而且“巩固个人在国家面前和在社会面前的个性就意味着拥有正当权威根据自己最私密的信念确定人格外化的方式”，¹⁸ 而这与自我决定、自我感知、尊严和自由密切相关。¹⁹

20. 这一认定同样代表了《世界人权宣言》和《公民权利和政治权利国际公约》中庄严载列的各项权利的基础。一个人性别认同得到有效承认的权利关联着《世界人权宣言》第六条所定法律面前平等承认的权利，这项权利后来从《公民权利和政治权利国际公约》第十六条开始被载列于国际人权法中，²⁰ 而且也存在其他世界人权条约和区域人权文书中。²¹

21. 另一方面，认为一个人生来就要在社会中扮演特定角色的观念直接抵触了自由和自主的原则。自己决定的性别是一个人在角色、感受、表达形式和行为方面自由和自主选择的一个根本部分，而且是个人身份的一个基石。²² 由此产生的国家义务则是以符合免遭歧视权、平等法律保护权、隐私权、身份权和表达自由权的方式提供获得性别承认的机会。²³

负责人关于这一专题的最近发函：IDN 1/2018、EGY 17/2017、AZE 2/2017、HND 6/2017、HND 5/2017 和 SLV 2/2017。可查阅 <https://spcommreports.ohchr.org/TmSearch/Results>。

¹⁵ 见 A/HRC/29/33/Add.1，第 86 段；CCPR/C/SUR/CO/3，第 27 和第 28 段；联合国人权事务高级专员办事处(人权高专办)，关于土耳其、以色列/巴勒斯坦被占领土和也门的新闻简报，2015 年 7 月 14 日。

¹⁶ A/HRC/29/23，第 34–38 和第 54 段。

¹⁷ 美洲人权法院，OC-24/17 号咨询意见，2017 年 11 月 24 日。可查阅 http://www.corteidh.or.cr/docs/opiniones/seriea_24_eng.pdf。

¹⁸ 同上，第 91 段。

¹⁹ 《日惹原则》，原则 6。

²⁰ 例如，见 CCPR/C/IRL/CO/3，第 8 段；CCPR/C/SRB/CO/3，第 12 和第 13 段。

²¹ 《消除对妇女一切形式歧视公约》，第十五条；《儿童权利公约》，第八条；《残疾人权利公约》，第十二条；《美洲人权公约》，第三条；《非洲人权和民族权宪章》，第五条。

²² 美洲人权委员会，Violence against Lesbian, Gay, Bisexual, Trans and Intersex Persons in the Americas (2015), para. 16。

²³ 见 CCPR/C/AUS/CO/6，第 27 和第 28 段；CCPR/C/ROU/CO/5，第 15 和第 16 段；CCPR/C/KAZ/CO/2，第 9 和第 10 段；CCPR/C/UKR/CO/7，第 10 段；CCPR/C/IRL/CO/3，第 8 段；CCPR/C/UKR/CO/7，第 10 段；CEDAW/C/BEL/CO/7，第 44 和第 45 段；儿童权利委员会，关于在青少年期落实儿童权利的第 20(2016)号一般性意见，第 34 段；A/HRC/14/22/Add.2，第 92 段。

22. 在法律面前获得平等承认的权利也是其他权利和自由的一个核心信念。在实践中，它关联着保健、教育、住房、社会保障渠道和就业，因为国家官僚体系对这些应享权利的落实都取决于对个人身份的认定。²⁴

23. 实际上，缺少法律承认就否定了有关人士的身份认同，其严重程度引发了可被称为国家义务根本破裂的一种情况。正如一位学者所言，当各国拒绝为跨性别认同提供法律渠道时，它们实际所做的是在传递一种什么是适当公民的意识。身份认同未获充分承认的跨性别及性别多样者会遭遇以下情况：健康权被剥夺；²⁵ 教育环境中的歧视、排斥和欺凌；²⁶ 就业、²⁷ 住房和获得社会保障方面的歧视；儿童权利被侵犯；表达、和平集会及结社自由的权利、²⁸ 行动及居住自由的权利和离开任何国家(包括自己国家)的权利受到任意限制。

24. 同样，法律面前平等承认是一个防止任意逮捕及拘留、酷刑和虐待的良好运作框架的一个基本要素，正如众所周知，在所有剥夺自由的情况下，对个人身份的适当认定是国家问责的首要保证。

B. 法律上或事实上将性别认同定为刑事罪

25. 然而，世界上绝大多数跨性别及性别多样者都没有机会获得国家的性别承认。²⁹ 他们可能生活在一种法律真空之中，在此情况下，污名和偏见可能造成一种气氛，默许、鼓励和奖赏针对他们的暴力和歧视行为而不受惩罚，并导致一种事实上被视为犯罪的处境。

26. 迫害也通过使用基于身份认同或表达方式将人定罪的法律或法规得以实施，例如那些基于公共礼仪、公共道德、公共健康及安全的法律或法规，以及把被视为“不雅”或“挑逗”的行为定作刑事罪的法律。³⁰ 这包括使妇女因衣着被视为不适合其被假定性别而受到惩罚的着装规范，或者把所谓“穿着异性服装”或“模仿异性”明确定为刑事罪的法条。³¹ 此外，把性工作定为刑事罪的法律往往被用于过度针对跨性别者，加剧了警察滥权行为并把他们拖入了刑事司法系统中，有时还导致更多的歧视和暴力事件。³²

²⁴ 人权高专办，“自由平等生活”（纽约和日内瓦，2016年），第94页。

²⁵ 开发署，“变性者健康与人权：讨论文件”，2013年。

²⁶ 联合国教育、科学及文化组织(教科文组织)，《公开讨论：教育部门应对基于性取向和性别认同/表达方式的暴力的措施》，（巴黎2016年）。

²⁷ E/C.12/CRI/CO/5，第20和第21段。

²⁸ A/HRC/29/23，第60–62段。

²⁹ Zhan Chiam, Sandra Duffy and Matilda González Gil, “Trans legal mapping report: recognition before the law”, 2nd ed.(日内瓦, 国际男女同性恋、双性恋、跨性别者和双性者协会, 2017年); 亚太跨性别者网络和开发署, “法律性别承认”。

³⁰ A/HRC/38/43/Add.1, 第55–63段; CCPR/C/KWT/CO/3, 第12–13段。

³¹ A/HRC/29/33/Add.1, 第88和第89段; E/C.12/GUY/CO/2-4, 第24和第25段; CCPR/C/KWT/CO/2, 第30段。

³² A/HRC/38/43, 第56段。

27. 本任务负责人还注意到在世界一些区域出现了一种民粹主义话语，试图通过重新包装“性别意识形态”一语寻求把因性倾向或性别认同而受歧视者所处困境去正当化。这一术语杜撰于 1970 年代，用于政治学家 Rule Krauss 等人的著述中，³³ 最初含义正好是指先入之见的二元体系和预先确定的以性别为基础的权力不对称，而全人类如要充分享受人权，就必须对其发起挑战。不过，在其变通和最近的迭代演化中，它被一些试图限制男女同性恋、双性恋、跨性别及性别多样性人权的政治和宗教领袖用作了一种反权利话语的一部分，其论据是断言促进这些人士人权的工作构成了反文化或反社会行为。本任务负责人认为有些这种反权利话语应置于仇恨言论的参数下加以检视，并将在今后的产出(包括报告)中发展这一主题。

C. 对性别承认的侮辱性要求

28. 有些国家承认跨性别者的性别认同，但对这种承认设定了侮辱性要求，从而在被请求更改官方记录中性别或名字时进一步侵犯了人权：强迫、胁迫或其他形式非自愿绝育，³⁴ 与转换有关的医疗程序，包括手术和激素疗法；接受医学诊断、心理评估或其他医学程序³⁵ 或治疗；以及成人的第三方同意、强迫离婚和后代年龄限制。

29. 酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚问题特别报告员曾指出“这些做法根植于基于性取向和性别认同的歧视，有违个人人身健全权和自决权，构成虐待或酷刑”。³⁶ 欧洲人权法院认定关于接受这些程序的要求是对身体自主和自决原则的一种违反，³⁷ 而且一批条约机构的多项裁定都列有敦促各国取消这类要求的建议。³⁸

³³ Wilma Rule Krauss, “Political implications of gender roles: a review of the literature”, *The American Political Science Review*, vol. 68, No. 4 (December 1974).

³⁴ 在由联合国人权事务委员会裁决的一些案件中，该委员会裁定，性和生殖健康方面的痛苦可构成残忍、不人道或有辱人格的待遇，从而违反《公民权利和政治权利国际公约》第七条(见 [CCPR/C/116/D/2324/2013](#)，第 7.6 段；[CCPR/C/101/D/1608/2007](#)，第 9.2 段；[CCPR/C/85/D/1153/2003](#)，第 7 段)。

³⁵ 见 [CCPR/C/119/D/2172/2012](#)；[CCPR/C/SVK/CO/4](#)，第 14 和第 15 段；[CCPR/C/IRL/CO/3](#)，第 8 段；[CCPR/C/IRL/CO/4](#)，第 7 段；[CCPR/C/UKR/CO/7](#)，第 10 段；[CEDAW/C/CHE/CO/4-5](#)，第 38 和第 39 段；[CEDAW/C/NLD/CO/5](#)，第 46 和第 47 段；[CCPR/C/KOR/CO/4](#)，第 14 和第 15 段；[CAT/C/CHN-HKG/CO/5](#)，第 29(a)段；[A/HRC/22/53](#)，第 78 和第 88 段；经济、社会及文化权利委员会，关于性和生殖健康权利的第 22(2016)号一般性意见，第 58 段；世界卫生组织，《消除强迫、胁迫和其他非自愿绝育：机构间声明》(日内瓦，2014 年)；人权高专办，“遭受歧视并变得脆弱：年轻男女同性恋、双性恋和变性者以及双性者需要对其权利的承认和保护—反对仇视同性恋、双性恋与变性者国际日”，2015 年 5 月 13 日。可查阅 <http://www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=15941&LangID=E>。

³⁶ [A/HRC/31/57](#)，第 49 段。

³⁷ 欧洲人权法院，*A.P. Garçon 和 Nicot 诉法国案*，申请号 79885/12、52471/13 和 52596/13，2017 年 4 月 6 日的判决。

³⁸ 见 [CCPR/C/SVK/CO/4](#)，第 14 和第 15 段；[CCPR/C/IRL/CO/3](#)，第 8 段；[CCPR/C/IRL/CO/4](#)，第 7 段；[CCPR/C/UKR/CO/7](#)，第 10 段；[CCPR/C/KOR/CO/4](#)，第 14 和第 15 段；[CEDAW/C/CHE/CO/4-5](#)，第 38 和第 39 段；[CEDAW/C/NLD/CO/5](#)，第 46 和第 47 段；[CAT/C/CHNHKG/CO/5](#)，第 29(a)段。

30. 联合国及区域人权专家强调指出，“强迫、胁迫和其他形式非自愿治疗和程序可能导致严重和终身的身心痛苦及苦难，并可能侵犯免遭酷刑和其他残忍、不人道或有辱人格的待遇或处罚的权利”。³⁹ 联合国一些实体也强调指出，“绝育要求背离了对身体完整性、自决和人类尊严的尊重，并可导致及长期延续对跨性别及双性者的歧视”。⁴⁰ 它们认为这种侵权行为有悖于国家根据国际人权法承担的义务并应予以禁止。⁴¹

31. 一些国家行动可能造成一种摧毁生活计划的风险，例如人权事务委员会审理的一宗案件就涉及到一名跨性别妇女，她被通知说，她将必须与她的女性配偶离婚，才能领取一份更新的出生证(见 [CCPR/C/119/D/2172/2012](#))。

32. 即使最初看来也许中性的要求也能变成不可接受的阻碍或被用于阻挠对性别认同的尊重。人权事务委员会在关于澳大利亚的最近结论性意见中，除其他外注意到与激素治疗所要求授权进程有关的延误，并对治疗的成功可能因此受到不利影响表示了关切([CCPR/C/AUS/CO/6](#)，第 27 和第 28 段)。实际上，根据提交给本任务负责人的资料，通常情况是这种手续要若干年才能完成，⁴² 而且长长的等候名单往往会助长若干社会问题和导致滥用毒品及酒精和自行使用激素，对健康产生严重的负面后果。⁴³

D. 对儿童性别认同的承认

33. 许多国家假定儿童并无能力对性别承认程序给予同意。儿童因此往往在法律上和事实上都被排除在性别承认之外，遭受迫害、虐待、暴力和歧视的风险也相应升高。尽管近年来开展了诸多法律改革以允许和便利性别自决，但很少有国家允许儿童把他们的法定性别更改为他们自己确定的性别，而且在允许这样做时，一般都会设定一个最低年龄限制。⁴⁴

34. 跨性别及性别多样儿童和青少年受到免遭基于性别认同之歧视的保护。⁴⁵ 联合国儿童权利委员会在其关于在青少年期落实儿童权利的第 22(2016)号一般性意见中指出：

“变性……青少年经常遭受迫害，包括虐待和暴力、污辱、歧视、欺凌，被排斥在教育 and 培训之外，并缺乏家庭和社会支持，缺乏获得性健康和生殖

³⁹ 人权高专办，“病态化：身为男女同性恋、双性恋和(或)跨性别者不是一种疾病”，反对仇视同性恋、双性恋与变性者国际日的声明，2016年5月12日，可查阅 <https://www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=19956&LangID=E>。

⁴⁰ 世界卫生组织，《消除强迫、胁迫和其他非自愿绝育》。

⁴¹ 同上。

⁴² 跨性别者法律辩护项目，“俄罗斯社会中的跨性别者”，第 5 页。可查阅 <http://pravo-trans.eu/wp-content/uploads/2018/06/transgender-people-in-russian-society.pdf>。

⁴³ 荷兰跨性别者网络的呈件，2018年6月。

⁴⁴ 儿童权利国际网络的呈件，2017年6月。关于欧洲国家对性别认同的法律承认的更多数据，见 <https://rainbow-europe.org/#8661/8701/0>。

⁴⁵ 儿童权利委员会，关于儿童享有可达到的最高标准健康的权利问题的第 15(2013)号一般性意见，第 8 段。

健康服务和信息的途径。在极端情况下，他们还会遭受性侵犯、强奸甚至死亡。这些经历与自尊心低下，抑郁率、自杀率和无家可归率高有关……

委员会强调，所有青少年均应享有表达自由的权利，他们的身心健全、性别认同和日益增强的自主性有获得尊重的权利。……各国还应采取有效行动，通过提高公众认识和实施安全和扶持措施，保护……变性……青少年免遭一切形式的暴力、歧视或欺凌。”⁴⁶

35. 此外，各国应遵照《儿童权利公约》，⁴⁷ 而且尤其是根据依照该《公约》第十九条设定的保障措施(相对于在其他领域中对特定年龄儿童自主和决定权给予承认的其他保障措施，这些保障措施不得过分或歧视)，以儿童的最大利益为一种首要考虑，并尊重儿童按照年龄和成熟程度发表意见的权利。各国还应履行其义务最大限度地确保儿童的存活和发展，⁴⁸ 并创造一种尊重人类尊严的环境。⁴⁹

E. 数据和官方文件

36. 虽然每个人都必须得到免遭歧视和暴力的保护，但当官方文件中的名字和性别细节与性别认同或表达不符时，跨性别及性别多样者的风险会更变得加严重：正如联合国人权机制记录的那样，跨性别者在试图报告袭击事件和寻求警察保护时受到了骚扰、侮辱、虐待或逮捕，而原因除其他外就是他们自己决定的性别未在官方文件中得到承认的事实。⁵⁰ 这可能导致更大程度的暴力与勒索，在学校与正式劳动力市场受到排斥和在获取住房、保健⁵¹与其他社会服务的机会以及在出入境的资格方面受到限制。在自然灾害或人道主义危机等紧急情况期间，歧视和暴力是一种特殊的风险，而缺少与本人性别相匹配的身份证件甚至可能具有更严重的后果，例如在寻求获得紧急救护、服务和保护措施的时候。⁵²

37. 实际上，官方文件和数据与权利的享受极其相关。从出生证形式显示的初始数据(后来反映在身份证、驾照和护照中)到最私密信息的显现(例如健康记录)，数据反映个人身份的方式对于平等承认权的享受具有一种根本性的因果关系。法律系统必须不断认真审查收集和展示某些数据的背后理由以及支配数据管理的规则，其中必须包括对收集的必要性和展示的必要性的分别考虑。在这方面，本任务负责人严重质疑在官方和非官方文件中普遍展示性别标记的真实必要性，这种做法在许多情况下似乎是在满足那些早已被取代的残旧需求，或是在固守一种

⁴⁶ 儿童权利委员会，关于在青少年期落实儿童权利的第 20(2016)号一般性意见，第 33 和第 34 段。

⁴⁷ 第三条第 1 款和第十二条；儿童权利委员会，关于儿童表达意见的权利的第 12(2009)号一般性意见和关于儿童使其最大利益列为一种首要考虑的权力的第 14(2013)号一般性意见。

⁴⁸ 第六条；儿童权利委员会，关于执行《公约》的一般措施的第 5(2003)号一般性意见。

⁴⁹ 见 <https://spcommreports.ohchr.org/TMResultsBase/DownloadPublicCommunicationFile?gId=16223>。

⁵⁰ 见 A/HRC/29/33/Add.1，第 86 段；CCPR/C/SUR/CO/3，第 27 和第 28 段；人权高专办，关于土耳其、以色列/巴勒斯坦被占领土和也门的新闻简报，2015 年 7 月 14 日。

⁵¹ A/HRC/35/21，第 58 段。

⁵² A/HRC/38/43，第 43 段。

当初就绝不该被运用的理由。简单的原则仍然是各国必须避免在没有正当、相称和必要目的的情况下收集和展示数据。

38. 此外，在必须收集数据时，一定要以自我认同为依据，并在适当和相关时以隐私和保密为基础。⁵³ 为此，联合国人权事务高级专员和一批条约机构建议各国发放以自决为依据反映当事人性别的法定身份证件。⁵⁴

F. 承认程序

39. 2017 年 2 月，依据不歧视的法律义务、联合国人权机制的建议⁵⁵和对国际良好做法的一次调查，联合国人权事务高级专员为承认流程建议了本任务负责人赞同的一些特点。根据这些参数，承认流程应当：

- 是以申请者自决为依据
- 是一个简单的行政流程
- 不要求申请者满足侮辱性的要求，例如医学证明、手术、治疗、绝育或离婚
- 认可和承认非二元身份认同，例如既非“男”又非“女”的性别认同
- 确保未成年人的性别认同有机会获得承认

40. 高级专员进一步指出，司法程序可能会给获得对性别认同的法律承认造成重大额外障碍，不必要地拖长流程并产生额外经济负担，同时指出它们可能构成对个人权利之行使的不成比例和不必要侵扰，尤其是当一名法官被要求确定一个人性别认同的有效性时，而这种认同是一件非常个人和私密的事情。

四. 确保尊重性别认同的有效措施

41. 在不同层次有诸多来源支持措施的有效执行。以下是这类措施的一份非详尽列表，开列于此目的是为各国提供信息以促进它们履行义务处理基于性别认同的暴力和歧视，包括确保法律承认的特别措施。

⁵³ 见 CEDAW/C/SVK/CO/5-6，第 38 页；人权高专办，“立足人权的数据方针：《2030 年可持续发展议程》不让一个人掉队”，2018 年。可查阅 <https://www.ohchr.org/Documents/Issues/HRIndicators/GuidanceNoteonApproachtoData.pdf> <https://www.ohchr.org/Documents/Issues/HRIndicators/GuidanceNoteonApproachtoData.pdf>。

⁵⁴ 见 A/HRC/29/23，第 79(i)段。

⁵⁵ 见 A/HRC/29/23，第 79(i)段；人权高专办，“自由平等生活”，第 94–96 页；CCPR/C/IRL/CO/3，第 8 段；CCPR/C/IRL/CO/4，第 7 段；CCPR/C/UKR/CO/7，第 10 段；CCPR/C/KOR/CO/4，第 14 和第 15 段；CEDAW/C/NLD/CO/5，第 46 和第 47 段；CAT/C/CHNHKG/CO/5，第 29(a)段；经济、社会及文化权利委员会，关于性健康和生殖健康权利的第 22(2016)号一般性意见，第 58 段；A/HRC/22/53，第 78 和第 88 段；世界卫生组织，《消除强迫、胁迫和其他非自愿绝育》；人权高专办，“遭受歧视并变得脆弱”。

A. 全球

42. 2016 年，儿童权利委员会和一批联合国人权专家、美洲人权委员会、非洲人权和民族权委员会以及欧洲委员会人权专员敦促世界各国政府改革医学分类办法并采取措施防止对男女同性恋、双性恋和跨性别者施加各种形式的强迫治疗和程序。⁵⁶ 联合国开发计划署制定了一种评估工具，以使各国可以审议现行法律、政策、规章和做法是否以及在何种程度上能以符合人权标准的方式提供获得性别承认的机会。⁵⁷

43. 2017 年，一些联合国专家和美洲人权委员会、非洲人权和民族权委员会以及欧洲委员会发表了一项声明，呼吁各国促进不附带侮辱性条件为包括年轻跨性别者在内的人士提供快速、透明和无障碍的性别承认。⁵⁸

B. 区域

44. 2009 年，欧洲委员会人权专员发表了一份议题文件，认为“从人权和保健角度看，对于需要医疗服务的一种情况，不必为提供治疗机会而作出任何精神障碍诊断”。⁵⁹ 欧洲议会随后在其 2011 年 9 月 28 日关于人权、性取向和性别认同的决议中通过了这一立场。⁶⁰ 欧洲议会在其 2014 年 2 月 4 日的决议中重申：“委员会应继续在世界卫生组织内开展工作，以从精神及行为障碍列表中取消性别认同障碍，并在关于《国际疾病分类》第十一次修订本的谈判中确保实现一种去病态化的重新分类”。⁶¹ 2015 年，欧洲委员会议会大会呼吁成员国“修正在国家层面使用的疾病分类并倡导修改国际分类，确保包括儿童在内的跨性别者不被贴上精神病标签，同时确保无污名获得必要医疗的机会”。⁶²

45. 2017 年 4 月，欧洲人权法院认定把强制绝育作为进入性别承认程序的一项先决条件违反了《欧洲人权公约》。⁶³ 这一判决推动了欧洲委员会各成员国的一系列法律改革进程，因为其中 20 个当时仍要求跨性别者绝育以获得性别承认的机会。据报现在仍有 14 个欧洲国家要求这种做法。⁶⁴

⁵⁶ 人权高专办，“病态化：身为男女同性恋、双性恋和(或)跨性别者不是一种疾病”。

⁵⁷ 亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 11 页。

⁵⁸ 人权高专办，“拥抱多样性和保护跨性别及性别多样儿童和青少年”，2017 年 5 月 16 日，可查阅 <http://www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/DisplayNews.aspx?NewsID=21622>。

⁵⁹ 欧洲议会，人权专员，“Human rights and gender identity”。可查阅 <https://rm.coe.int/16806da753>。

⁶⁰ 欧洲议会 2011 年 9 月 28 日关于联合国人权、性取向和性别认同的决议。可查阅 <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-//EP//TEXT+TA+P7-TA-2011-0427+0+DOC+XML+V0/EN>。

⁶¹ 欧洲议会 2014 年 2 月 4 日关于欧洲联盟反对同性恋恐惧症和基于性取向及性别认同的歧视的路线图的决议。可查阅 <http://www.europarl.europa.eu/sides/getDoc.do?pubRef=-//EP//TEXT+TA+P7-TA-2014-0062+0+DOC+XML+V0/EN>。

⁶² 欧洲委员会，议会大会关于欧洲跨性别者受到歧视的第 2048(2015)号决议。可查阅 <http://assembly.coe.int/nw/xml/XRef/Xref-XML2HTML-EN.asp?fileid=21736>。

⁶³ 欧洲人权法院，A.P.、Garçon 和 Nicot 诉法国案。

⁶⁴ 见 <https://tgeu.org/press-release-trans-rights-map-2018/>。

46. 过去十年间,美洲国家组织制定了旨在促进民事登记系统最佳做法及标准的美洲通用民事登记和身份权方案。⁶⁵ 2017年11月24日,美洲人权法院发布了一份关于《美洲人权公约》之下国家义务的咨询意见(OC-24/17),内容涉及在不附带侮辱性要求并适当尊重自由及知情选择和人格完整的情况下提供快速、透明和无障碍的性别承认。

47. 非洲人权和民族权委员会在其2014年于罗安达举行的第55届常会上通过的关于保护民众免遭基于实际或推定性取向或性别认同的暴力和其他侵犯人权行为侵害的决议(第275号决议)作为出其发点的前提是,根据《非洲宪章》,性取向和性别认同是防止暴力和包括歧视在内其他侵犯人权行为的理由。最近,该委员会在其第4号一般性意见中发布了一份非详尽的歧视理由列表,其中就包括性别和性别认同。⁶⁶

C. 国家

1. 立法措施

通过法律去病态化

48. 一些国家已着手争取在卫生系统中实现跨性别者的去病态化,同时确保他们有机会获得适当治疗,例如在阿根廷、丹麦和马耳他就是这种情况。跨性别认同去病态化的立法一般是在性别认同法的同时、之前或之后通过的。

49. 在阿根廷,国家2010年通过了国家精神卫生法,其中禁止在精神卫生领域仅依据“性别认同”就确定一项诊断。⁶⁷ 2016年,马耳他通过立法,把个人的性取向、性别认同和性别表达去病态化,同时确保成年人和未成年人有机会在不背负污名的情况下获取专门针对跨性别的保健服务。⁶⁸ 同年,丹麦议会决定从丹麦卫生管理系统关于精神及行为障碍的部分删除跨性别类别。这一改动于2017年1月1日生效。⁶⁹

50. 其他一些国家采取了类似步骤,以取消把多样性别认同归类为病态的做法。例如在瑞典,2009年从瑞典版的《国际疾病分类》第十次修订本中删除了与跨性别认同有关的各种诊断代码,理由是它们具有潜在的冒犯性并可能助长偏见。⁷⁰ 而法国则在2010年从慢性精神疾患列表中删除了易性癖。自那时以来,若干其他国家也在逐渐摆脱把性别差异当成一种精神障碍的做法。例如在匈牙利,精

⁶⁵ 美洲国家组织大会, AG/RES. 2362 (XXXVIII-O/08)号决议, 第2(g)和(i)号具体措施。

⁶⁶ 见 http://www.achpr.org/files/instruments/general-comment-right-to-redress/achpr_general_comment_no_4_english.pdf。

⁶⁷ 国家精神卫生法, 2010年第26.657号法。可查阅 <http://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/175000-179999/175977/norma.htm>。

⁶⁸ 2016年第五十五号法令和2016年修正的性别认同、性别表达及性特征法令。

⁶⁹ 见 <http://www.ft.dk/samling/20161/almdel/suu/bilag/125/1707120.pdf>。

⁷⁰ 见 http://tgeu.org/wp-content/uploads/2017/02/2.11-TGEU_BestPracticeCatalogue.pdf。

神病学和心理治疗部门以及卫生职业学院理事会 2013 年应政府要求发表了一项意见，断言易性癖不能被视为一种精神障碍。

对性别认同的法律承认

51. 正如联合国人权事务高级专员指出，在宪法文本中把性别认同列为免遭歧视的受保护理由已被证明是一种最佳做法。多民族玻利维亚国、⁷¹ 斐济和马耳他就采取了这种办法。⁷²

52. 迄今为止，世界上有十个国家采用了基于自决的立法承认模式：2012 年阿根廷；2014 年丹麦；2015 年哥伦比亚、爱尔兰和马耳他；2016 年挪威；2017 年比利时；2018 年奥地利、巴西和巴基斯坦。其中，比利时和丹麦强制规定了一个为时数月的等待期。

53. 阿根廷于 2012 年通过了一项开创性的性别认同法，建立了一个没有侮辱性要求的医学诊断、医疗、绝育和离婚流程，而且还保障依据自由及知情同意获得激素治疗和性别确证手术干预的机会。在本任务负责人认为是最佳做法的一种模式下，该法还规定国家有义务涵盖性别确证的保健服务。⁷³

54. 阿根廷的性别认同法为以自决为基础通过民事登记部门修改官方文件上的名字和性别标记建立了一个没有任何侮辱性要求的简单行政程序。⁷⁴ 类似的流程在奥地利、⁷⁵ 比利时、⁷⁶ 丹麦、⁷⁷ 爱尔兰、⁷⁸ 马耳他⁷⁹ 和挪威⁸⁰ 也已到位。

55. 乌拉圭⁸¹ 也通过了立法，允许在未经事先司法批准的情况下对官方文件上的名字和性别标记进行更改，但据报申请人必须证明具有性别焦虑的历史，正如在大不列颠及北爱尔兰联合王国的情况那样。⁸² 同样，在斯洛文尼亚，中央登记册法实施细则⁸³把法律性别承认界定为一种相对较快的行政程序，但要求有一份医学证明。申请更改名字的程序则是与获取新性别标记的程序分开的而且不需

⁷¹ 监察员办公室、TREBOL 和 Fundación Diversencia 的呈件，2017 年 6 月。

⁷² 人权高专办，“自由平等生活”，第 4.2 章。

⁷³ 性别认同法，2012 年第 26.743 号法。可查阅 <http://servicios.infoleg.gob.ar/infolegInternet/anexos/195000-199999/197860/norma.htm>。

⁷⁴ 同上。

⁷⁵ 见 <http://www.rklambda.at/index.php/en/news-en/361-austrian-constitutional-orders-immediate-third-gender-recognition>。

⁷⁶ 见 <http://www.ejustice.just.fgov.be/eli/loi/2017/06/25/2017012964/justel>。

⁷⁷ 见 https://tgeu.org/sites/default/files/Denmark_Civil_Registry_law.pdf。

⁷⁸ 见 <https://www.oireachtas.ie/en/bills/bill/2014/116/>。

⁷⁹ 见 <http://www.justiceservices.gov.mt/DownloadDocument.aspx?app=lom&itemid=12312&l=1>。

⁸⁰ 给本任务负责人的呈件。

⁸¹ 乌拉圭，2009 年 10 月 25 日第 18 620 号法，第 4 条，引述于美洲人权法院 OC-24/17 号咨询意见中。

⁸² Stonewall 的呈件，2017 年 6 月。

⁸³ 斯洛文尼亚共和国政府公报，第 40/05 号和第 69/09 号。

要一份医学证明。更改个人名字的程序向未成年人开放(经父母同意),而更改个人性别标记的程序则不然。⁸⁴ 在澳大利亚,护照上的性别可更改为 M(男性)、F(女性)或 X(未定/双性/不明),而且联邦政府记录中的性别标记可以修正,但在这两种情况下都要求一名执业医师或一名心理学家提供一份说明。⁸⁵

隐私权与保密

56. 阿根廷性别认同法第六和第九条就保护隐私权的保障措施作出了规定,限制对原始出生登记的查阅,并对记录中的性别及名字更改完全保密。

儿童与对性别认同的法律承认

57. 在欧洲,有八个国家对申请性别承认未设任何年龄限制:奥地利、阿塞拜疆、克罗地亚、爱沙尼亚、德国、马耳他、摩尔多瓦共和国和瑞士。在比利时、爱尔兰、荷兰和挪威,16岁及以上儿童可获性别承认。挪威目前还允许6至16岁的未成年人在父母中一人或一名监护人陪同下申请性别承认;而卢森堡正在审议一项将扩大至适用于5岁以上未成年人的法案。⁸⁶ 阿根廷性别认同法第五条准许18岁以下的人提出申请,条件是申请要通过代表人提交并经当儿童明确同意,该儿童应由一名律师代理;值得注意的是,该法明确提到了《儿童权利公约》,这是确保法律在字面上和在适用中尊重关于儿童权利的法律体系的一种良好做法。

部分取消侮辱性要求

58. 2017年10月,希腊议会取消了跨性别者需要接受绝育以使其性别获得法律承认的规定,但据报其他一些侮辱性要求仍然存在。⁸⁷ 2018年5月8日,巴基斯坦国民议会通过了旨在保护跨性别者权利的《2018年跨性别者(权利保护)法案》,其中包括关于依据自决在驾照和护照上以及在国家数据库和登记机构的记录中更改性别的规定。

赔偿

59. 2018年3月21日,瑞典议会作出决定,向1972年至2013年期间为使自己性别得到法律承认和成为其社区合法公民而被胁迫绝育的跨性别者支付赔偿。⁸⁸

⁸⁴ LGBTI Equal Rights Association for Western Balkans and Turkey (ERA)、PINK Embassy Albania、Streha LGBT (Shelter)、Pro LGBT、Centre for Equality and Liberty of the LGBT community in Kosovo (CEL Kosova)、Subversive Front、Coalition Margins、Association Spectra, Egal, Gayten – LGBT、Legebitra、TransAkcija Institute、Pembe Hayat 和 Social Policies, Gender Identity and Sexual Orientation Studies Association (SPoD)的联合呈件,“关于西巴尔干和土耳其法律性别承认的报告”,2018年6月。可查阅 <http://www.lgbti-era.org/one-stop-shop/report-legal-gender-recognition-western-balkans-and-turkey>。

⁸⁵ 澳大利亚人权委员会的呈件,2017年和2018年。

⁸⁶ Chiam and others,“Trans legal mapping report”。另见 <https://rainbow-europe.org>。

⁸⁷ 见 <https://www.ilga-europe.org/resources/news/latest-news/greece-gender-recognition-law-oct2017>。

⁸⁸ 见 <http://www.regeringen.se/pressmeddelanden/2016/04/regeringen-tar-initiativ-till-lagforslag-om-ersattning-for-personer-som-steriliserats-i-samband-med-konsbyte/>。

六、七百人有权获得 22 500 欧元的这种赔偿。瑞典是世界上第一个为胁迫绝育严重侵犯人权而向跨性别者作出赔偿的国家。⁸⁹

2. 司法行动

60. 司法机构的裁定往往为改善对跨性别者性别认同的保护指出了方向。

获得性别承认的权利

61. 2017 年 9 月，博茨瓦纳高等法院认定，书记官长拒绝更改一名跨性别男子国民身份证上的性别标记是不合理的，而且侵犯了他以下方面的权利：尊严、隐私、表达自由、法律平等保护、免遭歧视的自由和免遭不人道及有辱人格待遇的自由。⁹⁰ 在肯尼亚，高等法院于 2014 年判定，跨性别者有权获得政府颁发载有其名字(在合法更改名字时)和删除了性别标记的证件。⁹¹ 不过，合法理由仅限于法律并未明确要求证件中列出性别标记的情况。此外，2017 年 2 月，高等法院命令首席人事书记官在五名跨性别者的身份证件上进行名字更改，而在首席书记官办公室一再未能对他们的身份证进行名字更改和未能执行先前的法院裁定后，高等法院于 2017 年晚些时候判给他们 3 000 万肯尼亚先令作为赔偿。⁹²

62. 智利最高法院于 2018 年 5 月底裁定，跨性别公民不需要通过手术或激素治疗证明其性别认同即可在国家登记机关更改名字和性别。⁹³ 在哥伦比亚，宪法法院于 2017 年 2 月承认跨性别者有权在身份证件中将其名字与其性别认同调整一致。⁹⁴ 2017 年 5 月，厄瓜多尔宪法法院在一名经历了性别确证手术的跨性别男子案件中，下令民事登记、鉴定和记录总局将其个人出生登记从女性改为男性。该法院敦促国民代表大会在一年内为更改跨性别者身份证上的性别标记设立一个程序。⁹⁵ 2016 年，秘鲁宪法法院把在法律系统中适用对性别的传统定义改为个人“在社会、文化和人际现实中”体验到的性别。⁹⁶ 不过，法律承认流程仍属司法范畴。⁹⁷

⁸⁹ 瑞典男女同性恋、双性恋、跨性别和性别奇异者权利联合会的呈件，2018 年 6 月。

⁹⁰ 见 <https://www.southernafricalitigationcentre.org/2017/09/29/press-release-botswana-high-court-rules-in-landmark-gender-identity-case/>。

⁹¹ 共和国诉肯尼亚国家审查委员会和 *Ex-Parte Audrey Mbugua Ithibu*，2013 年第 147 号案。

⁹² 肯尼亚人权委员会以及东非跨性别健康和倡导网络的呈件，2018 年 6 月。

⁹³ 见 www.pjud.cl/noticias-del-poder-judicial/-/asset_publisher/kV6Vdm3zNEWt/content/corte-suprema-determina-cambio-de-nombre-y-sexo-registral-de-persona-transgenero。

⁹⁴ 哥伦比亚和 Colombia Diversa 的呈件，2017 年 6 月。另见宪法法院，2017 年 C-114 号判决。

⁹⁵ 《身份和民事数据管理组织法》，第 76 条。

⁹⁶ 秘鲁宪法法院。第 06040-2015-PA/TC 号案；以及 Centro de Promoción y Defensa de los Derechos Sexuales y Reproductivos (PROMSEX)的呈件，2017 年 6 月。

⁹⁷ Chiam and others, “Trans legal mapping report”。

63. 孟加拉国、印度、尼泊尔和巴基斯坦都有最高法院判决或内阁决定，承认特定证件上的第三种性别，但在许多这些国家中，执行措施并不一致。在印度，最高法院的一项裁定⁹⁸ 申明跨性别者有权认同为男性、女性或第三种性别身份，但据报通过行政做法强加了资格标准，包括要求性别确证手术证据才能修改护照上的详细信息。⁹⁹ 2007 年，尼泊尔最高法院要求政府以自决为依据在无医学要求的情况下承认第三种性别，而作出这一承诺是《宪法》中承认了第三种性别的结果。不过，其重点仍仅是第三种性别认同，而没有提供任何选项让跨性别妇女被承认为女性或跨性别男子被承认为男性。¹⁰⁰ 2017 年 1 月 23 日，最高法院指示尼泊尔政府制定一项政策，使跨性别者能够更改其名字。¹⁰¹ 在泰国，行政法院裁决，国防部在给予跨性别妇女兵役豁免时，应使用非污名化语言。由于这一裁决，有关方面决定征兵部门豁免文件中的提法将是“社会性别与出生时性别不符”者。¹⁰² 先前的做法是在用于豁免跨性别妇女兵役的表格上将其描述为患有“永久性精神障碍”。¹⁰³

64. 在荷兰，鲁尔蒙德的林堡地区法院于 2018 年 5 月 28 日认定，国家必须根据本国及国际标准为民众提供一种以自决为基础合法认定既非男性又非女性的方式。¹⁰⁴

消除侮辱性要求

65. 2014 年，印度最高法院声明，不要求跨性别者接受手术作为根据印度法律改变性别的一项先决条件(全国法律服务局诉印度联邦)。¹⁰⁵ 不过，这项裁决并未得到一致适用。¹⁰⁶ 2014 年，克罗地亚宪法法院¹⁰⁷裁定，一名接受了激素治疗并长期以自决性别生活的 18 岁男子，应被允许不经绝育手术就更换个人证件，而结果包

⁹⁸ 全国法律服务局诉印度联邦，2014 年 4 月 15 日。

⁹⁹ 附表三，护照规则，1980 年。

¹⁰⁰ 亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 32-34 和第 40 页。

¹⁰¹ 亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 32 页。

¹⁰² 开发署与泰国社会发展和人类安全部，“泰国法律性别承认：法律和政策审查”，2018 年 5 月。
可查阅 http://www.th.undp.org/content/thailand/en/home/library/democratic_governance/legal-gender-recognition-in-thailand--a-legal-and-policy-review.html。

¹⁰³ 同上。

¹⁰⁴ 见 <https://nltimes.nl/2018/05/28/dutch-court-grants-roermond-resident-gender-neutral-passport>。

¹⁰⁵ 另类法律论坛和 Varta Trust 的呈件，2017 年 6 月。

¹⁰⁶ 开发署，“不让任何一个人掉队：促进亚洲及太平洋男女同性恋、双性恋、跨性别者和双性人的社会、经济、文化和政治融入”，2015 年，第 33 页。另见亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 39 和第 47 页。

¹⁰⁷ 见 https://narodne-novine.nn.hr/clanci/sluzbeni/2014_04_46_872.html。

括卫生部和国家卫生委员会在内的若干机构都修正了其程序以反映这项新判例。¹⁰⁸ 2017年11月30日，土耳其宪法法院从《民法典》中废除了绝育要求。¹⁰⁹

儿童的身份权

66 通过 2007 年一项具有里程碑意义的法院裁决，阿根廷是承认儿童有权改变性别认同的第一个国家。法官裁决依据的是该国《民法典》中承认未成年人具备心理能力就影响自己身体的事项作出决定的一节和《儿童权利公约》第十二条(发表意见的权利)。¹¹⁰ 在智利，基于尊严、平等及隐私的权利和儿童最大利益原则，最高法院于 2016 年承认了一名 5 岁女童的性别认同权，命令一家保健设施根据她的认同对她进行登记。¹¹¹

3. 行政行动

67. 乌拉圭制定了一系列政策和方案，以配合及推进法律性别认同承认法。特别是，它承认跨性别者在依法行使权利时面临一系列障碍，包括经济障碍和行政阻挠，因此它设立了一项旨在帮助跨性别者了解运用法律的特别方案，与进入社会保障方案的计划以及就业机会相关联。¹¹² 同样，2016 年 6 月，泰国司法部表示，它打算在短期内制定和发布关于保护监狱中跨性别者权利的准则，其背景是范围广泛的一系列打击暴力和歧视的政策，包括在教育、就业、供水及卫生、住房、保健、社会保障和民事部门。¹¹³ 重要的是，这种准则涵盖了所有跨性别者，而不论其性别认同或表达方式如何，也不论他们是否有过性别确证医疗干预或获得了对他们性别认同的法律承认。

68. 在俄罗斯联邦，卫生部于 2018 年 1 月 22 日发布了一项关于颁发性别重定证书核定标准及程序的法令。该法令简化和加快了性别承认程序，使得这一事项可在法院之外解决。¹¹⁴

¹⁰⁸ LGBTI Equal Rights Association for Western Balkans and Turkey (ERA)、PINK Embassy Albania、Streha LGBT (Shelter)、Pro LGBT、Centre for Equality and Liberty of the LGBT community in Kosovo (CEL Kosova)、Subversive Front、Coalition Margins、Association Spectra, Egal, Gayten – LGBT、Legebitra、TransAkcija Institute、Pembe Hayat 和 Social Policies, Gender Identity and Sexual Orientation Studies Association (SPoD), “关于西巴尔干和土耳其法律性别承认的报告”。

¹⁰⁹ 见 <https://transgenderfeed.com/2017/12/24/turkey-court-removed-compulsory-sterilization-legal-gender-change-landmark-ruling/>。

¹¹⁰ 儿童权利国际网络给本任务负责人的呈件。

¹¹¹ Fundación Diversencia、Fundación Iguales 和 Organizando Trans Diversidades (OTD)的呈件，2017 年 6 月。另见 http://www.pjud.cl/noticias-del-poder-judicial/-/asset_publisher/kV6Vdm3zNEWt/content/corte-suprema-confirma-fallo-y-ordeno-a-clinica-incorporar-identidad-de-menor-transgenero-en-ficha-clinica。

¹¹² 人权高专办，“生而自由平等：国际人权法中的性取向和性别认同”(纽约和日内瓦，2012 年)。

¹¹³ 2016 年 6 月 15 日在就开发署与泰国社会发展和人类安全的报告“泰国法律性别承认：法律和政策审查”开展协商期间于泰国举行的第二次专家会议。

¹¹⁴ 跨性别者法律辩护项目，“俄国社会中的跨性别者”，第 4 页。

69. 在吉尔吉斯斯坦，卫生部 2017 年核准的一份跨性别者护理标准手册建议性别承认不提出手术要求。¹¹⁵ 在黑山，国家登记法和人口中央登记法规定，在“变性”情况下，跨性别者有权更改性别标记。¹¹⁶ 不过，此项立法在涉及程序时缺乏明确性，而这可能导致内政部自由解释，该部要求个人进行性别确证手术并出示医学“证明”。

70. 孟加拉国政府通过 2013 年的一项内阁决定对 hijras 提供了正式承认，该决定除其他外规定了在护照和其他身份证件上反映他们性别认同的可能性。不过，由于要求额外证明和医学测试而存在着执行困难。此外，关于更改教育文件上名字的多项请求被要求医学测试证明申请人 hijra 身份的主管部门驳回。¹¹⁷

71. 中国为跨性别者把官方身份证件上性别标记从男性改为女性或从女性改为男性提供了一个明确的流程。不过，资格标准对获得性别承认设置了非常重大的限制，具体包括要求提供性别确证手术证明、精神病诊断结果和第三方同意书，而且鉴于性工作被定为刑事罪，在实践中要求没有犯罪记录也成了问题。对于那些自认是非二元或第三种性别身份的人，中国并不存在挑选除女性或男性以外其他一种性别标记的任何选项。¹¹⁸

72. 在等待通过立法时，墨西哥城联邦区 2015 年 2 月 5 日通过了一项修正联邦区《民法典》的法令，允许人们通过一个简单的行政程序修改身份证件上的性别标记。¹¹⁹ 2017 年，墨西哥城民事登记处允许一名 6 岁跨性别儿童通过一项行政流程更改了她的名字和性别标记，而未涉及法院、医生或心理学家。

73. 在新西兰，由于 2012 年 11 月通过的一项政策改变，所有人都可完全根据自决认同选择在护照上把自己的性别标为男性(M)、女性(F)或第三种(X)类别。¹²⁰ 这一良好做法也适用于 18 岁以下儿童，虽然他们明确要求提供一份法定声明，表明得到了父母中一人或法定监护人以及一名注册顾问或其他卫生专业人员的支持。新西兰运输局 2013 年对驾照记录采取了同样的办法。¹²¹ 采取以自我认同为依据采用“X”性别标记这种做法的有马耳他(2017 年 9 月起所有官方文件)、加拿大(2017 年 8 月底起所有官方文件)和美利坚合众国的某些州。

¹¹⁵ 见 <http://www.labrys.kg/ru/library/full/27.html>。

¹¹⁶ LGBTI Equal Rights Association for Western Balkans and Turkey (ERA)、PINK Embassy Albania、Streha LGBT (Shelter)、Pro LGBT、Centre for Equality and Liberty of the LGBT community in Kosovo (CEL Kosova)、Subversive Front、Coalition Margins、Association Spectra, Egal, Gayten – LGBT、Legebitra、TransAkcija Institute、Pembe Hayat 和 Social Policies, Gender Identity and Sexual Orientation Studies Association (SPoD)，“关于西巴尔干和土耳其法律性别承认的报告”。

¹¹⁷ 开发署，“不让任何一个人掉队”，第 33 页；亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 31 和第 38 页。

¹¹⁸ 亚太跨性别者网络和开发署，“法律性别承认”，第 34 和第 36 页；以及 Common Language 的呈件，2017 年 6 月。

¹¹⁹ 国家人权委员会的呈件，2017 年 6 月；以及 Asistencia Legal por los Derechos Humanos (ASILEGAL)、El Clóset de Sor Juana、Fundación Arcoíris 和 Balance 的联合呈件，2017 年 5 月。

¹²⁰ 新西兰人权委员会的呈件。另见 <http://www.passports.govt.nz/Transgender-applicants>。

¹²¹ 见 <https://www.nzta.govt.nz/driver-licences/renewing-replacing-and-updating/your-licence/>。

4. 其他国家行动

74 2018年5月14日，作为独立于国家所有其他部门的一个机构，哥斯达黎加最高选举法庭宣布，公民现在将根据他们的性别认同更改名字并使该名字反映在他们的身份证件上。这项决定是在该法庭成员分析了美洲法院 OC-24/17 号咨询意见的一次会议上作出的。

五. 建议

75 这些建议应结合本任务负责人先前提交给人权理事会和大会的报告中所列与上述分析和结论相关的那些建议一并阅读。

76. 为处理基于性别认同的暴力和歧视，各国必须酌情通过相关法律、政策和司法决定。独立专家强烈建议各国确保这些措施以证据为基础，而且其制定和执行过程中有相关社区、群体或民众以及民间社会组织的参与，这在一个民主社会中是相关和适当的。

77. 独立专家敦促各国

(a) 着手从速采用和实施《国际疾病分类》第十一次修订本中与从关于精神及行为障碍的一章删除跨性别类别有关的内容，包括采取一切有利措施从日常生活各方面根除性别多样性是一种病态的观念；

(b) 根据儿童的性别认同权和日益增强的自主性以及几乎普遍批准的《儿童权利公约》中存在的有力保护框架，促进对围绕《国际疾病分类》第十一次修订本中“儿童期性别不符”诊断的现有证据进行分析，并且包括受影响人群在内所有相关利益攸关方都应参与这一进程，而鉴于这一进程对人权理事会第 32/2 号决议目标的重要性和相关性，本任务负责人将继续对其进行处理。

78. 在立法措施方面，独立专家建议各国：

(a) 确保法律和法规在与国家管辖范围内其他人平等的基础上为跨性别者提供婚姻平等，并澄清和扩大支配民事婚姻制度的现有法律和法规以使之平等涵盖跨性别者；

(b) 审查那些加剧警察基于性别认同对人进行虐待及骚扰、敲诈勒索和暴力侵害的法律及政策，尤其是以公共礼仪、道德、健康和安全为依据的法律，包括关于乞讨和游荡的那些法律，以及把被视为“不雅”或“挑逗”的行为定为刑事罪的法律，包括把性工作定为刑事罪的法律；

(c) 颁布仇恨罪立法，将仇视跨性别的行为定为加重判决的一个因素；并通过与性别认同理由仇恨言论有关的立法。

79. 在公共政策方面，独立专家劝勉各国：

(a) 采取措施改善跨性别者的健康和福祉，并保障他们有机会获得优质保健服务和与健康有关的信息，包括借鉴本报告中确定的最佳做法，考虑把不依赖诊断而提供性别确证关照设定为一项国家义务；

(b) 采取一切必要措施消除与性别多样性有关的社会污名，包括制定、实施和评估教育及宣传活动，尤其是采取一切必要措施保护跨性别及性别多样儿童免遭包括欺凌在内各种形式的歧视和暴力，办法是提高公众意识和落实安全及支持措施；

(c) 培训卫生、教育和司法等各部门中的国家人员，使之掌握在与跨性别及性别多样者互动和为其提供服务时应当采取的礼仪和作出回应的方式，而国际上存在着这方面丰富的最佳做法，可作为双边和多边合作活动的一个基础；

(d) 采取措施保护跨性别及性别多样者权利的捍卫者和支持者免遭攻击、恐吓和其他虐待，并为他们的工作创造安全和有利的空间。

80. 关于司法救助，独立专家建议各国采取一切必要措施防止、调查和惩处国家及非国家行为体两方面所犯基于性别认同的暴力和歧视行为并向受害者提供赔偿，而无论暴力出现在公共还是私人领域。

81. 此外，独立专家敦促各国运用其掌握的一切适当和相关手段：

(a) 遵照《儿童权利公约》（第三条第 1 款和第十二条以及第 12 和第 14 号一般性意见）而且尤其是根据依照该《公约》第十九条设立的保障措施（相对于在其他领域中对特定年龄儿童自主和决定权给予承认的其他保障措施，这些保障措施不得过分或歧视），以儿童的最大利益为一种首要考虑并尊重儿童按照其年龄和成熟程度表达意见的权利，为跨性别及性别多样儿童的性别认同制定承认制度。各国还应履行其义务，最大限度地确保儿童的存活与发展（第六条和第 5 号一般性意见），并创造一种尊重人类尊严的环境；

(b) 消除作为更改名字、法定性别或社会性别先决条件的侮辱性要求，其中包括：强迫、胁迫或其他形式非自愿绝育；与转换有关的医疗程序，包括手术和激素疗法；接受医学诊断、心理评估或其他医学或心理社会程序或治疗；与经济地位有关的要求；健康；婚姻、家庭或父母状况以及任何第三方意见。这应扩大到确保不使用个人犯罪记录、移民身份或其他状况阻止其更改名字、法定性别或社会性别；

(c) 仔细审查收集与展示某些数据的背后理由和支配数据管理的规则，其中必须包括对收集的必要性和展示的必要性的分别考虑，以及在“不伤害原则”下对风险评估和管理考量的严格遵守，还有受影响人口及社区对数据收集系统设计、实施和评估的参与。各国必须避免在没有正当、相称和必要目的的情况下收集和展示数据，并确保在必须收集数据时以自决为依据进行收集，同时尊重隐私和保密；

(d) 制定关于跨性别者在身份证件上更改自己名字和性别标记的权利的性别承认制度。所涉程序应确保适当尊重自由及知情选择和身体自主。特别是，考虑到已确定的最佳做法，这些流程应当：

- (一) 是以申请人自决为依据；
- (二) 是一个简单的行政流程；
- (三) 保密；
- (四) 完全依据申请人的自由及知情同意，而不提出可能是无理或使病态化的要求，例如医学和(或)心理学或其他证明；
- (五) 认可和承认非二元身份认同，例如既非“男”又非“女”的性别认同，并提供多种性别标记选项；
- (六) 无障碍和尽可能免费；

(e) 考虑到每种特定背景中跨性别群体的现实情况，检视作为更改名字、法定性别或社会性别先决条件的看似中性的各项要求，以确定没有潜在或实际的不相称效应。
