

DOI: 10.23932/2542-0240-2021-14-4-4

О правилах честной игры (*fair play*) и правовых коллизиях в спорте высоких достижений

Илья Владимирович УШАНКОВ

кандидат юридических наук, доцент, кафедра правового обеспечения рыночной экономики, Высшая школа правоведения, Институт государственной службы и управления

Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (РАНХиГС), 119571, проспект Вернадского, д. 84, Москва, Российская Федерация

E-mail: Uhankow@rambler.ru

ORCID: 0000-0003-4793-9712

Наталья Викторовна ЗАЙЦЕВА

кандидат юридических наук, доцент, кафедра правового обеспечения рыночной экономики

Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (РАНХиГС), 119571, проспект Вернадского, д. 84, Москва, Российская Федерация

E-mail: zaytsevanv@gmail.com

ORCID: 0000-0002-3636-8339

ЦИТИРОВАНИЕ: Ушанков И.В., Зайцева Н.В. (2021). О правилах честной игры (*fair play*) и правовых коллизиях в спорте высоких достижений // *Контурсы глобальных трансформаций: политика, экономика, право*. Т. 14. № 4. С. 58–71. DOI: 10.23932/2542-0240-2021-14-4-4

Статья поступила в редакцию 17.12.2020.

АННОТАЦИЯ. На современном этапе развития медицинских технологий спорт высоких достижений столкнулся с серьезными трудностями. Его правила и основополагающие принципы не только не успевают за переменами в праве и обществе, но и порой противоречат сами себе. Спорт высоких достижений, с одной стороны, это соотношение базовых прав на самоопределение себя как лица определенного пола, и правил честной игры – с другой. Реалии таковы, что для победы в спортивных состязаниях люди

идут на крайние меры, например – изменение биологического пола.

И в этой ситуации определение лиц (мужчины, женщины), с которыми должен соревноваться спортсмен, становится не такой простой задачей, возникает правовая неопределенность, не предоставляющая порой возможности однозначно определить, какого пола тот или иной спортсмен.

Неравная борьба или «смерть женского спорта» как такового, а также опасения, связанные с тем, что мужчины, которые становятся женщинами, получают

несправедливое преимущество в женских соревнованиях, и увеличивающееся количество случаев участия трансгендерных спортсменов в международных соревнованиях побудили авторов статьи проанализировать зарубежный опыт правового регулирования участия таких лиц в спорте высоких достижений.

Что важнее: право на самоопределение и принятие себя как лицо противоположного пола или правила честной игры (fair play)? При наличии специального и общего правил правового регулирования применяется нормативный акт, носящий частный характер, определяющий «самоопределение лица» как доминанту в вопросах спорта. Но так ли все однозначно в спорте высоких достижений? Правовые коллизии и неоднозначные правовые ситуации (юридически значимые обстоятельства) будут рассмотрены в рамках настоящей статьи.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: спорт высоких достижений, трансгендеры, честная игра (fair play), принцип честной конкуренции, право на самоопределение.

Право как универсальный регулятор общественных отношений в вопросах смены пола лиц в спорте высоких достижений выходит за рамки общепринятых норм и правил. Нестандартные юридически значимые обстоятельства, не рассчитанные на широкий круг участников, нуждаются в правовом обосновании, используя при этом принцип честной игры (fair play), выявляя его соотношение с правом на самоопределение в спорте высоких достижений.

Необходимо отметить, что судебная практика не в состоянии следовать

принципу правовой определенности как главного требования для обеспечения верховенства права [Maxeiner, 2008] и определять правовое положение лиц (трансгендеров), участвующих в спорте высоких достижений. Именно поэтому требуется выработка нормативных актов, подтверждающих актуальность рассматриваемой проблемы.

Количество запросов в информационных ресурсах по вопросу смены пола растет в геометрической прогрессии. Примером этого являются показатели рисунка 1¹.

Исходя из показателей графика, наблюдается тенденция роста запросов, связанных с изменением биологического пола. Количество операций по смене мужского пола на женский с 2013 по 2015 г. увеличилось более чем в 2,5 раза. Количество операций по смене женского пола на мужской с 2013 по 2015 г. – в 9,5 раза. Тенденция роста запросов по изменению биологического пола становится новой социальной нормой во многих странах.

Подтверждением данного факта являются данные за 2019 г., опубликованные в отчете Американской ассоциации пластических хирургов (см. табл.).

Из таблицы следует, что процент операций в 2019 г. по сравнению с 2018 г. возрос:

- по смене мужского пола на женский – на 16%
- по смене женского пола на мужской – на 14%.

В России официальных данных по смене пола, представленных в открытом доступе, не выявлено.

Правовой статус лиц, желающих изменить свою гендерную принадлеж-

1 По статистике сайта Biokrasota.ru, в период с 2013 по 2015 г. количество запросов на тему смены пола с мужского на женский выросло с 2430 до 25 403, а количество запросов на тему смены женского пола на мужской скануло еще сильнее – с 7662 до 55 349 запросов (Кто чаще меняет пол, мужчины или женщины? Какова статистика и с чем это может быть связано? // Yandex.ru // https://yandex.ru/q/question/society/kto_chashche_meniaet_pol_muzhchiny_ili_i_0fec06ef/, дата обращения 01.12.2020).

Запросы в сети Интернет на операции по смене пола



Рис. 1. Количество запросов в сети Интернет по смене пола
Figure 1. Number of requests on the Internet for sex change

ность, в большинстве западных стран и США определен. Более остро стоит проблема определения правового статуса лиц, осуществивших смену пола, среди спортсменов-профессионалов.

Сложности с обеспечением прав трансгендеров (лиц, сменивших пол) активно обсуждаются на национальном и международном уровнях.

Активную позицию в обсуждении проблем участия трансгендеров в спорте занимают студенты ряда штатов США.

Трансгендеры – люди, чье осознание себя и поведение не совпадают с их фактическим полом. Понятие «трансгендер» шире, чем «транссексуал». Лицо, желающее совершить изменение своего биологического пола, называют транссексуалом.

Карта США демонстрирует разные мнения в отношении участия трансгендеров-атлетов в спортивных соревнованиях университетского уровня [K-12 Policies].

Таблица. Статистика операций по смене пола в США за 2018 и 2019 гг.

Table. Statistics of sex change surgeries in the United States for 2018 and 2019 years



	Вид операции	2019 г.	2018 г.	% изменения 2019 г. к 2018 г.
Кол-во пациентов	из мужчины в женщину	03 359	2 885	+16
Кол-во пациентов	из женщины в мужчину	07 626	6 691	+14
ИТОГО		10 985	9 576	

Политика учебных заведений по отношению к участию трансгендеров-атлетов в США

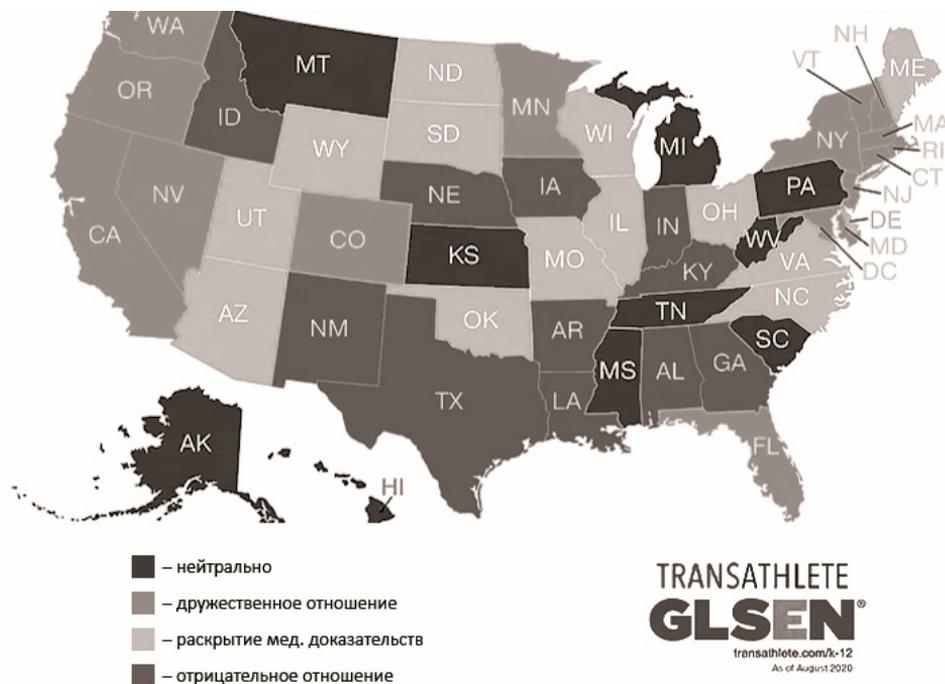


Рис. 2. Отношение к участию трансгендеров-атлетов в разных штатах США
Figure 2. Attitudes towards the participation of transgender athletes in different states of the United States

Анализируя данную карту, можно констатировать, что:

- 16 штатов имеют дружественную политику по отношению к трансгендерам в спорте;
- 14 штатов требуют предоставления медицинских доказательств подтверждения пола участника соревнований;
- 10 штатов не выразили своего отношения к участию трансгендеров в спорте из-за отсутствия разработанной политики;
- 11 штатов имеют дискриминационную политику, направленную на со-

здание дополнительных барьеров для участия студентов-трансгендеров в спорте.

Условия участия трансгендеров в спорте высоких достижений

Каждый человек рождается с мужскими или женскими половыми признаками (за исключением интерсексуалов, которые имеют признаки обоих полов). Несмотря на формальное равенство полов (ст. 19 Конституции Российской Федерации) в мире спор-

та высоких достижений существуют правовые коллизии.

В целях разъяснения понятийного аппарата необходимо определить дефиницию «женщина». Согласно толковому словарю русского языка под редакцией Ожегова С.И., понятие «женщина» определяется как: «Лицо, противоположное мужчине по полу, та, которая рожает детей и кормит их грудью. Женщина равноправна с мужчиной»².

Часто мужчины, ставшие женщинами (трансженщины), занимают призовые места и бьют мировые рекорды, оказавшись на порядок сильнее и выносливее остальных представительниц своей лиги. Антропометрические показатели мужчин (телосложение, состояние скелета и внутренних органов) значительно отличаются от женских.

Однако женщины, ставшие мужчинами (трансмужчины), не так часто создают общественный резонанс в спортивной среде. Даже при осуществлении гормональной терапии при смене пола развить в себе мужское телосложение, состояние скелета и внутренних органов не представляется возможным. Для участия в спорте высоких достижений необходимо было внести изменения в действующие правила и законодательство.

Следует отметить, что до 2016 г. для участия в Олимпийских играх по решению Международного олимпийского комитета (МОК) атлетам-трансгендерам необходимо было перенести хирур-

гическую операцию и, по меньшей мере, два года проходить гормональную терапию, чтобы получить разрешение на участие в соревнованиях. Тем не менее М.Л. Шелютто, ссылаясь на практику Европейского суда, еще раз подтвердила условие хирургического вмешательства при определении нового пола неправомерным, приводящим к нарушению права частной жизни лица. Европейский суд определил, что: «Хирургическая стерилизация как условие признания приобретенного пола нарушает право транссексуала на уважение частной жизни, защищаемое ст. 8 Европейской конвенции» от 6 апреля 2017 г. по делу A.P., Garçon and Nicot v. France [Шелютто, 2017]. Сексуальная ориентация³ и гендерная идентичность⁴ являются неотъемлемыми элементами достоинства и личности каждого человека и не должны служить основанием для дискриминации или нарушений⁵. Согласно вышеуказанным принципам, Международный олимпийский комитет в рамках проводимого в ноябре 2015 г. мероприятия *IOC Consensus Meeting on Sex Reassignment and Hyperandrogenism* провозгласил ряд базовых гарантий, среди которых можно отметить следующее:

– «Транс-спортсмены не исключены из возможности участвовать в спортивных соревнованиях. В то же время установлены правила для участия лиц в спорте, которые осуществили смену пола с мужского на женский, в целях защиты

2 Толкование и значение слова «женщина» // Толковый словарь Ожегова // <https://ozhegov.textologia.ru/definit/zhenshchina/?q=742&n=180443/>, дата обращения 01.12.2020.

3 Согласно «Введению к Джокьякартским принципам»: «Сексуальная ориентация понимается как способность того или иного лица к глубокой эмоциональной, приятной и сексуальной привязанности к лицам другого пола или того же пола или обоих полов, а также к вступлению с такими лицами в интимные и половые отношения» (<https://yogyakartaprinciples.org/introduction-ru/>, дата обращения 01.12.2020).

4 Согласно «Введению к Джокьякартским принципам»: «Гендерная идентичность понимается как глубокое осознание тем или иным лицом внутренних и индивидуальных особенностей гендерной принадлежности, которая может как совпадать, так и не совпадать с полом по рождению, включая индивидуальное ощущение своего тела (при наличии свободной воли может сопровождаться изменением внешности или физиологических функций медицинскими, хирургическими или иными средствами) и другие проявления, такие как одежда, речь и особенности поведения» (<https://yogyakartaprinciples.org/introduction-ru/>, дата обращения 01.12.2020).

5 Джокьякартские принципы (англ. – Yogyakarta Principles) (<https://yogyakartaprinciples.org/principles-ru/>, дата обращения 01.12.2020).

прав женщин в спорте и продвижения принципов честной конкуренции».

Гарантии Международного олимпийского комитета, предъявляемые к транс-спортсменам, опирались на существовавший ранее третий Джокьякартский принцип, суть которого в следующем: «Никто не должен принудительно подвергаться медицинским процедурам, в том числе хирургическому изменению пола, стерилизации или гормональной терапии, в качестве обязательного условия правового признания гендерной идентичности»⁶.

В России действуют иные подходы к правилам, позволяющим приобрести права противоположного пола, среди них:

- изменение гражданского пола должно предшествовать секс-трансформирующему [Бухановский, 2016, с. 190];
- до изменения гражданского пола провести секс-трансформирующие операции, в том числе в большем объеме, чем уже фактически выполненные (Определение судьи Московского городского суда от 9 августа 2012 г. № 4г/2-6296/12; решение Дорогомиловского районного суда г. Москвы от 19 мая 2014 г. по делу № 2-2275/2014).

В настоящее время, рассматривая обязательные требования МОК к участию трансгендеров в спорте высоких достижений, можно отметить, что хирургические вмешательства не являются обязательными. Спортсмены должны лишь продемонстрировать соответствующий уровень гормонов (тестостерон 10 нмоль/л)⁷.

Примеры участия женщин-трансгендеров, мужчин-трансгендеров и интерсексуалов в спорте высоких достижений

Примеров участия женщин-трансгендеров в соревнованиях с представительницами женского пола значительно больше, чем мужчин-трансгендеров, соревнующихся с представителями мужского пола.

Среди них:

- тяжелоатлетка из Нидерландов Лорел Хаббард выиграла две золотые медали на Тихоокеанских играх;
- выпускница колледжа Сесе Телфер стала национальным чемпионом второго дивизиона спортивной ассоциации NCAA в беге на 400 метров;
- в соревнованиях старшей школы Терри Миллер одержала победу в беге на 200 метров среди девушек на открытом чемпионате штата Коннектикут [Aschwanden, 2019] и др.

Необходимо отметить, что в грядущих Олимпийских играх в Токио среди 11 тыс. спортсменов будут участвовать по крайней мере 3 женщины-трансгендера: велосипедистка ВМХ-фристайл Челси Вулф из США, бразильская волейболистка Тиффани Абреу и штангистка Лорел Хаббард из Новой Зеландии.

Рэйчел Маккиннон – канадский профессор философии, велосипедистка и активистка за права трансгендеров, стала победительницей чемпионата мира по треку в Манчестере в 2019 г.⁸

Факт, что Р. Маккиннон до 29 лет была мужчиной и не подавала особых надежд на победу в соревнованиях,

6 Третий Джокьякартский принцип (<https://yogyakartaprinciples.org/principle-3-ru/>, дата обращения 01.12.2020).

7 IOC Consensus Meeting on Sex Reassignment and Hyperandrogenism // [Insidethegames.biz](https://www.insidethegames.biz/media/file/66941/2015/) // <https://www.insidethegames.biz/media/file/66941/2015/>, дата обращения 01.12.2020.

8 McKinnon R. (2019). I Won a World Championship. Some People Aren't Happy // The New York Times, December 5, 2019 // <https://www.nytimes.com/2019/12/05/opinion/i-won-a-world-championship-some-people-arent-happy.html/>, дата обращения 2020.

возмутил как ее конкурентов по треку, так и общественность.

Перед участием в соревнованиях Р. Маккиннон прошла все необходимые тесты на уровень тестостерона и соответствие иным требованиям организаторов соревнований. Тем не менее многие считают, что ее победа была обусловлена сохранением тех мужских качеств, которые невозможно изменить операцией по смене пола и гормональной терапией. Врожденная выносливость и размер скелета не изменить, как и желание и попытки Р. Маккиннон, будучи мужчиной, участвовать и выигрывать в аналогичных соревнованиях⁹.

Остановившись на примере участия мужчин-трансгендеров в спорте высоких достижений, необходимо констатировать, что их значительно меньше, чем женщин-трансгендеров. Для мужчин-трансгендеров остается открытым путь для участия исключительно в легких видах спорта.

Так, участником мужчиной-трансгендером в спортивных соревнованиях является Крис Мосье (Chris Mosier), представлявший США на международных соревнованиях по биатлону и триатлону. Его появление на спортивной арене в качестве мужчины послужило катализатором изменения правил МОК для участия трансгендеров в Олимпийских играх. Будучи уже мужчиной, продолжая принимать огромные дозы мужских гормонов, в 2015 г. Мосье попытался принять участие в беге среди женщин. МОК ему отказал, и Мосье пытался получить эту возможность с помощью суда, однако безуспешно¹⁰.

Крис Мосье смог участвовать в составе американской сборной по бегу на Олимпийских играх в Рио-де-Жанейро и стал первым мужчиной-трансгендером, прошедшим олимпийские испытания. Однако он выбыл из соревнований из-за проблем с коленом, но его пример и выступления за права трансгендеров придали многим представителям меньшинств сил продолжать борьбу¹¹.

Обособленное место среди трансгендеров занимает категория лиц, не являющихся транссексуалами, но имеющих «особенности», связанные с нарушением полового развития. Речь идет о спортсменах-интерсексуалах (лицах, имеющих как X-, так и Y-хромосомы). Например, Кастер Семеня (Caster Semenya) из Южной Африки, двукратная олимпийская чемпионка по легкой атлетике с редким генетическим заболеванием, в связи с которым ее естественный уровень тестостерона намного выше стандартного женского диапазона, подняла вопрос правомерности принятия правил, обязывающих спортсменок искусственными методами снижать уровень тестостерона в крови.

В апреле 2018 г. Международная ассоциация легкоатлетических федераций (*World Athletics*) разработала Правила по допуску женщин к соревнованиям по бегу на дистанциях от 400 метров до мили (1,61 км), связанные с повышенным уровнем тестостерона.

Согласно правилам, спортсмены-интерсексуалы, страдающие нарушением полового развития и имеющие как X-, так и Y-хромосомы, должны иметь уровень тестостерона ниже 5 нмоль/л непрерывно на протяжении шести меся-

9 Kearns M. (2019). Rachel McKinnon Is a Cheat and a Bully // National Review, October 29, 2019 // <https://www.nationalreview.com/2019/10/rachel-mckinnon-is-a-cheat-and-a-bully/>, дата обращения 01.12.2020.

10 Minsberg T. (2020). Transgender Athlete Makes New Strides at Slower Pace // The New York Times, January 28, 2020 // <https://www.chicagotribune.com/sports/national-sports/sns-nyt-transgender-athlete-chris-mosier-united-states-track-team-20200128-yprrsgszvfcbeopnfr6m7tme-story.html>, дата обращения 01.12.2020.

11 Chris Mosier: US' First Transgender International Athlete (2020) // BBC, April 17, 2020 // <https://www.bbc.com/sport/athletics/52318558>, дата обращения 01.12.2020.

цев до начала международных соревнований, в которых они хотят принять участие.

К. Семеня обратилась в Спортивный арбитражный суд (CAS) в Швейцарии, добиваясь решения, которое отменило бы указанные правила и позволило бы ей продолжать соревноваться без ограничений.

Спортивный арбитражный суд отклонил заявление К. Семени. Большинство членов судейской комиссии признали правила дискриминационными, с оговоркой о том, что данная дискриминация является необходимым средством для сохранения целостности женской легкой атлетики.

Отмечалось, что у большинства женщин, включая титулованных спортсменов, низкий уровень тестостерона и составляет от 0,12 до 1,79 нмоль/л в крови, тогда как у мужчин после полового созревания диапазон составляет от 7,7 до 29,4 нмоль/л, т.е. в разы больше, чем самый высокий уровень тестостерона в крови женщин.

В сентябре 2020 г. Решение Федерального суда Швейцарии провозгласило победу *World Athletics* [Swiss Federal Court Decision 2020].

«Эксперты определили, что тестостерон является основным фактором, определяющим различные уровни спортивных достижений полов в легкой атлетике. Согласно решению Спортивного арбитражного суда, женщины с вариантом гена “46 XY DSD” имеют уровень тестостерона, сопоставимый с мужчинами, что дает им (женщинам) конкурентное преимущество. На основании этого решение CAS не может быть оспорено» [Notification of the Court on the Impossibility of Challenging the Decision CAS, 2020], – подчеркивается в заявлении Федерального суда Швейцарии.

Швейцарский суд также заявил, что «гарантия человеческого достоинства» К. Семени не была подорвана, когда он согласился с тем, что биологические характеристики спортсмена могут преобладать над гендерной идентичностью человека в целях защиты принципа «честной игры»¹².

Действительно, спортсменка не осуществляла операций по изменению пола, она такой родилась (с заданным набором генов и хромосом). Эта исключительная природная способность, связанная с аномалией, позволила ей добиться высоких достижений в спорте. На наш взгляд, это не выбор спортсменки (ведь она не идентифицирует себя в качестве лица противоположного пола), ее пол по рождению – женский.

Однако *World Athletics* предлагает искусственно вторгаться в сферу здоровья и понижать тестостерон у лиц, рожденных женщинами, которые пусть и при наличии генетической мутации, имели такой уровень гормона при рождении.

В Международном олимпийском комитете признали тот факт, что справедливых условий для равноправного участия в соревнованиях биологических женщин и трансгендеров обеспечить не в состоянии. В результате олимпийские функционеры установили правило: в течение всего года перед соревнованиями, на участие в которых претендует трансгендер, ему предстоит сдавать тест на уровень тестостерона. Показатель не должен превышать 10 нмоль/л.

Такой же точки зрения придерживается и Верховный суд Швейцарии, который определил данный подход к допуску спортсменов как «сексуальное равенство в соревновательном спорте, являющееся законной целью». На наш взгляд, ис-

12 Longman J. (2020). Track's Caster Semenya Loses Appeal to Defend 800-Meter Title // The New York Times, September 8, 2020 // <https://www.nytimes.com/2020/09/08/sports/olympics/caster-semenya-court-ruling.html>, дата обращения 01.12.2020.

ходя из имеющейся информации, можно предположить, что женщины-интерсексуалы, в отличие от женщин-трансгендеров, должны допускаться к соревнованиям с представительницами своего пола, поскольку они на равных со всеми прошли необходимую подготовку и сделали все возможное, чтобы реализовать свое право на спорт в одинаковых внешних условиях.

Точки зрения на данную проблему в США

Споры вокруг вопроса участия трансгендеров и интерсексуалов в спортивных соревнованиях на международном уровне и в отдельных странах продолжают до сих пор.

Первыми вводить запреты на государственном уровне стали отдельные штаты США.

Член палаты представителей от республиканцев Алабамы Крис Прингл, в округ которого входят части города Мобайл, представил Закон о гендерном равенстве (*GIRL*), который запрещает государственным школам участвовать в спортивных мероприятиях, где «спортсменам разрешено участвовать в соревнованиях против спортсменов другого биологического пола, если только в соревновании не участвуют оба биологических пола»¹³. Аналогичный законопроект находится в разработке в штате Теннесси¹⁴.

В сентябре 2020 г. группа сенаторов-республиканцев внесла законопроект, согласно которому разрешение трансгендерным женщинам участво-

вать в спортивных соревнованиях для девочек является нарушением федерального закона о гражданских правах и грозит потерей для школ федерального финансирования.

В случае принятия данного акта школы будут вынуждены признавать пол, основываясь «исключительно на репродуктивной биологии и генетике человека при рождении». Разработчики законопроекта, однако, не указали, как закон повлияет на студентов-интерсексуалов, рожденных с признаками обоих полов¹⁵.

В марте 2020 г. в американском штате Айдахо губернатор-республиканец Брэд Литтл подписал закон штата Айдахо о справедливости в женском спорте (*Fairness in Women's Sports Act*), также известный как *House Bill 500* [House Bill No. 500, 2020], который запрещает трансгендерным спортсменам участвовать в спортивных соревнованиях с представителями своего «нового» пола. Айдахо – первый штат в стране, который ввел такой запрет. Закон начал действовать 01 июля 2020 г.

Основываясь на его основных положениях, «...когда пол учащегося-спортсмена сложно установить, образовательное учреждение может потребовать от учащегося предоставить медицинское освидетельствование или иной документ, подписанный представителем медицинской организации, содержащий сведения о биологическом поле учащегося. Медицинская организация может проверить биологический пол студента в рамках обычного спортивного медицинского осмотра, основываясь на одной или нескольких ха-

13 Whitfield J. (2020). Transgender Athletes May Be Banned from Some Sports amid Alabama legislation // Fox News, February 27, 2020 // <https://www.foxnews.com/sports/transgender-athletes-ban-sports-alabama>, дата обращения 01.12.2020.

14 Moreau J. (16.04.2020). Idaho's Transgender Sports Ban Challenged in Federal Court // NBC News Digital, April 16, 2020 // <https://www.nbcnews.com/feature/nbc-out/idaho-s-transgender-sports-ban-challenged-federal-court-n1185381/>, дата обращения 01.12.2020.

15 Avery D. (2020). GOP Senators Seek to Ban Transgender Girls from Female Sports // NBC News Digital, September 25, 2020 // <https://www.nbcnews.com/feature/nbc-out/gop-senators-seek-ban-transgender-girls-female-sports-n1240992/>, дата обращения 01.12.2020.

рактеристиках: репродуктивная анатомия студента, генетический состав или нормальный уровень эндогенно продуцируемого тестостерона».

В связи с этим ученики средней школы обеспокоены тем, что в соответствии с новым законом от них потребуют доказательства своего «биологического пола».

Существует диаметрально противоположное мнение по данному вопросу. Противники закона считают, что его нормы лишают транс- и интерсексуалов права на равное со всеми остальными участие в спортивных соревнованиях, устанавливают недопустимое вмешательство в частную жизнь и телесную автономию женщин. Разработчики закона, напротив, полагают его мерой, дающей право биологическим женщинам участвовать в соревнованиях, не беспокоясь о том, с кем они соревнуются¹⁶.

Американский союз гражданских свобод оспорил конституционность закона в иске, поданном против штата Айдахо в апреле 2019 г. от имени трансгендерного спортсмена. Истец утверждает нарушение положения 14-й поправки «о равной защите».

В то же время успех, достигнутый женщинами с момента принятия в 1972 г. федерального закона *Title IX*, не только предоставил им возможность участия в спортивных состязаниях, но и открыл доступ к спортивным стипендиям колледжей.

В связи с возникшими разногласиями действие закона было приостановлено судом до завершения судебного разбирательства. Временный судебный запрет означает, что трансгендерные спортсмены в Айдахо, которые

хотят заниматься спортом, соответствующим их гендерной идентичности, могут делать это, пока дело рассматривается в суде. Поэтому на данный момент группа, выступающая в суде в качестве сторонников закона, оспаривает решение суда о приостановлении его действия.

Fair play как основополагающий принцип в спорте высоких достижений

Необходимо отметить, что единого мнения, выраженного в нормативно-правовых документах, определяющих нормы и показатели участия транссексуалов и интерсексуалов в спорте высоких достижений, пока нет.

На современном этапе рассмотрения данной проблемы считаем целесообразным использование основополагающего принципа в спорте – принципа честной игры (*fair play*).

Fair play – свод этических и моральных законов, основанных на внутреннем убеждении индивидуума о благородстве и справедливости в спорте. Принцип *fair-play* (честной игры) предполагает уважение к правилам и решениям судей, недопустимость использования допинга, равные шансы спортсменов на участие в соревнованиях¹⁷.

Существующее противоречие между принципами честной игры (*fair play*) и правом на самоопределение не позволяет урегулировать общественные отношения в спорте высоких достижений. Следуя праву на самоопределение, девушки-спортсменки, рожденные мужчинами и реализовавшие свое право на самоопределение, продолжают зани-

16 Stubbs R. (2020). As Transgender Rights Debate Spills into Sports, One Runner Finds Herself at the Center of a Pivotal Case // The Washington Post, July 27, 2020 // <https://www.washingtonpost.com/sports/2020/07/27/idaho-transgender-sports-lawsuit-heckov-little-hb-500/>, дата обращения 01.12.2020.

17 Biokrasota.ru, дата обращения 01.12.2020.

маться выбранным видом спорта, оставаясь мужчинами от рождения.

Отсюда очевидно, что право на самоопределение является частной нормой, а правила честной игры – публичной нормой, и при их соотношении должны применяться правила приоритета специальной нормы над общей (*Lex specialis derogat generali*). В противном же случае законодатель лишит себя возможности достаточно полно отражать в принятых нормах специфику отдельных разновидностей регулируемых отношений [Брагинский, Витрянский, 2016].

Несмотря на то что принцип *Lex specialis derogat generali* не закреплен в законодательстве Российской Федерации, он является безусловно признанным и используется в практике судов [Конституционный суд 2003].

Таким образом, при наличии специального и общего правового регулирования применяется нормативный акт, носящий частный характер, определяющий «самоопределение лица» как доминанту в вопросах спорта.

С нашей точки зрения, в этой этически сложной правовой ситуации следует руководствоваться принципом «гамбита права», предполагающим пожертвовать меньшим (правом на самоопределение) во имя достижения большего (правила честной игры).

Выводы

Теоретические исследования и судебная практика не дают одинаково однозначного ответа на вопрос смены пола в спорте высоких достижений. Анализируя правовое положение рассматриваемой темы в целом и опираясь на данные мирового и российского опыта, авторы статьи определили соотношение правил честной игры (*fair play*) с правом на самоопределе-

ние групп лиц в спорте высоких достижений, обозначили важные стороны в правовом статусе трансгендеров и интерсексуалов в спорте высоких достижений, выделив главное:

- в России проблема участия трансгендеров в спорте пока еще не носит массовый характер и может быть рассмотрена индивидуально в судебном порядке, тогда как в мире рассматриваемое явление имеет тенденцию роста, что в скором времени потребует внесения корректировок в законодательные акты;
- единой правовой базы для трансгендеров и интерсексуалов в спорте высоких достижений не существует, однако наметилась тенденция следования законодателей и правоприменителей принципу *fair play* (честной игры);
- реализация принципа *fair play* (честной игры) возможна при условии выделения в отдельную категорию спортсменов-трансгендеров во всех видах спорта для справедливого и честного соревнования – медицинское вмешательство (хирургическая операция и / или гормональная терапия) не позволит добиться полного соответствия трансгендерной женщины женщине от рождения;
- возможность допуска трансгендеров к участию в спортивных соревнованиях наряду с цисгендерами (людьми, чья гендерная идентичность совпадает с биологическим полом) носит дискриминационный характер последних и является прямым нарушением норм международного права [Резолюция Генеральной Ассамблеи, 1989; Конвенция о защите прав человека, 1950; От нетерпимости в спорте – к терпимости через спорт, 1997];

– интерсексуалы, в отличие от женщин-трансгендеров, должны допускаться к соревнованиям с представительницами того пола, с которым они себя идентифицируют. Вариант ужесточения мер по снижению уровня мужских гормонов также не может на данном этапе быть имплементирован. Неизвестно, каким образом большие дозы препаратов воздействуют на состояние здоровья спортсменов, возможно, это влияние окажется для них фатальным.

Итак, в данной статье авторы рассмотрели и проанализировали опыт участия лиц трансгендеров и интерсексуалов в спорте высоких достижений, выявив приоритет правил честной игры (*fair play*) над правом на самоопределение.

Список литературы

Брагинский М.И., Витрянский В.В. (2016). Договорное право. Книга первая: общие положения. М.: Статут.

Бухановский А.О. (2016). Транссексуализм и сходные состояния. Ростов-на-Дону: Мини Тайп.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод (4 ноября 1950 г.) (1950) // КонсультантПлюс // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_29160/, дата обращения 15.01.2021.

Конституционный Суд Российской Федерации в Постановлении от 14.05.2003 № 8-П. Определения от 05.10.2000 № 199-О, от 01.12.1999 № 211-О (2003) // Законы, кодексы и нормативно-правовые акты в Российской Федерации // <https://legalacts.ru/doc/postanovlenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-14052003-n/>, дата обращения 15.01.2021.

От нетерпимости в спорте – к терпимости через спорт (1997) // Спорт для всех. № 1. С. 25–29 // <http://lib.sportedu.ru/press/sfa/1997N1/p25-29.htm>, дата обращения 15.01.2021.

Резолюция Генеральной Ассамблеи S-16/1 от 14 декабря 1989 г. (1989) // <https://base.garant.ru/2565327/>, дата обращения 15.01.2021.

Шелютто М.Л. (2017). О юридическом признании изменения пола // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. № 5(66). С. 54–61. DOI: 10.12737/article_59bba-c1ab9b566.75071663

Aschwanden C. (2019). Trans Athletes Are Posting Victories and Shaking up Sports // Wired Magazine, October 29, 2019 // <https://www.wired.com/story/the-glorious-victories-of-trans-athletes-are-shaking-up-sports/>, дата обращения 01.12.2020.

Declarations of the General Assemblies (1995) // <https://web.archive.org/web/20120711224528/http://www.fairplayeur.com/declarations/declarations.html/>, дата обращения 01.12.2020.

House Bill No. 500 (2020) // Legislature of the State of Idaho // <https://legislature.idaho.gov/wp-content/uploads/sessioninfo/2020/legislation/H0500.pdf>, дата обращения 01.12.2020.

K-12Policies // Transathlete.com // <https://www.transathlete.com/k-12/>, дата обращения 01.12.2020.

Maxeiner J.R. (2008). Some Realism about Legal Certainty in the Globalization of the Rule of Law // Houston Journal of International Law, vol. 31, no 1, pp. 27–46 // https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=1230457, дата обращения 30.05.2021.

Notification of the Court on the Impossibility of Challenging the Decision CAS // https://www.bger.ch/files/live/sites/bger/files/pdf/de/4A_248_2019_yyyy_mm_dd_T_d_18_18_02.pdf, дата обращения 01.12.2020.

Swiss Federal Court Decision (2020) // https://www.bger.ch/ext/eurospider/live/fr/php/aza/http/index.php?highlight_docid=aza%3A%2F%2Faza//25-08-2020-4A_248-2019&lang=de&zoom=&type=show_document, дата обращения 01.12.2020.

DOI: 10.23932/2542-0240-2021-14-4-4

On the Rules of Fair Play and Legal Conflicts in High Performance Sports

Ilya V. USHANKOV

PhD in Legal Sciences, Associate Professor, Department of Legal Support of Market Economy

The Russian Presidential Academy of National Economy and Public Administration (RANEPA), 119571, Vernadskogo Av., 84, Moscow, Russian Federation

E-mail: Uhankow@rambler.ru

ORCID: 0000-0003-4793-9712

Nataliya V. ZAYTSEVA

PhD in Legal Sciences, Associate Professor, Department of Legal Support of Market Economy

The Russian Presidential Academy of National Economy and Public Administration (RANEPA), 119571, Vernadskogo Av., 84, Moscow, Russian Federation

E-mail: zaytsevanv@gmail.com

ORCID: 0000-0002-3636-8339

CITATION: Ushankov I.V., Zaytseva N.V. (2021). On the Rules of Fair Play and Legal Conflicts in High Performance Sports. *Outlines of Global Transformations: Politics, Economics, Law*, vol. 14, no 4, pp. 58–71 (in Russian). DOI: 10.23932/2542-0240-2021-14-4-4

Received: 17.12.2020.

ABSTRACT. *At the present stage of medical technologies development, high-performance sports have faced serious difficulties. Its rules and fundamental principles not only fail to keep pace with changes in law and society, but also sometimes contradict themselves. High-performance sports is a balance between the basic rights to self-determination as a person of a certain gender and the rules of fair play. The reality is that in order to win sports competitions, people go to extreme measures, for example, changing their biological gender. In this situation, determining the persons (men, women) with whom an athlete should compete becomes not such a simple task, there is legal uncertainty, which sometimes does not provide an opportunity to clearly determine what gender a particular athlete is. The unequal struggle or “death of women’s sports” as such,*

as well as concerns that men who become women gain an unfair advantage in women’s competitions and the increasing number of cases of participation of transgender athletes in international competitions, prompted the authors of the article to analyze the foreign experience of legal regulation of the participation of such persons in high-performance sports. What is more important: the right to self-determination and self-acceptance as a person of the opposite sex or the rules of fair play? If there are special and general rules of legal regulation, a normative act of a private nature is applied, defining the “self-determination of a person” as a dominant in sports matters. But is everything so clear in high-performance sports? Legal conflicts and ambiguous legal situations (legally significant circumstances) are considered within the framework of this article.

KEYWORDS: *high-performance sports, transgender people, fair play, the principle of fair competition, the right to self-determination.*

References

Aschwanden C. (2019). Trans Athletes Are Posting Victories and Shaking up Sports. *Wired Magazine*, October 29, 2019. Available at: <https://www.wired.com/story/the-glorious-victories-of-trans-athletes-are-shaking-up-sports/>, accessed 01.12.2020.

Braginskyi M.I., Vitryanskyi V.V (2016). *Contract law. Book one: General Provisions*, Moscow: Statut (in Russian).

Byhanovskyi A.O. (2016). *Transsexuality and Related Conditions*, Rostov-on-Don: Mini Type (in Russian).

Declarations of the General Assemblies (1995). Available at: <https://web.archive.org/web/20120711224528/http://www.fairplayeur.com/declarations/declarations.html/>, accessed 01.12.2020.

From Intolerance in Sports to Tolerance through Sports (1997). *Sports for Everyone*, no 1, pp. 25–29. Available at: <http://lib.sportedu.ru/press/sfa/1997N1/p25-29.htm>, accessed 15.01.2021 (in Russian).

General Assembly Resolution S-16/1 of December 14, 1989 (1989). Available at: <https://base.garant.ru/2565327/>, accessed 15.01.2021 (in Russian).

House Bill No. 500 (2020). *Legislature of the State of Idaho*. Available at: <https://legislature.idaho.gov/wp-content/uploads/sessioninfo/2020/legislation/H0500.pdf>, accessed 01.12.2020.

K-12 Policies. *Transathlete.com*. Available at: <https://www.transathlete.com/k-12/>, accessed 01.12.2020.

Maxeiner J.R. (2008). Some Realism about Legal Certainty in the Globalization of the Rule of Law. *Houston Journal of International Law*, vol. 31, no 1, pp. 27–46. Available at: https://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=1230457, accessed 30.05.2021.

Notification of the Court on the Impossibility of Challenging the Decision CAS. Available at: https://www.bger.ch/files/live/sites/bger/files/pdf/de/4A_248_2019_yyyy_mm_dd_T_d_18_18_02.pdf/, accessed 01.12.2020.

Shelutto M.L. (2017). On the Legal Recognition of Gender Change. *Journal of Foreign Law and Comparative Law*, no 5(66), pp. 54–61 (in Russian). DOI: 10.12737/article_59bbac1ab9b566.75071663

Swiss Federal Court Decision (2020). Available at: https://www.bger.ch/ext/eurospider/live/fr/php/aza/http/index.php?highlight_docid=aza%3A%2F%2Faza://25-08-2020-4A_248-2019&lang=de&zoom=&type=show_document, accessed 01.12.2020.

The European Convention on Human Rights of 1950 (1950). *KonsultantPyus*. Available at: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_29160/, accessed 15.01.2021 (in Russian).

The Constitutional Court of the Russian Federation in the Resolution of 05.14.2003 N 8-P, Definitions of 05.10.2000 N 199-O, of 01.12.1999 N 211-O (2003). *Laws, Codes and Regulations in the Russian Federation*. Available at: <https://legalacts.ru/doc/postanovlenie-konstitutsionnogo-suda-rf-ot-14052003-n/>, accessed 15.01.2021 (in Russian).