**Правове регулювання одностатевих стосунків в Європі: історико-правовий екскурс**

*Вікторія Гербут*

*ст. викл. кафедри адміністративного,*

*фінансового, інформаційного права*

Об’єктивно судити про відношення до нетрадиційної сексуальної орієнтації в Стародавньому світі доволі тяжко. Висновки ми можемо робити лише по збережених до сьогодні текстах, написах, малюнках тощо.

Більшість досліджень в даній сфері зводяться до того, що найперші згадки про гомосексуалізм можна зустріти в Стародавньому Єгипті. Тут, загалом, до нетрадиційної сексуальної орієнтації відносилися негативно, хоча це й не засуджувалося на правовому рівні, окрім мужеложства ( одностатевого сексу з проникненням), яке вважалося гріхом. Однак, в окремі історичні періоди в Єгипті вітали одностатеву любов, і навіть одностатевий шлюб. А стосовно епохи Нового Царства існує багато згадок про тогочасні гомосексуальні захоплення царів, які часто приводили їх прямісінько до вірної смерті.

Щодо Древнього Риму, то право, яким регулювалися відносини між представниками однієї статі були досить незвичними. Через притаманний тим часам культ мужності та ментальність завойовництва нормальним вважався лише одностатевий активний акт. Вважалося, що римські чоловіки не втрачають свого соціального статусу, якщо вступали в одностатеві стосунки в домінуючій ролі. Для цього, найчастіше, в сексуальні партнери обиралися раби, або проститутки.

Найбільш демократичним серед стародавніх імперій відношення до гомосексуалізму було в Греції. Більше того, в Грецькій літературі, культурі, мистецтві, а також міфології такі відносини постійно описувалися та пропагувалися. Тому й на правовому рівні вони не потребували якогось особливого дозволу, так як вважалися абсолютно нормальним різновидом кохання між людьми.

Після розквіту та поширення християнства в 4 ст. н.е. відношення до гомосексуалізму почало різко змінюватися. І вже в 6 ст. н.е. імператор Юстиніан І заборонив законом мужеложство, піддаючи дізнанню випадки не лише ті, які виникали після прийняття даного нормативного акту, а й задовго до цього.[[1]](#footnote-1)

Вже в середньовіччі ситуація погіршилася ще більше. Під натиском церкви, одна за одною, більшість європейських держав визнали содомію злочином, по тяжкості рівним чаклунству та єресі. Позиція церква стосовно гомосексуалізму була твердою: ні за яких обставин. Содомія характеризувалась як неприродня та богопротивна справа і каралася лише одним способом – смертною карою.[[2]](#footnote-2)

В 12-13 століттях содомітів було прийнято палити на вогнищах (у Великобританії в ХІІІ ст. за сексуальний зв'язок з дітьми, євреями або між особами однієї тієї ж самої статі передбачалася смертна кара у вигляді спалення на вогнищі. Для цього не потрібна була наявність доказів, достатньо було чистосердечного зізнання, яке легко отримувалося під тортурами). Їх також вішали, морили голодом до смерті, і намагалися, звичайно ж, «вигнати диявола» з них і заставити «спокутувати вину».

У Франції та Іспанії антигомосексуальні норми з’явилися з прийняттям Кодексу Альфонса Х у 1255 році. А в 1532 році за «содомію» смертна кара була встановлена у Священній Римській Імперії. Роком пізніше аналогічний закон був прийнятий у Великій Британії Генріхом VІІІ.

В епоху Ренесансу, не дивлячись на повернення деяких культурних та мистецьких цінностей античності, а також на послаблення влади церкви, відношення до гомосексуалізму не змінилося. Позитивом було те, що тепер обовязковою умовою притягнення до кримінальної відповідальності була наявність необхідних доказів. На зміну інквізиційному зпаленню, такі дії почали розцінюватися як злочин, що тягнув за собою тюремне заключення, заслання, кастрацію, виставлення до стовпу сорому або ж смертну кару.

Ситуація почала змінюватись вкінці 18 століття. Тоді, по всій Європі розгорнулася хвиля революцій та рухів за права людини. Після революції в 1789 році та повної зміни державного ладу, 6 жовтня 1791 року було прийнято новий Французький Кримінальний Кодекс, який вже не включав в себе статтю про кримінальну відповідальність за гомосексуалізм. Після цього, у 1811 році від антигомосексуальних норм відмовилися Італія та Нідерланди. Сталось це в силу завоювання цих держав Наполеоном, після чого на їх території почало діяти французьке право.

Після звільнення Аппенинського півострову заборона одностатевих відносин вже не повернулася в італійське право, за виключенням Сардинії, де заборона продовжувала діяти з 1859 по 1890 роки.

Нідерланди після здобуття свободи також не повертались до цієї норми, однак в 1911 році вік згоди вони підняли до 21 року. При цьому цікавою особливістю законодавства цієї країни була наявність норми, яка передбачала кримінальну відповідальність за «непристойну поведінку в публічних місцях», за якою на практиці часто арештовувалися та судилися гомосексуалісти.

Загальноєвропейська тенденція до гуманізації відобразилася і на розвиткові інших країн, хоча прогрес, потрібно помітити, проходив дуже повільно. До прикладу, британське законодавство зберігало в собі норми про кримінальну відповідальність за гомосексуалізм ще в законі, прийнятому у 1861 році. Пізніше, 1885 році був прийнятий Акт поправки до кримінального законодавства Великобританії. Даний документ містив у собі поправку Лабушера, згідно якої чоловіки, звинувачені у грубій непристойності могли бути приговорені до тюремного заключення або каторжних робіт на строк до двох років. При цьому, визначення поняття «груба непристойність» закон не передбачав. Найбільш відомими засудженими за цим законом є такі історичні постаті як письменник Оскар Уайлд та вчений Алан Тьюрінг.[[3]](#footnote-3)

Щодо Германії, то тут кримінальна відповідальність за гомосексуалізм закріпилась в 1871 році. Не дивлячись на неодноразові спроби виведення даної норми з кримінального законодавства Германії, цього так і не було досягнуто ні в 1922 році, ні в 1929-1932 рр.. З іншого боку, в Германії кінця 19-го – початку 20-го століть розгорнулася не аби яка культурна, наукова та правозахисна діяльність, спрямована на захист сексуальних меншин. Саме тут, в Ганновері, жив юрист, а також гомосексуаліст Карл Генріх Ульріхс (1825-1895 рр.), який перший в історії зробив так званий камінг-аут. У своїх роботах Ульріхс перший ввів термін «сексуальна орієнтація» та наполягав на тому, що гомосексуалізм не є психологічною хворобою, а являється явищем вродженим, а отже природнім. Саме тому його кримінальне переслідування є незаконним, чим набагато випередив свою сучасність.

Саме Германії належить право називати себе країною, яка в 1896 році перша в історії випустила журнал для геїв, який носив назву «Особливий» (Der Eigene), і був заснований публіцистом та письменником Адольфом Брандом. Також, це перша країна, в якій було створено правозахисну організацію прав гомосексуалістів - Науково-гуманітарний комітет. Ця подія сталася завдяки старанням лікаря Магнуса Хіршфельда у 1897 році. В 1919 году він заснував у Берліні Інститут сексуальних наук, однією з основних цілей якого була пропаганда рівності та рівноправності для гомосексуалістів.[[4]](#footnote-4)

Однак така ситуація на довго не затрималася. Прихід до влади нацистів став чи не найтемнішим періодом в історії ЛГБТІ. У 1934 році було створено спецпідрозділ гестапо, метою якого було виявлення гомосексуалістів та створення їх списків. А в 1936 році було створене Центральне імперське бюро по боротьбі з гомосексуалізмом та абортами (Reichszentrale zur Bek mpfung der Homosexualit und Abtreibung).

У 1935 році антигомосексуальна стаття германського кримінального законодавства (параграф 175) була змінена. Зокрема, тепер під її дію підпадала не лише неприродня розпуста між чоловіками (акт з проникненням), а будь яка розпуста між чоловіками. Щодо лесбійства, то до нього в гітлерівській Германії відносились більш делікатно, визнаючи його антисуспільною поведінкою. Однак, з 1937 року таких жінок почали відправляти до концентраційних лагерів на основі підстави про превентивну боротьбу зі злочинністю.

В концентраційних лагерях над геями ставили безліч медичних експериментів з метою знищити або вилікувати в них «ген гомосексуальності». А з 1941 була введена смертна кара за гомосексуальність для членів СС та працівників міліції. Геїв вважали інфікованими, і тому їх відділяли від інших ув’язнених, щоб протистояти епідемії. Також їх було легко впізнати по позначкам, які, як відомо, носили всі в концлагерях. Так, геї носили позначку у вигляді рожевого трикутника, а лесбійки – чорного. Тому і одні, й інші регулярно піддавалися жорстокому поводженню, знущанням та зґвалтуванням.

Такі дії за часів гітлерівського терору залишилися непокараними. Про переслідування гомосексуалістів ніхто публічно не говорив, а на Нюрнбергському Процесі ні одна винна особа за знущання саме над гомосексуалістами не була покарана.

В Радянському Союзі пресування гомосексуалістів почалося, як і в Германії, в 1933 році. 17 грудня 1933 року була опублікована, а 7 березня 1934 року набула чинності Постанова ВЦИК про внесення до Кримінального Кодексу РСФСР статті 154а (пізніше стане статтею 121), відповідно до якої вводилася кримінальна відповідальність за добровільні статеві зносини чоловіка з чоловіком, в тому числі і між двома дорослими людьми. А трохи пізніше аналогічні норми було введено до кримінального законодавства всіх соціалістичних республік. Однак, навіть після цього справи гомосексуалістів по всьому союзу часто розглядалися як політичні злочини, тобто таємно і в несудовому порядку.[[5]](#footnote-5)

Хвиля гей-емансипації почалася по всій Європі (окрім СРСР) після прийняття Європейської Конвенції з прав людини на фоні стрімкого розвитку демократії, визнання людини основною цінністю в державі та захисту її прав і свобод. В європейських країнах поступово втрачають силу антигомосексуальні норми. Так, Чехословаччина та Угорщина декриміналізували відповідну норму в 1962 році, Греція – у 1951р., Англія та Уельс – у 1967 році, Германська демократична республіка – в 1969 році ( хоча у ФРГ з правової точки зору воно проіснувало ще до 1994 року), Фінляндія та Австрія – у 1971 році, Норвегія – у 1972 році, Мальта – у 1973 році, Шотландія - у 1981 році, а Північна Ірландія – у 1982 році.[[6]](#footnote-6)

Після розпаду СРСР республіки, які отримали незалежність також почали одна за одною декриміналізувати антигомосексуальні норми. Першою серед постсоціалістичних республік це зробила Україна – 1991 році. Далі – Латвія (1992 р.), потім Литва та Росія (1993 рік), за ними Білорусь (1994 рік) та Молдавія (1995 рік), Казахстан, Киргизія та Таджикистан (1998 рік), і нарешті, Грузія (2000рік) та Вірменія (2003 рік). До сьогодні кримінальна відповідальність зберігається в Туркменістані та Узбекистані терміном до 2 та 3 років тюремного ув’язнення відповідно.[[7]](#footnote-7)

В той же час набирає обертів боротьба проти дискримінації за ознакою сексуальної орієнтації. Зокрема, Європейська Конвенція з прав людини містить в собі антидискримінаційну статтю, яка продубльована в Протоколі №12 до Конвенції про загальну заборону дискримінації. Хоча серед підстав, за якими заборонена дискримінація і нема такої, як сексуальна орієнтація, однак ЄСПЛ у 1999 році офіційно підтвердив, що Конвенція забороняє дискримінацію за сексуальною орієнтацією.

Серед країн Європи масово починається прийняття антидискримінаційних законів. Серед країн Ради Європи лише 7 не мають ні загального, ні спеціального законодавства про заборону дискримінації за ознакою сексуальної орієнтації: Вірменія, Азербайджан, Ліхтенштейн, Монако, Сан-Марино, Туреччина та Росія.

Серед міжнародних документів також слід виділити Хартію основних прав ЄС від 7 грудня 2000 року. Антидискримінаційна стаття 21 даного документу серед підстав для дискримінації будь якого роду прямо передбачає і сексуальну орієнтацію.

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ:

1. Релігієзнавство : Курс лекцій/ А. Г. Баканурський, Г. Л. Баканурський, Н. І. Ковальова та ін.; Під наук. ред. Г. Є. Краснокутського, В. Г. Спринсяна; М-во освіти і науки України, Одеський нац. політех. ін-т. -2-ге вид.. -К.: ВД "Професіонал, 2006. -301 с.
2. History of Homosexuality : Stanford Encyclopedia of Philosophy, 2002. – [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://plato.stanford.edu/entries/homosexuality/>
3. Vern L. Bullough, "Heresy, Witchcraft, and Sexuality," Journal of Homosexuality, 1, 2 (1974) [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://www.abebooks.com/book-search/author/vern-l-bullough/pics/>
4. The Cambridge History of Gay and Lesbian Literature, Edited by [E. L. McCallum](https://www.cambridge.org/core/search?filters%5BauthorTerms%5D=E.%20L.%20McCallum&eventCode=SE-AU), Michigan State University , [Mikko Tuhkanen](https://www.cambridge.org/core/search?filters%5BauthorTerms%5D=Mikko%20Tuhkanen&eventCode=SE-AU), Texas A & M University, 2014 [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://doi.org/10.1017/CHO9781139547376>
5. Karras, Ruth Mazzo, Common Women: Prostitution and Sexuality in Medieval England (New York: Oxford University Press, 1996) [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://searchworks.stanford.edu/view/3363141>
6. LGBTQ: A Theme Study of Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender, and Queer History is a publication of the National Park Foundation and the National Park Service, 2016. [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : www.nps.gov/subjects/tellingallamericansstories/lgbtqthemestudy.htm
7. Naphy, William, Born to be Gay: a history of homosexuality, 2006. [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://books.google.com.ua/books/about/Born_to_be_Gay.html?id=XhsbAAAAYAAJ&redir_esc=y>

1. Релігієзнавство : Курс лекцій/ А. Г. Баканурський, Г. Л. Баканурський, Н. І. Ковальова та ін.; Під наук. ред. Г. Є. Краснокутського, В. Г. Спринсяна; М-во освіти і науки України, Одеський нац. політех. ін-т. -2-ге вид.. -К.: ВД "Професіонал, 2006. -301 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. History of Homosexuality : Stanford Encyclopedia of Philosophy, 2002. – [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://plato.stanford.edu/entries/homosexuality/> [↑](#footnote-ref-2)
3. Vern L. Bullough, "Heresy, Witchcraft, and Sexuality," Journal of Homosexuality, 1, 2 (1974) [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://www.abebooks.com/book-search/author/vern-l-bullough/pics/> [↑](#footnote-ref-3)
4. The Cambridge History of Gay and Lesbian Literature, Edited by [E. L. McCallum](https://www.cambridge.org/core/search?filters%5BauthorTerms%5D=E.%20L.%20McCallum&eventCode=SE-AU), Michigan State University , [Mikko Tuhkanen](https://www.cambridge.org/core/search?filters%5BauthorTerms%5D=Mikko%20Tuhkanen&eventCode=SE-AU), Texas A & M University, 2014 [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://doi.org/10.1017/CHO9781139547376> [↑](#footnote-ref-4)
5. Karras, Ruth Mazzo, Common Women: Prostitution and Sexuality in Medieval England (New York: Oxford University Press, 1996) [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://searchworks.stanford.edu/view/3363141> [↑](#footnote-ref-5)
6. LGBTQ: A Theme Study of Lesbian, Gay, Bisexual, Transgender, and Queer History is a publication of the National Park Foundation and the National Park Service, 2016. [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : www.nps.gov/subjects/tellingallamericansstories/lgbtqthemestudy.htm [↑](#footnote-ref-6)
7. Naphy, William, Born to be Gay: a history of homosexuality, 2006. [Електоронний ресурс]. Доступ до джерела : <https://books.google.com.ua/books/about/Born_to_be_Gay.html?id=XhsbAAAAYAAJ&redir_esc=y> [↑](#footnote-ref-7)