

ДОПУСТИМА ЛИ ДИСКРИМИНАЦИЯ СПОРТСМЕНОВ ПО ПОЛОВОМУ ПРИЗНАКУ, ОТВЕТИЛ CAS



Алексей Анищенко
адвокат, партнер
АБ «Сорайнен»



Валерия Дубешко
помощник адвоката
АБ «Сорайнен»

Юристам АБ «Сорайнен» доводилось представлять интересы атлетов в Спортивном арбитражном суде (CAS-TAS) в Лозанне, и мы не понаслышке знаем, что допинг — одна из самых злободневных тем в мире спорта. Так, из-за скандала с допингом российские атлеты имеют возможность выступать на международных соревнованиях только под нейтральным флагом — как, например, 30 российских легкоатлетов, участвовавших в чемпионате мира по легкой атлетике в Дохе¹. Однако не только допинг нарушает соревновательный принцип честной

спортивной борьбы. Отдельные участники соревнований имеют врожденные преимущества, и Международная ассоциация легкоатлетических федераций уже несколько лет пытается эти естественные качества как-то формально ограничить. В данной статье мы рассмотрим последние существенные изменения такого регулирования.

30 апреля 2019 года Спортивный арбитражный суд в Лозанне вынес решение по апелляции спортсменки Кастер Семени (Caster Semenya) и Федерации легкой атлетики Южной Африки. Апелляция была подана против Регламента

¹ По данным РИА Новости: <https://rsport.ria.ru/20190927/1559186437.html>.

Международной ассоциации легкоатлетических федераций (далее — Регламент), устанавливающего требования к женской классификации. Ниже мы рассмотрим суть этого Регламента, детали самого спора и последствия арбитражного решения.

Что утверждает новый Регламент?

Регламент Международной ассоциации легкоатлетических федераций (IAAF)² предусматривает ограничение участия некоторых женщин-спортсменок в определенных дисциплинах, если они не принимают меры для уменьшения своего уровня тестостерона.

Согласно Регламенту, деление спортсменов на мужскую и женскую категории происходит из-за врожденных преимуществ в физическом размере и силе мужчин, начиная с пубертатного периода. Эти качества у мужчин развиваются и проявляются во многом благодаря более высокому уровню тестостерона. Поэтому принято считать, что соревнование между мужчинами и женщинами было бы нечестным и бессмысленным, а также могло бы отвлечь женщин от спорта.

Существует широкий медицинский и научный консенсус о том, что наличие у некоторых женщин врожденного высокого уровня эндогенного тестостерона существенно улучшает их спортивные результаты. Именно поэтому Регламент определяет критерии, которым должны соответствовать женщины с таким отличием в сексуальном развитии, чтобы иметь право принимать участие в определенных дисциплинах соревнований.

На заметку. В одном из опубликованных исследований установлено, что женщины без отличий в сексуальном развитии имеют уровень тестостерона от 0,06 до 1,68 нмоль/л, а также 3,1 и 4,8

нмоль/л. Нормальный уровень тестостерона у мужчин составляет от 7,7 до 29,4 нмоль/л. В то время как у женщин с отличиями в сексуальном развитии тестостерон находится на уровне от 5 нмоль/л и выше, то есть превышает среднестатистический женский показатель.

Одним из критериев является снижение уровня тестостерона до 5 нмоль/л на протяжении минимум шести месяцев (например, при помощи гормональных контрацептивов) до начала соревнования.

Под Регламент подпадают только определенные легкоатлетические дисциплины: бег на 400, 800, 1500 м и 1 милю (около 1,6 км), а также бег с препятствиями на 400 м. Также регулирование распространяется на эти дистанции в составе эстафеты и многоборья. Оно действует в отношении международных соревнований и фиксации мировых рекордов.

Историческая справка. Своеобразным предшественником настоящего Регламента были правила IAAF по регулированию гиперандрогении³, действие которых было приостановлено CAS в 2015 году решением по делу индийской легкоатлетки Дьюти Чанд (Dutee Chand). Тогда суд пришел к выводу, что не была доказана степень преимущества женщин-атлетов с повышенным уровнем тестостерона перед мужчинами. Суд дал возможность Международной ассоциации легкоатлетических федераций представить дополнительные доказательства на этот счет, но ассоциация в марте 2018 года уведомила CAS, что отзывает регулирование и заменит его настоящим Регламентом.

² Изначально CAS опубликовал краткое изложение решения, URL: https://www.tas-cas.org/fileadmin/user_upload/CAS_Executive_Summary_5794.pdf. Теперь онлайн размещено и полное решение, https://www.tas-cas.org/fileadmin/user_upload/CAS_Award_-_redacted_-_Semenya_ASA_IAAF.pdf.

³ Регламент вступил в силу 8 мая 2019 года и доступен на сайте федерации на английском и французском языках. URL: <https://www.iaaf.org/about-iaaf/documents/rules-regulations#collapse-regulations>.

В чем суть спора?

Кастер Семени и Федерация легкой атлетики Южной Африки пытались доказать, что данный Регламент является дискриминационным по признаку пола и/или гендерной принадлежности, поскольку он, во-первых, применяется только в отношении женщин-атлетов и, во-вторых, направлен на женщин-атлетов, имеющих определенные физиологические признаки. Также они указывали на отсутствие достаточно научного обоснования данного Регламента. Его нормы не являются необходимыми и наносят ущерб женщинам-атлетам, подпадающим под них. На основании этих аргументов спортсменка и федерация пытались добиться запрета вступления Регламента в силу.

Дело в CAS рассматривала панель из трех арбитров, причем единогласия между ними не было. Однако большинством голосов состав арбитража отклонил апелляцию Кастер Семени и Федерации легкой атлетики Южной Африки. В своем решении состав арбитража указал, что Регламент является дискриминационным, однако такая дискриминация — необходимая и пропорциональная мера для достижения правомерной цели по обеспечению честных соревнований среди женщин в легкой атлетике.

Отправная точка для критерия необходимости — это наличие мужской и женской категорий соревнований, а значит, определение параметров, по которым следует относить к ним спортсменов. CAS согласился с доводами IAAF, что пол как юридический факт не всегда является честным и эффективным критерием для отнесения спортсменов к той или иной категории.

Суд пришел к выводу, что нужно также учитывать биологическую составляющую, от которой зависит наличие преимущества у спортсменов. По мнению CAS, представленные ему доказательства подтверждают, что спортсмены с повышенным уровнем тестостерона имеют преимущество, которое порой является определяющим в спорте. Поэтому принятие Регламента, направленного на возможность участия женщин-атлетов с повышенным уровнем тестостерона, необходимо.

Суд пришел к выводу, что Регламент также «пропорционален», поскольку отсутствует необходимость хирургического вмешательства для того, чтобы обеспечить возможность участия женщины-атлета в соревнованиях. Атлетам достаточно принимать оральные контрацептивы, чтобы уменьшить уровень тестостерона.

Каковы последствия вынесенного решения?

Кастер Семени и Федерация легкой атлетики Южной Африки могли обжаловать решение в Федеральном суде Швейцарии в течение 30 дней с момента уведомления сторон и воспользовались этой возможностью, подав апелляцию. Вынесение определения судом по апелляции может занять около шести месяцев. На время апелляции CAS приостановил действие Регламента в отношении Семени, однако 29 июня 2019 года отменил ранее предоставленное приостановление. Будем следить, получится ли Кастер Семени добиться положительного решения Федерального суда Швейцарии.