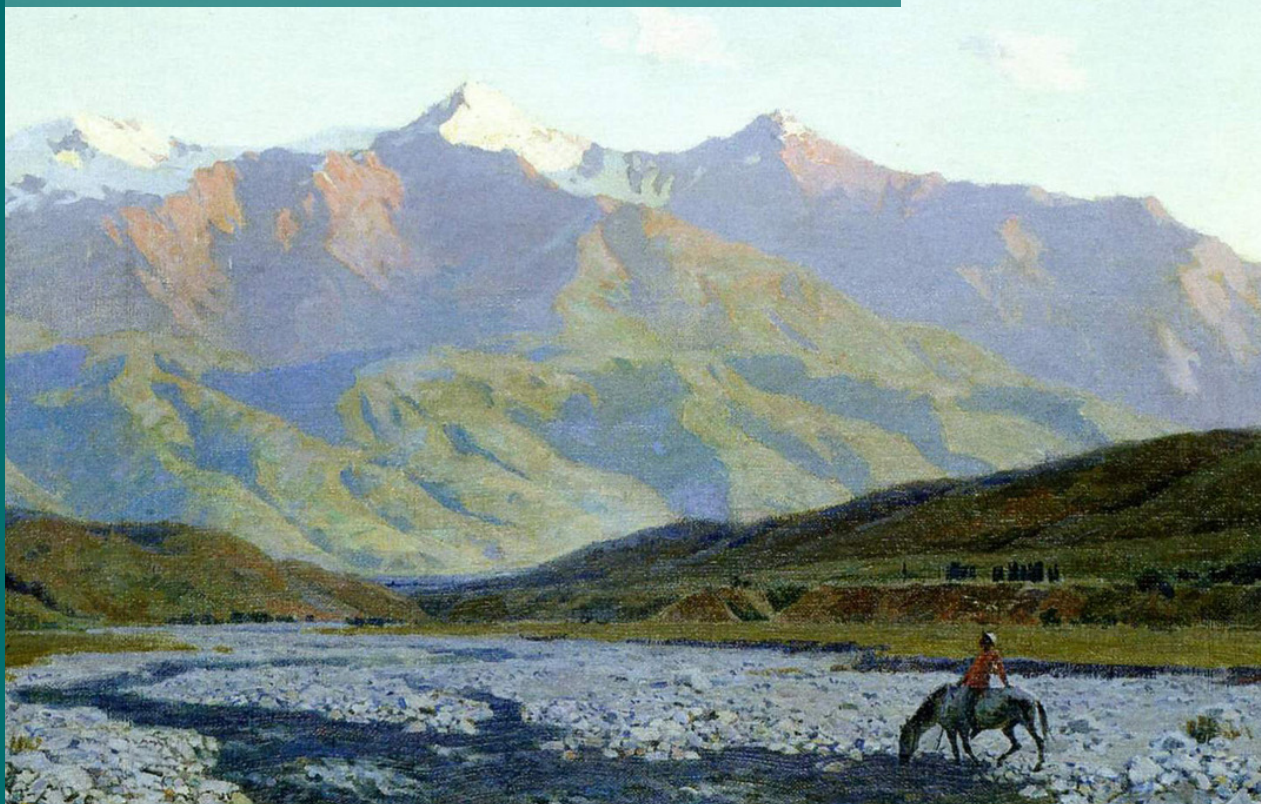


Arbitration.ru

Издание о международном арбитраже

Арбитраж в Казахстане // Arbitration in Kazakhstan



Обзор

По следам
70-й сессии
ЮНСИТРАЛ

Обзор дел
с участием сторон
из Казахстана

Новости

Допустимая дискриминация
в спортивном праве

Аналитика

Кодекс Испанского
арбитражного клуба,
продолжение

English Section

- EEDRF: Behind the scenes
- UAE Arbitration Framework
- The RT Hon The Lord Woolf CH, AIFC Court

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 Семёни (Caster Semenya) и Федерации легкой атлетики Южной Африки. Апелляция была подана против Регламента

¹ По данным РИА Новосту: <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#collapseregulations>.

В чем суть спора?

Кастер Семеня 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 Семеня 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 Семене добиться положительного решения Федерального суда Швейцарии.