**Doporučení** [**CM/Rec(2010)5**](https://search.coe.int/cm/Pages/result_details.aspx?Reference=CM/Rec(2010)5) **Výboru ministrů členským státům**

**o opatřeních pro boj s diskriminací z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity**

Výbor ministrů dle ustanovení článku 15.*b* Statutu Rady Evropy,

Vzhledem k tomu, že cílem Rady Evropy je dosáhnout větší jednoty mezi svými členy a že tento cíl může být uskutečněn zejména společnými kroky na poli lidských práv,

Připomínajíc, že lidská práva jsou univerzální a týkají se každého jednotlivce, a zdůrazňujíc svůj závazek zaručit rovnou důstojnost všem lidem a to, aby každý jednotlivec požíval práv a svobod bez diskriminace z jakéhokoliv důvodu jako např. pohlaví, rady, barvy, jazyka, náboženství, politického nebo jiného přesvědčení, národního nebo sociálního původu, přináležitosti k národnostní menšině, majetku, narození nebo jiného statutu v souladu s Úmluvou o ochraně lidských práv a základních svobod (Série evropských úmluv č. 5) (dále jako „Úmluva“) a jejích protokolů,

Uznávajíc, že nediskriminační jednání a v případě potřeby také pozitivní opatření na ochranu proti diskriminačnímu jednání ze strany státních orgánů i soukromých osob jsou základními složkami mezinárodního systému chránícího lidská práva a základní svobody,

Uznávajíc, že lesby, gayové, bisexuálové a transgender osoby byly po staletí a stále jsou vystaveni homofobii, transfobii a jiným formám intolerance a diskriminace dokonce i ve vlastní rodině – včetně kriminalizace, marginalizace, sociálního vyloučení a násilí – z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity a že je třeba podniknout konkrétní kroky, aby se zajistilo, že tyto osoby budou plně požívat lidských práv,

Vzhledem k judikatuře Evropského soudu pro lidská práva (dále jako „Soud“) a dalších mezinárodní orgánů, které považují sexuální orientaci za zakázaný důvod diskriminace a přispěly k posunu vpřed v ochraně práv transgender osob,

Připomínajíc, že v souladu s judikaturou Soudu jakékoliv rozdílné zacházení musí mít objektivní a opodstatněné odůvodnění, tedy sledovat legitimní cíl a použít prostředky, které jsou přiměřeně úměrné sledovanému cíli, jinak bude diskriminační,

Majíc na paměti zásadu, že není možno dovolávat se kulturních, tradičních ani náboženských hodnot, ani pravidel „dominantní kultury“ pro ospravedlnění projevů nenávisti nebo jiné formy diskriminace, a to ani z důvodu sexuální orientace či genderové identity,

Se zřetelem na sdělení Výboru ministrů řídícím výborům a jiným výborům zapojeným do mezivládní spolupráce v Radě Evropy o rovných právech a důstojnosti všech lidských bytostí, včetně leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob přijatého dne 2. července 2008 a jejích příslušná doporučení,

Majíc na paměti doporučení přijatá od roku 1981 Parlamentním shromážděním Rady Evropy ohledně diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity a dále Doporučení 211 (2007) Kongresu místních a regionálních samospráv Rady Evropy o „Svobodě sdružování a projevu pro lesby, gaye, bisexuály a transgender osoby“,

Oceňujíc úlohu komisaře pro lidská práva při monitorování situace leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob v členských státech s ohledem na diskriminaci z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity,

S ohledem na společné prohlášení učiněné dne 18. prosince 2008 šedesáti šesti státy na Valném shromáždění Organizace spojených národů, které odsoudilo porušování lidských práv z důvodu sexuální orientace a genderové identity jako např. zabíjení, mučení, svévolná zatčení a „zbavení ekonomických, sociálních a kulturních práv, včetně práva na zdraví“,

Zdůrazňujíc, že diskriminace a sociální vyloučení kvůli sexuální orientaci nebo genderové identitě může být nejlépe překonáno opatřeními zaměřenými jak na ty, kdo zažívají takovou diskriminaci nebo vyloučení, tak na obyvatelstvo jako celek,

Doporučuje členským státům:

1.         přezkoumat stávající legislativní a další opatření, podrobovat je kontrole, shromažďovat a analyzovat relevantní data za účelem monitorování a nápravy jakékoli přímé či nepřímé diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity,

2.         zajistit přijetí a efektivní provádění legislativních a dalších opatření pro boj s diskriminací z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity, aby bylo zajištěno respektování lidských práv pro lesby, gaye, bisexuály a transgender osoby a podporována tolerance vůči nim,

3.         zajistit, aby oběti diskriminace znaly a měly přístup k efektivním prostředkům nápravy před státními orgány a aby opatření pro boj s diskriminací zahrnovala v případě potřeby sankce za porušení a ustanovení o adekvátním odškodnění pro oběti diskriminace,

4.         řídit se ve své legislativě, politice a praxi zásadami a opatřeními obsaženými v příloze k tomuto doporučení,

5.         zajistit vhodnými prostředky a kroky, aby toto doporučení včetně jeho přílohy bylo přeloženo a šířeno, co nejvíce je to možné.

*Příloha k Doporučení CM/Rec(2010)5*

**I.          Právo na život, bezpečnost a ochranu před násilím**

**A.         “Zločiny z nenávisti” a jiné incidenty motivované nenávistí**

1.         Členské státy by měly zajistit efektivní, okamžité a nestranné vyšetření údajných trestných činů a jiných incidentů, kde je důvodné podezření, že sexuální orientace nebo genderová identita byly motivem pro pachatele. Dále by měly zajistit, aby byla věnována zvláštní pozornost vyšetřování takových trestných činů a incidentů, které by mohly být spáchány zástupci orgánů činných v trestním řízení nebo jinými úředními osobami a aby byly osoby odpovědné za takové jednání efektivně postaveny před soud a v případě potřeby potrestány, aby se zabránilo beztrestnosti.

2.         Členské státy by měly zajistit, aby při stanovování sankcí byla motivace činu týkající se sexuální orientace nebo genderové identity vzata v úvahu jako přitěžující okolnost.

3.         Členské státy by měly přijmout příslušná opatření, aby zajistily, že oběti a svědkové „zločinů z nenávisti“ spojených se sexuální orientací nebo genderovou identitou a jinými incidenty motivovanými nenávistí budou podporováni, aby tyto zločiny a incidenty ohlásili. Za tímto účelem by měly členské státy přijmout veškeré potřebné kroky, aby zajistily, že orgány činné v trestním řízení včetně soudů budou mít nezbytné znalosti a schopnosti, jak identifikovat tyto trestné činy a incidenty a poskytnout adekvátní pomoc a podporu obětem a svědkům.

4.         Členské státy by měly přijmout příslušná opatření pro zajištění bezpečnosti a důstojnosti všech osob ve věznicích nebo jinak zbavených osobní svobody včetně leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob a zejména přijmout ochranná opatření proti fyzickému napadení, znásilnění a jiným formám pohlavního zneužití ať páchaného spoluvězni či personálem. Opatření by měla být přijata tak, aby adekvátně chránila a respektovala genderovou identitu transgender osob.

5.         Členské státy by měly zajistit, aby byly shromažďovány a analyzovány relevantní údaje o převažujícím výskytu a povaze diskriminace a nesnášenlivosti z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity, a zejména o „zločinech z nenávisti“ a incidentech motivovaných nenávistí týkajících se sexuální orientace nebo genderové identity.

**B.         “Nenávistné projevy”**

6.         Členské státy by měly přijmout příslušná opatření pro boj s veškerými formami projevu včetně projevu v médiích a na internetu, které mohou být důvodně chápány jako potenciálně vyvolávající efekt podněcování, šíření nebo podporování nenávisti nebo jiných forem diskriminace proti lesbám, gayům, bisexuálům a transgender osobám. Takové projevy nenávisti by měly být zakázány a veřejně odsouzeny, kdykoli se objeví. Veškerá opatření by měla respektovat základní právo na svobodu projevu v souladu s článkem 10 Úmluvy a judikaturou Soudu.

7.         Členské státy by měly zvyšovat povědomí u veřejných orgánů a veřejných institucích na všech úrovních odpovědnosti, aby se zdržely zejména médiálních prohlášení, která by mohla být důvodně chápána jako legitimizující takovou nenávist nebo diskriminaci.

8.         Veřejní činitelé a další zástupci státu by měli být podporováni, aby šířili toleranci a respekt k lidským právům leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob, kdykoli se zapojí do dialogu s klíčovými zástupci občanské společnosti včetně médií a sportovních organizací, politických organizací a náboženských komunit.

**II.         Svoboda sdružování**

9.         Členské státy by měly přijmout příslušná opatření, aby zajistily v souladu s článkem 11 Úmluvy, že právo na svobodu sdružování může být efektivně uplatňováno bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Zejména by mělo být zabráněno a měly by být odstraněny diskriminační administrativní postupy včetně nepřiměřených formalit pro registraci a praktické fungování sdružení. Měla by být také přijata opatření, aby se zabránilo zneužívání zákonných a správních ustanovení, jako jsou ta směřující k omezením založených na veřejném zdraví, veřejné morálce a veřejném pořádku.

10.        Měl by být zajištěn přístup k veřejnému financování pro nevládní organizace bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity.

11.        Členské státy by měly přijmout příslušná opatření pro efektivní ochranu obhájců lidských práv leseb, gayů, bisexuálů a transfender osob proti projevům nepřátelství a agresi, kterým mohou být vystaveni včetně případů, kdy jsou údajně páchány zástupci státu, aby jim bylo umožněno volně provádět svou činnost v souladu s Prohlášením Rady ministrů o krocích Rady Evropy ke zlepšení ochrany obhájců lidských práv a podpoře jejich činnosti.

12.        Členské státy by měly zajistit, aby byly nevládní organizace chránící lidská práva leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob vhodným způsobem konzultovány o přijímání a provedení opatření, která mohou mít vliv na lidská práva těchto osob.

**III.        Svoboda projevu a pokojného shromažďování**

13.        Členské státy by měly přijmout příslušná opatření, aby zajistily v souladu s článkem 10 Úmluvy, že právo na svobodu projevu může být efektivně uplatňováno bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity včetně svobody získávat a poskytovat informace o záležitostech týkajících se sexuální orientace nebo genderové identity.

14.        Členské státy by měly přijmout příslušná opatření na národní, regionální a místní úrovni, aby zajistily, že právo na svobodu pokojného shromažďování zakotvené v článku 11 Úmluvy může být efektivně uplatňováno bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity.

15.        Členské státy by měly zajistit, že orgány činné v trestním řízení přijmou vhodná opatření, aby chránily účastníky pokojných demonstrací na podporu lidských práv leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob před jakýmikoli pokusy nezákonně narušit nebo zabránit efektivnímu uplatnění jejich práva na svobodu vyjadřování a pokojného shromažďování.

16.        Členské státy by měly přijmout vhodná opatření, aby zabránily omezením proti efektivnímu uplatňování práv na svobodu vyjadřování a pokojného shromažďování v důsledku zneužívání zákonných nebo správních ustanovení, například z důvodu veřejného zdraví, veřejné morálky a veřejného pořádku.

17.        Veřejné orgány na všech úrovních by měly být podporovány, aby veřejně odsoudily, zejména v médiích, jakékoli nezákonné bránění v právu jednotlivců a skupin jednotlivců na uplatnění jejich svobody vyjadřování a pokojného shromažďování, zejména týká-li se lidských práv leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob.

**IV.        Právo na osobní a rodinný život**

18.        Členské státy by měly zajistit, aby byla prohlášena za neplatnou jakákoli diskriminační legislativa kriminalizující pohlavní styk mezi osobami stejného pohlaví ve věku legální způsobilosti k pohlavnímu styku včetně jakýchkoli rozdílů týkajících se věku pro legální sexuální styk osob stejného a různého pohlaví. Také by měly přijmout příslušná opatření, aby ustanovení trestního zákoníku, která v důsledku své formulace mohou vést k diskriminaci, byla prohlášena za neplatná, upravena nebo uplatňována způsobem, který je v souladu se zásadou nediskriminace.

19.        Členské státy by měly zajistit, aby osobní údaje týkající se sexuální orientace nebo genderové identity osoby nebyla shromažďována, ukládána či jinak používána veřejnými institucemi a to zejména orgány činných v trestním řízení s výjimkou případu, kdy je to nutné pro plnění konkrétních, zákonných a legitimních účelů. Stávající záznamy, které nevyhovují těmto zásadám, by měly být zničeny.

20.        Podmínky pro zákonné uznání změny pohlaví včetně změn fyzické povahy by měly být pravidelně vyhodnocovány, aby se odstranily nepatřičné požadavky.

21.        Členské státy by měly přijmout příslušná opatření, aby zajistily plné zákonné uznání změny pohlaví osoby ve všech oblastech života, zejména umožněním změny jména a pohlaví v úředních dokumentech rychlým, transparentním a dostupným způsobem. Členské státy by také měly zajistit v případě potřeby odpovídající uznání soukromými osobami a provedení změn u klíčových dokumentů jako jsou doklady o vzdělání a zaměstnání.

22.        Členské státy by měly přijmout veškerá potřebná opatření, aby zajistily, že jakmile je dokončen a zákonem uznán proces změny pohlaví v souladu s odstavcem 20 a 21 výše, bude efektivně zaručeno právo transgender osoby uzavřít sňatek s osobou opačného pohlaví, než je jejich získané pohlaví.

23.        Všude tam, kde národní legislativa ukládá práva a povinnosti nesezdaným párům, by měly členské státy zajistit, aby byly nediskriminačním způsobem uplatňována na páry stejného i různého pohlaví, včetně pozůstalostních důchodových dávek a majetkových práv.

24.        Všude tam, kde národní legislativa uznává registrované partnerství osob stejného pohlaví, by se měly členské státy snažit zajistit, aby byl jejich právní status a jejich práva a povinnosti rovnocenné k těm, které se týkají heterosexuálních párů ve srovnatelné situaci.

25.        Všude tam, kde národní legislativa neuznává ani nedává práva či neukládá povinnosti registrovaným partnerstvím stejného pohlaví a nesezdaným párům, jsou členské státy vyzvány, aby zvážily možnost poskytnutí párům stejného pohlaví zákonné či jiné prostředky pro řešení jejich praktických problémů týkajících se sociální reality, ve které žijí, bez jakékoli diskriminace včetně diskriminace vůči párům různého pohlaví.

26.        Berouc v úvahu, že při rozhodování o rodičovské odpovědnosti nebo opatrovnictví dítěte by měly být hlavně zohledněny nejlepší zájmy dítěte, měly by členské státy zajistit, aby byla tato rozhodnutí přijímána bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity.

27.        Berouc v úvahu, že při rozhodování o adopci dítěte by měly být hlavně zohledněny nejlepší zájmy dítěte, měly by členské státy, jejichž národní legislativa dovoluje nesezdaným osobám adoptovat děti, zajistit, aby byl zákon uplatňován bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity.

28.        Jestliže národní zákon dovoluje asistovanou reprodukci u neprovdané ženy, měly by se členské státy snažit zajistit přístup k této péči bez diskriminace z důvodu sexuální orientace.

**V.         Zaměstnání**

29.        Členské státy by měly zajistit vytvoření a provádění příslušných opatření, která zajistí efektivní ochranu proti diskriminaci z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity v zaměstnání nebo povolání ve veřejném i soukromém sektoru. Tato opatření by měla pokrývat podmínky pro přístup k zaměstnání a povýšení, propouštění, výplatě a dalším pracovním podmínkám, včetně prevence, potírání a potrestání obtěžování a jiných forem viktimizace.

30.        Zvláštní pozornost by měla být věnována poskytování efektivní ochrany práv na soukromí transgender osobám v kontextu zaměstnání, zejména co se týče žádostí o zaměstnání, aby se zabránilo jakémukoli irelevantnímu odhalení jejich genderové historie nebo dřívějšího jména zaměstnavateli a ostatním zaměstnancům.

**VI.        Vzdělání**

31.        Berouc v úvahu prvořadé zájmy dítěte, měly by členské státy podniknout příslušná legislativní a jiná opatření zaměřená na pracovníky ve školství a žáky, aby zajistily efektivní uplatňování práva na vzdělání bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Toto zahrnuje zejména zabezpečení práva dětí a mládeže na vzdělávání v bezpečném prostředí prostém násilí, šikany, sociálního vyloučení nebo jiných forem diskriminačního a ponižujícího jednání týkajícího se sexuální orientace nebo genderové identity.

32.        Berouc řádně v úvahu prvořadé zájmy dítěte, měla by být v tomto ohledu přijata příslušná opatření na všech úrovních pro podporu vzájemné tolerance a respektu ve školách bez ohledu na sexuální orientaci nebo genderovou identitu. Toto by mělo zahrnovat poskytování objektivních informací o sexuální orientaci a genderové identitě, například ve školních osnovách a vzdělávacích materiálech, a poskytování potřebných informací, ochrany a podpory žákům a studentům, aby mohli žít podle své sexuální orientace a genderové identity. Dále by mohly členské státy navrhnout a realizovat politiku a akční plány rovnosti a bezpečnosti ve školách a mohou zajistit přístup k adekvátnímu antidiskriminačnímu školení nebo podpoře a učebním pomůckám. Tato opatření by měla zohledňovat práva rodičů týkající se vzdělávání jejich dětí.

 **VII.       Zdraví**

33.        Členské státy by měly přijmout příslušná legislativní a jiná opatření, aby zajistily efektivní uplatňování co nejvyššího dosažitelného standardu zdraví bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Zejména by měly vzít v úvahu specifické potřeby leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob při přípravě národních zdravotních plánů včetně opatření na prevenci sebevražd, zdravotnických průzkumů, zdravotních osnov, školení a materiálů a při monitorování a hodnocení kvality zdravotnických služeb.

34.        Měla by být přijata vhodná opatření, aby nebyla homosexualita klasifikována jako nemoc v souladu se standardy Světové zdravotnické organizace.

35.        Členské státy by měly přijmout vhodná opatření, aby zajistily, že transgender osoby budou mít efektivní přístup ke vhodným službám změny pohlaví, včetně psychologické, endokrinologické a chirurgické expertizy v oblasti transgender zdravotní péče, aniž by na ně byly kladeny neodůvodněné požadavky. Žádná osoba by neměla být podrobena procesu změny pohlaví bez vlastního souhlasu.

36.        Členské státy by měly přijmout příslušná legislativní a jiná opatření, aby zajistily, že rozhodnutí omezující hrazení procesu změny pohlaví veřejným zdravotním pojištěním budou zákonná, objektivní a přiměřená.

**VIII.      Bydlení**

37.        Měla by být přijata opatření pro zajištění přístupu všech osob bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity k adekvátnímu bydlení. Taková opatření by se měla zejména snažit poskytnout ochranu proti diskriminačnímu vystěhování a zajišťovat rovná práva k získání a užívání vlastnických práv k pozemkům a jinému majetku.

38.        Odpovídající pozornost by měla být věnována riziku bezdomovectví, kterému čelí lesby, gayové, bisexuálové a transgender osoby včetně mladistvých a dětí, kteří mohou být obzvlášť náchylní k sociálnímu vyloučení i ze strany svých vlastních rodin. V tomto ohledu by měly být poskytovány relevantní sociální služby na základě objektivního zhodnocení potřeb každého jednotlivce bez diskriminace.

**IX.        Sport**

39.        Homofobie, transfobie a diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity ve sportu je stejně jako rasismus a jiné formy diskriminace nepřijatelná a měla by být potírána.

40.        Sportovní činnosti a zařízení by měla být otevřená pro všechny bez diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Zejména by měla být přijata efektivní opatření pro zabraňování, potlačování a potrestání použití diskriminačních urážek s odkazem na sexuální orientaci nebo genderovou identitu během sportovních událostí a ve spojení s nimi.

41.        Členské státy by měly podporovat dialog se sportovními asociacemi a fankluby a podporovat je v rozvíjení činností na zvýšení povědomí ohledně diskriminace leseb, gayů, bisexuálů a transgender osob ve sportu a v odsuzování projevů nesnášenlivosti vůči nim.

**X.         Právo na azyl**

42.        V případech, kdy mají členské státy mezinárodní závazky ve vztahu k azylu, měly by uznat, že důvodný strach z perzekuce založené na sexuální orientaci nebo genderové identitě může být platným základem pro získání statutu uprchlíka a azylu dle národního zákona.

43.        Členské státy by měly zejména zajistit, aby žadatelé o azyl nebyli posláni do země, kde by byl jejich život nebo svoboda v ohrožení nebo by čelily riziku mučení, nelidského nebo ponižujícího zacházení nebo trestu z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity.

44.        Žadatelé o azyl by měli být chráněni před jakýmikoli diskriminačními opatřeními nebo praktikami z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Zejména by měla být přijata vhodná opatření pro prevenci rizika fyzického násilí včetně sexuálního zneužívání, verbální agrese nebo jiné formy obtěžování zaměřené proti žadatelům o azyl zbaveným svobody a zajištění jejich přístupu k informacím týkajícím se jejich konkrétní situace.

**XI.        Národní struktury ochrany lidských práv**

45.        Členské státy by měly zajistit, aby měly národní struktury ochrany lidských práv jasný mandát pro řešení diskriminace z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Zejména by měly být schopné dávat doporučení k legislativě a politikám, zvyšovat povědomí mezi širokou veřejností a také – pokud to umožňuje národní zákon – zkoumat konkrétní stížnosti týkající se jak soukromého, tak i veřejného sektoru a iniciovat soudní řízení nebo se jich účastnit.

**XII.       Vícenásobná diskriminace**

46.        Členské státy jsou povzbuzovány k přijetí opatření, aby zákonná ustanovení národního zákona zakazující nebo zabraňující diskriminaci také chránila proti vícenásobné diskriminaci i z důvodu sexuální orientace nebo genderové identity. Národní struktury ochrany lidských práv by měly mít široký mandát, aby mohly řešit tyto záležitosti.