

DIRITTO E OMOSESSUALITA': LA GIURISPRUDENZA EUROPEA

Robert Wintemute, Professore di Diritto dei diritti umani
King's College London, Regno Unito (robert.wintemute@kcl.ac.uk)

“Tutela della persona e orientamento sessuale. Strumenti, tecniche e strategie
contro la discriminazione”, 13 giugno 2008
Facoltà di Giurisprudenza, Università di Bologna, Italia

I. Progresso verso 100% di eguaglianza giuridica: diritti individuali delle persone LGBT

Diritto penale	- <i>Dudgeon c. UK</i> (ECtHR, 1981) (criminalizzazione) - <i>A.D.T. c. UK</i> (ECtHR, 2000) (più di 2 persone) - <i>S.L. c. Austria</i> (ECtHR, 2003) (età del consenso)
Riconoscimento giuridico della rettificazione di sesso	- <i>B. c. Francia</i> (ECtHR, 1992) - <i>Christine Goodwin c. UK</i> (ECtHR, 2002) - <i>L. c. Lituania</i> (ECtHR, 2007)
Copertura assicurativa per la riattribuzione di sesso	- <i>van Kück c. Germania</i> (ECtHR, 2003) (deve sussistere se altre spese “medicalmente necessarie” sono coperte)
Accesso all’impiego e altre opportunità (tranne diritti dei genitori)	- <i>P. c. S. & Cornwall</i> (ECJ, 1996) (“sesso” nella direttiva 76/207, Art. 141 EC, etc. protegge le persone transgender) - <i>Smith & Grady c. UK</i> (ECtHR, 1999) (licenziamento di militari omosessuali) - Direttiva 2000/78 (vieta la discriminazione sulla base dell’orientamento sessuale, copre l’impiego e l’istruzione universitaria, no eccezione per le forze armate) - <i>Richards</i> (ECJ, 2006) (età pensionabile: donna trans) - <i>Grant c. UK</i> (ECtHR, 2006) (idem)
Diritti dei genitori: affidamento dei figli biologici	- <i>Mouta c. Portugal</i> (ECtHR, 1999)
Diritti dei genitori: accesso dei single all’adozione	- <i>E.B. c. France</i> (ECtHR, 2008)
Diritti dei genitori: accesso individuale alla PMA	- discende da <i>E.B. c. France</i> (ECtHR, 2008)?
Asilo	Protezione troppo restrittiva – richiedenti asilo LGBT non dovrebbero essere sottoposti all’obbligo di essere ‘discreti’ nel paese di origine per evitare la persecuzione

II. Progresso verso 100% di eguaglianza giuridica: coppie di persone di sesso diverso in cui un partner è transgender

Riconoscimento della "vita familiare" ex Art. 8 EConvHR (coppia con figli)	- <i>X, Y & Z c. UK</i> (ECtHR, 1997) ("vita familiare" riconosciuta, ma non assenza di "rispetto" nel mancato riconoscimento un uomo trans come padre giuridico; superata da <i>Christine Goodwin</i>)
Accesso al matrimonio	- <i>Christine Goodwin c. UK</i> (ECtHR, 2002)
Esenzione dal requisito del matrimonio per la pensione di reversibilità (se non possibile)	- <i>K.B. c. National Health Service Pensions Agency</i> (ECJ, 2004)

III. Progresso verso 100% di eguaglianza giuridica: coppie di persone dello stesso sesso (diritti diversi dai diritti dei genitori)

Accesso ai diritti delle coppie non sposate di sesso diverso	- <i>Karner c. Austria</i> (ECtHR, 2003)
Riconoscimento della "vita familiare" ex art. 8 EConvHR (coppia senza figlie)	Non ancora – punto evitato in <i>Karner</i> ; sollevato di nuovo in <i>Schalk & Kopf c. Austria</i> (ECtHR, pendente)
Accesso ai diritti delle coppie sposate di sesso diverso	<i>Maruko</i> (ECJ, 1 April 2008) (pensione di reversibilità riconosciuta ai coniugi di sesso diverso ma non ai partner registrati dello stesso sesso) - <i>Schalk & Kopf c. Austria</i> (ECtHR, pendente) (l'art. 8 Conv richiede un'alternativa al matrimonio per le coppie di persone dello stesso sesso?)
Accesso al matrimonio	Non ancora - <i>Schalk & Kopf c. Austria</i> (ECtHR, pendente) (le coppie di persone dello stesso sesso hanno un diritto a sposarsi ex artt. 12 e 14 Conv?)

IV. Progresso verso 100% di eguaglianza giuridica: coppie di persone dello stesso sesso (diritti dei genitori)

Riconoscimento della "vita familiare" ex art. 8 Conv. (coppia con figli)	- dovrebbe corrispondere a <i>X, Y & Z c. UK</i> (ECtHR, 1997)
Accesso all'adozione del figlio del proprio partner	Non ancora - <i>X, Y & Z c. Austria</i> (pendente), possibile caso portoghese (ma chiaramente coperta da <i>Karner</i> perché i conviventi non sposati di sesso diverso vi hanno accesso), <i>Gas & Dubois c. France</i> (pendente, solo le coppie sposate di sesso diverso hanno accesso)
Accesso all'adozione congiunta di figlio non imparentato	Non ancora – nessun caso pendente, possibile caso in Portogallo (chiaramente coperto da <i>Karner</i> perché i conviventi non sposati di sesso diverso vi hanno accesso)

Accesso alla PMA come coppia	Non ancora – nessun caso pendente, possibile caso in Francia (chiaramente coperto da <i>Karner</i> perché i conviventi non sposati di sesso diverso vi hanno accesso)
Accesso automatico al riconoscimento della qualità di genitore giuridico per il secondo genitore in seguito a PMA (no obbligo del secondo genitore di adottare il figlio)	Non ancora – nessun caso pendente, possibile caso in Francia (chiaramente coperto da <i>Karner</i> perché i conviventi non sposati di sesso diverso vi hanno accesso)

V. Una proposta concreta – Tradurre la giurisprudenza della Corte europea dei diritti umani sui diritti umani delle persone LGBT in tutte le lingue degli stati parti del Consiglio d'Europa, per facilitarne l'attuazione a livello nazionale da parte dei funzionari pubblici, del legislatore e dei diritti (fondi Ue?)