



The Year in Review: **Law**

*Centre for Interdisciplinary Gender
Studies, University of Trento, Italy*
web.unitn.it/en/csg

Beyond literature, why?

- Development in the law is either conveyed by
- legal literature, or
- ground-breaking judgements that set a domestic or international standard for the protection of trans people.
- Hence the need to also observe and report case-law in addition to literature, as the impact on the understanding of gender identity rights and practice is equally influenced by both sources

Lawyers and doctors...

We all know in what
circumstances
doctors and lawyers
usually meet...



But there is hope!!

- We share values → respect and trust in human rights
- We share our approach to clients → non-maleficence and beneficence
- We all prefer to develop our field with a view to the standards of our profession → a judge should grant LGR according to self-determination, human rights and dignity of the trans person // a health professional wishes to pursue the best interest of the trans person without legal constraints in e.g. fertility treatments, hormone therapy, surgery

A history of interference/alliance

- Trans identities were first recognized by medicine
- Then, the law slowly learned from medicine and parliaments passed laws – Sweden, Germany, Italy...
- Medicine pathologized and standardized trans people and trans care - diagnosis, real life test, surgery/sterilisation...
- The law followed suit and adopted a “one size fits all” rule – you either comply with the legal requirement or you are out of the picture

It is getting better!

- There is evidence of a – albeit slow – trend **distinguishing a medical from a legal approach to trans well-being.**
- Indeed, the process of depathologisation, not surprisingly, also entails a **parallel process of depathologisation in the law**, especially in matters of legal gender recognition.
- As a consequence, **medical procedures and evidence are becoming less relevant for the affirmation of self-determination.** Some cases are also emerging with regard to health insurance matters.
- But dialogue remains and probably **improves!**

Scientific literature

Legal studies often include medical and psychological sections, e.g.

The Legal Status of Transsexual and Transgender Persons

Editor: Jens M. Scherpe

1st edition, December 2015

Intersentia, xiv + 664 pp.

PART I. MEDICAL/PSYCHOLOGICAL VIEWS 9

Transgenderism and Transsexuality: Medical and Psychological Viewpoints

Friedemann PRÄFFLIN 11

The Legal Status
of Transsexual
and Transgender Persons



Jens M. Scherpe (ed.)

 intersentia

Innovative books

Still few books that cover the whole picture

LGBT-Recht. Rechte der Lesben, Schwulen, Bisexuellen und Transgender in der Schweiz: Eingetragene Partnerschaft, faktische Lebensgemeinschaft, Rechtsfragen zur sexuellen Orientierung und Geschlechtsidentität

Editors: Ziegler, Andreas, Montini, Michel, Copur, Eylem Ayse

2nd Edition, 2015 (German and French)

Helbing, 817 pp.



What about diagnosis and judicial medical expertises?

For a long time law and medicine shared the same path, the former following the other strictly...

As a consequence, we still read in the law “transsexualism”, e.g. **Transsexuellengesetz – TSG, § 1**

(1) Die Vornamen einer Person sind auf ihren Antrag vom Gericht zu ändern, wenn

*1. sie sich auf Grund ihrer **transsexuellen Prägung** nicht mehr dem in ihrem Geburtseintrag angegebenen Geschlecht, sondern dem anderen Geschlecht als zugehörig empfindet und **seit mindestens drei Jahren** unter dem Zwang steht, ihren Vorstellungen entsprechend zu leben,*

When doctors, lawyers and patients SHOULD NOT meet



The new French law

Article 61-5, LOI n° 2016-1547 du 18 novembre 2016 de modernisation de la justice du XXI^e siècle

- Toute personne majeure ou mineure émancipée qui démontre **par une réunion suffisante de faits** que la mention relative à son sexe dans les actes de l'état civil ne correspond pas à celui dans lequel **elle se présente et dans lequel elle est connue** peut en obtenir la modification.
- Les principaux de ces faits, dont la preuve peut être rapportée par tous moyens, peuvent être :
 - 1. Qu'elle se présente **publiquement** comme appartenant au sexe revendiqué ;
 - 2. Qu'elle est **connue** sous le sexe revendiqué de son entourage **familial, amical ou professionnel** ;
 - 3. Qu'elle a obtenu le **changement de son prénom** afin qu'il corresponde au sexe revendiqué.

A.P. v. FRANCE - 6 April 2017

Sterilisation and surgery are banned

135. Partant, le rejet de la demande des deuxième et troisième requérants tendant à la modification de leur état civil au motif qu'ils n'avaient pas établi le **caractère irréversible** de la transformation de leur apparence, **c'est-à-dire démontré avoir subi une opération stérilisante ou un traitement médical entraînant une très forte probabilité de stérilité**, s'analyse en un manquement par l'État défendeur à son obligation positive de garantir le droit de ces derniers au respect de leur vie privée

A.P. v. FRANCE - 6 April 2017

Judicially pathologized?

136. Selon le deuxième requérant, subordonner la reconnaissance légale de l'identité sexuelle des personnes transgenres à **la preuve de la « réalité du syndrome transsexuel » revient à les identifier à des malades mentaux** et, de ce fait, à porter atteinte à leur dignité.

137. Le Gouvernement observe qu'un constat préalable de transsexualisme est exigé dans la plupart des États. Il ajoute que, dans son rapport de 2009, la haute autorité de la santé souligne que, **dans le processus médical** menant à la transformation morphologique du patient transsexuel, **le diagnostic de dystrophie du genre est exigé en tant que diagnostic différentiel**, afin de garantir aux médecins, **en amont du traitement endocrinologique ou chirurgical**, que la souffrance du patient ne provient pas d'autres causes possibles, comme la maladie mentale.

A.P. v. FRANCE - 6 April 2017

Judicially pathologized?

140. La Cour en déduit que, même si un aspect important de l'identité des personnes transgenres est en cause dès lors qu'il s'agit de la reconnaissance de leur identité sexuelle (paragraphe 123 ci-dessus), les États parties conservent une **large marge d'appréciation quant à la décision d'y poser une telle condition.**

141.... La Cour admet néanmoins que cette exigence vise à **préserver les intérêts des personnes concernées en ce qu'en tout cas, elle tend à faire en sorte qu'elles ne s'engagent pas erronément dans un processus de changement légal de leur identité.**

142. En cela, du reste, les intérêts du deuxième requérant se confondent partiellement avec **l'intérêt général** attaché à la préservation du **principe de l'indisponibilité de l'état des personnes, de la fiabilité et de la cohérence de l'état civil, et de la sécurité juridique**, dès lors que cette exigence est également favorable à la **stabilité des modifications du sexe** à l'état civil.

A.P. v. FRANCE - 6 April 2017

Subject to judicial medical observation/evaluation?

opération de conversion sexuelle à l'étranger

décidée par un juge dans le cadre de **l'administration de la preuve**, domaine dans lequel la Cour reconnaît aux États parties une très large marge de manœuvre sous réserve qu'ils ne se livrent pas à l'arbitraire.

le TGI a **indiqué avec précision** les raisons pour lesquelles il jugeait insuffisants ceux que produisait le premier requérant

l'expertise médicale ordonnée impliquait un **examen de l'intimité génital** du premier requérant, **l'ampleur de l'ingérence** dans l'exercice de son droit au respect de sa **vie privée** qui en aurait résulté mérite d'être significativement **relativisée**.

un **juste équilibre** entre les intérêts concurrents

Hopefully the law develops further

Law → self-determination is a human right

Competence by a judge to grant LGR → hard to question at this time

What the judge can ask for → we can challenge this

Medicine is an ally → we share the idea of well-being