

新闻线索 | 上诉！杭州跨性别马女士案二审即将开庭

酷儿论坛 2020-05-25

以下文章来源于同语，作者你们的镇镇

同语



同语成立于2005年1月。同语关注中国在性倾向、性别身份与性别表达上遭受歧视和暴力的群体，旨在通过社群培力、援助服务、公众教育和政策倡导，推动公众对多元性别的认知，消除歧视和暴力，争取平等权益。

完成性别重置手术后突遭公司辞退，跨性别者小马于去年8月提起国内首例跨性别平等就业权诉讼，请求被告公开道歉并支付精神损害抚慰金。今年1月，一审法院驳回了小马的诉讼请求，小马随后提起上诉。二审将于本周四（5月28日）于杭州市中级人民法院开庭审理。

“看到一审结果，第一反应还是失望，毕竟公司的区别对待还是挺明显的。”小马对判决结果感到沮丧，更担心判决中的表述和态度会给跨性别社群原本就艰难的就业处境带来更多的困难。

在律师、社群伙伴的鼓励下，小马决定放下一审不利结果带来的负面情绪，继续上诉：“既然选择了诉讼这条路，就还是希望再试一下，毕竟我们有上诉的权利。”

浙江省杭州市中级人民法院 传 票

案 号	(2020)浙01民终[REDACTED]号
案 由	平等就业权纠纷
被传唤人	[REDACTED]
传唤事由	法庭调查
应到时间	2020年5月28日 8:50
应到处所	第十二法庭 (法庭地址: 杭州市上城区鲲鹏路52号)
主审法官: 韩圣超 联系电话: [REDACTED]	
合议庭成员: 李国标、韦薇	
书记员: 姚亦驰 联系电话: [REDACTED]	
注意事项:	
1. 请随带本传票准时出庭。	
2. 公民请携带身份证原件及复印件出庭。	
3. 法人请携带法定代表人身份证明书及营业执照(复印件)出庭。	
4. 原告(上诉人)请携带已缴纳诉讼费用的凭据。	
5. 公民代理的, 请委托代理人携带授权委托书及身份证(原件、复印件)。携带有效身份证明原件(亲属关系证明、劳动关系证明或社会组织推荐函等)及复印件出庭。	
6. 法庭调查的, 举证期限截至法庭调查日止。	
7. 相关材料电子版拷贝至光盘提交或发送至公共电子邮箱 [REDACTED] (接收材料以书面版本为准)。	
8. 相关材料邮寄地址: 杭州市之江路768号。	
9. 请于庭前扫码认证移动微法院:	
	

(二审开庭传票)

对于一审判决, 本案的代理律师王永梅指出, 该判决遵循的仍然是劳动争议的审理思路: “只要公司能找到一个‘正当理由’解雇小马, 那么即使存在不合理的区别对待, 也认定公司并未侵犯小马的平等就业权。这样的判决其实要的是一个‘完美受害人’。”

但是, 现实中几乎没有绝对“完美”的“受害人”, 同样是辞退理由, 另一个案子是在去年十月判决的平等就业权纠纷胜诉第一案, 该案中的当事人樊女士也面临这样的困境。将怀孕的信息告知主管领导后, 她便被公司以迟到、早退、违反公司的规章制度为由辞退。

法院认为：1. 原告在之前有多次迟到，但公司均未扣发其工资，可以看出公司对迟到持宽容态度；2.迟到的行为一直存在，但是辞退则是在领导得知其怀孕后才发生。因此，可以认定公司辞退樊女士的原因是怀孕而非迟到。

已提出过辞职才解除劳动合同。本院认为，现有证据足以证明[]公司辞退[]的原因是得知[]怀孕。理由如下：1. []虽然在职期间多次迟到，但[]公司均按正常出勤发放向[]工资，并未按照《员工考勤制度》扣发其工资，足见[]公司在知道[]怀孕前对其迟到持包容态度。2. 从[]辞退[]的经过来看，[]在2月20日13时55分与[]通话7分28秒，14时12分至15时29分发送3条微信强调自己是高龄孕妇需要请假去医院，16时36分[]回复无人上班表达对[]请假的不满，16时53分[]安排班长打电话通知[]被辞退。上述经过可见，[]公司是在得知[]怀孕后立即作出了辞退[]的决定。3. []公司以樊

（樊女士平等就业权胜诉第一案判决书）

因为被辞退理由类似，所以樊女士的胜诉判决也给了小马很大的鼓舞。

同样是存在持续的迟到行为，在之前迟到更严重时，公司不仅没有解雇小马，反而与她续签了劳动合同；同样是在发生特定事由后即遭辞退，完成手术的小马一回到工作岗位就被经理约谈，要求其主动离职，约谈未果后，又以迟到为由将其辞退。而且，在其他员工存在同样或更为严重迟到情况下，公司只解雇了小马一人。

一审过程中，中国政法大学人权研究院的刘小楠教授出庭发表了专业意见。她指出用人单位经常会用某些借口来掩盖真实的歧视意图，还举出珠海“怀孕歧视案”和杭州“地域歧视案”的胜诉判决来说明这一点。遗憾的是，一审判决没有对该问题进行任何的说明和认定。



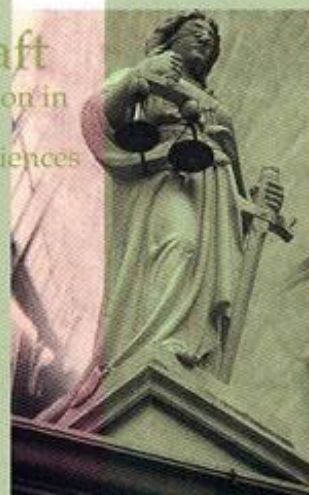
刘小楠教授在一审法庭门口等待出庭

Experts Draft
of Anti-Discrimination in
Employment Law
and Overseas Experiences

反就业歧视法专家建议稿 及海外经验

我国的就业歧视问题日益严重，不仅造成社会资源的严重浪费，侵犯了公民的人格尊严，而且严重影响到社会和谐和社会稳定。除了由于政府和社会大众缺乏平等和反歧视观念之外，立法上的缺陷也是我国就业歧视现象普遍存在的重要原因。

蔡定剑 刘小楠 / 主编



 社会科学文献出版社
SOCIAL SCIENCES ACADEMIC PRESS (CHINA)

孔夫子旧书网
www.kongfz.com

刘小楠教授亦是《反就业歧视法》（专家意见稿）的撰稿人之一

时间倒转回2019年的春节，那时，小马刚刚收到被辞退的邮件，一年过去，她又收到败诉的一审判决书。“这真的是一个很漫长的过程，要不是有律师和社群伙伴的帮助，我一个人根本不可能撑下来。”



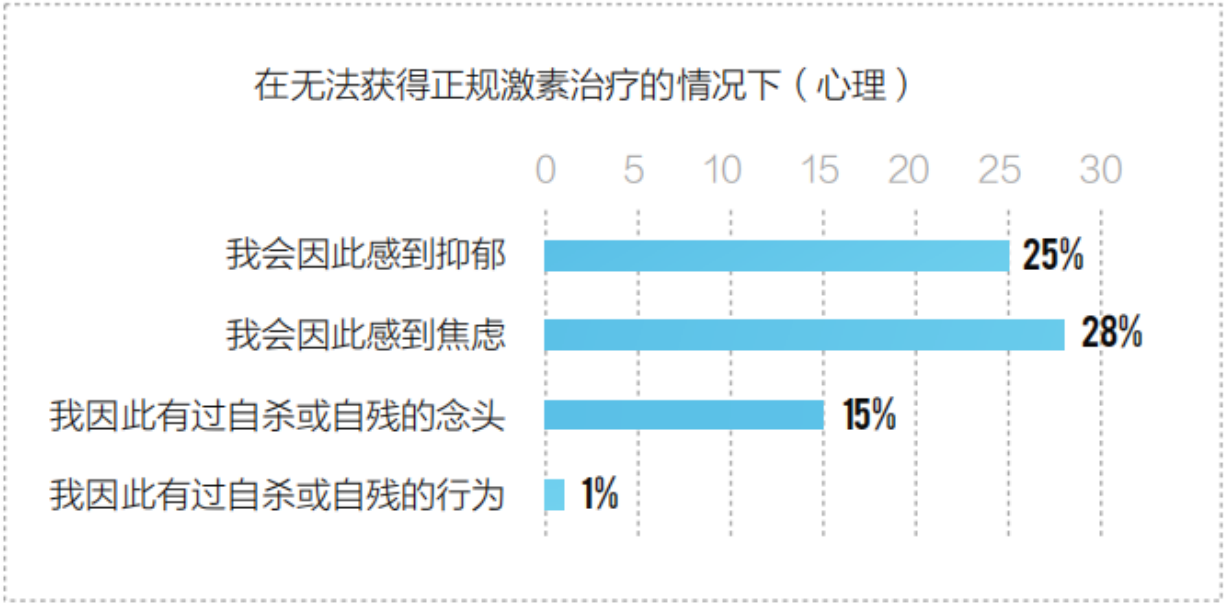
一审庭审现场

（从左至右依次为：马云律师、当事人小马、王永梅律师）

春节加上疫情，小马的上诉过程并不轻松。律师起草完上诉状后，需要小马本人签字寄送，一切都需要在15天内完成，然而却碰上了打印店关门、快递停运等问题。为了打印上诉状，小马戴着口罩、骑着电动车搜寻了大半个城市才找到一家有人的打印店。在小马的再三请求下，店主勉强同意打开大门，破例帮其打印。

虽然路并不好走，但小马从来没有后悔过自己的决定，特别是接受性别重置手术的决定：“**我可以不用再隐瞒我的性别身份，我可以用真实的自我去生活，我终于可以‘抬头做人’了。**”尽管性别重置手术可能会让她面临更多的误解、偏见和歧视，但也让她拥有了梦寐以求的真实、坦荡、自由的新生活。

性别重置手术和激素治疗等医疗需求，对于跨性别群体的生活来说十分重要，但这样的需求却难以被社会大众认知、理解和接受。《中国跨性别群体生存现状调研报告》显示：62%的跨性别者有激素治疗的需求，51%的跨性别者有性别重置手术的需求。然而，71%有激素需求的跨性别者认为获得科学的激素治疗是极其困难的，89.1%有手术需求的跨性别者因为各种原因被迫无法手术。这些忽视与阻碍与社会观念有着密不可分的关系。



数据来源：《2017中国跨性别群体生存现状调查报告》

令人欣慰的是，跨性别群体越来越多的走进大众的视野，一些司法判决也展现出友好的态度。去年年底，[小马两次登上微博热搜榜，#首例跨性别平等就业权案#](#)相关话题阅读量破亿，将性别重置手术、跨性别平等就业权等议题带入了公众视野。

返回

话题详情

#80后变性成女生后被辞退#

分类 社会

地区 全国

数据总览

★ ★ ★ ★ ★

1.2 亿
阅读次数

6457
讨论次数

277
原创人数

也同样是重置手术后就业案，今年一月另一个跨性别就业案子的判决中，法官对于跨性别群体的医疗需求也展现出十分友好的态度。判决中提到：

“高某某因易性症而选择手术治疗，并持有医院出具的诊断证明和休假建议，且经法院向参与高某某诊疗的医院进行核实，其诊断证明和休假证明均真实有效，故高某某的手术属于可以请休病假的情形。”

“现有证据并不能证实高某某进行性别置换手术后不能适应网公司的工作强度，高某某究竟能否适应网公司安排的工作需要双方继续履行劳动合同后才能判断，而不能陷入高某某尚未恢复工作就预先判断其不能履行劳动合同的逻辑思维……高某某的性别由男性更改为女性，高某某即有权以女性的身份进行如厕，其他同事也应当接受高某某的新性别，以包容的心态与其共事。”

现代社会呈现出愈加丰富多元的趋势，我们总是发现身边出现很多新鲜事，我们又会学着逐渐的去接纳这些新鲜事，除非它威胁到了他人、集体、国家或社会公共利益。也许正是我们对很多新鲜事的包容，才奠定了文明的长远发展和社会的长足进步。我们习惯于按照我们对于生物性别的认识去理解社会，但仍然会有一些人要按照自己的生活体验来表达他们的性别身份，对于这种持续存在的社会表达，往往需要我们重新去审视和认识，这种重新审视和认识或许是一个非常漫长的过程，但确实越来越多的人选择包容，我们也确有必要逐渐转变我们的态度。因为只有我们容忍多元化的生存方式，才能拥有更加丰富的文化观念，才能为法治社会奠定宽容的文化基础，这或许就是有学者指出“社会宽容乃法治之福”的逻辑。我们尊重和保护变性人的人格、尊严及其正当权利，是基于我们对于公民的尊严和权利的珍视，而非我们对于变性进行倡导和推广。公安部治安管理局《关于公民手术变性后变更户口登记性别项目有关问题的批复》为变性人在户口登记中进行性别项目变更提供了明确依据、原国家卫生计生委办公厅发布的《性别重置技术管理规范（2017年版）》则为易性症患者进行性别重置技术提供了医疗技术规范。而如变性人作为劳动者，其就业的权利也应当受到法律保障。根据《中华人民共和国

判决书原文【案号为：（2019）京02民终11084号】

在这个案子的判决中，法官认可了性别重置手术的重要性，并要求企业及其员工以更加包容的态度对待跨性别群体，转变自己对于性别的刻板印象。通过这些表述，我们可以看到司法实践对于跨性别群体的理解、包容与支持，我们也希望这样的态度能够出现在更多案件中。

对于小马而言，这样的一些判决也都在给着她信心，她坚信，自己的平等就业权也能得到法律的保护。



二审将于本周四（5月28日）上午8:50于浙江省杭州市中级人民法院第十二法庭（杭州市上城区鲲鹏路52号）开庭审理。

欢迎感兴趣的社群伙伴和媒体记者带上自己的身份证到场旁听，一起支持小马，关注跨性别群体的平等就业权！

同语将会继续跟进报道，敬请持续关注。

采访联系方式：Jessy_Ma1027（小马微信号）

注：欢迎大家申请长期白名单转载，以及转发给社群朋友或者记者

您可能还想看

新闻线索|中国首个跨性别平等就业权案即将开庭

刚刚，中国首个跨性别平等就业权案开庭了

首例跨性别平等就业权案，听听法律专家怎么说

我在现场|记全国跨性别平等就业权第一案首次庭审

作者：邹杨

排版：实习生白羊

责任主编：C先生



同语旨在通过社群培力、援助服务、公众教育和政策倡导推动公众对多元性别的认知，消除歧视和暴力，争取平等权益