

КРАТКОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ ПО ВОПРОСАМ ПОЛИТИКИ

КРИМИНАЛИЗАЦИЯ ПЕРЕДАЧИ ВИЧ

В некоторых странах к людям, которые передают ВИЧ-инфекцию или подвергают других риску заражения ВИЧ-инфекцией, применяют уголовное законодательство.¹ В то же время нет данных, указывающих на то, что широкое применение уголовного преследования за передачу ВИЧ обеспечит достижение целей уголовной юстиции или позволит предупредить передачу ВИЧ. Такое применение уголовного законодательства скорее может подрывать право людей на здоровье и права человека. По этой причине ЮНЭЙДС и ПРООН призывают правительства применять уголовное законодательство только в случае намеренной передачи, т.е. когда человек знает о том, что он заражен ВИЧ, действует с намерением передать ВИЧ и фактически передает ВИЧ.

Уголовное законодательство *не* следует применять в случаях, когда нет значительного риска передачи ВИЧ или когда человек:

- не знал о том, что заражен ВИЧ;
- не понимал, каким образом передается ВИЧ;
- раскрыл свой позитивный ВИЧ-статус человеку, которому грозил риск заражения (или искренне считал, что этот человек каким-либо иным образом узнал о его статусе);
- не раскрыл свой позитивный ВИЧ-статус, поскольку боялся насилия или иных серьезных отрицательных последствий;
- принял разумные меры с тем, чтобы уменьшить риск передачи, такие как более безопасный секс путем использования презерватива или иных мер предосторожности; или
- согласовал уровень взаимоприемлемого риска с другим человеком.

Государствам следует:

- избегать введения специальных законов в связи с ВИЧ и вместо этого в случаях намеренной передачи применять общее уголовное законодательство;
- выпускать рекомендации для ограничения полномочий полиции или прокуратуры в применении уголовного законодательства (напр., устанавливая четкое и узкое определение «намеренной» передачи);² и

- обеспечить, чтобы общее уголовное законодательство в случаях передачи ВИЧ применялось строго с учетом их международных обязательств в области прав человека.³

В случае если правонарушение с применением насилия (напр., посягательство сексуального характера или надругательство) привело к передаче ВИЧ или созданию значительного риска передачи, позитивный ВИЧ-статус правонарушителя может на законных основаниях считаться усугубляющим фактором при вынесении приговора, только если это лицо знало о наличии у него ВИЧ-инфекции на момент совершения правонарушения.

Альтернативы уголовному законодательству

Вместо применения уголовного законодательства правительствам следует расширять программы, которые, как показала практика, снижают вероятность передачи ВИЧ и в то же время защищают права человека как в отношении людей, живущих с ВИЧ, так и в отношении ВИЧ-негативных людей.⁴ Такие меры включают предоставление информации, поддержки и товаров в связи с ВИЧ; расширение доступа к услугам для добровольного (в отличие от обязательного) и конфиденциального тестирования и консультирования в связи с ВИЧ;⁵ и решение проблемы стигмы и дискриминации в связи с ВИЧ. Программы профилактики должны включать *позитивную профилактику*, которая помогает людям, живущим с ВИЧ, избегать передачи ВИЧ другим, добровольно и безопасно раскрывать свой позитивный статус, избегать новых инфекций, передающихся половым путем, и препятствовать прогрессированию заболевания, обусловленного ВИЧ.

Правительствам также необходимо усилить и применять законы, направленные против сексуального насилия и других форм гендерного насилия; повышать эффективность систем уголовной юстиции для расследования и преследования за сексуальные преступления; а также поддерживать равенство и экономическую независимость женщин. Это наиболее действенные средства защиты женщин и девочек от заражения ВИЧ, и им необходимо уделять первостепенное внимание.

¹ Информацию о различных странах и их законодательстве можно найти в документах: Canadian HIV/AIDS Legal Network (2007) A Human Rights Analysis of the N'djamena model legislation on AIDS and HIV specific legislation in Benin, Guinea, Guinea Bissau, Mali, Niger, Sierra Leone and Togo, GNP+ and Terrence Higgins Trust (2005) Criminalisation of HIV transmission in Europe: A rapid scan of the laws and rates of prosecution for HIV transmission within signatory States of the European Convention of Human Rights. <http://www.gnpplus.net/criminalisation/rapidscan.pdf>

² См. УВКПЧ ООН и ЮНЭЙДС (2006) Международные руководящие принципы по ВИЧ/СПИДУ и правам человека, ЮНЭЙДС, Женева; руководящий принцип 4.

³ В частности прав на личную неприкосновенность, наивысший достижимый уровень здоровья, защиту от дискриминации, равенство перед законом и свободу и безопасность человека (см. статьи 3, 7 и 12 Всеобщей декларации прав человека и статью 12 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах).

⁴ Например, см. Auerbach J and Coates T (2000) "HIV Prevention Research: Accomplishments and Challenges for the Third Decade of AIDS" American Journal of Public Health 90:1029-1032.

⁵ См. Международные руководящие принципы по ВИЧ/СПИДУ и правам человека; руководящий принцип 3 (b) и руководящий принцип 5 22(j).

Такие меры в области общественного здравоохранения и законодательства необходимы для того, чтобы государства могли выполнить свои обязательства, направленные на то, чтобы остановить и начать обращать вспять процесс распространения ВИЧ к 2015 году.⁶

Рассмотрение вопроса

Два основных довода в оправдание криминализации передачи ВИЧ состоят в том, чтобы наказать за опасное поведение и предупредить передачу ВИЧ. За исключением случаев намеренной передачи ВИЧ, применение уголовного законодательства не служит достижению этих целей.

Наказание за опасное поведение

В случае намеренной передачи ВИЧ наказание должно применяться с учетом психического состояния, поведения и наступившего в результате этого ущерба. Такие злонамеренные действия имеют место редко, а имеющиеся данные указывают на то, что большинство людей, живущих с ВИЧ, которые знают свой статус, принимают меры, чтобы предупредить передачу ВИЧ другим людям.⁷

В иных случаях уголовное преследование не является оправданным. Например, если человек раскрыл свой позитивный ВИЧ-статус своему партнеру (который способен свободно дать согласие на секс) или принимает меры, чтобы снизить риск передачи ВИЧ, эти действия указывают на то, что этот человек не имел намерения передать ВИЧ. Преследование в таких ситуациях будет противоречить усилиям, направленным на предупреждение передачи ВИЧ через поощрение более безопасной сексуальной практики, добровольного тестирования на ВИЧ и добровольного раскрытия статуса.

Во многих случаях передача ВИЧ имеет место сразу же после заражения человека ВИЧ, когда уровень его инфективности является высоким, и он еще не знает или не подозревает о наличии у него ВИЧ.⁸ По истечении этого периода времени многие по-прежнему не знают о своем ВИЧ-статусе либо по той причине, что у них нет доступа к конфиденциальному и добровольному тестированию на ВИЧ и консультированию, либо поскольку они боятся пройти тестирование, опасаясь отрицательных последствий, таких как дискриминация или насилие, которые могут возникнуть в связи с положительным результатом теста. В таких случаях люди передают ВИЧ, не зная об этом, и их нельзя подвергать уголовному преследованию.

Опасения по поводу неправосудных решений

Необходимо воздерживаться от привлечения к уголовной ответственности за передачу ВИЧ по неосторожности, ограничиваясь только случаями умышленной передачи. Такое широкое применение уголовного законодательства может привести к преследованию большого числа людей, которые не могут предвидеть возможности такого преследования. Преследование и приговор могут усиливать стигму и дискриминацию в отношении людей, живущих с ВИЧ, и могут применяться непропорционально в отношении членов маргинализированных групп, таких как работники секс-бизнеса, мужчины, имеющие половые контакты с мужчинами, и лица, употребляющие наркотики.⁹ Такие группы зачастую обвиняют в том, что они передают ВИЧ, несмотря на ограничение доступа к программам профилактики или ограничение возможностей для договаривания о более безопасном поведении со своими партнерами по причине маргинализации.¹⁰

Предупреждение передачи ВИЧ

Имеющиеся данные не указывают на какое-либо различие в поведении в местах, где существуют законы, криминализующие передачу ВИЧ, и там, где их нет.¹¹ Применение уголовного законодательства в случаях, не касающихся намеренной передачи ВИЧ, фактически может подрывать усилия по профилактике ВИЧ:

- Это может мешать проведению тестирования на ВИЧ, поскольку незнание своего статуса может восприниматься как наилучшее средство защиты при уголовном разбирательстве. Тестирование на ВИЧ и направление на лечение имеют жизненное значение для профилактики ВИЧ, поскольку те, кто получает положительный диагноз, обычно меняют свое поведение, чтобы избежать передачи ВИЧ, а получение антиретровирусной терапии снижает вероятность дальнейшей передачи ВИЧ.¹²
- Это налагает юридическую ответственность за предупреждение передачи ВИЧ исключительно на тех, кто живет с ВИЧ, и ослабляет идею в области общественного здравоохранения о том, что половые партнеры несут общую ответственность за свое половое здоровье.¹³
- Это может создавать недоверие в отношениях со специалистами, оказывающими медицинские услуги, и исследователями и препятствовать предоставлению качественного ухода и проведению исследований, поскольку люди могут опасаться, что информация об их ВИЧ-статусе может быть использована против них в уголовном деле.

⁶ Цель 6 в области развития, сформулированная в Декларации тысячелетия, Генеральная Ассамблея ООН, резолюция 55/2, статья 19.

⁷ Например, см. Marks G et al (2005) "Meta-analysis of high-risk sexual behavior in persons aware and unaware they are infected with HIV in the United States: implications for HIV prevention programs" *Journal of Acquired Immune Deficiency Syndromes* 39:446-53.

⁸ Brenner BG et al (2007) "High rates of forward transmission events after acute/early HIV-1 infection" *Journal of Infectious Diseases* 195: 951-59.

⁹ op cit 1 GNP+ Europe and Terrence Higgins Trust (2005).

¹⁰ Например, см. Human Rights Watch (2003) *Policy Paralysis: A Call for Action on HIV/AIDS-Related Human Rights Abuses Against Women and Girls in Africa* Human Rights Watch, New York.

¹¹ Burris S et al (2007) "Do Criminal Laws Effect HIV Risk Behavior? An Empirical Trial" http://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=913323.

¹² Vernazza P et al (2008) "Les personnes séropositives ne souffrant d'aucune autre MST et suivant un traitement antirétroviral efficace ne transmettent pas le VIH par voie sexuelle". *Bulletin des Médecins Suisses* 89 (5).

¹³ Weait M (2007) *Intimacy and Responsibility: The Criminalisation of HIV Transmission* New York, Routledge.

Раскрытие статуса и уведомление партнера

В некоторых странах закон предусматривает юридическое обязательство в отношении раскрытия своего позитивного ВИЧ-статуса половым партнерам или другим лицам, например, работникам здравоохранения. ЮНЭЙДС и ПРООН не поддерживают такое обязательство. Каждый человек имеет право на неприкосновенность информации о его здоровье, и закон не может требовать от него раскрытия такой информации, особенно если это может привести к серьезной стигме, дискриминации и возможному насилию, как это имеет место в случае раскрытия ВИЧ-статуса.

Тем не менее все люди имеют этическое обязательство не наносить вреда другим людям. Правительства должны предоставлять программы по ВИЧ для ВИЧ-позитивных людей, которые позволяют им практиковать более безопасный секс и/или добровольно раскрывать свой статус, не опасаясь за свою безопасность.

Как указано в *Международных руководящих принципах по ВИЧ/СПИДу и правам человека*, законодательство в области общественного здравоохранения должно разрешать, но не требовать, чтобы медработники принимали решение относительно того, следует ли информировать половых партнеров их пациентов о ВИЧ-статусе пациента.¹⁴ Такое решение должно приниматься, только если:

- Данный ВИЧ-позитивный человек получил всестороннюю консультацию.
- Консультирование ВИЧ-позитивного человека не привело к нужным переменам в его поведении.
- ВИЧ-позитивный человек отказался уведомить или дать согласие на уведомление партнера .
- Существует реальный риск передачи ВИЧ партнеру (партнерам).
- ВИЧ-позитивный человек получил обоснованное уведомление заранее.
- Личность ВИЧ-позитивного человека не раскрывается партнеру (партнерам), если это возможно.
- Обеспечено сопровождение для оказания необходимой поддержки всем участникам.

Особое внимание должно быть уделено ВИЧ-позитивным женщинам, которые могут не иметь возможности раскрыть свой статус из опасения насилия или иных отрицательных последствий.

Передача ВИЧ от матери ребенку

Риск передачи ВИЧ от ВИЧ-позитивной матери ее ребенку во время беременности, родоразрешения или через грудное вскармливание значительно снижается, когда мать и ребенок получают антиретровирусное лечение. Однако в 2007 году, по оценкам, лишь 34% беременных ВИЧ-позитивных женщин, нуждающихся в лечении, получали такое лечение.¹⁵

Некоторые страны приняли или планируют принять законодательство, криминализующее передачу ВИЧ от матери ребенку. Это нецелесообразно по следующим причинам:

- каждый человек имеет право иметь детей,¹⁶ в том числе женщины, живущие с ВИЧ;
- в редких случаях, когда беременная женщина может не хотеть пройти тестирование на ВИЧ или лечение, это обычно объясняется ее опасением по поводу того, что ее позитивный ВИЧ-статус станет известным и что она столкнется с насилием или дискриминацией или ее могут покинуть;
- принуждение женщин к антиретровирусному лечению, чтобы избежать уголовного преследования, нарушает этические и юридические требования относительно того, что медицинские процедуры должны проводиться только с информированного согласия; и
- зачастую ВИЧ-позитивные матери не имеют более безопасного выбора по сравнению с грудным вскармливанием, поскольку у них нет заменителя грудного молока или чистой воды для приготовления искусственных смесей.

Для решения проблемы, когда беременные женщины или матери, имеющие ВИЧ, в редких случаях отказываются получать лечение, более целесообразно применять меры общественного здравоохранения. Правительства должны обеспечить, чтобы оба родителя получали информацию и доступ к мерам, направленным на снижение вероятности передачи ВИЧ от матери ребенку, и чтобы женщины и их младенцы получали защиту от насилия и дискриминации в связи с их ВИЧ-статусом.

¹⁴ См. руководящий принцип 3 20 (g).

¹⁵ Декларация о приверженности делу борьбы с ВИЧ/СПИДом и Политическая декларация по ВИЧ/СПИДу: на пути к достижению целей в области развития, сформулированных в Декларации тысячелетия: Доклад Генерального секретаря (2008). Документ ООН A/RES/60/262.

¹⁶ Статья 16 Всеобщей декларации прав человека.

Права женщин и девочек

За некоторыми усилиями по криминализации передачи ВИЧ стоит понятное желание наказать мужчин, которые заразили женщин и девочек. Во многих обществах женщины и девочки особенно уязвимы к ВИЧ вследствие культурных норм, которые разрешают мужчинам иметь нескольких партнеров, допускают сексуальное и гендерное насилие, а также вследствие дискриминации в сфере образования и трудоустройства, что не позволяет женщинам отказаться от отношений, которые подвергают их риску заражения ВИЧ. Имеющиеся данные указывают на то, что многие женщины заразились ВИЧ в рамках супружеских и иных интимных отношений, в том числе в результате изнасилования.

В то же время криминализация может привести к непропорционально сильному преследованию женщин. Женщины зачастую узнают о наличии у них ВИЧ раньше своих партнеров, поскольку они чаще обращаются в службы здравоохранения, и таким образом их обвиняют в том, что они «принесли ВИЧ в интимную жизнь». Для многих женщин трудно или невозможно договариваться о более безопасном сексе или раскрывать свой статус партнеру, потому что они боятся насилия, или что их покинут или что могут иметь место другие отрицательные последствия. В результате невозможности раскрыть свой статус по веским причинам женщинам может грозить судебное преследование.

Рекомендации

Для правительств

- Отменить уголовные законы в связи с ВИЧ, законы, требующие раскрытия ВИЧ-статуса, и другие законы, которые оказываются непродуктивными для профилактики, лечения, ухода и поддержки в связи с ВИЧ или нарушают права человека в отношении людей, живущих с ВИЧ, и других уязвимых групп.
- Применять уголовное законодательство только в случае намеренной передачи ВИЧ и проверять применение общего уголовного законодательства с тем, чтобы исключить его неправильное применение в контексте ВИЧ.
- Ориентировать законодательную реформу и правоприменение на устранение сексуального насилия и иных форм насилия в отношении женщин, а также дискриминации и других нарушений прав человека в отношении людей, живущих с ВИЧ, и тех, кому грозит самый высокий риск заражения ВИЧ.¹⁷
- Значительно расширить доступ к подтвержденным практикой программам профилактики ВИЧ, добровольному консультированию и тестированию и

поддерживать добровольное раскрытие статуса и этическое уведомление партнера.

- Обеспечить, чтобы гражданское общество, в том числе группы, выступающие за права женщин и права человека, представители людей, живущих с ВИЧ, и других ключевых групп населения, принимали участие в разработке и/или пересмотре законов в связи с ВИЧ и их практическом применении.
- Пропагандировать гендерное равенство в области образования и трудоустройства, а также принимать и применять на практике законы для обеспечения прав женщин в отношении собственности, прав на наследование, опеку и развод.

Для гражданского общества

- Осуществлять контроль за предлагаемыми и действующими законами и выступать против законов, которые нецелесообразно криминализуют передачу ВИЧ и препятствуют предоставлению эффективных услуг по профилактике, лечению, уходу и поддержке в связи с ВИЧ.
- Выступать за принятие законов против сексуального и гендерного насилия.
- Организовывать услуги для оказания юридической помощи и услуги по профилактике ВИЧ для людей, живущих с ВИЧ, и других уязвимых групп.
- Проводить работу со средствами информации для обеспечения правильного и хорошо информированного освещения таких вопросов, включая разъяснение трудностей в связи с раскрытием ВИЧ-статуса и подчеркивание обоюдной ответственности за половое здоровье.

Для международных партнеров

- Поддерживать исследования для изучения влияния законов, принимаемых в связи с ВИЧ, на здоровье населения и права человека.
- Поддерживать правительства для расширения подтвержденных практикой программ профилактики ВИЧ, снижения уровня стигмы и дискриминации, проводить соответствующую законодательную реформу и стремиться к тому, чтобы покончить с гендерным неравенством и насилием.

¹⁷ Более подробные рекомендации см. выше сноску 2 и документ IPU, UNAIDS and UNDP (2007) Taking Action Against HIV: A Handbook for Parliamentarians, IPU, UNAIDS and UNDP, Geneva.