

Защита в связи с поставлением в опасность заражения/заражением при сексуальных контактах

Руководство по защите для: юристов, параюристов и адвокатов

Обвинение: нераскрытие ВИЧ-статуса, поставление в опасность заражения или заражение ВИЧ-инфекцией при сексуальных контактах

Действуйте! Обеспечьте решительную защиту. Выступайте против обязательного тестирования на ВИЧ. Информировуйте. Обучайте. Защищайте.

Люди, живущие с ВИЧ, могут подвергнуться уголовному преследованию по обвинению в том, что они не сообщили сексуальному партнеру о своем ВИЧ-положительном статусе до начала полового акта, за сексуальные контакты при предполагаемом или потенциальном риске передачи ВИЧ-инфекции или за возможную передачу ВИЧ сексуальному партнеру. До тех пор, пока не будет доказан факт преднамеренной передачи, такое уголовное преследование несправедливо и наносит вред мерам по противодействию ВИЧ-инфекции.

Не имеете опыта в вопросах, связанных с ВИЧ? Начните здесь:

[Часто задаваемые вопросы о ВИЧ и СПИДе](#)

[Стигма и ВИЧ \(AVERT\)](#)

[Раскрытие ВИЧ-статуса \(NAM\)](#)

Факт.

Человек, живущий с ВИЧ и имеющий неопределяемую вирусную нагрузку, не может передать вирус другому человеку при сексуальном контакте.

Найдите подходящие законы (по юрисдикции)

[Глобальная база данных по криминализации ВИЧ](#)

Что является уголовно наказуемым деянием (actus reus)?

Нераскрытие: несообщение о ВИЧ-положительном статусе сексуальному партнеру до начала полового акта.

- Если за нераскрытие информации предусмотрена уголовная ответственность, оно может считаться преступлением, за совершение которого предусмотрена строгая ответственность или же преступлением, связанным с определенным уровнем риска передачи ВИЧ (например, «реальная возможность передачи» в Канаде).

Потенциальное или предполагаемое поставление в опасность: участие в половом акте, который потенциально подвергает другого человека опасности (или такой риск предполагается) заражения ВИЧ и, следовательно, может привести к передаче ВИЧ-инфекции.

- В случае передачи спермы, вагинальных или анальных выделений, или крови от человека, живущего с ВИЧ, другому лицу, указанное лицо может подвергаться риску заражения ВИЧ-инфекцией. В судебных делах по поставлению в опасность заражения истцом выступает ВИЧ-отрицательное лицо.

Передача: участие в половом акте, который, как считается, привел к передаче ВИЧ-инфекции.

- Вагинальный или анальный секс с обменом жидкостями может привести к передаче ВИЧ. В предполагаемых случаях такой передачи истец является ВИЧ-положительным.
- Филогенетический анализ может быть использован для исключения возможности передачи инфекции между двумя или более людьми, но он не может окончательно установить источник или время заражения.

Примечание. В некоторых законах указано, что уголовно наказуемым деянием является *передача*, однако люди подвергались уголовному преследованию в связи с *фактическим* или *предполагаемым подвержением опасности и заражения*.

CHECKLIST

Факторы, которые потенциально имеют отношение к намерению ответчика (mens rea):

- Был ли у ответчика диагностирован ВИЧ до инцидента?
 - Если нет, то маловероятно, что он действовал с соответствующим умыслом.
- Понимал ли ответчик, как передается ВИЧ-инфекция?
 - Непонимание может поставить под сомнение утверждение о том, что у ответчика был соответствующий умысел.
 - Если да, и он вступал только в такие сексуальные контакты, которые не предполагали риск передачи ВИЧ-инфекции или были связаны с незначительным риском передачи, это может свидетельствовать об отсутствии умысла.
 - Если ответчик знал, что необнаруживаемая вирусная нагрузка делает передачу вируса половым путем невозможной, это знание также может поставить под сомнение наличие у него умысла.
- Использовались ли средства защиты (например, презервативы)?
 - Принятие активных мер по предотвращению передачи противоречит намерению подвергнуть опасности/передать вирус.
- Проходил ли ответчик лечение? Была ли у него необнаруживаемая вирусная нагрузка?
 - Если он проходил лечение, то мог (справедливо) полагать, что не способен передать вирус, и это ставит под сомнение обвинение в умысле. Даже если он не знал о своей вирусной нагрузке на момент рассматриваемого инцидента(ов), лечение снижает вероятность передачи вируса (необнаруживаемая вирусная нагрузка сводит эту вероятность к нулю).
 - Наличие высокой вирусной нагрузки при тестировании в тюрьме не означает, что у ответчика была высокая вирусная нагрузка во время предполагаемого инцидента.
- Имеются ли независимые доказательства (отсутствия) умысла или предварительного раскрытия статуса?
 - Сообщения, информация, представленная в профиле знакомств, разговоры и другие заявления могут стать полезными доказательствами.
- Имело ли место насилие, принуждение или контроль?
 - Человек, подвергающийся насилию, принуждению или контролю, может быть не в состоянии сообщить о своем ВИЧ-статусе или договориться о безопасном сексе.
 - Обидчик может выдвигать ложные обвинения в нераскрытии ВИЧ-статуса, подвержении опасности заражения или передаче ВИЧ-инфекции.

- Согласился ли истец пойти на риск контакта с ВИЧ/передачи ВИЧ?
- Если да, то оснований для судебного преследования практически нет.

Примечание:

В зависимости от вида уголовного преступления и юрисдикции, критерии вины могут различаться (например, умысел, знание, неосторожность или халатность) и относиться к обвинениям в нераскрытии информации (намерение обмануть сексуального партнера или скрыть ВИЧ-статус), подвергании риску заражения или передаче.

Умысел *нельзя* предполагать на основании одного только факта участия в половом акте, который может привести к риску контакта с инфекцией или передаче ВИЧ-инфекции. В международных руководствах рекомендуется, чтобы *умысел передачи* вируса был необходимым условием судебного преследования, однако во многих юрисдикциях судебное преследование ведется по более низким стандартам в отношении умысла.

Факт

Для передачи ВИЧ-инфекции необходимо наличие определенных основных условий:

- В определенных биологических жидкостях (например, в крови, сперме, предсеменной жидкости, ректальных и вагинальных жидкостях или грудном молоке) должна быть достаточная концентрация вируса.
- Достаточное количество хотя бы одной из этих биологических жидкостей должно вступить в прямой контакт с участками тела ВИЧ-отрицательного человека, через которые может произойти заражение. Обычно это слизистые оболочки, поврежденные ткани или воспаленные язвы, но не кожа без каких-либо повреждений.
- Чтобы инфекция могла закрепиться и распространиться, вирус должен преодолеть врожденную иммунную защиту человека.

Источник: [Заявление об экспертном консенсусе в отношении научных данных о ВИЧ-инфекции в контексте уголовного права](#) (JIAS, 2018 г.)

ACTION

Действия. Узнайте больше о криминализации ВИЧ

Применение уголовного законодательства к людям, живущим с ВИЧ, часто противоречит современным научным данным, завышая риски передачи ВИЧ-инфекции и уровень вреда от контакта с ВИЧ для здоровья и благополучия человека.

Кроме того, в уголовной системе часто не видят разницы между намерением вступить в половую связь, которая может привести к риску передачи ВИЧ-инфекции, и намерением причинить вред, и там, как правило, отсутствует понимание, насколько ненадежны научные анализы для определения того, был ли ответчик источником заражения истца.

Чтобы узнать больше, зарегистрируйтесь на курс «Криминализация ВИЧ» Академии правосудия по ВИЧ [здесь](#).

ACTION

Действия. Узнайте больше о криминализации ВИЧ

Люди, которые (потенциально) подвергались риску заражения ВИЧ, могут быть обеспокоены, расстроены, напуганы и/или рассержены.

Такие переживания вовсе не обязательно соответствуют тому уровню вреда, который оправдывает уголовное преследование.

Несправедливо возлагать на людей, живущих с ВИЧ, уголовную ответственность за реакции тех, кто потенциально подвергается риску заражения ВИЧ, потому что эти реакции часто вызваны иррациональным страхом, преувеличенными опасениями и заблуждениями о ВИЧ-инфекции. Только реальный вред от заражения и его последствия должны иметь значение для судебного преследования.

Основные документы

[Прекращение чрезмерно широкой криминализации за сокрытие информации о ВИЧ, подвержение риску инфицирования ВИЧ и передачу инфекции: критические научные, медицинские и правовые соображения \(Руководящие указания ЮНЭЙДС, 2013 г.\)](#)

Эти Руководящие указания были подготовлены по результатам двухлетнего проекта, включавшего исследование, политический диалог и достижение консенсуса по вопросам криминализации случаев нераскрытия ВИЧ-статуса, подвержения риску заражения и передачи ВИЧ-инфекции. Цель этих указаний — обеспечить применение уголовного законодательства в связи с ВИЧ на основе справедливости, не ставя под угрозу цели общественного здравоохранения. В документе представлен всеобъемлющий обзор важнейших политических аспектов данного вопроса.

[Заявление об экспертном консенсусе в отношении научных данных о ВИЧ-инфекции в контексте уголовного права \(JIAS, 2018 г.\)](#)

Двадцать ученых со всего мира разработали это Заявление об экспертном консенсусе в отношении использования научных данных о ВИЧ в системе уголовного правосудия. В нем содержится подробный анализ наилучших имеющихся данных научных и медицинских исследований по вопросам передачи ВИЧ, эффективности лечения и судебно-филогенетических доказательств, что позволяет лучше понять их в контексте уголовного права.

Сеть HJN рекомендует активистам ссылаться на это заявление (а не самостоятельно изучать научные данные о ВИЧ), поскольку оно содержит наиболее актуальные данные с объяснениями терминов для судебных дел.

Другие полезные ресурсы

[ПРАКТИЧЕСКОЕ ПОСОБИЕ ДЛЯ ПАРАЮРИСТОВ. Сопровождение людей, живущих с ВИЧ, пострадавших от криминализации ВИЧ-инфекции в регионе ВЕЦА](#)

[РУКОВОДСТВО ДЛЯ ПРОКУРОРОВ по уголовным делам, связанным с ВИЧ \(ПРООН, 2021 г.\)](#)

[Реагирование на криминализацию передачи или риск передачи ВИЧ-инфекции: ресурсы для юристов и активистов \(Канада, сборник онлайн-ресурсов, Правовая сеть по ВИЧ\)](#)

[Использование филогенетического анализа в качестве доказательства при расследовании уголовных дел о передаче ВИЧ-инфекции \(NAM, 2007 г.\)](#)

Соответствующее прецедентное право

[До 2018 года: \[HIV Criminalisation Defence Case Compendium\]](#)

Сборник дел по защите от криминализации ВИЧ, (Южноафриканский центр судебных разбирательств, 2018 г.)

После 2018 года: [РЕШЕНИЕ С-248 /2019 Конституционного суда Колумбии](#)

Суд признал раздел уголовного кодекса, криминализирующий передачу ВИЧ и гепатита В, нарушающим принципы равенства и свободного развития личности, закрепленные в статьях 13 и 16 Конституции.

[Апелляция № 18-82.704 Кассационного суда - отдел по уголовным делам, Франция](#)

Суд постановил, что наличие неопределимой вирусной нагрузки исключает осуждение за подвергание опасности заражения ВИЧ-инфекцией.

[R2012/1093, Taltio 2133, Верховный суд Финляндии](#)

Суд отклонил обвинение из-за низкой вирусной нагрузки у ответчика, которая делала риск передачи настолько маловероятным, что он не соответствовал требованию Уголовного кодекса об опасности совершаемого преступления.

[Sentencia 690/2019 de 11 Mar. 2020, Rec. 1807/2018, Верховный суд Испании](#)

Суд оставил в силе оправдательный приговор, поскольку у истца были основания знать, что ответчик живет с ВИЧ-инфекцией, даже если он прямо об этом не сообщил.

[Испания. Верховный суд поддержал оправдательный приговор в отношении мужчины, обвиняемого в передаче ВИЧ-инфекции, поскольку доказательства указывают на то, что истец знал о его статусе](#)

[Май 2020 года, Высокий суд Тайваня](#)

Суд сослался на последние научные данные и постановил, что якобы имевшие место сексуальные действия не несли риска передачи ВИЧ-инфекции, поэтому ответчик был оправдан.



Действия. Оспаривайте криминализацию в связи с нераскрытием ВИЧ-статуса, подвержением опасности заражения и передачей ВИЧ-инфекции

[ВИЧ - это вирус, а не преступление: десять причин против уголовного законодательства и уголовного преследования \(JIAS, 2008 г.\)](#)

[Глобальная комиссия по ВИЧ и законодательству: риски, права и здоровье](#)

[Глобальная комиссия по ВИЧ и законодательству: риски, права и здоровье. Дополнение \(2018 г.\)](#)

[Политика тела: учебник по криминализации сексуальности и деторождения, \(Amnesty International, 2018 г.\)](#)

[Предел рассмотрения дел: как и почему мы можем и должны декриминализировать передачу ВИЧ-инфекции, подвержение риску заражения ВИЧ и нераскрытие ВИЧ-статуса \(Обзор медицинского права, 2019 г.\)](#)

Криминализация ВИЧ-инфекции - Серия информационных бюллетеней по правам

человека (ЮНЭЙДС, 2021 г.)

Ознакомьтесь с этими информационными бюллетенями и другими ресурсами ЮНЭЙДС, чтобы узнать о некоторых сообществах, находящихся под влиянием криминализации ВИЧ.

[ВИЧ, геи и другие мужчины, практикующие секс с мужчинами](#)

[ВИЧ и секс-работа](#)

[ВИЧ, трансгендерные и другие гендерно разнообразные люди](#)

[ВИЧ и люди в местах лишения свободы](#)

[ВИЧ и люди, употребляющие наркотики](#)

[Другие ресурсы ЮНЭЙДС:](#)

[Другие ресурсы ЮНЭЙДС. Полное искоренение дискриминации в отношении женщин и девочек](#)

АКЦИОН

Действия. Выступайте за непрерывный доступ к лечению ВИЧ-инфекции

Чтобы антиретровирусное лечение было эффективным, оно должно быть непрерывным. Если ваш клиент находится в тюрьме или другом закрытом учреждении, добивайтесь для него непрерывного доступа к лечению ВИЧ с момента ареста и до освобождения, а также удовлетворения других его медицинских потребностей: пищевые добавки, тестирование на туберкулез и соответствующее лечение, профилактика и лечение инфекций, передающихся половым путем, а также опиоидная заместительная терапия.

Медицинские потребности в связи с ВИЧ являются еще одной причиной, по которой следует, по возможности, избегать предварительного заключения и лишения свободы.

АКЦИОН

Действия. Защищайте конфиденциальность вашего клиента

Информация из медицинских карт ваших клиентов может быть использована против них в ходе судебного преследования. Будьте осторожны, когда полиция или прокуратура запрашивают медицинские карты или результаты тестов на ВИЧ.

Публичное раскрытие информации о том, что ваш клиент живет с ВИЧ-инфекцией, может негативно сказаться на его жизни. Там, где это возможно, определенную защиту могут обеспечить *закрытые* судебные заседания, запреты на публикацию и другие меры защиты частной жизни.

АКЦИОН

Обратная связь

Мы будем признательны за ваши отзывы об этом Руководстве к действию! Пожалуйста, найдите минутку для заполнения этого [короткого опросника](#).

