

Обращение с призывом к предоставлению представлений

«Разработка принципов преодоления негативного воздействия криминализации на здоровье, равенство и права человека в контексте сексуальной жизни, репродуктивного здоровья, употребления наркотиков и ВИЧ-инфекции»

Базовая информация

Негативное влияние ряда норм уголовного законодательства на соблюдение прав человека и связанные с этим нарушения хорошо задокументированы. Есть веские доказательства того, что криминализация в сфере сексуального и репродуктивного здоровья и сексуальных и репродуктивных прав, в том числе в отношении аборт, криминализация сексуальных контактов по обоюдному согласию, включая предоставление сексуальных услуг по обоюдному согласию, внебрачные сексуальные контакты по обоюдному согласию (прелюбодеяние), сексуальные контакты по обоюдному согласию между однополыми партнерами, сексуальные контакты по обоюдному согласию между подростками, а также криминализация употребления или хранения наркотиков для личного употребления, криминализация нераскрытия ВИЧ-статуса и передачи ВИЧ (далее по тексту «определенные социальные явления») оказывают пагубное воздействие на здоровье, равенство и права человека¹.

В последние годы проблемы, вызванные ненадлежащим применением уголовных норм в отношении определенных социальных явлений, попадают в поле зрения национальных судов, международных механизмов по правам человека и независимых экспертных органов, таких как Глобальная комиссия по ВИЧ и законодательству, организаций гражданского общества и агентств ООН. При этом выявляется все больше противоречий между этими уголовными нормами (либо практикой их применения) и стандартами в сфере прав человека. Установлено, что по отношению к определенным социальным явлениям применение уголовного законодательства наносит вред, что особенно сильно проявляется в отношении маргинализированных групп, и приводит к нарушениям прав человека, включая нарушение принципа недискриминации, право на равенство перед законом и равную защиту закона без какой-либо дискриминации, право на свободу от жестокого,

¹ См., например, Interim report of the Special Rapporteur on the right of everyone to the enjoyment of the highest attainable standard of physical and mental health, Anand Grover, UN Doc. A/66/254 (2011), 3 August 2011. Ознакомиться можно по адресу <https://documents-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/N11/443/58/PDF/N1144358.pdf?OpenElement>. См. также Global Commission on HIV and the Law, Risks, Rights & Health, Supplement, July 2018, executive summary (<https://hivlawcommission.org/wp-content/uploads/2018/09/HIV-and-the-Law-supplement-FINAL.pdf>) p7.

нечеловеческого или унижающего достоинство обращения и наказания, права на частную жизнь и здоровье и т.д.

В своем докладе о результатах Совещания высокого уровня по ВИЧ/СПИДу 2016 года Генеральный секретарь ООН признал негативное воздействие уголовного права на здоровье и права человека, сказав следующее:

Неправомерное использование уголовного права зачастую негативно сказывается на здоровье людей и приводит к нарушению прав человека. Чрезмерно широкая криминализация действий, связанных с риском заражения ВИЧ, разглашением информации и распространением заболевания противоречит принятым на международном уровне рекомендациям в области общественного здравоохранения и принципам прав человека. Установление уголовной ответственности за сексуальные отношения взрослых людей по обоюдному согласию является нарушением прав человека, и их легализация может способствовать сокращению уязвимости к ВИЧ-инфекции и улучшению доступа к лечению. Было продемонстрировано, что отмена уголовной ответственности за хранение и употребление инъекционных наркотических средств и разработка законов и стратегий, позволяющих предоставлять всеобъемлющие услуги по уменьшению вреда, способствует сокращению показателей передачи ВИЧ инфекции. Аналогичным образом, декриминализация сексуальных услуг способствует сокращению масштабов насилия и притеснений и снижению риска заражения ВИЧ. Работники секс-индустрии должны пользоваться защитой прав человека, гарантируемой всем лицам, включая защиту права на недискриминацию, охрану здоровья, безопасность и неприкосновенность.²

В связи с вышесказанным Генеральный секретарь призвал государства:

никого не забыть и обеспечить доступ к услугам путем отмены карательных законов, политики и практики, которые нарушают права человека, включая криминализацию однополых сексуальных отношений, разнообразия гендерной и социальной ориентации, потребление наркотических средств и предоставление секс-услуг, нераскрытие ВИЧ-статуса, инфицирование и передачу ВИЧ, связанные с ВИЧ-статусом ограничения на поездки и обязательное обследование, законы о брачном совершеннолетии, которые ограничивают право подростков на охрану здоровья и все формы насилия в отношении основных групп населения.³

В своем прошлогоднем совместном заявлении о недискриминации в сфере здоровья двенадцать учреждений ООН рекомендовали государствам внедрять гарантии предупреждения дискриминации при разработке законов, правил и регуляторных актов⁴. В частности, в одной из адресованных государствам рекомендаций содержится призыв:

Пересмотра и отмены карательных законов, имеющих, как было доказано, негативные последствия для здоровья и противоречащих современным знаниям об общественном здравоохранении. Это включает в себя законы, криминализующие или иным образом запрещающие гендерное самовыражение, сексуальные отношения между однополыми партнерами, супружескую измену и

² Report of the Secretary-General on the fast track to ending the AIDS epidemic, UN Doc. A/70/811 (2016), paras 53, 75(f).

³ Там же. Пункт 75 (f).

⁴ Совместное заявление Организации Объединенных Наций о ликвидации дискриминации при оказании услуг здравоохранения, 27 июня 2017 г., http://www.unaids.org/sites/default/files/media_asset/ending-discrimination-healthcare-settings_en.pdf, ЮНЭЙДС, ВО, УВКПЧ, УВКБ ООН, ЮНИСЕФ, ВПП, ПРООН, ЮНФПА, ООН--женщины, МОТ, ЮНЕСКО и МОМ.

другое сексуальное поведение между совершеннолетними лицами по взаимному согласию; Секс-бизнес, в котором добровольно заняты взрослые люди; Употребление или хранение наркотиков для личного использования; Услуги в области сексуального и репродуктивного здоровья, включая образование и предоставление информации; А также чрезмерно широко криминализующие неразглашение ВИЧ-положительного статуса, передачу ВИЧ другому лицу или поставление его в опасность заражения ВИЧ.⁵

Несмотря на определенный прогресс, достигнутый в этой сфере⁶, еще многое предстоит сделать. Во многих странах до сих пор применяются меры уголовного характера за перечисленные выше поведение, и эти меры наносят вред благополучию и достоинству индивида и общества, в частности – негативное воздействие на здоровье, равенство и права человека⁷. Необходимо определить дальнейшие действия и мобилизовать ресурсы для устранения несправедливого применения уголовного права и связанных с этим негативных последствий, в том числе в вышеуказанных сферах. Эта необходимость побудила Объединенную программу Организации Объединенных Наций по ВИЧ/СПИДу (ЮНЭЙДС), Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ), Программу развития Организации Объединенных Наций (ПРООН), Всемирную организацию здравоохранения (ВОЗ), Международную комиссию юристов (МКЮ) и другие организации детально изучить условия и допустимые основания применения уголовного права в соответствии с международными положениями и стандартами прав человека, в первую очередь в отношении вышеуказанных социальных явлений.

Эти усилия особенно важны в глобальном контексте и с учетом нарастания проблем, с которыми сталкивается сегодня международная система прав человека, в том числе в отношении групп повышенного риска. Также следует отметить, что организации гражданского общества, затронутые сообщества и другие заинтересованные стороны призвали ввести на международном уровне дополнительные руководящие указания по законному применению уголовного права.

Обсуждение вопроса криминализации на международном уровне

⁵ Там же.

⁶ «На сегодняшний день более 89 стран предприняли меры для отмены или реформирования законов: одни отменили законы, криминализирующие ВИЧ, сексуальные контакты между однополыми партнерами и хранение наркотиков, другие же ввели законы, продвигающие права в сфере репродуктивного здоровья, сексуальное воспитание, а также права человека, касающиеся лиц, живущих с ВИЧ или подверженных риску инфицирования ВИЧ», Глобальная комиссия по ВИЧ и законодательству, «Риски, права и здоровье», дополнение, июль 2018 г., краткий обзор, стр. 6.

⁷ Там же, «ВИЧ-инфекция остается заболеванием уязвимых, маргинализированных и криминализированных лиц – мужчины-геи и другие мужчины, имеющие секс с другими мужчинами, трангендерные лица, лица, употребляющие наркотики, работники секс-индустрии, заключенные, мигранты и сексуальные партнеры представителей данных групп населения. В 2017 году на основные группы населения пришлось 47% новых случаев инфицирования ВИЧ. 20% всех новых случаев инфицирования ВИЧ были зарегистрированы в отношении девочек-подростков и молодых женщин в возрасте 15–24 лет», стр. 6; и «Во многих случаях эти маргинализированные группы населения являются жертвой собственного правительства, которое обязано защищать их здоровье и права. Правительства многих стран с тревожной активностью аннулируют права женщин в отношении репродуктивного здоровья, преследуют ЛГБТ, работников секс-индустрии и лиц, употребляющих наркотики, а также подавляют попытки групп гражданского общества предоставить услуги, привлечь правительства к ответу и консолидировать призывы к справедливости», там же, стр. 11.

В феврале - марте 2017 года и в мае 2018 года ЮНЭЙДС, Управление Верховного комиссара ООН по правам человека и Международная комиссия юристов организовали ряд совещаний, посвященных вопросу воздействия уголовного права на права человека в отношении сексуального и репродуктивного здоровья и прав, сексуальных контактов по обоюдному согласию, употребления наркотиков, а также нераскрытия ВИЧ-статуса и передачи ВИЧ. Было достигнуто согласие о том, что для решения проблемы негативного воздействия криминализации на здоровье, равенство и права человека, особенно в отношении определенных социальных явлений, необходимы новые руководящие указания. Руководящие указания могут включать, среди прочего, пакет ключевых принципов, разработанный выдающимися юристами⁸ и касающийся действий в контексте сексуального и репродуктивного здоровья и прав, сексуальных контактов по обоюдному согласию, употребления наркотиков, а также нераскрытия ВИЧ-статуса и передачи ВИЧ. Международное законодательство по правам человека и соответствующие стандарты и фундаментальные принципы уголовного права должны лечь в основу этого пакета ключевых принципов, который помог бы законодательным органам, судам, административным и прокурорским органам и адвокатам решить проблему негативного воздействия криминализации, в частности в отношении определенных социальных явлений, на здоровье, равенство и соблюдение прав человека. Выработка ключевых принципов не станет единственной мерой для решения данной проблемы, но внесет важный вклад в общее дело, способствуя разработке нового уголовного законодательства и пересмотру существующих уголовных положений.

Для получения дополнительной информации по этим обсуждениям, включая запись дискуссии, см. отчет Международной комиссии юристов и приложения к нему, прикрепленные к данному электронному сообщению.

Для того, чтобы пакет ключевых принципов был основан на информации непосредственно от тех, кто пострадал от криминализации, необходимо проведение широкомасштабных консультаций.

Консультации с представителями гражданского общества

В качестве первого шага в проведении широкомасштабных консультаций по разработке вышеуказанных ключевых принципов, Международная комиссия юристов совместно с ЮНЭЙДС, УВКПЧ, ПРООН и ВОЗ обращаются с просьбой предоставить информацию в формате *обращений*. Данная просьба в первую очередь адресована представителям гражданского общества, включая неправительственные организации, работающие в сфере уголовного права и прав человека, организациям сообществ, рабочим и экспертным группам, представителям затронутых сообществ.

Полученные в письменном виде ответы будут учтены при разработке принципов.

Ниже вашему вниманию представлен ряд вопросов, на которые необходимо ответить в ваших обращениях.

⁸ Другие комплексы правовых принципов, направленные на решение других аспектов законодательства с точки зрения прав человека, показывают, что работа в этом направлении может оказать благотворное воздействие. Так, правовые принципы, разработанные по результатам предыдущего обсуждения и работы экспертных групп в отношении применения положений международного права прав человека в другом контексте, как, например, Сиракузские принципы, Маастрихтские принципы и Джокьякартские принципы, в разработке которых МКЮ сыграл не последнюю роль, оказали существенное влияние на развитие национальной и международной юриспруденции.

Основные вопросы (пожалуйста, ответьте на них в Ваших обращениях):

- В чем заключаются Ваши интересы (интересы Вашей организации) в данной работе? По каким вопросам в данной теме Вы работаете?
- Какие принципы (права человека, моральные/этические или правовые принципы, эффективное управление, нанесение вреда и т. п.), по Вашему мнению, способствуют пониманию того, является ли оправданным применение уголовного права в определенных сферах? Существуют ли какие-либо сферы или действия, в отношении которых никогда не следует применять уголовное преследование? На каких основаниях?
- Какие основные рекомендации Вы дали бы государствам по применению уголовного права в сферах Вашей деятельности?
- Как Вы думаете, будет ли планируемый к разработке пакет ключевых принципов содействовать Вашей работе? Каким образом Вы будете их применять?

Тематические вопросы (пожалуйста, по своему усмотрению, ответьте на некоторые или все вопросы, в том числе предоставив на любые из них подробные ответы. Если Вы сочтете необходимым добавить что-либо, что осталось не охваченным вопросами, пожалуйста, добавьте):

- Следует ли применять уголовное преследование в отношении каких-либо из вышеуказанных действий, учитывая их масштаб? Если да, в отношении каких аспектов и почему? Если нет, то почему?
- Какое воздействие, по Вашему мнению, криминализация таких действий может оказать на лиц, на действия которых она направлена?
- Оказало ли уголовное право воздействие на Вас или сообщество, которое Вы представляете? Если да, то каким образом?
- В отношении вопросов, над которыми Вы работаете (пожалуйста, укажите их), ясно ли, какие именно действия криминализованы?
- Какова, с Вашей точки зрения, цель этих уголовных законов (какова цель криминализации таких действий)?
- В сферах Вашей деятельности (пожалуйста, перечислите их), задачи, на решение которых направлено уголовное право (это охрана общественного порядка или здоровья, соблюдение нравственных норм, предотвращение причинения вреда другим лицам и т.д.), реализуются эффективно и с соблюдением принципов справедливости? Почему?
- С Вашей точки зрения, если определенное «асоциальное поведение» не подлежит уголовному преследованию, должно ли государство все же реагировать на такое поведение?
- Существуют ли какие-либо другие способы реагирования на «асоциальное поведение» со стороны государства на основе правовых или других принципов, кроме уголовного преследования? Если да, то какие?
- Приведите, пожалуйста, примеры эффективного применения таких способов в сферах Вашей деятельности.
- Как Вы думаете, в сферах Вашей деятельности применение уголовного права является соразмерным (пропорциональным)? Почему?
- Существуют ли какие-либо группы населения, на которые уголовное право оказывает большее негативное воздействие (в сферах Вашей деятельности)?
- Что это за воздействие и каковы его особенности? Почему Вы думаете, что такие группы больше подвержены негативному воздействию?

Крайний срок предоставления представлений – 16 февраля 2019 года. Пожалуйста, убедитесь, что объем Ваших ответов не превышает **пять** страниц. Все обращения и вопросы направляйте, пожалуйста, адресу decrimconsultation@icj.org