



**В ВЫСОКИЙ СУД МАЛАВИ ЗОМБА**

**РАЙОННЫЙ РЕЕСТР УГОЛОВНАЯ**

**АПЕЛЛЯЦИЯ № 36 ОТ 2016 ГОДА**

(Уголовное дело № 95 от 2016 года в магистратском суде второй категории,  
заседающем в Мачинге)

**ПО ДЕЛУ ОБ ОСПАРИВАНИИ КОНСТИТУЦИОННОСТИ СТАТЬИ 192  
УГОЛОВНОГО КОДЕКСА**

**-AND-**

**В СВЯЗИ С УГОЛОВНОЙ АПЕЛЛЯЦИЕЙ ЭЛ (СОВЕРШЕННОЛЕТНЯЯ  
ЖЕНЩИНА) ИЗ К/О**

**Messrs. John Tennyson & Associates, Private Bag 79 Mzuzu (в целях защиты личности  
Апеллянта в данных публичных документах)**

**ПОКАЗАНИЯ ЭКСПЕРТА**

Я, Михаэла Клейтон, проживающая по адресу: участок 57, Брэкуотер Норт, Виндхук,  
Намибия, даю Клятву и заявляю следующее:

1. **О том, что** факты, изложенные в настоящем заявлении под присягой, являются достоверными и правильными и, за исключением случаев, когда контекст указывает на иное, находятся в пределах моей личной осведомленности. В той мере, в какой я полагаюсь на информацию, полученную от других лиц, я считаю, что такая информация

*MM*  
*JTB*

является достоверной и правильной. Я с уважением представляю

что в силу своей подготовки и опыта я обладаю надлежащей квалификацией для выражения взглядов и мнений, которые р  
выраженные в данном заявлении под присягой.

2. Настоящее заявление под присягой направлено на рассмотрение вопроса о том, какое воздействие оказывают законы, применяемые для криминализации передачи и контакта с ВИЧ. Это необходимо для того, чтобы ответить на вопрос, является ли применение уголовного закона эффективным ответом в попытке предотвратить распространение ВИЧ.
3. **В ЭТОМ** Я затрагиваю следующие темы:
  - 3.1. Моя квалификация и опыт.
  - 3.2. Международные и региональные рекомендации против чрезмерно широкой криминализации передачи и контакта с ВИЧ и против криминализации вертикальной передачи.
  - 3.3. Отсутствие какого-либо влияния уголовного законодательства на предотвращение передачи ВИЧ.
  - 3.4. Негативное влияние этих уголовных законов на подрыв усилий по профилактике ВИЧ.
  - 3.5. Подходы, которые доказательно предотвращают распространение ВИЧ.

### **КВАЛИФИКАЦИЯ И ОПЫТ**

4. Я являюсь директором Альянса по СПИДу и правам для юга Африки (ARASA), регионального партнерства организаций гражданского общества, работающих вместе для продвижения основанного на правах человека ответа на ВИЧ/СПИД и ТБ в южной части Африки.
5. **ЭТО** Я - адвокат по правам человека, который с 1989 года занимается вопросами ВИЧ/СПИДа и прав человека в Намибии, а затем на региональном и международном уровнях.

6. Я получил степень бакалавра и магистра права (1985) в Университете Кейптауна, Южная Африка.

7. **ТОГДА** я был одним из юристов-основателей Центра правовой помощи (LAC) в Намибии, где я создал юридический отдел по СПИДу для оказания юридических услуг людям, живущим с ВИЧ и СПИДом.
8. **Во** время работы в LAC я помогал в разработке большинства отраслевых политик Намибии в области ВИЧ, а также в разработке национальной политики Намибии в области ВИЧ/СПИДа.
9. **ТНАТ** в 2002 году [ инициировал создание ARASA как проекта ЛАК, который впоследствии вырос в независимую НПО с партнерами во всех странах САДК.
10. Я принимал участие в пересмотре Международных руководящих принципов по ВИЧ/СПИДу и правам человека (2002) и в разработке [Руководства по использованию Кодекса практики МОТ и учебного пособия для судей и магистратов по трудовым спорам (2005), а также Руководства ЮНЭЙДС, УВКПЧ ООН по ВИЧ и правам человека для национальных правозащитных учреждений (2007).
11. Я был членом ряда экспертных консультаций ООН по СПИДу по вопросам ВИЧ и прав человека и консультировал ЮНЭЙДС, УВКПЧ ООН и МОТ.
12. **ТАКЖЕ** Я являюсь членом нескольких региональных консультативных органов, включая Технический консультативный комитет САДК по ВИЧ/СПИДу. Я также являюсь членом Международной консультативной группы по обеспечению всеобщего доступа и сопредседателем Референс-группы ООН по СПИДу в области прав человека.
13. **В** 2009 году я стал лауреатом международной премии Human Rights Watch и Канадской юридической сети по СПИДу за деятельность в области ВИЧ/СПИДа и прав человека.
14. **что** моя биографическая справка прилагается в документе "С1".

## **РЕКОМЕНДАЦИИ ПРОТИВ ЧРЕЗМЕРНО ШИРОКОЙ КРИМИНАЛИЗАЦИИ И КРИМИНАЛИЗАЦИИ ВЕРТИКАЛЬНОЙ ПЕРЕДАЧИ ИНФЕКЦИИ**

15. Объединенная программа ООН по ВИЧ/СПИДу (ЮНЭЙДС) утверждает, что "чрезмерно широкое применение уголовного законодательства в отношении неразглашения, воздействия и передачи ВИЧ вызывает серьезные проблемы в области прав человека и общественного здравоохранения. "
16. **что** с 2008 года ЮНЭЙДС рекомендует ограничить применение уголовного законодательства случаями "преднамеренной передачи (т.е. когда человек знает о своем ВИЧ-положительном статусе, действует с намерением передать ВИЧ и действительно передает его)".
17. СПИД ООН также выразил обеспокоенность по поводу "продолжающегося применения уголовного законодательства ... к случаям непреднамеренной передачи ВИЧ, неразглашения ВИЧ-статуса или контакта с ВИЧ, когда ВИЧ не передавался".
18. Рассуждения ЮНЭЙДС о неуместности применения уголовного закона в этих случаях включают следующее:
- 18.1. При отсутствии фактической передачи ВИЧ, вред от заражения ВИЧ не является достаточно значительным, чтобы требовать уголовного преследования.
- 18.2. Определение того, является ли риск передачи ВИЧ при определенном акте значительным, должно основываться на наилучших имеющихся научных и медицинских данных.
- 18.3. Намерение передать ВИЧ не может вытекать только из знания о положительном ВИЧ-статусе.
19. ЮНЭЙДС рекомендует, чтобы вертикальная передача (передача ВИЧ от матери к ребенку) была "однозначно исключена из возможности уголовного преследования". "



20. На 38-й пленарной сессии Ассамблей<sup>th</sup> Парламентский форум Сообщества развития юга Африки (САДК) принял предложение против криминализации передачи, контакта и неразглашения информации о ВИЧ. В предложении признается, что конкретные уголовные законы о передаче, обнаружении и неразглашении информации о ВИЧ могут нанести вред усилиям по лечению ВИЧ и нарушить права человека.

### **ОТСУТСТВИЕ ВЛИЯНИЯ НА ЛИШЕНИЕ ТРУДОСПОСОБНОСТИ, РЕАБИЛИТАЦИЮ ИЛИ СДЕРЖИВАНИЕ**

21. **ПОТОМУ ЧТО**, по моему экспертному мнению (основанному на результатах исследований, а также на различных литературных источниках), применение уголовного законодательства к поведению, связанному с риском заражения ВИЧ, не привело к лишению трудоспособности, реабилитации или сдерживанию правонарушителей по следующим причинам:

21.1. Нет никаких доказательств того, что тюремное заключение преступников лишит их возможности передавать ВИЧ. В тюрьмах распространено рискованное поведение в связи с ВИЧ, и большинство тюремных систем продолжают отказываться от внедрения научно обоснованных мер профилактики, таких как презервативы и стерильный инъекционный инструментарий, и не принимают мер по снижению распространенности изнасилований и других форм сексуального насилия.

21.2. Существует мало доказательств того, что уголовное наказание за поведение, передающее ВИЧ или несущее риск передачи ВИЧ, "реабilitирует" человека, чтобы он избегал в будущем поведения, несущего риск передачи ВИЧ. Большинство случаев передачи ВИЧ связано с сексуальной активностью и/или употреблением наркотиков - поведением человека, которое является сложным и которое очень трудно изменить с помощью уголовных наказаний. Во многих тюрьмах также не проводятся реабилитационные программы, связанные с

поведением, передающим ВИЧ. Изменение индивидуального поведения с большей вероятностью может быть достигнуто в результате таких мер вмешательства, как консультирование и поддержка в изменении поведения, а также мер, направленных на устранение глубинных причин участия в деятельности, связанной с риском передачи ВИЧ.

21.3. Нет никаких научных данных, подтверждающих утверждение о том, что уголовное преследование или его угроза имеют какой-либо ощутимый эффект в стимулировании раскрытия информации сексуальным партнерам людьми, живущими с ВИЧ, или сдерживании поведения, представляющего риск передачи вируса. Неясность применимых правовых норм снижает любой возможный сдерживающий эффект законов в отношении запрещенного поведения. Кроме того, большинство случаев передачи ВИЧ происходит по вине людей, не знающих о своем ВИЧ-статусе, что позволяет предположить, что использование уголовного законодательства для сдерживания поведения, представляющего риск передачи, будет в значительной степени неэффективным.

### **ВЛИЯНИЕ НА ПОДРЫВ УСИЛИЙ ПО ПРОФИЛАКТИКЕ ВИЧ**

22. **ИТОГО**, в той мере, в какой были измерены доказательства влияния законов, криминализирующих передачу ВИЧ, заражение и неразглашение, эффект был в основном отрицательным, поскольку затрудняло реализацию стратегий лечения и профилактики ВИЧ.
23. **ПОЭТОМУ** существует достаточно доказательств того, что применение уголовного законодательства к передаче ВИЧ может отбить у людей охоту проходить тестирование и узнавать свой ВИЧ-статус, поскольку незнание своего статуса может стать лучшей защитой в уголовном процессе.
24. Кроме **того**, по моему экспертному мнению, применение уголовного законодательства к заражению или передаче ВИЧ может усилить стигму и дискриминацию.
25. **ЧТО** Применение этих законов, за исключением очень ограниченных обстоятельств злонамеренной и преднамеренной передачи, укрепляет стереотип, что люди, живущие с ВИЧ, являются аморальными и опасными преступниками, а не, как все остальные,

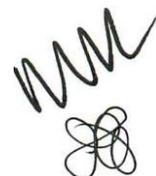


людьми, наделенными ответственностью, достоинством и правами человека.

26. **ПОТОМУ ЧТО** введение уголовных преступлений, связанных с ВИЧ, а также индивидуальные уголовные преследования людей, живущих с ВИЧ, за поведение, передающее ВИЧ или создающее риск передачи ВИЧ, часто сопровождалось подстрекательским и неинформированным освещением в средствах массовой информации или

комментарии высокопоставленных лиц, таких как прокуроры, правительственные чиновники или законодатели. Стигма, усугубляемая такой риторикой, может только отбить у людей желание обращаться за тестированием на ВИЧ и консультированием, а также открыто и честно говорить о СПИДе.

27. **ТАКИЕ** судебные преследования за передачу ВИЧ или контакт с ВИЧ также распространяют мифы и дезинформацию о том, как передается (и не передается) ВИЧ. В некоторых юрисдикциях против ВИЧ-положительных людей были выдвинуты серьезные уголовные обвинения за такие действия, как укус, плевок или царапина, несмотря на доказательства того, что риск передачи ВИЧ таким способом чрезвычайно мал (а в некоторых случаях и вовсе отсутствует).
28. **В то время как** в других юрисдикциях состязательная система правосудия побуждает обвинителей делать огульные и крайне неточные заявления о риске передачи ВИЧ, в то время как этот риск зачастую минимален, в том числе для людей с ВИЧ, получающих эффективное антиретровирусное лечение и не имеющих инфекций, передающихся половым путем. Такие судебные преследования и заявления не только подрывают усилия по просвещению общественности о ВИЧ, но и еще больше порождают страх перед людьми, живущими с ВИЧ.
29. **В то же время** в ряде случаев конфиденциальность медицинских записей, хранящихся у медицинских работников или консультантов, была нарушена при попытке установить ВИЧ-статус человека в ходе уголовного преследования.
30. **Таких** медицинских работников и консультантов также можно заставить дать показания о конфиденциальных медицинских консультациях и ВИЧ-статусе человека.
31. **ТОГДА** эти нарушения конфиденциальности могут снизить готовность ВИЧ-положительных людей обсуждать с консультантами рискованное поведение, соглашаться на тестирование на ВИЧ и консультирование или обращаться за лечением



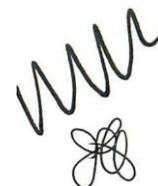
других инфекций, передающихся половым путем, которые повышают риск передачи ВИЧ.

32. **ИТОГО**, хотя женщины и девочки непропорционально уязвимы к ВИЧ-инфекции, применение уголовного законодательства в отношении передачи и заражения ВИЧ, скорее всего, будет использоваться для непропорционального преследования женщин в большей степени, чем мужчин, по трем вероятным причинам:

32.1. Поскольку они чаще взаимодействуют с системой здравоохранения (в том числе во время беременности и родов), женщины, как правило, чаще узнают о своем положительном ВИЧ-статусе раньше своих партнеров-мужчин - особенно по мере того, как правительства переходят к тестированию и консультированию на ВИЧ по инициативе врачей в дородовой период.

32.2. Поэтому женщины чаще, чем мужчины, подвергаются обвинениям со стороны своих сексуальных партнеров, семей партнеров и общин в том, что они "принесли ВИЧ в дом", что может привести к выселению, остракизму, потере имущества и наследства, а также потере опеки над детьми.

32.3. Для миллионов женщин, живущих с ВИЧ/СПИДом, но часто лишенных доступа к услугам по планированию семьи, репродуктивному здоровью или лекарствам, предотвращающим передачу ВИЧ от матери ребенку, это фактически превращает беременность, желанную или нет, в уголовное преступление. Существует множество более эффективных способов предотвращения передачи ВИЧ от матери ребенку, начиная с поддержки прав всех женщин на принятие информированного решения о беременности и предоставления им информации и услуг в области сексуального и репродуктивного здоровья, профилактики ВИЧ среди женщин и девочек в первую очередь, предотвращения нежелательной беременности и предоставления эффективных лекарств для предотвращения передачи ВИЧ от матери ребенку ВИЧ-положительным женщинам, которые хотят иметь детей.



## **ЧТО РАБОТАЕТ ДЛЯ ЭФФЕКТИВНОЙ ПРОФИЛАКТИКИ ПЕРЕДАЧИ ВИЧ**

33. **ПОТОМУ ЧТО** существует достаточно доказательств того, что сочетание образования, убеждения и социальной поддержки, применяемое в рамках традиционных мероприятий общественного здравоохранения, является эффективной стратегией для предотвращения распространения ВИЧ. В той мере, в какой криминализация каким-либо образом отвлекает внимание от мер, которые действительно работают, или финансирование этих мер, она вредит борьбе с ВИЧ.
34. **ЧТО** подходы к борьбе с ВИЧ, основанные на правах человека, являются наиболее эффективным ответом.
35. **ТАКАЯ** широкая криминализация заражения и передачи ВИЧ ставит под угрозу основанные на правах человека меры по борьбе с ВИЧ, которые дают людям возможность избежать заражения или успешно жить с ВИЧ.
36. **ПРАВА ЧЕЛОВЕКА** подчеркивают достоинство - включая сексуальную свободу - всех людей и создают условия, в которых они могут делать здоровый, ответственный и безопасный выбор в отношении своего здоровья и своей жизни. Эти условия включают право на полную и точную информацию, на инструменты и технологии для комплексной профилактики ВИЧ, а также право на ответственный выбор в отношении интимного поведения, такого как секс по обоюдному согласию и репродукция.





До меня,



---

Солиситор, сотрудник суда или другое лицо, имеющее право принимать присягу.

ДО МЕНЯ:



---

УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ПРИСЯГЕ

...:RANZISKA ANTOINETTE HANCOX  
ПРАКТИКУЮЩИЙ АДВОКАТ  
УЛИЦА КОРНЕР, 4, **ВИНДХУК**  
РЕСПУБЛИКА **НАМИБИЯ**

