



14. Про ратифікацію Конвенції ООН з морського права 1982 р. та Угоди про імплементацію Частини XI Конвенції ООН з морського права 1982 р. : Закон України від 3 червня 1999 р. № 728-XIV // Відомості Верховної Ради України. – 1999. – № 31. – Ст. 254.

15. Про транспорт : Закон України від 10 листопада 1994 р. № 232/94-ВР // Відомості Верховної Ради. – 1994. – № 51. – Ст. 446.

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА ЛЮДЕЙ, ЖИВУЩИХ С ВИЧ/СПИДОМ, НА СЕМЬЮ

Мария ТАРАС,

аспирант кафедры международного права
Львовского национального университета имени Ивана Франко

Summary

The article analyses the international legal frameworks for the protection of the right of PLWHA to marry and found a family. The author come to a conclusion about the formation of one of the international standards for the protection of PLWHA rights based on the existing international human rights law and practice of international organizations, according to which states should ensure the right of PLWHA to marry and found a family, the right to the enjoyment of the highest attainable standard of sexual and reproductive health and the prevention of vertical transmission of HIV. It is noted that there is a need for further improvement of national legislations in this area.

Key words: international human rights law, rights of PLWHA, right to marry and to found a family, reproductive rights.

Аннотация

В статье проанализированы международно-правовые основы реализации права ЛЖВС на брак и создание семьи и других прав, вытекающих из права на создание семьи. Делается вывод о формировании одного из международных стандартов обращения с ЛЖВС, основанного на существующих нормах международного права прав человека и практике международных органов и организаций, который заключается в обеспечении государствами права ЛЖВС на брак и создание семьи, права на наивысший достижимый уровень сексуального и репродуктивного здоровья и профилактике вертикальной передачи ВИЧ. Подчеркивается необходимость дальнейшего совершенствования норм национальных законодательств в этой сфере.

Ключевые слова: международное право прав человека, права ЛЖВС, право на брак и создание семьи, репродуктивные права.

Постановка проблемы. Эпидемия ВИЧ/СПИДа породила глобальный кризис в сфере защиты прав человека. Несмотря на то, что обеспечение прав людей, живущих с ВИЧ/СПИДом (далее – ЛЖВС), является важной составляющей эффективных мер реагирования на эпидемию ВИЧ/СПИДа, не хватает единого понимания того, как государства должны применять существующие международно-правовые средства защиты прав человека в связи с ВИЧ/СПИДом. Кроме того, национальные законодательства государств в сфере ВИЧ/СПИДа, как правило, направлены на предотвращение распространения ВИЧ/СПИДа, а не на обеспечение прав ЛЖВС. Право ЛЖВС на брак и создание семьи, права женщин с ВИЧ/СПИДом в целом, в частности вытекающие из права на создание семьи их репродуктивные права, являются в лучшем случае второстепенными.

Актуальность темы исследования.

Исследованием тех или иных аспектов реализации права ЛЖВС на брак и создание семьи занимаются, как правило, западные ученые и практики, а именно: К. Баррозу, С. Граскин, Л. Гейбл, Л. Гостин, Л. Кабал, Л. Килс и др. Что касается отечественной юридической литературы, проблеме обеспечения этого права уделено очень мало внимания.

Цель предлагаемой статьи заключается в анализе особенностей обеспечения реализации права ЛЖВС на брак и создание семьи с помощью международного права прав человека.

Изложение основного материала.

Семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства¹. Международное право гарантирует каждому право на уважение его семейной жизни и *право на судебную защиту в случае произвольного или не-*

¹ п. 3 ст. 16 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.; п. 1 ст. 23 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.; п. 1 ст. 10 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.; Преамбула Конвенции о правах ребенка 1989 г.; п. 1 ст. 16 Европейской социальной хартии (пересмотренной) 1996 г.; ст. VI Американской декларации прав и обязанностей человека 1948 г.; ст. 17 Американской конвенции о правах человека 1969 г.; ст. 18 Африканской (Банжун



законного вмешательства в его семейную жизнь². Все мужчины и женщины, достигшие совершеннолетия, имеют право вступить в брак и основывать семью. Они пользуются *одинаковыми* правами в отношении вступления в брак, во время состояния в браке и во время его расторжения³. Поскольку равные права и обязанности супругов распространяются на все вопросы, вытекающие из их отношений, запрет дискриминации должен включать в себя все основания и порядок раздела имущества, развод, опеку над детьми, право на посещение, лишение и восстановление родительских прав⁴.

Международное сообщество признает, что важную роль в семье и воспитании детей играют оба родителя⁵. В Декларации о приверженности делу борьбы с ВИЧ/СПИДом 2001 г. государства выразили глубокую обеспокоенность в связи с разрушительным воздействием эпидемии ВИЧ/СПИДа на семью и подчеркнули ключевую роль семьи в профилактике ВИЧ-инфекции, уходе, поддержке и лечении [1]. Однако, несмотря на международные обязательства, многие государства должным образом не обеспечивают на национальном уровне право ЛЖВС на семью и связанные с ним права, принимая законы, которые ограничивают репродуктивные права ЛЖВС, а также право на уважение их семейной жизни, в частности предусматривая:

1. Отлучение ВИЧ-инфицированных от остальных членов семьи или их изоляция.
2. Лишение опеки над детьми или запрет их посещать в связи с ВИЧ/СПИДом.
3. Запрет ЛЖВС участвовать в программах по усыновлению, опеке и попечительству.
4. Обязательное (без возможности отказаться) тестирование беременных женщин на ВИЧ.

5. Принудительные аборты ВИЧ-положительных женщин.

6. Принудительная стерилизация ВИЧ-инфицированных мужчин и женщин.

7. Ограниченный доступ к службам охраны сексуального и репродуктивного здоровья, включая планирование семьи, до- и послеродового ухода, профилактики и лечения заболеваний, передающихся половым путём, и т. д. [2, с. 71].

Сторонники обязательного тестирования на ВИЧ утверждают, что целью такого законодательства является охрана общественного здоровья. Однако *обязательное* тестирование на ВИЧ, связанное с реализацией права на семью, имеет, кроме положительных последствий – снижение уровня передачи ВИЧ – также и отрицательные. В частности, создает ложное чувство безопасности среди супружеских пар, способствует подделке документов для получения лицензии на брак и т. п.

В соответствии с п. 118 Международных руководящих принципов по ВИЧ/СПИДу и правам человека, национальные законодательства государств, которые ограничивают право ЛЖВС на брак и создание семьи или влекут отрицание единства семьи, являются примером дискриминационного законодательства в сфере охраны здоровья и нарушают обязательства государства в сфере международного права прав человека [3]. С другой стороны, если существует реальная угроза жизни и здоровью ВИЧ-инфицированного ребенка, то его отлучение от остальных членов семьи без лишения опеки над ним или запрета посещать его в связи с ВИЧ/СПИДом является оправданным (Решение Орджоникидзевского районного суда г. Мариуполя Донецкой области от 25.07.2012 г.).

Кроме того, ВИЧ-статус родителей или ребенка при принятии решений, касающихся вопросов опеки, воспитания или усыновления, не должен влиять на подход к их рассмотрению, который не должен отличаться от подхода к другим аналогичным с медицинской точки зрения случаям (п. 22 (f) Международных руководящих принципов по ВИЧ/СПИДу и правам человека). А в соответствии с Приказом МЗ Украины № 479 «Об утверждении Перечня заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем» 2008 г., с целью улучшения состояния обеспечения защиты прав и законных интересов детей «болезнь, вызванная вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ)» является одним из заболеваний, при наличии которых лицо не может быть усыновителем [4]. С другой стороны, существует практика, при которой, если и кандидат в усыновители, и ребенок ВИЧ-инфицированы, а также при условии, что усыновление соответствует интересам последнего, суды удовлетворяют заявление об усыновлении (Решение Деснянского районного суда г. Киева от 23.07.2012 г., дело № 2603 / 4802/12).

В то же время нет ни одного международного договора, который прямо гарантирует *половую и репродуктивную свободу*, репродуктивные права ЛЖВС вытекают из *права на создание семьи*, предусматривающее возможность потомства и совместного проживания, *права на охрану здоровья*, которое включает право на свободный контроль за своим здоровьем и телом, а также *права на свободу и неприкосновенность личности*. Согласно п. 5 Замечания общего порядка № 19 – Статья 23 (семья), законодательство в сфере охраны репродуктивного здоровья должно соответствовать принципу недискриминации и не может быть принудительным [5]. Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г. едва ли не единственный международный договор по правам человека, в котором гарантировано право «свободно и ответственно решать вопрос о числе детей и промежутках между их рождением и иметь доступ к информации, образованию, а также средствам, которые позволяют им осуществлять это право» (ст. 16 (1) (e)) [6]. Поэтому конкрет-

² ст.ст. 12, 16 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.; ст.ст. 17, 23 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 г.; ст. 8 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.; ст. 7 Хартии основных прав Европейского Союза 2000 г.; ст. V Американской декларации прав и обязанностей человека 1948 г.; ст. 11 Американской конвенции о правах человека 1969 г.

³ ст. 16 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.; ст. 12 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.; ст. 5 Протокола № 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1984 г.; ст. 9 Хартии основных прав Европейского Союза 2000 г.; ст. VI Американской декларации прав и обязанностей человека 1948 г.; ст. 17 Американской конвенции о правах человека 1969 г.

⁴ п.п. 8–9 Замечание общего порядка № 19 – Статья 23 (семья); ст.ст. 8, 12 Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1950 г.; ст. 5 Протокола № 7 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод 1984 г.; ст.ст. 11, 17 Американской конвенции о правах человека 1969 г.

⁵ Преамбула Конвенции Организации Объединенных Наций о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г.; Преамбула Конвенции о правах ребенка 1989 г.



ные ссылки на репродуктивные права и здоровье ЛЖВС в международных документах имеют особое значение для включения в вопросы обеспечения репродуктивных прав человека и вопросов, связанных с ВИЧ/СПИДом [7, с. 1200-1204].

Беременные женщины и матери с новорожденными детьми имеют право на *особую* защиту, в том числе соответствующую до- и послеродовую медицинскую помощь⁶. В соответствии со ст. 12 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин 1979 г., государства обязаны обеспечить всех женщин доступом к соответствующим, а также, в случае необходимости, бесплатным услугам во время беременности, родов и в послеродовой период. Особое внимание следует уделить охране материнства и неотложной акушерской помощи, которые позволяют женщинам благополучно пройти через этапы беременности и родов, а также обеспечивают супружеские пары возможностью иметь здорового младенца (п. 12 Замечание общего порядка № 14 – Право на наивысший достижимый уровень здоровья (статья 12)) [8].

Законодательствами многих стран предусмотрены принудительные меры, направленные на предотвращение вертикальной передачи ВИЧ, в частности обязательное тестирование на ВИЧ беременных женщин с последующими принудительными абортam и стерилизациями, которые, в соответствии с п. 22 Общей рекомендации № 19 – Насилие в отношении женщин Комитета ООН по ликвидации дискриминации в отношении женщин, негативно влияют на физическое и психическое здоровье женщин и ущемляют их право решать вопрос о количестве детей и промежутков между их рождением [9].

Принимая во внимание высокую эффективность антиретровирусных препаратов в профилактике ВИЧ/СПИДа и снижении риска передачи ВИЧ от матери к ребенку до 2%, большинство юристов и экспертов выступают против обязательного или принудительного тестирования для беременных женщин. Рассуждения об автономии пациента дополняются опасением, что

обязательное или принудительное тестирование может удерживать женщин от тестирования на ВИЧ в будущем, а также родового ухода или медицинской помощи в целом [10].

Международные руководящие принципы подчеркивают, что законодательство, которое предусматривает обязательное или принудительное тестирование на ВИЧ, нарушает права женщин и не позволяет в полной мере предотвратить вертикальную передачу ВИЧ, а также призывают государства содействовать ЛЖВС в принятии ими добровольного и сознательного решения о рождении ребенка, гарантируя женщинам доступ к:

1. Точной информации о рисках, связанных с вертикальной передачей ВИЧ.

2. Добровольному и конфиденциальному тестированию на ВИЧ до родов, а также консультированию и информации о способах предупреждения передачи ВИЧ (в том числе информации о безопасном вскармливании младенцев и использовании контрацепции в будущем).

3. Эффективному до- и послеродовому лечению матерей и их детей (в том числе АРТ и, при необходимости, заменителям грудного молока).

4. Длительной помощи после беременности, включая поддержку семьям, пострадавшим от ВИЧ (п.п. 114, 118) [4].

Консультирование, среди прочего, должно дать понять, что отказ от прохождения теста на ВИЧ не лишает права на родового ухода или любых других законных прав. Законодатели, специалисты в сфере здравоохранения и суды, в случае отказа беременной женщины от мер по предупреждению передачи ВИЧ от матери к ребенку, должны придерживаться правового и этического баланса между автономией взрослого пациента и благополучием новорожденного ребенка. Проинформированное совершеннолетнее лицо не подлежит обязательному лечению в пользу третьего лица, даже если это третье лицо ее ребенок. Но поскольку многие государства признают правомочным свой интерес к потенциальной

жизни и здоровью новорожденных детей, важно при разработке законодательства по предупреждению передачи ВИЧ от матери к ребенку также учитывать и такие спорные вопросы, как правовой статус эмбриона и человеческого плода.

Законодательство некоторых стран предусматривает и обязательное обследование новорожденных, если мать не дает согласия на тестирование на ВИЧ. Так, законодательством штата Нью-Йорк предусмотрено обязательное тестирование новорожденных на ВИЧ: «С целью улучшения показателей здоровья новорожденных, а также улучшения доступа к уходу и лечению инфицированных или таких, которые могут быть инфицированы, новорожденных и их матерей, уполномоченное лицо основывает комплексную программу тестирования новорожденных на наличие ВИЧ или антител» [11]. Аналогичные положения содержат Пересмотренные рекомендации по тестированию взрослых, подростков и беременных женщин на ВИЧ в медицинских учреждениях 2006 г. Центра по контролю и профилактике заболеваний США, если ВИЧ-статус матери после родов неизвестен, рекомендуется экспресс-тестирование новорожденных ВИЧ как можно быстрее после рождения с целью предоставления АРТ новорожденным с ВИЧ, а женщины должны быть проинформированы, что выявление антител к ВИЧ у новорожденных указывает на то, что мать инфицирована [12]. Как видим, акцент делается на профилактике ВИЧ-инфекции у детей, при этом мало внимания уделяется возможным рискам для матерей.

Выводы. Таким образом, следует констатировать формирование одного из международных стандартов обращения с ЛЖВС, основанного на существующих нормах международного права человека и практике международных органов и организаций, который заключается в обеспечении государствами права ЛЖВС на брак и создание семьи, права на наивысший достижимый уровень сексуального и репродуктивного здоровья и профилактике вертикальной передачи ВИЧ. А также существует необходимость дальнейшего совершенствования норм национальных законодательств в этой сфере.

⁶ ст. VII Американской декларации прав и обязанностей человека 1948 г.; ст. 25 Всеобщей декларации прав человека 1948 г.; ст. 10 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.; ст. 24 Конвенции о правах ребенка 1989 г.

**Список использованной литературы:**

1. Декларация о приверженности делу борьбы с ВИЧ/СПИДом, принятая Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций, резолюция A/RES/S-26/2 (27 июня 2001 года) / [Электронный ресурс]. Официальный веб-сайт ООН. – Режим доступа : <http://daccess-dds-ny.un.org/doc/UNDOC/GEN/N01/434/86/PDF/N0143486.pdf?OpenElement>.
2. The HIV/AIDS legal assessment tool: assessment methodology manual // The American Bar Association, 2012. – 150 p.
3. Международные руководящие принципы по ВИЧ/СПИДу и правам человека (Объединенный вариант 2006 г.), ЮНЭЙДС, 2006 г. / [Электронный ресурс]. Официальный веб-сайт УВКПЧ. – Режим доступа : <http://www.ohchr.org/Documents/Publications/HIVAIDSGuidelinesru.pdf>.
4. Наказ МОЗ України № 479 «Про затвердження Переліку захворювань, за наявності яких особа не може бути усиновлювачем» від 20.08.2008 р. / [Электронный ресурс]. Официальный веб-сайт ВРУ. – Режим доступа. – <http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/z1022-08>.
5. Замечание общего порядка № 19 – Статья 23 (семья) [Электронный ресурс] // Замечания общего порядка, принятые Комитетом по экономическим, социальным и культурным правам. Подборка замечаний общего порядка и общих рекомендаций, принятых договорными органами по правам человека. Том I. – Режим доступа : http://www2.ohchr.org/english/bodies/icm-mc/docs/8th/HRI.GEN.1.Rev9_ru.pdf.
6. Конвенція Організації Об'єднаних Націй про ліквідацію всіх форм дискримінації щодо жінок від 18.12.1979 р. / [Электронный ресурс]. Официальный веб-сайт ВРУ. – Режим доступа : http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/995_207.
7. Gruskin S. Negotiating the relationship of HIV/AIDS to reproductive health and reproductive rights / Sofia Gruskin // The American University Law Review. – 1994–1995. – Vol. 44. – P. 1191-1205.
8. Замечание общего порядка № 14 – Право на наивысший достижимый уровень здоровья (статья 12) [Электронный ресурс] // Замечания общего порядка, принятые Комитетом по экономическим, социальным и культурным правам. Подборка замечаний общего порядка и общих рекомендаций, принятых договорными органами по правам человека. Том I. – Режим доступа : http://www2.ohchr.org/english/bodies/icm-mc/docs/8th/HRI.GEN.1.Rev9_ru.pdf.
9. Общая рекомендация № 19 – Насилие в отношении женщин [Электронный ресурс] // Замечания общего порядка, принятые Комитетом по экономическим, социальным и культурным правам. Подборка замечаний общего порядка и общих рекомендаций, принятых договорными органами по правам человека. Том II. – Режим доступа : http://www2.ohchr.org/english/bodies/icm-mc/docs/8th/HRI.GEN.1.Rev9VolumeII_ru.pdf.
10. Guidance on global scale-up of the prevention of mother-to-child transmission of HIV: towards universal access for women, infants and young children and eliminating HIV and AIDS among children [Электронный ресурс] / WHO. – 2007. – Режим доступа : http://www.unicef.org/aids/files/PMTCT_enWEBNov26.pdf.
11. NY Public Health Law Sec, 2500-f [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://public.leginfo.state.ny.us>.
12. Revised Recommendations for HIV Testing of Adults, Adolescents, and Pregnant Women in Health-Care Settings, adopted 22 September 2006, CDC / [Электронный ресурс]. Официальный веб-сайт Центра по контролю и профилактике заболеваний США. – Режим доступа : <http://www.cdc.gov/mmwr/preview/mmwrhtml/tr5514a1.htm>.