

АЛГОРИТМ
по освобождению от уголовной ответственности
по статье 157 Уголовного кодекса Республики Беларусь
(заражение вирусом иммунодефицита)

подготовлен РПОО “Белорусский Хельсинкский Комитет”

19 июля 2019 года вступили в силу изменения и дополнения в Уголовный кодекс, которыми, в частности, ст. 157 (заражение вирусом иммунодефицита человека) дополнена примечанием следующего содержания:

«Лицо, совершившее деяния, предусмотренные частями 1 или 2 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ, было своевременно предупреждено о наличии у первого лица этого заболевания и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения».

Таким образом, с 19 июля 2019 года человек, знающий о наличии у него ВИЧ, освобождается от уголовной ответственности по частям 1 или 2 ст. 157 УК (заражение ВИЧ), если:

- 1) ДО совершения действий, влекущих возможность заражения ВИЧ, своевременно предупредил другого человека (например, своего партнера) о наличии у него ВИЧ;
- 2) а его партнер ДОБРОВОЛЬНО согласился совершить действия, создающие опасность заражения.

Как должен быть зафиксирован факт своевременного предупреждения?

На этот вопрос в настоящее время нет простого ответа.

Примечание к ст. 157 УК не содержит указаний на то, как должен быть зафиксирован факт своевременного предупреждения партнера о ВИЧ-статусе и каким образом это оформить. Данный вопрос будет разрешаться в каждом конкретном случае.

Устное предупреждение

Это наиболее простой вариант. Если информация о заражении будет передана в правоохранительные органы для правовой оценки, объяснения лица о том, что его партнер был устно предупрежден о наличии ВИЧ-инфекции, должны быть приняты во внимание, равно как и объяснения партнера о том, что его предупреждали о рисках заражения. В такой ситуации должно выноситься постановление об отказе в возбуждении уголовного дела.

Помните! Устное предупреждение является менее надежным в ситуациях, когда из-за испорченных отношений или по иным причинам партнер может сообщить “компетентным органам”, что партнер не предупреждал его о своем ВИЧ-положительном статусе.

Важно! За заведомо ложный донос или за заведомо ложное показание предусмотрена уголовная ответственность по статьям 400 и 401 Уголовного кодекса.

Ст. 400 УК. Заведомо ложный донос

1. Заведомо ложный донос о совершении преступления - наказывается штрафом, или арестом, или ограничением свободы на срок до трех лет, или лишением свободы на тот же срок.

2. То же действие, соединенное с обвинением в тяжком или особо тяжком преступлении, либо с искусственным созданием доказательств обвинения, либо совершенное из корыстных побуждений, - наказывается ограничением свободы на срок до пяти лет или лишением свободы на тот же срок.

Статья 401 УК. Заведомо ложное показание

1. Заведомо ложное показание свидетеля или потерпевшего, либо заведомо ложное заключение эксперта, либо сделанный переводчиком заведомо неправильный перевод в суде при рассмотрении уголовных, гражданских и экономических дел либо при производстве предварительного следствия или дознания - наказываются штрафом, или арестом, или ограничением свободы на срок до двух лет, или лишением свободы на срок до трех лет.

2. Те же действия, соединенные с обвинением в тяжком или особо тяжком преступлении или с искусственным созданием доказательств обвинения либо совершенные из корыстных побуждений, - наказываются арестом, или ограничением свободы на срок до пяти лет, или лишением свободы на тот же срок.

В связи с этим настоятельно **не рекомендуем и призываем не делать ложных оговоров**, если предупреждение все-таки имело место!

Зафиксируйте свое предупреждение

Это можно сделать разными способами:

- взять с партнера расписку,
- снять предупреждение на камеру телефона (сохранив запись в надежном месте, например, в облачных сервисах),
- иным способом зафиксировать данный факт для будущего разрешения возможного конфликта как доказательство предупреждения.

Составьте письменный документ

Документ можно составить в произвольной форме, в нем должно ясно говориться о наличии ВИЧ-статуса у одного из партнеров и о предупреждении об этом второго партнера. Документ должен быть **подписан обоими партнерами. Рекомендуем заверить подписи в нотариальной конторе**. Это, конечно, самый сложный и затратный в финансовом отношении вариант, но он может снять все вопросы в будущем.

Можно сделать такой же документ и без нотариального удостоверения, но могут возникнуть вопросы о действительности подписи.

Помните! Указанные способы фиксации предупреждения могут выступать лишь одним из доказательств отсутствия вины в совершении преступления, предусмотренного ст. 157 УК. Каждое доказательство, в том числе объяснения

потерпевшего и ВИЧ-положительного, будут исследоваться правоохранительными органами (и/или судом) при решении о привлечении к уголовной ответственности.

Позиция Следственного комитета Республики Беларусь относительно применения ст. 157 УК.

На запрос РОО «Люди ПЛЮС» начальник управления процессуального контроля за расследованием преступлений против личности и общественной безопасности центрального аппарата СК дал следующий комментарий: *«при оценке добровольности волеизъявления необходимо устанавливать мотивы и способы получения ВИЧ-инфицированным лицом согласия иного лица на совершение действий, создающих угрозу заражения... необходимо изучить своевременность и содержание осведомления, добровольность согласия на совершение действий с ВИЧ-инфицированным лицом и понимание здоровым лицом степени опасности последствий контакта с ВИЧ-инфицированным лицом».*

Зафиксируйте согласие в карте врача-эпидемиолога

Специалисты Республиканского центра гигиены, эпидемиологии и общественного здоровья», Республиканского научно-практического центра медицинских технологий, информатизации, управления и экономики здравоохранения (РНПЦ МТ) и РОО «Люди ПЛЮС» предлагают зафиксировать «добровольность согласия на совершение действий с ВИЧ-инфицированным лицом и понимание здоровым лицом степени опасности последствий контакта с ВИЧ-инфицированным» в примечании к карте у врача-эпидемиолога.

Эти специалисты разработали **форму** «Предупреждение контактного лица пациентом с ВИЧ-положительным статусом» и [Памятку](#) по вопросам профилактики ВИЧ-инфекции. И хотя данная форма пока не утверждена Минздравом, специалисты РОО «Люди ПЛЮС» считают, что такой способ можно использовать, чтобы избежать привлечения к уголовной ответственности по ст. 157 УК. Возможно, уже скоро данный способ будет универсальным механизмом для разрешения подобных ситуаций.

Что делать, если приговор по ст. 157 УК уже вынесен

Поскольку внесенное законом в ст. 157 УК изменение улучшает правовое положение людей, ранее осужденных по данной статье, такой **закон имеет обратную силу**. Это означает, что отбывающий наказание человек при наличии указанных выше обстоятельств **имеет право на пересмотр вынесенного приговора** со дня вступления закона в силу, т.е. после 19 июля 2019 г., и **может быть освобожден от уголовной ответственности**.

Помните! Закон освобождает от уголовной ответственности за указанные преступления лишь тех, кто своевременно предупредил партнера о наличии заболевания и возможности заражения ВИЧ-инфекцией, однако партнер пренебрег этими предупреждениями.

Осужденный по статье 157 УК имеет право на пересмотр приговора либо на снятие судимости (если приговор уже был исполнен):

- 1) если в материалах уголовного дела имеются доказательства, подтверждающие своевременное информирование партнера о наличии у первого ВИЧ, например, в протоколах его допросов на стадии расследования дела или в ходе судебного разбирательства.
- 2) если в материалах уголовного дела имеются доказательства, что партнер добровольно согласился на совершение действий, создавших опасность заражения.

После 19 июля 2019 года перед судом можно поставить вопрос об освобождении от наказания и о снятии судимости.

Заявление о снятии судимости рассматривается судом по месту жительства лица, отбывшего наказание, или судом, постановившим приговор. Участие прокурора по этим делам является обязательным.

По результатам рассмотрения ходатайства и представленных материалов о снятии судимости судья выносит мотивированное постановление.

При несогласии с постановлением, его можно обжаловать в порядке судебного надзора.

Ниже приводятся образцы заявления, ходатайства об освобождении от наказания и о снятии судимости (Приложения №№ 1, 2).

Внимание! Данные формы являются образцами. Направление соответствующих ходатайств и заявлений в суд не гарантирует положительного исхода дела. Поэтому мы настоятельно рекомендуем обратиться за правовой помощью к адвокатам для составления указанных правовых документов, исходя из фактических обстоятельств дела.

Приложение № 1 (образец)

В суд _____ р-на (города, района в городе), адрес суда
Заявитель: (указать ФИО) Петров Петр Петрович,
осужденный (дата) судом ___ р-на (города, района
в городе) по ч. 1 ст. 157 УК к двум годам лишения
свободы, отбывающий наказание в ИУ «Исправительная
колония № 2» УДИН МВД по Могилевской области,
адрес: 213800, г. Бобруйск, ул. Сикорского, 1
(указать свои данные и адрес места отбытия наказания)

З А Я В Л Е Н И Е

(в порядке ст. 402 УПК Республики Беларусь)

Законом Республики Беларусь от 9 января 2019 г. №171-З статья 157 УК, по которой я осужден, дополнена Примечанием следующего содержания: *«Лицо, совершившее деяния, предусмотренные частями 1 или 2 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ, было своевременно предупреждено о наличии у первого лица этого заболевания и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения.»* Данное дополнение к ст. 157 УК вступило в силу с 19 июля 2019 года.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 УК: *«Закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Со дня вступления в силу закона, устраняющего преступность деяния, соответствующее деяние, совершенное до его вступления в силу, не считается преступным. Если новый уголовный закон смягчает наказуемость деяния, за которое лицо отбывает наказание, суд назначает наказание в соответствии с санкцией нового уголовного закона, руководствуясь статьей 62 настоящего Кодекса.»*

По материалам уголовного дела в ходе предварительного следствия и при судебном разбирательстве установлено, что прежде, чем совершить половой акт с потерпевшей Ивановой Галиной Ивановной, я предупредил ее о наличии у меня заболевания ВИЧ. Однако она осознанно и добровольно согласилась совершить со мною данные сексуальные действия, создавшие опасность ее заражения. С нею мы вступали в половую связь несколько раз, но она не заразилась имеющимся у меня заболеванием, хотя я допускал реальную опасность ее заражения, но без достаточных оснований рассчитывал на то, что этого не произойдет.

Данные обстоятельства, установленные судом и описанные в приговоре, по которому я признан виновным и осужден по ч. 1 ст. 157 УК, дают мне основание полагать, что мое дело будет пересмотрено. С учетом действующего Примечания к указанной статье совершенное мною деяние не является (не считается) преступным, и я подлежу освобождению от наказания, назначенного судом, с погашением судимости.

С учетом изложенного и, руководствуясь ст. 402 УПК,

ПРОШУ:

рассмотреть вопрос об освобождении меня от наказания и погасить судимость по приговору суда _____района (города, района в городе) от _____(дата), по которому я признан виновным по ч. 1 ст. 157 УК и отбываю наказание в УИ «ИК №2» УДИН МВД по Могилевской области по указанному выше адресу.

Приложение: копия приговора на _____листах

Заявитель
Дата

подпись

расшифровка подписи

Приложение №2 (образец)

В суд _____ р-на (города, района в городе по
месту жительства осужденного), адрес суда
Заявитель: (указать ФИО) Петров Петр
Петрович, проживающий (адрес) _____

ХОДАТАЙСТВО

о снятии судимости

(в порядке п. 10 ч. 1 ст. 97 УК и ч. 5 ст. 402 УПК Республики Беларусь)

Приговором суда _____ района (города, района в городе) от _____ (дата) я признан виновным и осужден по ч. 2 ст. 157 УК к трем годам лишения свободы с отбытием наказания в колонии усиленного режима.

В феврале 2019 года я отбыл наказание и вернулся по прежнему месту жительства в г. Пинск.

Законом Республики Беларусь от 9 января 2019 г. №171-З статья 157 УК, по которой я осужден, дополнена Примечанием следующего содержания: *«Лицо, совершившее деяния, предусмотренные частями 1 или 2 настоящей статьи, освобождается от уголовной ответственности в случае, если другое лицо, поставленное в опасность заражения либо зараженное ВИЧ, было своевременно предупреждено о наличии у первого лица этого заболевания и добровольно согласилось совершить действия, создавшие опасность заражения»*. Данное дополнение к ст. 157 УК вступило в силу с 19 июля 2019 года.

В соответствии с ч. 2 ст. 9 УК: *«Закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Со дня вступления в силу закона, устраняющего преступность деяния, соответствующее деяние, совершенное до его вступления в силу, не считается преступным. Если новый уголовный закон смягчает наказуемость деяния, за которое лицо отбывает наказание, суд назначает наказание в соответствии с санкцией нового уголовного закона, руководствуясь статьей 62 настоящего Кодекса»*.

По материалам уголовного дела в ходе предварительного следствия и при судебном разбирательстве установлено, что прежде, чем вступить в половую связь с потерпевшей Ивановой Галиной Ивановной, я предупредил ее о наличии у меня заболевания ВИЧ. Но она добровольно согласилась со мною совершить сексуальные действия, хотя я по легкомыслию рассчитывал, что это не приведет ее к заражению. Однако в результате наших действий она заразилась вирусом иммунодефицита человека.

Приведенные обстоятельства, установленные судом и отраженные в приговоре, по которому я признан виновным по ч. 2 ст. 157 УК, дают мне основание надеяться, что с учетом вступившего в силу закона, устраняющего преступность деяния, за которое я отбыл наказание, судимость должна быть погашена в порядке, установленном ч. 5 ст. 402 УПК.

В связи с изложенным

ПРОШУ:

решить вопрос о снятии с меня судимости по обвинительному приговору суда _____ района (города, района в городе) от _____ (дата).

Приложение: копия приговора на _____ листах, справка об отбытии наказания, всего на _____ листах.

Заявитель
Дата

подпись

расшифровка подписи