

Обзор действующего законодательства Российской Федерации о правах ВИЧ-положительных иностранных граждан в Российской Федерации

Автор: Илона Войтковская

Введение

Российское законодательство признает¹ ВИЧ-инфекцию хроническим заболеванием, вызываемым вирусом иммунодефицита человека, которое относится к инфекционным заболеваниям, «представляющим опасность для окружающих»² (наравне с гепатитом В, С, туберкулезом, холерой и чумой – прим. И. В.), а также к числу «социально значимых заболеваний»³. Под термином «инфекционные заболевания, представляющие опасность для окружающих» понимаются такие инфекционные заболевания человека, которые характеризуются тяжелым течением, высоким уровнем смертности и инвалидности, быстрым распространением среди населения (эпидемия)⁴. Официального определения понятия «социально значимые заболевания» в российском законодательстве нет, однако есть их исчерпывающий перечень⁵. Специальное законодательство РФ⁶ относит ВИЧ-инфекцию к таким заболеваниям, которые создают угрозу личной, общественной, государственной безопасности, а также угрозу существованию человечества⁷. С правовой точки зрения, включение ВИЧ-инфекции в число заболеваний, представляющих опасность для окружающих и социально значимых заболеваний, прямо влияет на правовой статус ВИЧ-положительных иностранцев в РФ: легальность их пребывания (проживания), учебы или работы в РФ напрямую зависит от того, есть или нет у них ВИЧ-инфекция.

Российское специальное законодательство, посвященное проблемам ВИЧ-положительных, дуалистично подходит к правовому статусу ВИЧ-позитивных пациентов: так, в случае, если ВИЧ-позитивным является гражданин РФ, законодательство предусматривает ряд норм, как связанных с обеспечением диагностики, профилактики, лечения ВИЧ-положительного гражданина, так и с обеспечением равенства возможностей в процессе социализации и трудовой

¹ См. ст. 1 Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

² См. Постановление Правительства РФ от 01.12.2004 N 715 (ред. от 31.01.2020) "Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих".

³ Постановление Правительства РФ от 01.12.2004 N 715 (ред. от 31.01.2020) "Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих".

⁴ Ст. 1 Федерального закона от 30.03.1999 N 52-ФЗ (ред. от 13.07.2020) "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения".

⁵ Постановление Правительства РФ от 01.12.2004 N 715 (ред. от 31.01.2020) "Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих".

⁶ Федеральный закон от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

⁷ Преамбула Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

деятельности⁸, исходя из того, что ВИЧ-положительных граждан необходимо защищать от стигматизации и дискриминации⁹. Если же ВИЧ-положительным является иностранец¹⁰, российское законодательство исходит из презумпции нежелательности его пребывания на территории РФ и тактики «мягкого выдворения» за пределы страны как эффективного метода борьбы с распространением ВИЧ-инфекции. Законодательство РФ предусматривает правило, согласно которому ВИЧ-положительному иностранцу откажут в получении: вида на жительство¹¹, патента¹² или разрешения на работу¹³, разрешения на временное проживание¹⁴, визы¹⁵, статуса беженца или лица, ищущего убежище¹⁶. При выявлении ВИЧ-инфекции на территории РФ после того, как указанный правовой статус иностранцем получен, выданные ему документы, подтверждающие право на проживание в РФ, могут быть аннулированы, с последующей депортацией и/или запретом на въезд¹⁷.

Таким образом, законодательство, по общему правилу, рассматривает факт присутствия ВИЧ-положительного иностранца на территории РФ как угрозу для здоровья граждан безотносительно фактических обстоятельств (стадии заболевания, получения АРВ-терапии, социального поведения и т. д.), а выявление ВИЧ-инфекции, по общему правилу, влечет утрату иностранцем законных оснований для пребывания в РФ¹⁸.

⁸ Глава III, IV Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

⁹ См. подробнее: Распоряжение Правительства РФ от 21.12.2020 N 3468-р "Об утверждении Государственной стратегии противодействия распространению ВИЧ-инфекции в Российской Федерации на период до 2030 год".

¹⁰ Под иностранцем мы понимаем любое лицо, не имеющее паспорта гражданина РФ.

¹¹ Подп. 13 п.1 ст. 9 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

¹² Ст. 13.3 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

¹³ Подп. 10 п. 9 ст. 18 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

¹⁴ Подп. 13 п. 1 ст. 7 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

¹⁵ Ст. 27 Федерального закона "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию" от 15.08.1996 N 114-ФЗ.

¹⁶ Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 11.01.2011 N 1 (ред. от 21.07.2016) "Об утверждении СП 3.1.5.2826-10 "Профилактика ВИЧ-инфекции".

¹⁷ Согласно ст. 11 Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" по общему правилу в случае выявления ВИЧ-инфекции у иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на территории РФ, они подлежат депортации из РФ в порядке, установленном законодательством РФ.

¹⁸ Ученые отмечают, что термин «депортация» — это мера административного принуждения, а не мера ответственности за противоправное поведение (Степенко В.Е., Степенко А.В., Чернова О.А. Меры административного принуждения, применяемые к нарушителям специального правового режима пребывания в Российской Федерации // Миграционное право, 2007, N 4), однако по сути эта форма принуждения связана не с тем, что мигрант ведет себя противоправно или наносит реальный ущерб здоровью окружающих или общественному порядку, а с тем, что мигрант заболел и факт болезни выявлен на территории РФ или выявлен на этапе выдачи документов, разрешающих въезд в РФ.

На основании Постановления Конституционного Суда РФ от 12 марта 2015 года¹⁹ в законодательство РФ были внесены изменения, согласно которым органы государственной власти не имеют права принимать решения о депортации или решения, влекущие запрет на въезд или потерю права на временное или постоянное проживание в РФ²⁰ в отношении ВИЧ-положительных иностранцев, которые имеют близких родственников в РФ (супруг, супруга, дети, родители) – граждан РФ или иностранных граждан, имеющих вид на жительство в РФ, и не нарушают российское законодательство по противодействию распространению ВИЧ-инфекции²¹.

Среди проблем, связанных с реализацией указанного права ВИЧ-положительных иностранцев, можно отметить тот факт, что решения о нежелательности пребывания (запрет на въезд, решение о депортации, об аннулировании документов на временное или постоянное проживание) мигранта в РФ принимаются органами Роспотребнадзора и органами внутренних дел в больших количествах²² и почти автоматически — на основании данных, поступающих от центров по профилактике и борьбе со СПИД и инфекционными заболеваниями в порядке кооперации органов государственной власти²³. Таким образом, иностранцы, которые обладают вышеуказанным правовым иммунитетом, но в отношении которых без их участия принято решение о нежелательности пребывания, запрете въезда либо аннулировании разрешения на временное проживание или вида на жительство, вынуждены оспаривать такие решения в суде²⁴.

Важно отметить, что законодательство РФ не гарантирует ВИЧ-положительным иностранцам права на врачебную тайну в связи с их статусом (которым обладают граждане РФ), о чем говорит следующее: 1) иностранец обязан информировать орган государственной власти о наличии ВИЧ-инфекции в случае, если он претендует на

¹⁹ Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 12 марта 2015 года № 4-П. Следует отметить, что значение Постановления КС РФ от 12 марта 2015 года № 4-П критикуется учеными, поскольку Суд не дал никакой оценки и не анализировал реальность угрозы здоровью населения со стороны ВИЧ-инфицированных, то есть не принял во внимание, что ВИЧ-инфекция давно стала контролируемым заболеванием, а действующее законодательство РФ основано на ВИЧ-фобии законодателя. Постановление Суда критикуется именно за отсутствие смелости начать эту дискуссию в российском обществе. См. подробнее: Кряжкова О.Н., Рудт Ю.А. Расстановка мест слагаемых в решениях конституционных судов: почему сумма меняется? // Сравнительное конституционное обозрение. 2015. № 5. С. 120 - 135.

²⁰ См. ч. 3 ст. 11 Федерального Закона № 38-ФЗ от 30.03.1995 "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)"; ч. 4 ст. 25.10 Федерального закон от 15.08.1996 № 114-ФЗ "О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию"; п. 13 ч. 1 ст. 7, п. 13 ч. 1 ст. 9 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации".

²¹ П. 3 ст. 11 Федерального закона от 30.03.1995 № 38-ФЗ (в ред. от 30.12.2015) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

²² За 2007-2017 год Роспотребнадзор принял более 17,5 тыс. решений о нежелательном пребывании (проживании) иностранного гражданина на территории РФ, из которых 38% решений было связано с выявлением ВИЧ-инфекции. См: В.В. Юмагузин, А.В. Покровская, А.А. Калинин, Д.С. Кашницкий, «О легализации мигрантов с ВИЧ-инфекцией». 2018. С. 13-14. <https://ecuo.org/wp-content/uploads/sites/8/2018/12/migrants-legalization.pdf>.

²³ Письмо Роспотребнадзора от 17.05.2007 № 0100/5015-07-32 (с изм. от 31.01.2008) "О представлении информации об инфекционной заболеваемости".

²⁴ См.: Кассационное определение Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 13.05.2020 № 88а-3249/2020.

временное или постоянное проживание в РФ²⁵ либо на получение визы; 2) сведения обо всех ВИЧ-положительных иностранцах передаются в органы внутренних дел, Роспотребнадзор и работодателям в порядке кооперации органов государственной власти²⁶ без учета мнения иностранца.

Следует отдельно отметить, что иностранец не всегда может доказать наличие у него близких родственников – граждан РФ или иностранцев, постоянно проживающих в РФ. Семейный Кодекс РФ (ст. 1) и, следовательно, органы внутренних дел, рассматривающие ходатайства иностранца о получении права на временное или постоянное проживание²⁷, признают супругами только тех, чей брак зарегистрирован в РФ или тех, брак которых зарегистрирован в иностранном государстве и признается в РФ в силу международных договоров²⁸. В ситуации, когда иностранец не может доказать наличие у него близких родственников по формальным признакам, изложенным в законодательстве РФ, указанная правовая проблема может быть решена при помощи обращения к правовым позициям Конституционного Суда РФ. Согласно Определению Конституционного Суда РФ от 12 мая 2006 г. N 155-О, суд или иной уполномоченный орган имеет право признать проживание иностранца в РФ допустимым и не высылать его из РФ, руководствуясь так называемыми гуманитарными соображениями. Имеется в виду, что в ситуации, когда, например, орган государственной власти принял решение, которое влечет утрату для иностранца права на законное пребывание на территории РФ или которое не дает ему остаться в РФ на законных основаниях (например, отказ в выдаче вида на жительство), иностранец может обжаловать такое решение органа государственной власти в суде, ссылаясь не на то, что у него есть близкие родственники – граждане РФ или иностранцы, постоянно

²⁵ См.: п.п. 35.2 Приказа МВД России от 08.06.2020 N 407 "Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешения на временное проживание в Российской Федерации, а также форм отметки и бланка документа о разрешении на временное проживание в Российской Федерации"; п. 26.12 Приказа МВД России от 11.06.2020 N 417 "Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство, замене иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации".

²⁶ Письмо Роспотребнадзора от 17.05.2007 N 0100/5015-07-32 (с изм. от 31.01.2008) "О предоставлении информации об инфекционной заболеваемости".

²⁷ См.: п.п. 35.2 Приказа МВД России от 08.06.2020 N 407 "Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства разрешения на временное проживание в Российской Федерации, а также форм отметки и бланка документа о разрешении на временное проживание в Российской Федерации"; п. 26.12 Приказа МВД России от 11.06.2020 N 417 "Об утверждении Административного регламента Министерства внутренних дел Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по выдаче иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство, замене иностранным гражданам и лицам без гражданства вида на жительство в Российской Федерации".

²⁸ Суды учитывают при принятии решения о наличии или отсутствии супруга такие обстоятельства, как фактическое проживание с супругом и (или) детьми, участие в воспитании и содержании последних, срок проживания в РФ, наличие жилья, постоянной работы или учебы, состояние здоровья, обстоятельства приобретения ВИЧ-инфекции, факт лечения или отказа от терапии. См.: подробнее: Косс А.В., Герасимова Е.В. Ограничение возможности законного пребывания и проживания в Российской Федерации иностранных граждан: проблемы определения "гуманитарных обстоятельств" в законодательстве и правоприменительной практике // Конституционное и муниципальное право. 2012. N 12. С. 24-28.

проживающие в РФ (единственное законное основание), а на то, что он имеет право остаться (или въехать) в РФ по гуманитарным соображениям. Таким образом, иностранец может вернуть себе легальный статус через решение суда. То есть судебная практика расширяет права иностранцев с ВИЧ, опираясь на так называемый общеправовой принцип гуманности. Аналогичным образом может поступать непосредственно орган государственной власти, который уполномочен принимать решение о том, остаться (или въехать) в РФ ВИЧ-положительному иностранцу в стране или нет.

Так, согласно позиции Конституционного Суда РФ, «исходя из гуманитарных соображений, правоохранительные органы и судьи имеют право учитывать семейное положение, состояние здоровья ВИЧ-положительного иностранного гражданина или лица без гражданства (в том числе клиническую стадию заболевания) и иные исключительные, заслуживающие внимания обстоятельства при решении вопроса о том, является ли необходимой депортация данного лица из Российской Федерации, а также при решении вопроса о его временном проживании на территории Российской Федерации. При этом, согласно позиции Конституционного Суда РФ, в любом случае данное лицо не освобождается от обязанности соблюдать предписанные в соответствии с законом профилактические меры относительно недопущения распространения ВИЧ-инфекции».²⁹

Переходя к исследованию вопроса доступа ВИЧ-положительных иностранцев к медицинским услугам в РФ, мы хотим отметить, что при изложении данных настоящего обзора нам приходится учитывать то обстоятельство, что доступ ВИЧ-положительных иностранцев к медицинской помощи в РФ обусловлен не столько их правовым статусом, сколько фактом осведомленности органов государственной власти о наличии у иностранца ВИЧ-инфекции и фактом принятия таким органом решения, которое влияет на право иностранца физически находиться в РФ и, соответственно, получать доступ к медицинским услугам.

Методология исследования и порядок изложения результатов

Обзор составлен на основании правовых положений российского законодательства в сфере охраны здоровья, законодательства, регулирующего процедуры въезда, проживания и осуществления трудовой деятельности, учебы иностранцев, а также международных соглашений РФ.

Федеральное законодательство об основах охраны здоровья³⁰ устанавливает право каждого человека на получение медицинской помощи вне зависимости от его гражданства или наличия заболеваний, включая ВИЧ-инфекцию³¹. Согласно положениям Федерального закона № 323-ФЗ, федеральное законодательство обеспечивает охрану здоровья каждого человека вне зависимости от его пола, расы, возраста, национальности, языка, наличия заболеваний, состояний, происхождения,

²⁹ Определение Конституционного Суда РФ от 12 мая 2006 г. N 155-О.

³⁰ Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

³¹ См. также: Комментарий к Федеральному закону от 21 ноября 2011 г. N 323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации (постатейный) / Грачева Т.Ю., Пучкова В.В., Корнеева О.В., Вахрушева Ю.Н. / КонсультантПлюс, 2014.

имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и от других обстоятельств, а также гарантирует защиту от дискриминации, обусловленной наличием у них каких-либо заболеваний³².

Однако федеральное законодательство об основах охраны здоровья разделяет медицинскую помощь на отдельные виды (формы), поэтому доступ иностранцев к разным видам такой помощи зависит от их правового статуса, а в некоторых случаях — от того, принято или нет органом государственной власти решение в отношении иностранца о нежелательности его пребывания в РФ, о запрете въезда или о депортации.

В настоящем обзоре мы исходим из того, что медицинская помощь условно подразделяется на: бесплатную скорую медицинскую помощь, включая медицинскую помощь в экстренной и неотложной форме, бесплатную медицинскую помощь в рамках системы обязательного (бесплатного) медицинского страхования, включая бесплатную высокотехнологичную медицинскую помощь для ВИЧ-положительных людей при их лечении, бесплатную медицинскую помощь для работающих в периоды временной утраты трудоспособности, платную медицинскую помощь.

ВИЧ-положительные иностранные граждане, лица без гражданства и беженцы в РФ имеют право на разные виды (формы) медицинской помощи в зависимости от своего правового статуса.

Обзор изложен следующим образом: каждый раздел посвящен тому или иному виду медицинской помощи и содержит правовые положения, согласно которым иностранец при наличии определенного правового статуса имеет право на ее получение в силу закона. Вопросы об эффективности анализируемых норм в данном обзоре не ставятся или анализируются фрагментарно, поскольку они требуют дополнительного изучения правоприменительной практики.

В каждом разделе, при наличии особых указаний на это в законе или международном договоре, исходя из задач исследования, выделяются такие группы ВИЧ-положительных иностранцев, как: постоянно проживающие в РФ (то есть иностранные граждане, лица без гражданства, имеющие вид на жительство, беженцы, лица, получившие политическое убежище); постоянно проживающие в РФ и имеющие близких родственников – граждан РФ или иностранцев, постоянно проживающих в РФ; временно пребывающие в РФ иностранцы, то есть иностранцы, не имеющие вида на жительство, в том числе обучающиеся в высших учебных заведениях очной формы обучения, трудящиеся-мигранты; уязвимые группы иностранцев: беременные женщины, лица, отбывающие наказание за совершение уголовных преступлений в местах лишения свободы и в центре временного содержания иностранных граждан; особые группы иностранцев: граждане Республики Беларусь, граждане государств-членов ЕАЭС и СНГ; иностранные граждане, пребывающие в РФ на основании визы.

В завершении представлен обзор законодательных ограничений для ВИЧ-положительных иностранных граждан в связи с пандемией COVID-19.

³² Ст. 5 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

1. Скорая медицинская помощь, медицинская помощь в экстренной и неотложной форме

Право на получение бесплатной медицинской помощи в экстренной форме имеют все лица, находящиеся на территории РФ. Медицинская помощь в экстренной форме при внезапных острых заболеваниях, состояниях, обострении хронических заболеваний, представляющих угрозу жизни пациента, оказывается иностранным гражданам медицинскими организациями бесплатно³³. Ограничений для ВИЧ-положительных либо мигрантов, не имеющих законных оснований для въезда, проживания или пребывания в РФ, законодательство не предусматривает. Скорая, в том числе скорая специализированная, медицинская помощь оказывается иностранным гражданам при заболеваниях, несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства. Медицинскими организациями государственной и муниципальной систем здравоохранения указанная медицинская помощь оказывается иностранным гражданам бесплатно³⁴. Отказ в оказании такой медицинской помощи не допускается, в том числе когда пациент является ВИЧ-положительным. Важно отметить, что медицинское вмешательство в отношении лиц, страдающих заболеванием ВИЧ и СПИД, допускается без согласия пациента (NB: подобное вмешательство, для сравнения, предусмотрено законодательством в отношении лиц, совершивших преступления и лиц, не способных выразить свою волю, то есть лиц, находящихся в таком состоянии, когда он или она не может осознавать или понимать значение слов «согласие на медицинское вмешательство, как, например, это бывает у пациентов в коме³⁵. – прим. И. В.).

Ряд международных соглашений России предоставляют гражданам некоторых государств постсоветского пространства право на получение не только скорой, но и бесплатной неотложной помощи в государственных или муниципальных медицинских учреждениях. Так, граждане Беларуси, Кыргызстана и Казахстана имеют право на получение бесплатной скорой и неотложной помощи при внезапных острых состояниях и заболеваниях, угрожающих жизни больного или здоровью окружающих, несчастных случаях, отравлениях, травмах, родах и неотложных состояниях в период беременности. Такая помощь предоставляется гражданам этих стран беспрепятственно, бесплатно для пациента и в необходимом объеме (независимо от наличия медицинского страхового полиса)³⁶. На трудовых мигрантов – граждан этих государств, а также Армении, распространяется действие Договора о Евразийском

³³ П. 3 Правил оказания медицинской помощи иностранным гражданам на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.03.2013 N 186.

³⁴ П. 5 Правил оказания медицинской помощи иностранным гражданам на территории Российской Федерации, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 06.03.2013 N 186.

³⁵ Подп. 2 п. 9 ст. 20 Федерального закона от 21.11.2011 N 323-ФЗ (ред. от 22.12.2020) "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

³⁶ Соглашение между Правительством Республики Беларусь, Правительством Республики Казахстан, Правительством Кыргызской Республики и Правительством РФ от 24.11.1998 "О взаимном предоставлении гражданам Республики Беларусь, Республики Казахстан, Кыргызской Республики и Российской Федерации равных прав в получении скорой и неотложной медицинской помощи".

экономическом союзе³⁷, согласно которому все граждане Кыргызстана, Беларуси, Армении, Казахстана, которые законно находятся на территории РФ и работают по трудовому или гражданско-правовому договору в РФ, а также члены их семей (супруги и находящиеся на их иждивении дети и иные члены семьи) имеют право на получение скорой медицинской помощи в экстренной и неотложной форме бесплатно независимо от наличия страхового полиса. Наличие ВИЧ-инфекции на оказание медицинской помощи не влияет. По отношению к законности или незаконности пребывания члена семьи на территории РФ в Договоре о ЕАЭС требований не предъявляется.

Кроме бесплатной скорой, бесплатная неотложная помощь оказывается гражданам государств-участников СНГ, которые ратифицировали Соглашение от 27.03.1997 (Таджикистан, Беларусь, Узбекистан, Казахстан, Армения, Украина, Кыргызстан, Молдова)³⁸. Так, при внезапных острых состояниях и заболеваниях, угрожающих жизни больного или здоровью окружающих, несчастных случаях, отравлениях, травмах, родах и неотложных состояниях в период беременности скорая и неотложная помощь оказывается бесплатно лечебно-профилактическими учреждениями независимо от организационно-правовых форм, ведомственной принадлежности и форм их собственности³⁹. Статус ВИЧ на объем прав на медицинскую помощь не влияет.

2. Медицинская помощь, предусмотренная системой обязательного медицинского страхования

Бесплатная медицинская помощь (первичная медико-санитарная помощь, включая профилактическую помощь, скорая медицинская помощь (за исключением санитарно-авиационной эвакуации, осуществляемой воздушными судами), специализированная медицинская помощь, в том числе высокотехнологичная медицинская помощь) в рамках базовой программы обязательного медицинского страхования доступна следующим группам мигрантов:

- иностранные граждане и лица без гражданства, временно или постоянно проживающие в РФ, то есть имеющие разрешение на временное проживание или вид на жительство, а также беженцы (кроме иностранцев – высококвалифицированных специалистов и членов их семей, а также иностранных граждан, направляемых для работы в расположенные на территории РФ филиалы, представительства и дочерние организации иностранных коммерческих организаций, зарегистрированных на территориях государств - членов Всемирной торговой организации)⁴⁰;

- лица, признанные беженцами⁴¹, а также лица, которые получили временное убежище в РФ;

³⁷ Протокол № 30 "Договора о Евразийском экономическом союзе" (Подписан в г. Астане 29.05.2014), ред. от 01.10.2019.

³⁸ Соглашение Правительств государств – участников стран СНГ от 27.03.1997 "Об оказании медицинской помощи гражданам государств – участников Содружества Независимых Государств". Данные о ратификациях: КонсультантПлюс.

³⁹ Ст. 2 Соглашение Правительств государств – участников стран СНГ от 27.03.1997 "Об оказании медицинской помощи гражданам государств – участников Содружества Независимых Государств".

⁴⁰ Ст. 10 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

⁴¹ П. 7 ч. 1 Федерального закона от 19.02.1993 N 4528-1 (ред. от 08.12.2020) "О беженцах".

- граждане Украины и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Украины, вынужденно покинувшие территорию Украины и прибывшие в РФ в экстренном массовом порядке⁴².

- трудящиеся государств-членов ЕАЭС, то есть граждане государств-членов ЕАЭС, которые законно находятся на территории РФ и работают по трудовому договору или по гражданско-правовому договору⁴³, а также члены их семей⁴⁴;

- граждане Беларуси, постоянно проживающие в РФ вне зависимости от факта осуществления ими трудовой деятельности в РФ, как это предусмотрено для граждан государств-членов ЕАЭС⁴⁵.

В рамках ОМС оказывается медицинская помощь в следующих случаях⁴⁶: инфекционные и паразитарные болезни, за исключением заболеваний, передаваемых половым путем, туберкулеза, ВИЧ-инфекции и синдрома приобретенного иммунодефицита; новообразования; болезни эндокринной системы; расстройства питания и нарушения обмена веществ; болезни нервной системы; болезни крови, кроветворных органов; отдельные нарушения, вовлекающие иммунный механизм;

⁴² Постановление Правительства РФ от 31.10.2014 N 1134 (ред. от 03.05.2017) "Об оказании медицинской помощи на территории Российской Федерации гражданам Украины и лицам без гражданства, постоянно проживавшим на территории Украины, вынужденно покинувшим территорию Украины и прибывшим на территорию Российской Федерации в экстренном массовом порядке, и компенсации за счет средств федерального бюджета расходов, связанных с оказанием им медицинской помощи, а также затрат по проведению указанным лицам профилактических прививок, включенных в календарь профилактических прививок по эпидемическим показаниям".

⁴³ Согласно ст. 96 Договора о ЕАЭС, "трудящийся государства-члена" — лицо, являющееся гражданином государства-члена, законно находящееся и на законном основании осуществляющее трудовую деятельность на территории государства трудоустройства, гражданином которого оно не является и в котором постоянно не проживает; "трудовая деятельность" — деятельность на основании трудового договора или деятельность по выполнению работ (оказанию услуг) на основании гражданско-правового договора, осуществляемая на территории государства трудоустройства в соответствии с законодательством этого государства; "член семьи" — лицо, состоящее в браке с трудящимся государства-члена, а также находящиеся на его иждивении дети и другие лица, которые признаются членами семьи в соответствии с законодательством государства трудоустройства.

⁴⁴ Согласно ст. 96 Договора о ЕАЭС, "социальное обеспечение (социальное страхование)" — это обязательное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, обязательное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний и обязательное медицинское страхование. Согласно ч. 3 ст. 98 Договора о ЕАЭС, социальное обеспечение (социальное страхование) (кроме пенсионного) трудящихся государств-членов и членов семей осуществляется на тех же условиях и в том же порядке, что и граждан государства трудоустройства. Согласно п. 41 Приказа Минздрава России от 28.02.2019 N 108н (ред. от 25.09.2020) "Об утверждении Правил обязательного медицинского страхования", временно пребывающим в Российской Федерации трудящимся государств – членов ЕАЭС выдается бумажный полис со сроком действия до конца календарного года, но не более срока действия трудового договора, заключенного с трудящимся государством – членом ЕАЭС.

⁴⁵ Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Беларусь от 24.01.2006 "О порядке оказания медицинской помощи гражданам Российской Федерации в учреждениях здравоохранения Республики Беларусь и гражданам Республики Беларусь в учреждениях здравоохранения Российской Федерации". Следует отметить, что в рамках Договора о ЕАЭС право на бесплатную медицинскую помощь в рамках ОМС имеют только трудящиеся государств-членов, то есть только те, кто законно прибыл в РФ и осуществляет трудовую деятельность на основании трудового или гражданско-правового договора. В Соглашении между Правительством РФ и Правительством Республики Беларусь от 24.01.2006 речь идет и о тех гражданах Беларуси, которые не трудятся в РФ, но имеют вид на жительство.

⁴⁶ Ч. 6 ст. 35 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ "Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации".

болезни глаза и его придаточного аппарата; болезни уха и сосцевидного отростка; болезни системы кровообращения; болезни органов дыхания; болезни органов пищеварения; болезни мочеполовой системы; болезни кожи и подкожной клетчатки; болезни костно-мышечной системы и соединительной ткани; травмы, отравления и некоторые другие последствия воздействия внешних причин; врожденные аномалии (пороки развития); деформации и хромосомные нарушения; беременность, роды, послеродовой период и аборт; отдельные состояния, возникающие у детей в перинатальном периоде.

Следует отметить, что базовая программа ОМС не включает лечение ВИЧ/СПИДа⁴⁷, а иностранцы, временно или постоянно проживающие в РФ, а также граждане Украины и лица без гражданства, постоянно проживающие на территории Украины, вынужденно покинувшие территорию Украины и прибывшие в РФ в экстренном массовом порядке⁴⁸, не имеют права на получение бесплатной медицинской помощи при лечении ВИЧ-инфекции или лекарств в рамках системы обязательного медицинского страхования.

Согласно п. 6 ст. 35 Закона Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ⁴⁹, беременность, роды, послеродовой период и аборт входят в систему ОМС, следовательно, ВИЧ-положительные беременные иностранки, попадающие под указанные выше условия, имеют право на медицинскую помощь в период беременности, родов и после родов.

Доступ к медицинской помощи в рамках базовой программы ОМС лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, не имеет четких правовых оснований. Ученые полагают, что указанные лица «включены в систему ОМС как бы по умолчанию»,⁵⁰ а вопрос доступа к медицинской помощи является предметом компетенции пенитенциарного учреждения, в котором лицо отбывает наказание.

Студенты-иностранцы не подлежат обязательному медицинскому страхованию, если они не относятся к вышеперечисленным категориям иностранцев.

Иностранцы, которые временно пребывают на территории РФ с целью работы и трудятся на основании патента, разрешения на работу или визы, а также те, которые трудятся в неформальном секторе экономики (маятниковые мигранты без оформления трудовых отношений) не включены в систему ОМС, кроме тех трудящихся-мигрантов, которые имеют паспорт государства-члена ЕАЭС.

⁴⁷ П. 6 ст. 35 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

⁴⁸ Постановление Правительства РФ от 31.10.2014 N 1134 (ред. от 03.05.2017) "Об оказании медицинской помощи на территории Российской Федерации гражданам Украины и лицам без гражданства, постоянно проживавшим на территории Украины, вынужденно покинувшим территорию Украины и прибывшим на территорию Российской Федерации в экстренном массовом порядке, и компенсации за счет средств федерального бюджета расходов, связанных с оказанием им медицинской помощи, а также затрат по проведению указанным лицам профилактических прививок, включенных в календарь профилактических прививок по эпидемическим показаниям"

⁴⁹ Федеральный закон от 29.11.2010 N 326-ФЗ (ред. от 08.12.2020) «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

⁵⁰ Кадралиева Ж. И. Право на медицинскую помощь и его реализация в процессе исполнения наказания в виде лишения свободы // Символ науки. 2019. С. 54. Доступна по ссылке: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravo-na-meditsinskuyu-pomosch-i-ego-realizatsiya-v-protsesse-ispolneniya-nakazaniya-v-vidе-lisheniya-svobody>.

Для получения доступа к бесплатной медицинской помощи иностранец должен получить полис ОМС, который выдается на срочной основе и подлежит продлению.

Наличие ВИЧ-инфекции как основание для аннулирования разрешения на временное проживание и вида на жительство является основанием для приостановления действия полиса ОМС⁵¹, кроме случаев, когда у иностранца есть близкие родственники – граждане РФ и иностранцы, постоянно проживающие в РФ, и иностранец не создает угрозу для здоровья окружающих⁵², то есть принимает антиретровирусную терапию. Полис ОМС может быть аналогичным образом приостановлен, если брак с гражданином РФ (иностранцем, постоянно проживающим в РФ) признан судом недействительным. Такое возможно, если иностранец скрыл факт наличия ВИЧ-инфекции от супруга,⁵³ в то время как брак был основанием для получения разрешения на временное проживание или вида на жительство⁵⁴.

3. Медицинская помощь при временной утрате трудоспособности в период трудовой деятельности трудящихся-мигрантов

Каждый работник в РФ (то есть тот, кто трудится по трудовому договору или фактически допущен к работе без оформления трудового договора), включая тех, кто находится в местах лишения свободы и привлечен к труду, имеет право на обязательное социальное страхование на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством, то есть имеет право на получение пособия в период временной нетрудоспособности (оплату «больничного», «декрета»)⁵⁵.

Как указывалось выше, на бесплатное лечение, которое требуется в период действия трудового договора, в рамках ОМС имеют право иностранцы, постоянно или временно проживающие в РФ, и беженцы, в том числе ВИЧ-положительные, если документы, разрешающие им проживание и лечение в рамках ОМС в РФ, не аннулированы, а также граждане государств – членов ЕАЭС, которые работают в РФ по трудовому или гражданско-правовому договору, и члены их семей.

В то же время в случае выявления ВИЧ-инфекции у иностранца аннулированию подлежат разрешение на работу и патент, вид на жительство, разрешение на временное проживание, что для иностранца может иметь последствия в виде обязанности выехать из РФ⁵⁶. В отношении тех иностранцев, которые имеют право оставаться в РФ в случае выявления ВИЧ-инфекции, в законе правовые предписания неочевидны: так, ВИЧ-положительный иностранец, который имеет близких родственников – граждан РФ или

⁵¹ П. 13 ст. 7, п. 7 13 ст. 9 Федерального закона от 25.07.2002 N 115-ФЗ (ред. от 31.07.2020) "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

⁵² П. 3 ст. 11 Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

⁵³ П. 3 ст. 15 Семейного Кодекса Российской Федерации.

⁵⁴ Подп. 2, 3 п. 2 ст. 49.1 Федерального закона от 29.11.2010 N 326-ФЗ (ред. от 08.12.2020). "Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2021).

⁵⁵ Ст. 2 Федеральный закон от 29.12.2006 N 255-ФЗ (ред. от 29.12.2020) "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством".

⁵⁶ См. подп. 10 п. 9 ст. 18, подп. 2 п. 22 ст. 13.3 Федерального закона от 25 июля 2002 года N 115-ФЗ.

иностранцев, постоянно проживающих в РФ, не обязан подтверждать свой ВИЧ-негативный статус при обращении за получением патента, однако аналогичное правило не предусмотрено при переоформлении патента, который выдается максимум на 12 месяцев. Кроме того, данное исключение не содержится в статье 18 Федерального закона № 115-ФЗ, устанавливающей порядок получения разрешения на работу: нет четкого указания на то, что указанной правовой привилегией могут воспользоваться иностранцы, имеющие близких родственников в РФ и желающие получить разрешение на работу.

Правом на получение медицинской помощи в рамках ОМС имеют также граждане ЕАЭС, в том числе ВИЧ-положительные, если в их отношении не принято решение о нежелательности пребывания или запрете въезда. Все остальные иностранные работники, то есть временно пребывающие иностранцы, а также самозанятые, высококвалифицированные специалисты и те работники, продолжительность трудового договора которых составила менее шести месяцев⁵⁷ до момента наступления нетрудоспособности, несут затраты на медицинское обеспечение самостоятельно или же их оплачивает работодатель. То есть фактически иностранцу, который не имеет полиса ОМС, не гарантирована бесплатная медицинская помощь.

Своеобразной формой обеспечения минимальных прав трудящихся-мигрантов в РФ являются нормы Трудового Кодекса (ст. 327.2, 327.3), которые обязывают работника-иностранца, временно пребывающего в РФ, при заключении трудового договора иметь полис добровольного медицинского страхования или договор, заключенный между работодателем и медицинским учреждением на оказание первичной медико-санитарной помощи и специализированной медицинской помощи в неотложной форме, поскольку данные формы медицинской помощи, по общему правилу, иностранцам, временно пребывающим в РФ, бесплатно не предоставляются. Сообщается, что в РФ есть практика дискриминации ВИЧ-положительных граждан России страховыми компаниями, которые отказываются заключать с ними договоры ДМС⁵⁸. Вероятно, данная проблема существует и для ВИЧ-положительных иностранцев. С другой стороны, временно пребывающие в РФ иностранцы для приобретения полиса ДМС и для устройства на работу не обязаны сообщать страховой компании или работодателю о своем ВИЧ-положительном статусе, а любые попытки страховой компании запросить указанную информацию могут быть основанием для привлечения к административной ответственности согласно ч. 2 ст. 14.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Согласно ст. 96, 98 Договора о ЕАЭС, трудящиеся государств-членов ЕАЭС и члены их семей имеют право наравне с гражданами РФ на социальное обеспечение, то есть на выплату пособий в период временной нетрудоспособности (так называемые больничный и декретный отпуска), а также на обязательное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний и обязательное медицинское страхование и на лечение в рамках программы ОМС. К трудящимся

⁵⁷ Ц. 1, ч. 4 п. 4.1. ст. 2 Федеральный закон от 29.12.2006 N 255-ФЗ (ред. от 29.12.2020) "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством".

⁵⁸ См: О. Остапчук, Медицинская страховка при ВИЧ: компании отказывают, а суды на стороне людей // Сайт «СПИД.ЦЕНТР». 14 июля 2020. Доступно по ссылке: <https://spid.center/ru/articles/2656>.

государств-членов относятся те граждане государств-членов ЕАЭС, которые законно пребывают на территории РФ и работают по трудовому договору или по договору на выполнение работ (оказание услуг). ВИЧ-статус на указанное право формально не влияет до момента принятия решения о нежелательности пребывания на территории РФ или запрета на въезд.

3.1. Обязательные медицинские осмотры трудящихся-мигрантов

Как уже говорилось выше, иностранные работники, как и граждане РФ, обязаны проходить периодические медицинские осмотры в случае, если они заняты на вредных и опасных работах, связанных с движением транспорта, работают в пищевой промышленности, сфере общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, медицинских организаций и детских учреждений⁵⁹. В случае выявления ВИЧ-инфекции медицинское учреждение сообщает об этом факте работодателю и в Роспотребнадзор, который имеет право принять решение о нежелательности пребывания иностранца в РФ или о запрете въезда на основании наличия ВИЧ-инфекции. Кроме того, сведения наличия ВИЧ-инфекции у трудящегося-мигранта передаются медицинским учреждением непосредственно работодателю.

4. Платные медицинские услуги

Доступ к платным медицинским услугам для иностранных граждан предоставляется вне зависимости от того, являются они ВИЧ-положительными или нет. В то же время, как правило, медицинские учреждения при обращении пациента за медицинской помощью запрашивают у него информацию о наличии хронических заболеваний, в том числе ВИЧ-инфекции. Наличие ВИЧ-инфекции не является основанием для отказа в оказании платных медицинских услуг, поскольку такое основание не предусмотрено действующими нормативными актами⁶⁰. Платные медицинские услуги могут оказываться любому иностранцу, который имеет паспорт или удостоверение беженца.

Получение АРВ-терапии на платной основе возможно на основании рецепта или без такового.

Получение платной АРВ-терапии на основании рецепта осложняется отсутствием нормативно-правового регулирования данного способа выписки рецептов и получения препаратов за счет средств пациентов. Исследователи медицинского права отмечают, что законодательство⁶¹ не содержит норм, которые устанавливают право негосударственных медицинских учреждений назначать и продавать ВИЧ-

⁵⁹ Ст. 213 Трудового Кодекса Российской Федерации.

⁶⁰ Постановление Правительства РФ от 6 марта 2013 г. N 186 "Об утверждении Правил оказания медицинской помощи иностранным гражданам на территории Российской Федерации".

⁶¹ Федеральный закон "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" от 30.03.1995 N 38-ФЗ, Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 11.01.2011 N 1 (ред. от 21.07.2016) "Об утверждении СП 3.1.5.2826-10 "Профилактика ВИЧ-инфекции" (вместе с "СП 3.1.5.2826-10. Санитарно-эпидемиологические правила..."; Приказ Минздрава России от 08.11.2012 N 689н (ред. от 21.02.2020) "Об утверждении порядка оказания медицинской помощи взрослому населению при заболевании, вызываемом вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

положительным пациентам антиретровирусные препараты за счет средств пациента. Таким образом, фактически законодательство устанавливает, что получение антиретровирусной терапии возможно исключительно в государственных медицинских учреждениях и исключительно на бесплатной основе за счет бюджетных средств в рамках социального обеспечения ВИЧ-положительных⁶². В современных правовых рамках врачи и медицинские учреждения частной медицины не имеют правовых оснований назначать антиретровирусную терапию, следовательно, пациент не может ее купить, не обращаясь в государственные медицинские учреждения. Таким образом, для иностранных граждан возможность получить антиретровирусную терапию на платной основе по рецепту на сегодняшний день не предусмотрена действующим законодательством.

Комментарий Фонда помощи людям, живущим с ВИЧ «СПИД.ЦЕНТР»:
«Оказание медицинской помощи и обеспечение АРВТ ВИЧ-положительным иностранцам полноценно не регламентировано. Существует основное ограничение: согласно текущим правовым нормам, врачи российских центров СПИД могут вести полноценный прием только граждан России (а также, с некоторыми оговорками, Беларуси), а выдача АРВТ производится только на основании выписки рецептов для льготного обеспечения препаратами. Соответственно, врач центра СПИД не может выписать рецепт на тот препарат АРВТ, который не будет выдан бесплатно в этом центре.

Некоторые из тех иностранных граждан, кто впервые узнал о своем ВИЧ-положительном статусе, обращаются в частные клиники (например, H-clinic в Москве, ID-clinic в Санкт-Петербурге) или получают консультацию врача в рамках специализированных проектов НКО. После такой консультации по рекомендации специалиста они начинают лечение и покупают АРВТ самостоятельно, потому что в реальной жизни препараты АРВТ в большинстве случаев можно купить в аптеке без рецепта».

Важно также отметить, что, хотя некоторые категории иностранцев имеют законные основания для пребывания и проживания в РФ при наличии у них ВИЧ-инфекции, а также имеют право на бесплатную медицинскую помощь наравне с гражданами РФ, фактически они не могут получить рецепт на бесплатную АРВТ в государственных Центрах СПИД ввиду того, что у последних нет нормативных актов, которые бы регламентировали право выписать рецепт на бесплатную АРВТ иностранцу. Как удалось узнать из телефонного разговора с Московским Центром СПИД при инфекционной больнице №2, центр не располагает инструкциями на предмет возможности выписывания рецепта иностранцам, то есть фактически отказывает им и перенаправляет для консультаций в городской департамент здравоохранения.

Проблемы с получением платных медицинских услуг испытывают также заключенные. Ученые отмечают, что ВИЧ-положительные люди, отбывающие наказание в местах лишения свободы, сталкиваются с непреодолимыми трудностями в

⁶² См. подробнее: Правовые проблемы и ограничения, связанные с лечением ВИЧ-инфицированных и назначением АРВ-терапии // Факультет медицинского права, 14.03.2018. Доступно по ссылке: <https://kormed.ru/baza-znaniy/meditsinskaya-deyatelnost/poryadki-okazaniya-meditsinskoy-pomoschi/pravovye-problemy-i-ogranicheniya-svyazannye-s-realizatsiyey-prava-patsienta-na-poluchenie-arv-terapii-v-rossii/>.

случае, если они хотят воспользоваться услугами платной медицины. Так, отмечается, что заключенные, как правило, имеют низкую платежеспособность, а заработанные ими денежные средства часто взыскиваются в принудительном порядке в качестве компенсации по гражданским искам. Кроме того, отмечаются технические сложности. *«Например, работники медицинских пенитенциарных учреждений самостоятельно оформляют документы, осуществляют доставку и сопровождение на охраняемую режимную территорию тех или иных специалистов. Медицинские работники, оказывающие платные медицинские услуги, должны решать организационные вопросы самостоятельно? Что делать в случае, если необходима реализация медицинских услуг, неотделимых от поставщика? Так, для получения этого вида медицинских услуг необходимо конвоирование не менее трех человек, специализированное транспортное средство, профессиональный водитель. На данный момент законодательством Российской Федерации не предусмотрены нормы, регламентирующие правоотношения в рассматриваемой ситуации».*⁶³ Следует отметить, что уголовно-исполнительное законодательство предусматривает право осужденных на краткосрочные выезды за пределы исправительных учреждений, однако, согласно статье 97 Уголовно-исполнительного Кодекса РФ, такие выезды запрещены для ВИЧ-положительных. Полагаем, что снятие указанного запрета для целей прохождения лечения или получения терапии могло бы быть использовано в интересах прав ВИЧ-положительных лиц, в том числе мигрантов.

5. Ограничения, с которыми сталкиваются ВИЧ-положительные мигранты в связи с пандемией COVID-19

С марта 2020 года Россия ввела запрет на въезд иностранцев с личными, рабочими и иными краткосрочными целями⁶⁴. Въезд разрешен для иностранцев, постоянно проживающих в РФ или имеющих близких родственников в РФ либо тех, которые едут в РФ в связи с необходимостью ухода за близким родственником или в связи со смертью близкого родственника, а также для дипломатов, иностранцев, прибывающих из Великобритании, Кореи, Японии, Швейцарии, Египта, Турции, Беларуси, Кыргызстана, Казахстана, высококвалифицированных специалистов, а также для некоторых иностранцев, трудящихся в специфических отраслях промышленности.⁶⁵ Вероятно, в связи с указанными ограничениями иностранцы, которые зависят от поставок антиретровирусной терапии из страны своего гражданства и не подпадают под указанные категории, столкнулись с логистическими проблемами доступа к лекарствам, которые они могут получать бесплатно в стране своего гражданства.

⁶³ Кадралиева Ж.И. Право на медицинскую помощь и его реализация в процессе исполнения наказания в виде лишения свободы // Символ науки. 2019. С. 55. Доступна по ссылке: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravo-na-meditsinskuyu-pomosch-i-ego-realizatsiya-v-protssesse-ispolneniya-nakazaniya-v-vidе-lisheniya-svobody>.

⁶⁴ В соответствии с распоряжением Правительства Российской Федерации от 16.03.2020 № 635-р, временно ограничен въезд в Российскую Федерацию иностранных граждан и лиц без гражданства, в том числе прибывающих в целях осуществления трудовой деятельности, а также в частных, туристических и транзитных целях.

⁶⁵ См: Распоряжение Правительства РФ от 16 марта 2020 г. № 635-р, Распоряжение Правительства РФ от 27 марта 2020 г. № 763-р. <http://ps.fsb.ru/general/info/covid.htm>.

В июне 2020 года Минздрав РФ внес COVID-19 в список заболеваний, представляющих опасность для окружающих, в связи с обнаружением которых иностранцу может быть отказано в выдаче документов на проживание (регистрация временного пребывания, разрешение на временное проживание или вид на жительство) или работу (патент, разрешение на работу)⁶⁶. Полагаем, что указанные ограничения могли создать правовую коллизию между правом ВИЧ-положительного на то, чтобы оставаться в РФ и иметь доступ к медицинскому обслуживанию в бесплатной форме, и правом органа государственной власти отказать в получении документов на легальное проживание или пребывание по мотивам, связанным с наличием COVID-19, в то время как указанное заболевание у большинства людей проходит в легкой или бессимптомной форме, а нивелирование риска передачи инфекции обеспечивается самоизоляцией.

Иностранные студенты в условиях повышенной нагрузки на национальную систему здравоохранения могут испытывать давление со стороны администрации вуза с целью переложить затраты государства на плечи иностранца. Так, несмотря на то что иностранные граждане имеют право на скорую медицинскую помощь⁶⁷, ВШЭ, например, уведомила студентов об обязательности заключения договора ДМС для получения скорой медицинской помощи и экстренной госпитализации⁶⁸. Полагаем необходимым отметить, что в отношении студентов высших учебных заведений существует практика, согласно которой иностранные студенты обязаны при поступлении на обучение подтвердить отсутствие ВИЧ-инфекции⁶⁹, в то время как для студентов – граждан РФ указанная обязанность отсутствует.

6. Бесплатная медицинская помощь как мера социального обеспечения ВИЧ-положительных

Федеральное законодательство предусматривает следующие виды медицинской помощи ВИЧ-положительным гражданам РФ: медицинское освидетельствование (добровольное и обязательное, повторное), получение информации о результатах медицинского освидетельствования, медицинскую помощь, предусмотренную законодательством РФ об охране здоровья, профилактику и диагностику ВИЧ-инфекции, обеспечение лекарственными препаратами для медицинского применения

⁶⁶ Приказ Министерства здравоохранения РФ от 15 июня 2020 года № 581н.

⁶⁷ Правила оказания медицинской помощи иностранным гражданам на территории РФ (утв. постановлением Правительства РФ от 6 марта 2013 г. N 186).

⁶⁸ См. официальные сайты Высшей школы экономики и Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова: <https://www.hse.ru/medical/ins/>; <https://www.msu.ru/upload/pdf/2020/dms.pdf>.

⁶⁹ См.: Сайт Пермского национального исследовательского политехнического университета: <https://pstu.ru/activity/worldwide/ob/pribytie/>; Факультет государственного управления МГУ им. М.В. Ломоносова http://spa.msu.ru/materialis/for_foreigners/; Московский государственный юридический университет им. О. Е. Кутафина (МГУЮ): <https://msal.ru/content/ob-universitete/struktura/upravleniya/upravlenie-mezhdunarodnogo-sotrudnichestva-/>; Высшая школа экономики: <https://www.hse.ru/dormoffice/news/290629755.html>; Санкт-Петербургский государственный университет <https://abiturient.spbu.ru/russkij/informatsiya-dlya-inostrannykh-grazhdan/protsedura-podachi-dokumentov/dlya-pribyvayushchikh-na-obuchenie-v-spbgu.html>.

для лечения ВИЧ-инфекции в амбулаторных условиях в медицинских организациях, подведомственных федеральным органам исполнительной власти. Федеральное законодательство использует такой термин, как «гарантии государства ВИЧ-инфицированным», то есть набор обязательств государства по отношению к ВИЧ-положительным гражданам. Федеральный закон № 38-ФЗ дифференцирует обязательства государства по признаку гражданства ВИЧ-инфицированного. В частности, государство обязуется обеспечить своим гражданам бесплатную медицинскую помощь, а также обеспечить производство и поставку лекарственных препаратов для лечения ВИЧ-инфекции в государственных медицинских учреждениях за счет бюджета РФ. Кроме того, государство обязуется соблюдать ряд прав граждан, в том числе ВИЧ-положительных, как например, право на информирование через СМИ о доступных мерах профилактики ВИЧ-инфекции, доступность медицинского освидетельствования для выявления ВИЧ-инфекции, в том числе и анонимного, с предварительным и последующим консультированием и обеспечение безопасности такого медицинского освидетельствования как для освидетельствуемого, так и для лица, проводящего освидетельствование.⁷⁰

В отношении иностранных граждан государство берет на себя обязательства соблюдать только те права, которые в законе № 38-ФЗ формально распространяются «на всех», без специфических уточнений и указаний на то, что то или иное право гарантировано «гражданам РФ». К таким правам (гарантиям) относятся: право на информацию через СМИ о доступных мерах профилактики ВИЧ-инфекции; доступность медицинского освидетельствования для выявления ВИЧ-инфекции, в том числе и анонимного, с предварительным и последующим консультированием и обеспечение безопасности такого медицинского освидетельствования как для освидетельствуемого, так и для лица, проводящего освидетельствование. Статья 1 Федерального закона № 38-ФЗ предусматривает, что для всех гарантируется «производство лекарственных препаратов для медицинского применения и медицинских изделий для профилактики, диагностики и лечения ВИЧ-инфекции, а также контроль за качеством, эффективностью и безопасностью лекарственных препаратов для медицинского применения, биологических жидкостей и тканей, используемых в диагностических, лечебных и научных целях». То есть государство взяло на себя обязательства перед всеми, кто проживает в РФ, производить указанные лекарственные препараты в соответствии со стандартами качества. Однако государство не взяло на себя обязательств обеспечить доступность препаратов «для всех», то есть не обязалось обеспечить право на покупку АРВ-терапии вне системы государственных медицинских учреждений или право на ее получение иностранными гражданами бесплатно наравне с гражданами РФ (подробнее в Разделе 1.4).

Право на бесплатное медицинское освидетельствование имеют иностранцы, которые являются донорами или осуществляют трудовую деятельность по тем профессиям, которые внесены в перечень, утвержденный Приказом Минтруда России от 11.12.2020 N 885н: врачи, средний и младший медицинский персонал медицинских учреждений, а также научные работники, специалисты, служащие и рабочие научно-

⁷⁰ См. ст. ст. 4, 7 Федерального закона от 30.03.1995 N 38-ФЗ (ред. от 08.12.2020) "О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)".

исследовательских организаций, в которых эти работники непосредственно работают с ВИЧ-положительными или с материалами, препаратами, содержащими вирус иммунодефицита человека⁷¹. Бесплатное медицинское освидетельствование гарантировано только тем иностранцам, которые состоят в официальных трудовых отношениях с работодателем. В то же время неясно, распространяется ли эта гарантия на тех, кто работает в подобных учреждениях посредством договоров о направлении персонала (аутстаффинг, аутсорсинг).

Законодательство гарантирует бесплатные медицинские осмотры (точнее, они проводятся за счет работодателя) для тех категорий работников-иностранцев, которые обязаны проходить периодические медицинские осмотры в силу условий труда, сферы деятельности или особенностей профессии: те, кто работает во вредных и опасных условиях, кто связан с движением транспорта, работники пищевой промышленности, общественного питания и торговли, водопроводных сооружений, медицинских организаций и детских учреждений⁷². К сожалению, указанное правило распространяется только на иностранцев, которые состоят в формальных трудовых отношениях с работодателем.

Российское законодательство устанавливает, что на медицинскую и лекарственную помощь в том же объеме, что и граждане РФ, имеют беженцы.⁷³ Таким образом, ВИЧ-положительные беженцы имеют право на медицинскую и лекарственную помощь при лечении ВИЧ-инфекции в том же объеме, что и граждане РФ (оказание медицинской помощи, профилактика, диагностика и лечение ВИЧ-инфекции).

Однако, как было указано выше, таким правом обладают лишь те иностранные граждане, которые имеют близких родственников – граждан РФ или иностранцев, постоянно проживающих в РФ, или могут отстоять свое право в суде, доказав, что их высылка из страны является негуманной по иным гуманитарным соображениям.

Одной из гарантий, декларируемой Федеральным законом 38-ФЗ, является развитие международного сотрудничества и регулярный обмен информацией в рамках международных программ предупреждения распространения ВИЧ-инфекции. Полагаем, что указанная гарантия может быть использована в целях продвижения идей о необходимости отмены презумпции нежелательности пребывания (проживания) ВИЧ-положительных иностранцев в РФ за счет развития сотрудничества со странами – донорами иностранцев в РФ.

Попытки сближения в вопросах лечения ВИЧ-положительных мигрантов делались в рамках СНГ. Так, Соглашением от 25.11.1998⁷⁴ было предусмотрена обязанность принимающей стороны оказывать медицинскую помощь больным ВИЧ и СПИД, которые являются гражданами Азербайджана, Армении, Беларуси, Казахстана, Кыргызстана, Молдовы, РФ, Таджикистана, Узбекистана, Украины, в объеме, который

⁷¹ Приказ Минтруда России от 11.12.2020 N 885н "Об утверждении Перечня отдельных профессий, производств, предприятий, учреждений и организаций, работники которых проходят обязательное медицинское освидетельствование для выявления ВИЧ-инфекции при проведении обязательных предварительных при поступлении на работу и периодических медицинских осмотров".

⁷² Ст. 213 Трудового Кодекса Российской Федерации.

⁷³ П. 7 ст. 8 Федерального закона от 19.02.1993 г. N 4528-1 "О беженцах".

⁷⁴ Соглашение о сотрудничестве в решении проблем ВИЧ-инфекции от 25.11.1998, подписанное в рамках СНГ.

определяется Соглашением об оказании медицинской помощи гражданам государств-участников Содружества Независимых Государств от 27 марта 1997 года, то есть бесплатную скорую и неотложную медицинскую помощь, право на бесплатное медицинское освидетельствование на основе принципа конфиденциальности, соблюдение всех прав и гарантий в соответствии с национальным законодательством, беспрепятственный (без предъявления сертификата об отсутствии ВИЧ-инфекции) въезд в страну пребывания. Однако со стороны РФ (единственной из СНГ) с 1998 года не было предпринято мер для того, чтобы для РФ данное международное соглашение вступило в силу⁷⁵. В то же время РФ подписала Программу неотложных мер государств – участников СНГ по противодействию эпидемии ВИЧ/СПИД,⁷⁶ которая предусматривает в том числе меры по обеспечению правовых гарантий недискриминационного подхода ко всем категориям лиц, попавшим в уязвимое положение из-за ВИЧ/СПИД. Также РФ подписала Программу совместных действий государств – участников СНГ по борьбе с ВИЧ/СПИД от 20.11.2009 года⁷⁷, в которой предусмотрена задача «обеспечить всем нуждающимся доступ к лечению, диагностике, профилактике, уходу и поддержке в связи с ВИЧ-инфекцией» в 2010 году. К сожалению, эта задача не была достигнута.

Проблема предоставления ВИЧ-положительным мигрантам в рамках СНГ доступа к АРВ-терапии была предметом заседаний Совета по сотрудничеству в области здравоохранения в СНГ в 2017, 2018, 2019 годах⁷⁸. Попытка подписать аналогичное соглашение между РФ и Украиной также была безуспешной, поскольку международное соглашение, которое предусматривало организацию медицинской помощи ВИЧ-положительным в рамках соглашения СНГ, так и не вступило в силу⁷⁹.

Российская Федерация как участник СНГ взяла на себя обязательства в соответствии с Политической декларацией ООН по ВИЧ и СПИДу 2016 года⁸⁰, согласно которой государствам рекомендовано: «предпринять шаги к устранению стигматизации, дискриминации и насилия в отношении мигрантов, мобильных групп населения и беженцев, а также провести обзор политики в отношении ограничений на въезд по признаку ВИЧ-статуса в целях устранения таких ограничений и возвращения людей на основании их ВИЧ-статуса, и поддерживать их доступ к услугам по

⁷⁵ Сведения о вступлении соглашений СНГ в силу доступны на сайте Единого реестра правовых актов и других документов исполнительного комитета СНГ: <https://cis.minsk.by>.

⁷⁶ Решение Совета глав правительств СНГ о Программе неотложных мер государств – участников Содружества Независимых Государств по противодействию эпидемии ВИЧ/СПИД от 30 мая 2002 года: <http://cis.minsk.by/reestr/ru/index.html#reestr/view/text?doc=1290>.

⁷⁷ Решение о Программе совместных действий государств – участников СНГ по борьбе с ВИЧ/СПИДом от 20.11.2009 года (Ялта): <http://cis.minsk.by/reestr/ru/index.html#reestr/view/text?doc=2743>.

⁷⁸ См.: Отчет о деятельности Совета по сотрудничеству в области здравоохранения СНГ за 2016–2020 годы: <https://e-cis.info/cooperation/3760/>.

⁷⁹ "Соглашение между Правительством Российской Федерации и Кабинетом Министров Украины о сотрудничестве в области предупреждения распространения заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)" (Заклучено в г. Киеве 28.01.2003). Сведения о том, что соглашение не действует, доступны по ссылке: https://www.mid.ru/foreign_policy/international_contracts/2_contract/-/storage-viewer/bilateral/page-208/46257.

⁸⁰ Политическая декларация по ВИЧ и СПИДу: ускоренными темпами к активизации борьбы с ВИЧ и прекращению эпидемии СПИДа к 2030 году (принята резолюцией Генеральной Ассамблеи Организации Объединенных Наций 70/266 от 8 июня 2016 г.).

профилактике, лечению, уходу и поддержке при ВИЧ-инфицировании».⁸¹ Для реализации мер Политической декларации в РФ принята Государственная стратегия РФ по противодействию распространению ВИЧ до 2030 года.⁸² Указанный документ включает мигрантов в число лиц, уязвимых к ВИЧ-инфекции (следует отметить, что законодательство РФ не использует термин «мигрант», что с одной стороны можно расценивать как желание законодателя использовать терминологию Политической декларации 2016 года, а с другой — как случайное или намеренное формирование правового пробела – прим. И. В.). Среди целей Стратегии отмечается намерение РФ разработать и внедрить межведомственные программы профилактики ВИЧ-инфекции среди мигрантов как уязвимых в отношении ВИЧ-инфекции групп. Кроме того, Стратегия указывает, что РФ будет оказывать содействие обращению ВИЧ-положительных мигрантов за медицинской помощью, а также оказывать социальную поддержку отдельным категориям ВИЧ-позитивных, представителям уязвимых групп населения. В то же время среди целей и конкретных задач Стратегии нет указаний на то, что РФ будет пересматривать политику въезда или порядка пребывания (проживания) иностранцев (мигрантов) на территории РФ.

Однако есть и позитивные примеры международного сотрудничества. Так, в силу международного соглашения между РФ и Республикой Беларусь⁸³ граждане Республики Беларусь, постоянно проживающие в Российской Федерации, имеют равные права с гражданами Российской Федерации на получение медицинской помощи, включая бесплатное лечение в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения Российской Федерации⁸⁴. То есть они имеют право на весь объем медицинской помощи и получения лекарственных средств, что и граждане РФ, на бесплатной основе, включая право на лечение и профилактику ВИЧ-инфекции. Кроме того, граждане Республики Беларусь, временно пребывающие и временно проживающие в Российской Федерации, имеют равные права с гражданами Российской Федерации на получение скорой медицинской помощи и медицинской помощи в случае возникновения у них в период пребывания в Российской Федерации заболеваний, представляющих опасность для окружающих⁸⁵, к которым относится ВИЧ-инфекция⁸⁶.

⁸¹ См. 7 пункт 63 г Политической декларации по ВИЧ и СПИДу 2016 года.

⁸² Распоряжение Правительства РФ от 21.12.2020 N 3468-р «Об утверждении Государственной стратегии противодействия распространению ВИЧ-инфекции в Российской Федерации на период до 2030 года».

⁸³ Соглашение между Правительством РФ и Правительством Республики Беларусь от 24.01.2006 "О порядке оказания медицинской помощи гражданам Российской Федерации в учреждениях здравоохранения Республики Беларусь и гражданам Республики Беларусь в учреждениях здравоохранения Российской Федерации".

⁸⁴ Ст. 3 Соглашения между Правительством РФ и Правительством Республики Беларусь от 24.01.2006 "О порядке оказания медицинской помощи гражданам Российской Федерации в учреждениях здравоохранения Республики Беларусь и гражданам Республики Беларусь в учреждениях здравоохранения Российской Федерации".

⁸⁵ Ст. 5 Соглашения между Правительством РФ и Правительством Республики Беларусь от 24.01.2006.

"О порядке оказания медицинской помощи гражданам Российской Федерации в учреждениях здравоохранения Республики Беларусь и гражданам Республики Беларусь в учреждениях здравоохранения Российской Федерации".

⁸⁶ Постановление Правительства РФ от 01.12.2004 N 715 (ред. от 31.01.2020) "Об утверждении перечня социально значимых заболеваний и перечня заболеваний, представляющих опасность для окружающих".

Трудящиеся государств – членов ЕАЭС имеют право на социальное обеспечение (социальное страхование) на тех же условиях и в том же порядке, что и граждане государства, в котором они работают, в том числе в РФ⁸⁷. Поскольку оказание медицинской помощи при лечении ВИЧ-инфекции относится к системе мер социального обеспечения граждан РФ⁸⁸, трудящиеся государств – членов ЕАЭС, работающие в РФ, имеют право на получение медицинской помощи при лечении ВИЧ-инфекции. В то же время по общему правилу выявление ВИЧ-инфекции является основанием для депортации иностранного гражданина (принятия решения о запрете въезда в РФ), если у него нет близких родственников – граждан РФ или иностранцев, постоянно проживающих в РФ. Вероятно, данный вопрос требует разъяснений со стороны органов ЕАЭС, в частности, со стороны Суда ЕАЭС, поскольку в Консультативном заключении от 7 декабря 2018 года суд уже давал разъяснения, согласно которым для осуществления трудовой деятельности внутри ЕАЭС не допускаются ограничения трудовой деятельности граждан государств – членов ЕАЭС, которые касаются условий реализации трудовой деятельности, выражаются в запрете на доступ к профессии или обусловлены обязательным проживанием в определенной местности. Полагаем, что вопрос о недопустимости дискриминации в трудовых отношениях в ЕАЭС по признакам, связанным с состоянием здоровья и наличием ВИЧ-инфекции, может быть предметом отдельного консультативного заключения Суда ЕАЭС.

Таким образом, право на бесплатную медицинскую помощь при лечении ВИЧ/СПИДа в РФ имеют граждане Республики Беларусь, а также беженцы и трудящиеся государств – членов ЕАЭС, и члены их семей, при условии, что они имеют близких родственников – граждан РФ или иностранных граждан, постоянно проживающих в РФ.

В силу того, что лечение ВИЧ/СПИДа не входит в базовую программу ОМС, а бесплатная профилактика и лечение ВИЧ-инфекции гарантирована только для вышеперечисленных категорий иностранцев, ВИЧ-положительные беременные иностранки и их дети не могут рассчитывать на бесплатные антиретровирусные препараты.

Как было указано выше, законодательство исходит из того, что реализация доступа к медицинским услугам лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, относится к компетенции пенитенциарного учреждения. Закон предусматривает⁸⁹, что по решению медицинской комиссии к ВИЧ-положительным лицам, отбывающим наказание в местах лишения свободы, применяется обязательное лечение.

⁸⁷ П. 3 ст. 98 Договора о ЕАЭС.

⁸⁸ Рузаева Е.М. К вопросу медицинской помощи ВИЧ-инфицированных как одному из видов социального обеспечения // Вестник Оренбургского государственного университета. 2015 N 3 (178). С. 130-137.

⁸⁹ Ч. 3 ст. 18 Уголовно-исполнительного Кодекса РФ.