

РЕШЕНИЕ
Именем Республики Беларусь

27 апреля 2012 года

г. Минск

суд Центрального района г. Минска

в составе председательствующего судьи Мойсейчика И.Г.

при секретаре Савицкой О.В.,

с участием заявителя [REDACTED]

несовершеннолетнего гражданина Исламской Республики Афганистан

[REDACTED]

его представителя – адвоката Макарчик Н.И.,

представителей заинтересованного лица [REDACTED] и [REDACTED]

[REDACTED] рассмотрел в открытом судебном заседании в зале суда гражданское дело по жалобе [REDACTED] в интересах несовершеннолетнего [REDACTED] на неправомерные действия Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь,

УСТАНОВИЛ:

В своей жалобе заявитель указала, что 29 февраля 2012 года приказом № 15 Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь [REDACTED], было отказано в предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь на основании абзаца второй части третьей статьи 43 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 года «О предоставлении иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь» (далее Закон), по мотивам отсутствия оснований для предоставления статуса беженца. 12 марта 2012 года она была ознакомлена с данным решением. Жалоба подана от ее имени так как она является попечителем гражданина Афганистана [REDACTED] на основании решения администрации Железнодорожного района г. Гомеля № 05/37 от 10.01.2011. Считает данное решение неправомерным, так как, обстоятельства, вынудившие несовершеннолетнего покинуть данное государство свидетельствуют о том, что имеются обоснованные опасения преследования в случае его возвращения в Афганистан. Считает неполным и необоснованным приказ № 15 от 29.02.2012 Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь, особенно в части отказа в предоставлении дополнительной защиты, считает, что при вынесении Приказа не были учтены положения Закона Республики Беларусь «О правах ребенка».

В судебном заседании заявитель доводы своей жалобы поддержала.

В судебном заседании несовершеннолетний [REDACTED] [REDACTED] пояснил, что вынужден был покинуть Афганистан после похищения отца и брата, также его мать была вынуждена сменить место жительства по причине невозможности нести расходы, связанные с арендной платой, проживает на окраине Кабула. Он боится возвращаться в Афганистан, считает, что как старший мужчина в семье может быть похищен, так же как его отец и брат. Он хочет ходить в школу, но в случае возвращения в Афганистан будет вынужден работать по причине бедности семьи.

В судебном заседании представители Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь жалобу не признали, считают ее необоснованной. При этом пояснили, что решение было принято в соответствии с Законом Республики Беларусь от 23 июня 2008 года «О предоставлении иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь» в пределах полномочий, определенных в законе и на основании материалов собеседования с заявителем и информации о стране происхождения несовершеннолетнего – Афганистане. Указали, что опасения несовершеннолетнего подвергнуться преследованиям при возвращении в Афганистан являются необоснованными, так его семья проживает в наиболее безопасном регионе Афганистана – Кабуле, также несовершеннолетний не представил убедительных доводов, указывающих на наличие вполне обоснованных опасений подвергнуться при возвращении в Афганистан преследованиям по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений.

Суд, заслушав стороны, специалиста, проверив и исследовав материалы дела, считает, что жалоба является обоснованной и подлежит удовлетворению, исходя из следующего.

В ходе судебного разбирательства установлено, что приказом Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь № 15 от 29 февраля 2012 года [REDACTED] было отказано в предоставлении статуса беженца в Республике Беларусь на основании абзаца второй части третьей статьи 43 Закона Республики Беларусь от 23 июня 2008 года «О предоставлении иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь», по мотивам отсутствия оснований для предоставления статуса беженца.

Из материалов дела Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь, в том числе представленных материалов собеседований с заявителем, заключения Управления по гражданству и

миграции УВД Гомельского облисполкома и пояснений несовершеннолетнего следует, что [REDACTED] родился 1 мая 1997 года [REDACTED] в Афганистане. По национальности – таджик. Исповедует ислам суннитского толка. Холост. Образование – пять классов. О своих родных [REDACTED] сообщил следующее:

Отец – [REDACTED] работал водителем в иностранной организации, был похищен неизвестными людьми [REDACTED].

Мать – [REDACTED]

Брат – [REDACTED] был похищен вместе с отцом неизвестными людьми [REDACTED].

Сестра – [REDACTED] брат – [REDACTED]

Сестра – [REDACTED] сестра – [REDACTED] проживает с матерью в [REDACTED].

Сестра – [REDACTED]

С 2004 года пять лет учился в школе в [REDACTED]. В ноябре 2010 года отец и старший брат несовершеннолетнего ушли на работу и не вернулись домой. Мать несовершеннолетнего предположила, что ее мужа и сына похитили неизвестные люди. После случившегося, в связи с тяжелым материальным положением семьи, он был вынужден оставить учебу и работать на рынке. Мать несовершеннолетнего, опасаясь, что его тоже могут похитить, с помощью перевозчика организовала выезд сына в Польшу.

Также он сообщил, что причиной выезда из Афганистана явились опасения матери, что его могут похитить, как это произошло с его отцом и старшим братом. Несовершеннолетний указал, что его отец работал водителем в иностранной компании в [REDACTED]. В ноябре 2010 года отец несовершеннолетнего, а также старший брат не вернулись с работы. По предположениям матери заявителя они были похищены неизвестными.

В соответствии с частью первой ст. 18 Закона в Республике Беларусь статус беженца предоставляется иностранному гражданину, находящемуся на территории Республики Беларусь в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований в государстве гражданской принадлежности по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений, который не может или не желает в силу таких опасений пользоваться защитой этого государства, или лицу без гражданства, находящемуся на территории Республики

Беларусь вследствие указанных опасений, которое не может или не желает вернуться в государство прежнего обычного места жительства в силу таких опасений.

В соответствии со ст. 21 Закона Республики Беларусь «О предоставлении иностранным гражданам и лицам без гражданства статуса беженца, дополнительной и временной защиты в Республике Беларусь» от 23 июня 2008 года дополнительная защита предоставляется иностранному гражданину, находящемуся на территории Республики Беларусь, у которого отсутствуют основания для предоставления ему статуса беженца, но существуют вполне обоснованные опасения столкнуться при возвращении в государство гражданской принадлежности с угрозой смертной казни, пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания либо с угрозой жизни, возникшей по причине насилия в условиях вооруженного конфликта международного или немеждународного характера, и который не может или не желает вследствие таких опасений пользоваться защитой этого государства, или лицу без гражданства, находящемуся на территории Республики Беларусь, у которого отсутствуют основания для предоставления ему статуса беженца, но существуют указанные опасения и которое не может или не желает вернуться в государство прежнего обычного места жительства в силу таких опасений.

Согласно ст. 39 Закона по ходатайству о защите принимаются следующие решения: о приостановлении рассмотрения ходатайства о защите; о прекращении рассмотрения ходатайства о защите; о предоставлении статуса беженца; об отказе в предоставлении статуса беженца и о предоставлении дополнительной защиты.

Согласно ст. 43 Закона Решение о предоставлении либо об отказе в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты принимается Департаментом на основании материалов дела с учетом заключения подразделения по гражданству и миграции и информации органов государственной безопасности Республики Беларусь о наличии у иностранца, ходатайствующего о защите, оснований, предусмотренных статьей 3 настоящего Закона.

Иностранцу, ходатайствующему о защите, может быть отказано в предоставлении статуса беженца и (или) дополнительной защиты, если:

ходатайство о защите является явно необоснованным; ходатайство о защите носит характер злоупотребления; установлены основания, предусмотренные статьей 3 настоящего Закона; иностранец имеет гражданство третьего государства, защитой которого может воспользоваться;

иностранец прибыл в Республику Беларусь с территории третьей безопасной страны;

в период рассмотрения ходатайства о защите иностранец осужден за совершение преступления, отнесенного Уголовным кодексом Республики Беларусь к категории тяжких или особо тяжких.

Иностранцу, ходатайствующему о защите, кроме случаев, указанных в части второй настоящей статьи, может быть отказано в предоставлении статуса беженца, если: отсутствуют основания для предоставления статуса беженца.

В соответствии со статьей 8 Конституции Республики Беларусь, Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствием им законодательства.

Согласно ст. 19 Конвенции Организации Объединенных Наций "О правах ребенка" государства-участники принимают все необходимые законодательные, административные, социальные и просветительные меры с целью защиты ребенка от всех форм физического или психологического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации.

Согласно ст. 22 Государства-участники принимают необходимые меры, с тем, чтобы обеспечить ребенку, желающему получить статус беженца или считающемуся беженцем в соответствии с применимым международным или внутренним правом и процедурами, как сопровождаемому, так и не сопровождаемому его родителями или любым другим лицом, надлежащую защиту и гуманитарную помощь в пользовании применимыми правами, изложенными в настоящей Конвенции и других международных документах по правам человека или гуманитарных документах, участниками которых являются указанные государства. Согласно ст. 38 Конвенции Государства-участники принимают все возможные меры для обеспечения того, чтобы лица, не достигшие 15-летнего возраста, не принимали прямого участия в военных действиях.

Согласно ст. 13 Закона Республики Беларусь от 19 ноября 1993 г. N 2570-ХП «О правах ребенка» ребенок в возрасте четырнадцати лет и старше имеет право на получение юридической помощи для осуществления и защиты своих прав и свобод, в том числе право пользоваться в любой момент помощью адвокатов и других своих представителей в суде, иных государственных органах, других организациях и в отношениях с должностными лицами и гражданами без согласия родителей (попечителей).

Согласно ст. 23 данного Закона каждый ребенок имеет право на получение образования.

Согласно статье 360-2 ГПК РБ после разбирательства дела суд выносит одно из следующих мотивированных решений:

об оставлении обжалуемого решения без изменения, а жалобы - без удовлетворения;

об обоснованности жалобы и обязанности устранить допущенное нарушение.

Оспариваемый приказ Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь был вынесен именно по мотивам отсутствия оснований для предоставления статуса беженца и дополнительной защиты.

С выводом в части отсутствия оснований для предоставления дополнительной защиты согласиться нельзя.

В судебном заседании установлено, данный факт также признавали и представители Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь, что отсутствуют противоречия в представленных заявителем сведениях об обстоятельствах, послуживших основанием для выезда из Афганистана, они соответствуют имеющейся информации о стране, данные сведения суд признает достоверными.

Департаментом по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь сделан правильный вывод, что - у заявителя отсутствуют опасения преследования по религиозному признаку, политическим убеждениям и по признаку национальности.

В своем отказе Департамент по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь не оценил в полной мере обстоятельства личного характера, связанные с исчезновением отца и брата несовершеннолетнего и с последующим ухудшением положения его семьи, а также тот факт, что он является ребенком.

В своем отказе Департамент по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь не считает, что заявитель относится к определенной социальной группе - дети с определенными характеристиками. Однако, в соответствии с Методическими рекомендациями УВКБ ООН по оценке потребностей в международной защите лиц, ищущих убежище, из Афганистана от 17 декабря 2010 года, дети школьного возраста являются одной из групп, относящихся к детям с определенными характеристиками. УВКБ ООН считает, что дети школьного возраста, могут подвергаться риску преследования в связи с принадлежностью к определенной социальной группе, политическими взглядами, в зависимости от индивидуальных обстоятельств дела.

За детьми закрепляется ряд особых прав, изложенных в Конвенции о правах ребенка, которые учитывают их юный возраст, зависимость и являются базовыми для их защиты, развития и выживания, в том числе защиту от всех форм физического или психологического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного

обращения, грубого обращения или эксплуатации, и защиту несовершеннолетнего лица от вербовки в вооруженные силы.

Суд не может согласиться с выводом Департамента об отсутствии оснований для предоставления дополнительной защиты, а именно с необоснованностью опасений заявителя столкнуться при возвращении в Афганистан с угрозой смертной казни, пыток и других бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, либо с угрозой жизни, возникшей по причине насилия вследствие вооруженного конфликта международного или немеждународного характера.

Департамент в обоснование своего вывода указывал на тот факт, что семья заявителя проживает в г. Кабул, который является относительно спокойным регионом.

Однако Департамент не дал анализ и оценку того факта, что семья, после похищения отца и брата, вынуждена была сменить место жительства по причине невозможности нести расходы, связанные с арендной платой и переехала на окраину Кабула.

Согласно заключению специалиста – факт переезда семьи на окраину Кабула значительно повышает уровень угрозы. Согласно отчету Миссии ООН по содействию Афганистану (МООНСА) за 2011 год о защите гражданского населения в вооруженных конфликтах (февраль 2012 года) «В провинции Кабул был зафиксирован значительный всплеск количества погибших лиц из числа гражданского населения. 23 смерти было зарегистрировано во второй половине 2010 года и 71 в 2011 году, 67 смертей из этих 71, произошедших в Кабуле в этот период времени, произошли в результате 6 атак смертников»

В приказе указано, что в сообщенных заявителем сведениях недостаточно детальной информации и отсутствуют необходимые уточняющие факты. На основные уточняющие вопросы относительно места работы отца, исчезновения отца и брата, действий матери в связи с их исчезновением, организации выезда несовершеннолетнего в Европу, изыскания финансовых средств, для выезда при заявленном отсутствии финансовой поддержки родственников несовершеннолетний отвечал, что он ничего не знает.

Однако в соответствии с пунктом 218 Руководства УВКБ ООН по процедурам и критериям по определению статуса беженцев (согласно Конвенции 1951 года и Протоколу 1967 года, касающихся статуса беженцев), «нужно также учитывать положение родителей и других членов семьи, особенно их положение в стране происхождения несовершеннолетнего лица. Если имеются основания считать, что родители желают, чтобы их ребенок находился вне страны происхождения из-за вполне обоснованных опасений подвергнуться

преследованиям, то можно допустить, что сам ребенок разделяет эту боязнь».

Не оспаривается сторонами информация по стране происхождения, согласно которой афганские силы безопасности продолжают набирать детей на службу, в том числе в Силы национальной безопасности Афганистана и Национальную полицию Афганистана. Особенно подвержены риску принудительной вербовки в вооруженные антиправительственные группировки, внутренне перемещенные дети, а также дети, принадлежащие к изолированным группам населения в охваченных конфликтом регионах. По имеющимся сведениям эти вооруженные антиправительственные группировки похищают детей для прохождения военной подготовки в Пакистане. Этим детям также используют в качестве террористов-смертников или для закладки взрывных устройств, от которых часто гибнут они сами.

Установлено, что дети не перестали быть жертвами атак террористов-смертников, самодельных взрывчатых устройств и ракетных ударов вооруженных группировок, в том числе, таких как Талибан. Дети также стали жертвами авиа ударов и ночных обысков, проводимых проправительственными силами. Более того, 568 детей были ранены или убиты минами и другими взрывными устройствами, оставшимися после войны. Виновниками большей части ранений и смертей среди гражданского населения, включая детей, считаются антиправительственные элементы. Во многих случаях дети были убиты либо ранены, в то время как главной целью вооруженных оппозиционных групп, включая Талибан, являлась местная гражданская инфраструктура – районные административные центры либо контрольные пункты, размещенные рядом с жилыми районами.

Общая ситуация в Афганистане признается Международным комитетом Красного Креста (МККК) как внутренний вооруженный конфликт в соответствии с определениями и сферой охвата, предусмотренными Статьей 1(1) Протокола II к Женевским конвенциям, что может являться основанием для предоставления дополнительной защиты.

Нашли свое подтверждение в ходе судебного разбирательства и доводы несовершеннолетнего о том, что он опасается вернуться в Афганистан.

Принимая во внимание уровень благосостояния его семьи, в случае его возвращения в Афганистан, несовершеннолетний, как самый старший мужчина на сегодняшний день в его семье, вынужден будет сам обеспечивать себя и членов его семьи, что не позволит ему продолжить обучение, а также реализовывать свои экономические, социальные или культурные права, что может приравниваться к преследованию, так как в

условиях современного Афганистана минимальный уровень этих прав соблюдаться не будет.

Продолжающаяся ухудшаться ситуация в стране происхождения, опасения принудительной вербовки, невозможность получения образования делает опасным возвращение ребенка в Афганистан как минимум до достижения им совершеннолетия.

Суд при вынесении решения учитывает и тот факт, что обстоятельства биографии несовершеннолетнего не оспариваются Департаментом по гражданству и миграции Министерства внутренних дел Республики Беларусь, данные на собеседованиях и в суде показания последовательны и не противоречивы.

При таких обстоятельствах суд считает, что принятый Департаментом по гражданству и миграции Министерства внутренних дел Республики Беларусь приказ нельзя признать законным и обоснованным.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 302,360-1,360-2 ГПК Республики Беларусь, суд –

РЕШИЛ:

Жалобу [REDACTED] в интересах несовершеннолетнего гражданина Исламской Республики Афганистан [REDACTED] на неправомерные действия Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь – удовлетворить.

Признать незаконным приказ Департамента по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь № 15 от 29 февраля 2012 года об отказе в предоставлении [REDACTED] статуса беженца и дополнительной защиты в Республике Беларусь.

Обязать Департамент по гражданству и миграции МВД Республики Беларусь рассмотреть ходатайство [REDACTED] о предоставлении статуса беженца и дополнительной защиты, устранив допущенные нарушения.

Решение может быть обжаловано и опротестовано в Минский городской суд через суд Центрального района г. Минска в течение десяти дней со дня его оглашения.

Судья
Копия верна

