
**РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВОПРОСАМ БЕЗГРАЖДАНСТВА №4:
Обеспечение права каждого ребенка на приобретение гражданства в
соответствии со статьями 1-4 Конвенции 1951 г. о сокращении
безгражданства**

УВКБ ООН издает эти Рекомендации в соответствии с определенными его мандатом обязанностями по решению вопросов безгражданства. Изначально компетенция УВКБ ООН была ограничена лицами без гражданства, являвшимися беженцами, согласно п. 6(A)(II) Устава УВКБ ООН и ст. 1(A)(2) Конвенции 1951 г. о статусе беженцев. В целях выполнения функций, предусмотренных ст. 11 и 20 Конвенции 1961 г. о сокращении безгражданства, Резолюциями Генеральной Ассамблеи ООН 3274 (XXIX) 1974 г. и 31/36 1976 г. мандат УВКБ ООН был распространен на лиц, подпадающих под положения указанной Конвенции. На Управление были возложены обязанности по работе с лицами без гражданства, в целом подпадающими под положения Заключения № 78 Исполнительного комитета УВКБ ООН, утвержденного Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 50/152 1995 г. Впоследствии Резолюцией 61/137 2006 г. Генеральная Ассамблея утвердила Заключение № 106 Исполнительного комитета, определившее четыре основные области компетенции УВКБ ООН: выявление, предотвращение и сокращение безгражданства, а также защита лиц без гражданства.

Эти Рекомендации являются результатом проведения серии консультаций экспертов, приуроченных к пятидесятилетию Конвенции 1961 г. о сокращении безгражданства, и основываются, в частности, на «Кратких выводах совещания экспертов по вопросам толкования Конвенции 1961 г. о сокращении безгражданства и предотвращения безгражданства среди детей», проведенного в Дакаре (Сенегал) в мае 2011 г.

Целью данных Рекомендаций является разъяснение правовых принципов для правительственных органов, неправительственных организаций, практикующих юристов, сотрудников профильных органов и представителей судебной власти, а также для сотрудников УВКБ ООН и других органов ООН, принимающих участие в решении вопросов безгражданства.

I. ВВЕДЕНИЕ

а) Обзор

1. Статья 15 Всеобщей декларации прав человека устанавливает право каждого человека на гражданство. Конвенция о правах ребенка (КПР) гласит, что каждый ребенок имеет право на приобретение гражданства. Предмет и цель Конвенции 1961 г. о сокращении безгражданства (далее – Конвенция 1961 г.) состоят в предотвращении и сокращении безгражданства, чем обеспечивается право каждого человека на гражданство, включая право каждого ребенка на приобретение гражданства. Конвенция 1961 г. устанавливает правила приобретения, отказа, утраты и лишения гражданства.

2. Статьи 1-4 Конвенции 1961 г. касаются, главным образом, приобретения гражданства детьми. Краеугольным камнем усилий по предотвращению безгражданства среди детей является гарантия, установленная в статье 1 Конвенции 1961 г. Эта статья предоставляет ребенку, который иначе не имел бы гражданства, право на приобретение гражданства государства, в котором он родился, одним из двух способов. Государство может предоставлять свое гражданство автоматически, в силу закона (*ex lege*), детям, рожденным на его территории, которые иначе не имели бы гражданства. Как вариант, государство может предоставлять гражданство таким лицам позже, на основе ходатайства. Предоставление гражданства на основе ходатайства может, согласно статье 1(2), быть поставлено в зависимость от одного или нескольких из четырех условий, которые подробнее рассматриваются в пп. 36-48 настоящих Рекомендаций.

3. Конвенция 1961 г. также включает положения о приобретении ребенком гражданства матери путем наследования, если ребенок рожден на территории государства гражданства матери и иначе не имел бы гражданства (статья 1(3)), о приобретении ребенком гражданства одного из родителей на основе происхождения посредством подачи ходатайства в случае, если ребенок не приобретает гражданство государства рождения (статья 1(4)), и о приобретении ребенком гражданства одного из родителей на основе происхождения в случае, если ребенок родился за границей и иначе не имел бы гражданства (статья 4). Статья 2 содержит положение, регулирующее гражданство найденшей, а статья 3 устанавливает правило, регулирующее территориальную сферу действия Конвенции. В статье 12 содержатся переходные положения, освещающие временную сферу действия статьи 1. Ниже все эти положения рассматриваются более детально.

4. Как установлено в статье 17 Конвенции 1961 г., Договаривающиеся государства не могут делать оговорки к статьям 1-4. Вместе с тем, как отмечено выше, некоторые положения позволяют Договаривающимся государствам выбирать один из двух или более способов решения проблемы безгражданства детей.

5. Настоящие Рекомендации призваны содействовать государствам, УВКБ ООН и другим субъектам в толковании и применении статей 1-4 и 12 Конвенции 1961 г.

б) Общие комментарии относительно толкования Конвенции 1961 г.

6. Статьи 1-4 Конвенции 1961 г. должны толковаться точно в соответствии с обычным значением, которое следует придавать терминам в соответствующем контексте, а также учитывая предмет и цель Конвенции¹. В уместных случаях в настоящих Рекомендациях также даются ссылки на подготовительные материалы к Конвенции и отмечаются схожие особенности или различия с соответствующими обязательствами, установленными в других, особенно более новых, договорах.

7. В отношении толкования доступного языка текста Конвенции важно отметить, что Конвенция разрабатывалась на пяти официальных языках ООН (китайском, английском, французском, русском и испанском) и что все пять текстов имеют равную силу. Имеют место незначительные расхождения в значении между вариантами Конвенции на разных языках, но они разрешаются путем применения правил толкования договоров и, в частности, путем обращения к значению, которое, с учетом предмета и целей договора, лучше всего согласовывает эти тексты².

¹ См. ст. 31 Венской конвенции о праве международных договоров, Сборник договоров ООН, т. 1155, с. 331.

² См. ст. 33 Венской конвенции о праве международных договоров, Сборник договоров ООН, т. 1155, с. 331.

с) Влияние международных норм в области прав человека на Конвенцию 1961 г.

8. Положения Конвенции 1961 г. следует читать и толковать в свете изменений в международном праве, в частности, в международном праве в области прав человека. Подходящими для этого нормативно-правовыми актами являются Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД, 1965 г.), Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП, 1966 г.), Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (КЛДЖ, 1979 г.), КПП (1989 г.) и Конвенция о правах инвалидов (2006 г.). Кроме того, важное значение имеют региональные документы в области прав человека, как то Американская конвенция о правах человека (1969 г., далее – Американская конвенция), Африканская хартия о правах и благосостоянии ребенка (1990 г., далее – Африканская хартия о правах ребенка), Европейская конвенция о гражданстве (1997 г.), Арабская хартия прав человека (2004 г.), Пакт о правах ребенка в исламе (2005 г.) и Конвенция Совета Европы о недопущении безгражданства в связи с правопреемством государств (2006 г.).

Влияние принципа «наилучшего обеспечения интересов ребенка» на Конвенцию 1961 г.

9. Первостепенное значение в определении объема обязательств по предотвращению безгражданства среди детей, предусмотренных Конвенцией 1961 г., имеет КПП. Участниками КПП являются все государства-члены ЕС, кроме двух. Все Договаривающиеся государства Конвенции 1961 г. также являются участниками КПП. Поэтому статьи 1-4 Конвенции 1961 г. следует толковать в свете положений КПП³.

10. Некоторые положения КПП являются важными инструментами для толкования статей 1-4 Конвенции 1961 г. Статья 7 КПП устанавливает, что каждый ребенок имеет право на приобретение гражданства. Авторы КПП видели четкую связь между этим правом и Конвенцией 1961 г. и поэтому указали в статье 7(2) КПП: «Государства-участники обеспечивают осуществление этих прав в соответствии с их национальным законодательством и выполнение их обязательств согласно соответствующим международным документам в этой области, в частности, в случае, если бы иначе ребенок не имел гражданства». Статья 8 КПП предусматривает, что каждый ребенок имеет право на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство. Статья 2 КПП – это общая оговорка о недискриминации, которая применяется ко всем основным правам, закрепленным в КПП, включая статьи 7 и 8. Она однозначно предусматривает защиту от дискриминации по признаку статуса родителей или опекунов ребенка. Статья 3 КПП устанавливает общий принцип и также применяется в сочетании со статьями 7 и 8, требуя, чтобы во всех действиях в отношении детей, в том числе в отношении гражданства, первоочередное внимание уделялось *наилучшему обеспечению интересов ребенка*⁴.

11. Из статей 3 и 7 КПП следует, что ребенок не должен оставаться апатридом на продолжительный период времени: ребенок должен приобрести гражданство при рождении или как можно быстрее после рождения. Обязательства, налагаемые КПП на государства, направлены не только на государство рождения ребенка, но и на все страны, с которыми у ребенка есть соответствующая связь, как например, на основе происхождения или проживания. В контексте правопреемства государств государство-предшественник и государство-преемник тоже могут иметь обязательства.

12. У государств-участников КПП, также являющихся участниками Американской конвенции или Африканской хартии о правах ребенка, есть четкое обязательство автоматически предоставлять гражданство при рождении детям, рожденным на их территории, которые иначе были бы апатридами⁵.

³ См. ст. 31(3)(с) Венской конвенции о праве международных договоров, Сборник договоров ООН, т. 1155, с. 331.

⁴ Статья 3(1) КПП гласит: «Во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка».

⁵ Статья 20(2) Американской конвенции гласит: «Каждый человек имеет право на гражданство государства, на территории которого он родился, если только он не имеет права на какое-либо другое гражданство». Статья 6(4) Африканской хартии о правах ребенка устанавливает: «Государства-участники настоящей Хартии обязуются обеспечить, чтобы в их конституционном законодательстве были признаны принципы, согласно

Влияние норм гендерного равенства на положения Конвенции 1961 г.

13. При толковании Конвенции 1961 г. должен учитываться принцип гендерного равенства, закрепленный в МПГПП и КЛДЖ. В частности, статья 9(2) КЛДЖ предусматривает, что женщины пользуются равными с мужчинами правами в отношении приобретения гражданства их детьми.

14. На момент принятия Конвенции 1961 г., до принятия МПГПП (1966 г.) и КЛДЖ (1979 г.) во многих законах о гражданстве была закреплена дискриминация по гендерному признаку. В Конвенции 1961 г. признано, что безгражданство может быть следствием противоречий законов в делах, касающихся детей, родившихся у родителей со смешанным гражданством, как в браке, так и вне брака, за счет наличия в законах о гражданстве положений, ограничивающих право женщин на передачу гражданства. Поэтому в статье 1(3) Конвенции 1961 г. предусмотрена гарантия, требующая, чтобы государство предоставляло гражданство детям, рожденным на их территории, матери которых имеют гражданство этого государства и которые иначе не имели бы гражданства. Такие дети должны приобретать гражданство государства своего рождения в силу закона сразу же после рождения.

15. На сегодняшний день почти все Договаривающиеся государства Конвенции 1961 г. включили в свои законы о гражданстве принцип гендерного равенства, как того требуют МПГПП и КЛДЖ. Однако, гарантия, содержащаяся в статье 1(3) Конвенции 1961 г. остается актуальной в тех государствах, где у женщин все еще меньше прав, чем у мужчин, в отношении возможности передачи гражданства своим детям. Хотя статья 1(3) Конвенции 1961 г. касается только предоставления гражданства матерями, в свете принципа равенства, установленного в МПГПП и КЛДЖ, а также в других договорах в области прав человека, дети, рожденные на территории Договаривающегося государства у отцов, являющихся гражданами этого государства, также должны сразу же приобретать гражданство этого государства при рождении в силу закона, если иначе они не имели бы гражданства⁶.

II. В КАКИХ СЛУЧАЯХ ЛИЦО «ИНАЧЕ НЕ ИМЕЛО БЫ ГРАЖДАНСТВА» СОГЛАСНО КОНВЕНЦИИ 1961 г.?

а) Определение термина «лицо без гражданства» по Конвенции 1961 г.

16. Статьи 1 и 4 Конвенции 1961 г. требуют, чтобы государства предоставляли свое гражданство лицам, которые иначе не имели бы гражданства. Однако, термин «лицо без гражданства» в Конвенции 1961 г. не определен. В статье 1(1) Конвенции 1954 г. о статусе апатридов (далее – Конвенция 1954 г.) установлено международное определение термина «лицо без гражданства» («апатрид») как «лица, которое не рассматривается гражданином каким-либо государством в силу его закона»⁷. Согласно выводам Комиссии по вопросам международного права, это определение является частью обычного международного права. Оно важно для установления сферы применения формулировки «иначе не имело бы гражданства» согласно Конвенции 1961 г.⁸.

17. Положения об исключении, приведенные в статье 1(2)⁹ Конвенции 1954 г., ограничивают объем обязательств государств по этой Конвенции. Однако, они не важны для определения

которым ребенок приобретает гражданство государства, на территории которого он родился, если на момент рождения ему не предоставлено гражданство другого государства в соответствии с законами последнего».

⁶ Это актуально для тех государств, которые не предусматривают передачу мужчинами гражданства своим детям, рожденным вне брака. См. тж. решение Европейского суда по правам человека от 11 октября 2011 г. по делу «Дженовезе против Мальты» (*Genovese v. Malta*), жалоба № 53124/09.

⁷ Дополнительно о толковании статьи 1(1) Конвенции 1954 г. см. УВКБ ООН, «Рекомендации по вопросам безгражданства №1: Определение понятия «лицо без гражданства» в статье 1(1) Конвенции 1954 г. о статусе апатридов» (далее – «Рекомендации по определению»), <http://www.unhcr.org/refworld/docid/4f4371b82.html>; и УВКБ ООН, «Рекомендации по вопросам безгражданства №2: Процедуры определения статуса лица без гражданства» (далее – «Рекомендации по процедурам») <http://www.unhcr.org/refworld/docid/4f7dafb52.html>

⁸ См. Комиссия по вопросам международного права, «Статьи о дипломатической защите с комментариями», 2006 г., стр. 49, http://untreaty.un.org/ilc/texts/instruments/english/commentaries/9_8_2006.pdf.

⁹ Статья 1(2) Конвенции 1954 г. гласит, что ее положения не распространяются:

i) на лиц, которые в настоящее время пользуются защитой или помощью других органов или учреждений Организации Объединенных Наций, кроме Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев;

применимости Конвенции 1961 г. к конкретным лицам¹⁰. Вместо исключения конкретных категорий лиц, которые считаются не заслуживающими или не требующими защиты от безгражданства, в Конвенции 1961 г. принят другой подход. Он позволяет Договаривающимся государствам применять определенные, исчерпывающе перечисленные исключения к лицам, которым иначе они были бы обязаны предоставить гражданство¹¹.

б) В центре внимания – ситуация, в которой находится ребенок

18. Термин «иначе не имело бы гражданства» означает, что ребенок был бы лицом без гражданства, если бы Договаривающееся государство, с которым он связан в силу рождения на его территории или рождения у гражданина этого государства, не предоставило бы ему свое гражданство. Чтобы определить, действительно ли ребенок иначе не имел бы гражданства, необходимо установить, приобретал ли ребенок гражданство другого государства – либо от своих родителей (по принципу крови – *jus sanguinis*), либо от государства, на территории которого он родился (по принципу почвы – *jus soli*). Дети всегда являются апатридами, если апатридами являются их родители и если они родились в стране, которая не предоставляет гражданство в силу рождения на его территории. При этом, однако, дети могут не иметь гражданства и в случае рождения в государстве, которое не применяет принцип *jus soli*, и если один или оба родителя имеют гражданство, но ни один из них не может передать его своим детям. Проверять необходимо то, является ли ребенок апатридом в силу того, что он не приобретает ни гражданство своих родителей, ни гражданство государства рождения; проверка не направлена на то, чтобы установить, являются ли апатридами родители ребенка. Применение статьи 1 Конвенции 1961 г. только по отношению к детям родителей, не имеющих гражданства, не является достаточным, учитывая тот факт, что существуют различные обстоятельства, вследствие которых ребенок может стать лицом без гражданства, что противоречит условиям этих положений.

с) Определение факта отсутствия иностранного гражданства

19. Договаривающееся государство должно признать, что лицо не является гражданином конкретного государства, если власти этого государства отказываются признать данное лицо своим гражданином. Государство может отказаться признать лицо своим гражданином либо прямо указав, что оно не является таковым, либо не ответив на запросы о подтверждении наличия у данного лица гражданства этого государства¹². Государство-участник Конвенции 1961 г. не может избежать исполнения обязательств по предоставлению своего гражданства лицу, которое иначе не имело бы гражданства по статьям 1 и 4, исходя из собственного толкования законов о гражданстве другого государства, если это толкование противоречит толкованию, применяемому другим государством.

20. В большинстве правовых систем заявитель несет основную ответственность за обоснование своего ходатайства. Ввиду сложностей, которые часто возникают при определении того, приобрело лицо гражданство или нет, бремя получения доказательств и установления фактов в отношении того, может ли данное лицо быть апатридом, должно делиться между заявителем и властями Договаривающегося государства. Заявитель и его родители или опекуны обязаны сотрудничать и предоставить все документы и информацию, которые они имеют возможность собрать, а соответствующий орган власти должен получить и представить все относящиеся к делу доказательства, которые он имеет возможность собрать.

21. Универсального стандарта для оценки доказательств, можно ли признать ребенка апатридом, не существует. Если будет сделан ошибочный вывод о том, что у ребенка якобы уже есть

ii) на лиц, за которыми компетентные власти страны, в которой они проживают, признают права и обязательства, связанные с гражданством этой страны;

iii) на лиц, в отношении которых имеются серьезные основания предполагать, что они:

a) совершили преступление против мира, военное преступление или преступление против человечества в определении, данном этим деяниям в международных актах, составленных в целях принятия мер в отношении подобных преступлений;

b) совершили тяжкое преступление неполитического характера вне страны, давшей им убежище, и до того, как они были допущены в эту страну;

c) виновны в совершении деяний, противоречащих целям и принципам Организации Объединенных Наций.

¹⁰ То же самое касается оговорки в отношении круга лиц, к которым применяется Конвенция 1954 г., сделанных некоторыми государствами-участниками этой Конвенции.

¹¹ Эти условия будут рассмотрены в пп. 36-48.

¹² См. тж. «Рекомендации по определению», пп. 16 и 34.

гражданство, то такой ребенок и в дальнейшем будет оставаться апатридом. Поэтому сотрудникам профильных органов необходимо учитывать статьи 3 и 7 КПП и применять соответствующий стандарт доказательств, например: «в достаточной степени» установлено, что лицо не будет иметь гражданства, если оно не приобретет гражданство соответствующего государства. Если требовать более высокого стандарта доказательств, то это будет иметь отрицательное влияние на предмет и цели Конвенции 1961 г. Излагая основные факты относительно гражданства детей, необходимо соблюдать особые процедурные правила, чтобы учесть те сложные проблемы, с которыми сталкиваются дети, особенно дети без сопровождения¹³. Необходимо рассмотреть все имеющие отношение к делу доказательства, включая показания заявителя и (или) его родителей или опекунов, законодательство соответствующего государства (государств) (т.е. государств (государств) гражданской принадлежности родителей), информацию о практическом применении законодательства о гражданстве, свидетельство о рождении данного лица, документы, удостоверяющие личность родителей, ответы дипломатических миссий других государств и устные свидетельства, включая заявления третьих лиц – свидетелей и экспертов.

d) Классифицирование детей как лиц «неопределенного гражданства»

22. Некоторые государства делают вывод о том, что ребенок имеет «неопределенное гражданство»¹⁴. В таком случае государству необходимо как можно быстрее выяснить, может ли ребенок быть апатридом, чтобы не продлевать статус ребенка как лица с неопределенным гражданством. Для применения статей 1 и 4 Конвенции 1961 г. уместно, чтобы такой период не превышал пяти лет¹⁵. Хотя таких детей считают имеющими неопределенное гражданство, они должны пользоваться правами человека (например, правом на медицинское обслуживание и образование) наравне с детьми, являющимися гражданами данного государства.

23. Если Договаривающееся государство решило предоставлять детям, которые иначе не имели бы гражданства, свое гражданство автоматически при рождении, то аналогичная практика должна применяться по отношению к детям с неопределенным гражданством, которые должны рассматриваться как лица, имеющие гражданство данного государства, если и пока не установлено, что ребенок имеет другое гражданство.

e) Возможность приобретения гражданства родителем посредством регистрации

24. Обязанность предоставлять гражданство детям, которые иначе не имели бы гражданства, не возникает, если ребенок родился на территории государства и не имеет гражданства, но мог приобрести гражданство посредством регистрации в государстве гражданства родителя или с помощью аналогичной процедуры, такой как декларирование или осуществление права выбора¹⁶.

25. Договаривающиеся государства могут не предоставлять гражданство детям в этих обстоятельствах только в том случае, если заинтересованный ребенок может приобрести гражданство одного из родителей немедленно после рождения, а государство гражданской принадлежности этого родителя не имеет дискреционного права отказать в предоставлении гражданства. Государствам, которые не предоставляют гражданство в таких обстоятельствах, рекомендуется содействовать родителям в иницировании соответствующей процедуры в своих органах власти или в органах власти государств гражданской принадлежности.

26. Более того, государство должно предоставить гражданство, если родители ребенка не могут зарегистрировать своего ребенка в государстве своей гражданской принадлежности или имеют

¹³ См. «Рекомендации по процедурам», п. 66, где указано, что к числу «дополнительных процедурных и доказательных гарантий, касающихся заявителей из числа детей-апатридов, относятся приоритетность рассмотрения ходатайства заявителя-ребенка, предоставление должным образом подготовленных юридических представителей, интервьюеров и переводчиков, а также тот факт, что бремя доказывания в большей степени лежит на государстве».

¹⁴ Этот термин используется здесь как собирательное выражение для классифицирования статуса гражданства как «неизвестного», «неопределенного» или «изучаемого». Он также охватывает случаи, где государства не классифицируют человека как «лицо без гражданства», а применяют особый термин, определенный в их внутреннем законодательстве.

¹⁵ Пять лет – это максимальный срок проживания, который может требоваться согласно статье 1(2)(b) Конвенции 1961 г., если в государстве действует процедура на основе ходатайства; см. п. 40.

¹⁶ Этот вопрос рассматривался в ходе подготовки текста Конвенции 1961 г. Представитель Швейцарии заявил: «Отцы таких детей часто преднамеренно оставляли их без гражданства..., а такую процедуру наша страна допустить не может». См. «Краткий отчет о 9-м пленарном заседании Конференции ООН по ликвидации или сокращению безгражданства в будущем», A/CONF.9/SR.9 (15-4-1959), стр. 2.

веские причины не делать этого. Это необходимо определять в зависимости от того, можно ли обоснованно ожидать, что лицо предпримет меры для приобретения гражданства в обстоятельствах своего конкретного дела¹⁷.

f) Особое положение детей беженцев

27. Некоторые дети рождены родителями-беженцами¹⁸, которые сами не имеют гражданства, или не могут приобрести гражданство своих родителей из-за ограничений на передачу гражданства детям, родившимся за границей. Если гражданство родителей можно приобрести путем регистрации или другой процедуры, то это будет невозможно в силу самого характера статуса беженца, который не позволяет родителям-беженцам обратиться в свои консульские органы. В обстоятельствах, когда ребенок беженца иначе не имел бы гражданства, применяется гарантия, предусмотренная статьей 1. В зависимости от подхода, принятого Договаривающимся государством рождения, ребенок приобретает гражданство этого государства либо автоматически при рождении, либо позже с помощью процедуры подачи ходатайства.

28. Другая ситуация – когда дети, рожденные у беженцев, автоматически приобретают гражданство родителей при рождении. Таких детей часто рассматривают как лиц без гражданства де-факто¹⁹. Заключительный акт Конвенции 1961 г. содержит не имеющую обязательной силы рекомендацию о том, что лиц без гражданства де-факто следует по возможности рассматривать как лиц без гражданства. Поэтому государствам рекомендуется обеспечить возможность приобретения гражданства государства рождения путем, предусмотренным статьей 1(1) Конвенции 1961 г. Вместе с тем, если ребенок беженца приобрел гражданство государства происхождения родителей при рождении, не желательно, чтобы принимающие государства предусматривали автоматическое предоставление гражданства по статье 1(1) Конвенции при рождении, особенно в случаях, если в одном или обоих государствах не допускается двойное гражданство. Вместо этого государствам следует предоставлять детям и их родителям возможность самим решать, приобретают ли эти дети гражданство государства рождения или нет, учитывая планы, которые, возможно, у них имеются в отношении будущих долговременных решений (например, добровольной репатриации в государство происхождения).

III. ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСТВА ДЕТЯМ, РОЖДЕННЫМ НА ТЕРРИТОРИИ ДОГОВАРИВАЮЩЕГОСЯ ГОСУДАРСТВА, КОТОРЫЕ ИНАЧЕ НЕ ИМЕЛИ БЫ ГРАЖДАНСТВА (СТАТЬИ 1(1)-1(2) КОНВЕНЦИИ 1961 г.)

а) Связь статей 1 и 4

29. Конвенция 1961 г. и соответствующие всеобщие и региональные нормы в сфере прав человека не диктуют базовые правила, согласно которым государства *должны* предоставлять гражданство или лишать гражданства. В частности, Конвенция 1961 г. не требует от государств принимать исключительно режим *jus soli*²⁰, при котором государства предоставляют гражданство всем детям, рожденным на их территории. Аналогичным образом она не требует принятия принципа *jus sanguinis*, или предоставления гражданства на основании происхождения родителей.

30. Вместо этого Конвенция 1961 г. требует, чтобы в тех случаях, когда лицо иначе не имело бы гражданства, Договаривающееся государство, в котором рожден ребенок, предоставляло свое гражданство для предотвращения безгражданства (статья 1). В случае если ребенок родился у гражданина Договаривающегося государства на территории государства, не являющегося

¹⁷ Это было бы актуально, например, если нельзя обоснованно ожидать, что родитель или родители зарегистрируют своего ребенка ввиду своего статуса беженца.

¹⁸ То же самое касается лиц, имеющих право на дополнительную защиту, например, подпадающих под режим дополнительной защиты Европейского Союза, установленный Директивой Совета 2011/95/ЕС от 13 декабря 2011 г. по стандартам для квалификации граждан стран третьего мира или лиц без гражданства в качестве бенефициаров международной защиты, по единому статусу для беженцев или лиц, имеющих право на дополнительную защиту, и по содержанию предоставляемой защиты, которая вступила в силу 21 декабря 2013 г. и заменила собой Директиву Совета 2004/83/ЕС от 29 апреля 2004 г.

¹⁹ Относительно данного термина см. пункт 8 «Рекомендаций по определению», где приводится ссылка на материалы совещания экспертов, посвященного обсуждению понятия «лицо без гражданства» с точки зрения международного права (далее – «Краткие выводы»), 2010 г.

²⁰ *Jus soli* буквально означает «право почвы» – то есть, лицо приобретает гражданство государства своего рождения.

Договаривающимся государством, вступает в силу вторичное обязательство, по которому государство гражданской принадлежности родителей должно предоставить свое гражданство, если ребенок иначе не имел бы гражданства (статья 4). Таким образом, Конвенция 1961 г. учитывает противоречия законов о гражданстве путем применения подхода, построенного как на принципе *jus soli*, так и на принципе *jus sanguinis*.

31. Законы о гражданстве государств, которые предоставляют гражданство всем детям, рожденным на их территории, всегда будут соответствовать статье 1 Конвенции. Иначе говоря, режим неограниченного *jus soli* лишает статью 1 Конвенции значимости в отношении детей, рожденных на территории этого государства. Аналогичным образом, государства, которые предоставляют гражданство на основе происхождения всем детям, рожденным у его граждан за границей, всегда будут соблюдать статьи 1(4) и 4 Конвенции (подробно об этом см. в пп. 49-52). Если к передаче гражданства по принципу *jus soli* применяются некоторые ограничения, как то требование о местожительстве, то их необходимо оценивать на основании статьи 1(2) (см. п. 36). То же самое касается ограничений на передачу гражданства по принципу *jus sanguinis* в отношении условий, предусмотренных статьей 4(2).

b) Варианты предоставления гражданства для выполнения обязательств по Конвенции 1961 г.

32. Статья 1 Конвенции 1961 г. предусматривает для Договаривающихся государств два разных варианта предоставления гражданства детям, рожденным на их территории, которые иначе не имели бы гражданства. Государства могут предусмотреть либо автоматическое приобретение гражданства при рождении согласно статье 1(1)(а), либо приобретение гражданства на основании поданного ходатайства согласно статье 1(1)(b)²¹. Статья 1(1)(b) Конвенции 1961 г. также позволяет Договаривающимся государствам, которые решили предоставлять гражданство на основе ходатайства согласно статье 1(1)(b), предусматривать автоматическое предоставление гражданства детям, рожденным на их территории, которые иначе не имели бы гражданства, в возрасте, определенном национальным законодательством.

33. Договаривающееся государство может применять сразу несколько вариантов приобретения его гражданства, предусмотрев различные режимы предоставления гражданства на основании степени связи лица с данным государством. Например, Договаривающееся государство может предусмотреть автоматическое приобретение своего гражданства детьми, рожденными на его территории, которые иначе не имели бы гражданства и родители которых постоянно или на законных основаниях проживают в данном государстве, а для родителей, которые не проживают на законных основаниях, потребовать подачи ходатайства. Однако любой отход от принципов в обращении с разными группами должен служить законной цели, не может строиться на дискриминационных основаниях, а также должен быть разумным и соразмерным.

с) Приобретение гражданства при рождении или в максимально короткий срок после рождения

34. Правила предотвращения безгражданства, приведенные в статьях 1(1) и 1(2) Конвенции 1961 г., следует читать в свете более поздних договоров в области прав человека, в которых признано право каждого ребенка на приобретение гражданства. В частности, при применении вместе со статьей 1 Конвенции 1961 г. право каждого ребенка на приобретение гражданства (статья 7 КПП) и принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка (статья 3 КПП) требуют, чтобы государства предоставляли гражданство детям, рожденным на их территории, которые иначе не имели бы гражданства, либо (i) автоматически при рождении, либо (ii) на основании ходатайства, поданного вскоре после рождения. Следовательно, в результате того что государство устанавливает условия для подачи ходатайства, как предусмотрено статьей 1(2) Конвенции 1961 г., ребенок не должен остаться апатридом на значительный период времени.

35. Существуют также региональные договоры, которые обуславливают более жесткий стандарт для ряда государств. Статья 20 Американской конвенции и статья 6 Африканской хартии о правах ребенка устанавливают, что дети должны приобретать гражданство государства, в котором они рождены, автоматически при рождении, если иначе они не имели бы гражданства²².

²¹ Ср. с аналогичным подходом в статье 4 Конвенции 1961 г. См. п. 51.

²² См. п. 12.

d) Допустимые условия приобретения гражданства на основе ходатайств (Конвенция 1961 г., статья 1(2))

36. Если Договаривающиеся государства решают предоставлять гражданство на основе ходатайства согласно статье 1(1)(b) Конвенции 1961 г., они могут это делать при соблюдении одного или нескольких из четырех условий. Допустимые условия изложены в исчерпывающем списке в статье 1(2) Конвенции 1961 г. Это:

- фиксированный период подачи ходатайства, который начинается сразу же с достижения совершеннолетия (ст. 1(2)(a));
- постоянное проживание на территории Договаривающегося государства в течение фиксированного периода времени, который не превышает пяти лет непосредственно до подачи ходатайства или в целом десяти лет (статья 1(2)(b));
- ограничения по судимостям (статья 1(2)(c));
- условие о том, чтобы заинтересованное лицо всегда было апатридом (статья 1(2)(d)).

Наложение любых других условий нарушило бы положения Конвенции 1961 г.²³

37. Использование утвердительного «предоставляет» («государство *предоставляет* свое гражданство...») означает, что Договаривающееся государство должно предоставлять свое гражданство детям, рожденным на его территории, которые иначе не имели бы гражданства, если выполняются условия, изложенные в статье 1(2) и включенные в процедуру на основе ходатайства, принятую в этом государстве. Исчерпывающий характер перечня возможных требований означает, что государства не могут устанавливать дополнительные условия для предоставления гражданства помимо тех, которые предусмотрены в Конвенции²⁴. В результате требование о том, чтобы родители заинтересованного лица обладали конкретным видом на местожительство в государстве, не соответствует статье 1(2)²⁵. Аналогичным образом, согласно Конвенции 1961 г. не допускается устанавливать произвольную процедуру натурализации детей, которые иначе не имели бы гражданства. Тем не менее, государство может решить не применять ни одно из предусмотренных условий, а просто предоставлять гражданство после подачи ходатайства.

Подача ходатайства в течение установленного периода по достижении совершеннолетия (Конвенция 1961 г., статья 1(2)(a))

38. В соответствии с международными обязательствами в области прав человека²⁶ Договаривающиеся государства, которые решили предоставлять гражданство на основе ходатайства согласно статье 1(1)(b) Конвенции 1961 г., должны принимать такие ходатайства от детей, рожденных на их территории, которые иначе не имели бы гражданства, в возможно кратчайший срок после рождения или во время подросткового периода²⁷.

39. Если Договаривающиеся государства устанавливают более поздние сроки приема ходатайств от лиц, рожденных на их территории, которые иначе не имели бы гражданства, то им необходимо принимать ходатайства, поданные в течение периода, начиная не позднее 18-летнего возраста и заканчивая не ранее возраста в 21 год, согласно статье 1(2)(a) Конвенции 1961 г. Это положение обеспечивает, чтобы у этих лиц было по крайней мере три года после достижения совершеннолетия на подачу ходатайства²⁸.

²³ Аналогичные перечни исчерпывающих условий для процедур на основе ходатайства, предусмотренных в статье 1(4) и статье 4(1), приведены соответственно в статьях 1(5) и 4(2). См. сравнительную таблицу оснований отклонения ходатайства в Приложении к настоящим Рекомендациям.

²⁴ Это касается и процедур на основе ходатайства по статьям 1(4) и 4.

²⁵ В данном контексте актуальна сфера действия положения о недискриминации в статье 2 КПП, в частности, п. 2: «Государства-участники принимают все необходимые меры для обеспечения защиты ребенка от всех форм дискриминации или наказания *на основе статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений ребенка, родителей ребенка, законных опекунов или иных членов семьи*» (выделено УВКБ ООН).

²⁶ См. пп. 34 и 35.

²⁷ Это касается и процедуры на основе ходатайства по статье 4.

²⁸ Кроме того, статья 1(2)(a) Конвенции 1961 г. предусматривает, что у заинтересованного лица должен быть по крайней мере один год, в течение которого оно само может подать ходатайство без необходимости получения на это разрешения родителя или опекуна. Это дополнительное правило играло важную роль, когда в большинстве государств возраст совершеннолетия составлял 21 год, однако сейчас, когда совершеннолетие наступает, как правило, в 18 лет, оно менее важно.

Постоянное местожительство (Конвенция 1961 г., статья 1(2)(b))

40. Государства могут предусматривать, что для приобретения гражданства государства лицо, рожденное на его территории, которое иначе не имело бы гражданства, должно «постоянно проживать» на территории государства рождения в течение определенного периода. Этот период не должен превышать пяти лет непосредственно до подачи ходатайства или десяти лет в целом. В свете норм, установленных КПР, эти периоды длительны. Государствам, которые применяют процедуру на основе ходатайства и требуют определенного периода постоянного местожительства, данный период рекомендуется устанавливать как можно более коротким²⁹.

41. Термин «постоянное местожительство» применен в ряде международных нормативно-правовых актов³⁰ и должен пониматься как стабильное фактическое проживание³¹. Он не означает требование о законном или формальном проживании. Конвенция 1961 г. не разрешает Договаривающимся государствам обуславливать подачу ходатайства о приобретении гражданства лицами, которые иначе не имели бы гражданства, *законным* проживанием.

42. Из фактического характера «постоянного местожительства» следует, что в случаях, когда трудно определить, является ли лицо постоянно проживающим в одном или другом государстве, например, из-за кочевого образа жизни, таких лиц следует считать постоянно проживающими в обоих государствах.

43. Государства могут устанавливать объективные критерии для доказательства лицами факта постоянного местожительства. Перечни видов допустимых доказательств, однако, не должны быть исчерпывающими.

Судимость (Конвенция 1961 г., статья 1(2)(c))

44. Как установлено в статье 1(2)(c), условие о том, чтобы лицо, которое иначе не имело бы гражданства, не было осуждено в совершении правонарушения против государственной безопасности и не приговорено к тюремному заключению на срок пяти лет или более по уголовному обвинению, касается судимости данного лица, а не действий его родителей.

45. Уголовные последствия из-за незаконного присутствия на территории государства ни в коем случае не должны использоваться для лишения лица, которое иначе не имело бы гражданства, права на приобретение гражданства по статье 1(2)(c)³².

46. Судить о том, можно ли квалифицировать преступление как «правонарушение против государственной безопасности», необходимо по международным нормам, а не исключительно на основании оценки, данной определенным государством³³. Аналогичным образом, криминализация

²⁹ См. п. 11. Это касается также периода постоянного проживания, который может быть засчитан по статьям 1(5) и 4(2).

³⁰ Например, этот термин используется в договорах, подготовленных в рамках Гаагских конференций по международному частному праву, авторы которых стремились обеспечить гармонизацию его использования. Он также встречается в статье 1A(2) Конвенции 1951 г. о статусе беженцев и, согласно подготовительным материалам этой Конвенции, означает «страну, в которой данное лицо [заявитель без гражданства] проживало и где оно пострадало или опасалось, что пострадает от преследований, в случае, если оно вернется назад». Специальный комитет ООН по беженцам и лицам без гражданства, Доклад Специального комитета по безгражданству и связанным с ним проблемам (Лейк Саксес, Нью-Йорк, 16 января-16 февраля 1950 г.), 17 февраля 1950 г., E/1618; E/AC.35/5, стр. 39, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/40aa15374.html>. См. тж. УВКБ ООН, Руководство по процедурам и критериям определения статуса беженцев, п. 103. См. тж. статью Конвенции Совета Европы 2006 г. о недопущении безгражданства в связи с правом приемством государств и Пояснительный доклад по ней, а также Резолюцию Совета Европы (72)1.

³¹ Это касается также термина «постоянно проживает», использованного в статьях 1(5) и 4(2) Конвенции 1961 г.

³² См. тж. пп. 40-41 касательно того, что статья 1(2)(b) Конвенции 1961 г. позволяет государству выдвигать требование только о периоде *постоянного* проживания на территории государства рождения до подачи ходатайства, а не о периоде *законного* проживания. Это обязательство нельзя обойти путем криминализации незаконного проживания.

³³ Это касается и соответствующего требования в статье 4(2). Это условие возможного исключения в большинстве случаев не имеет большого значения, поскольку во исполнение международных обязательств в области прав человека гражданство должно приобретаться в очень юном возрасте, как правило, до достижения возраста уголовной ответственности. См. п. 11.

определенных действий должна осуществляться с учетом прав, гарантированных международным законодательством в области прав человека (например, право на свободу выражения мнений, свободу собраний и вероисповедания), а действия, защищенные такими правами, нельзя считать «преступлениями» в значении, предусмотренном статьей 1(2)(с)³⁴. Стандарты назначения наказаний также должны соответствовать международному праву в области прав человека.

«Лицо всегда было апатридом» (Конвенция 1961 г., статья 1(2)(d))

47. Последнее допустимое условие предоставления гражданства путем подачи ходатайства, установленное в статье 1(2) Конвенции 1961 г., позволяет государствам требовать, чтобы лицо, подающее ходатайство, «всегда было апатридом» (т.е. с рождения). Если государство прямо требует, чтобы лицо всегда было апатридом, то лицо, рожденное на его территории, имеет право приобрести гражданство этого государства, если, например, оно родилось апатридом, приобрело гражданство, но утратило его, и не имеет гражданства на момент подачи ходатайства³⁵.

48. Если Договаривающееся государство требует, чтобы лицо «всегда было апатридом» для приобретения гражданства на основании ходатайства по статье 1(2)(d), то существует презумпция того, что заявитель всегда был апатридом, и бремя доказывания обратного лежит на государстве. Наличие у заявителя очевидно фальшивых или полученных обманом документов другого государства не опровергает презумпцию того, что данное лицо всегда было апатридом.

IV. ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ГРАЖДАНСТВА ЛИЦАМ, КОТОРЫЕ ИНАЧЕ НЕ ИМЕЛИ БЫ ГРАЖДАНСТВА, РОДИВШИМСЯ ЗА ГРАНИЦЕЙ У ГРАЖДАН ДОГОВАРИВАЮЩИХСЯ ГОСУДАРСТВ (КОНВЕНЦИЯ 1961 г., СТАТЬИ 1(4), 1(5) И 4)

49. Статья 1 Конвенции 1961 г. возлагает основную ответственность на Договаривающиеся государства, на территории которых рождены дети, которые иначе не имели бы гражданства. В Конвенции также установлены два дополнительных правила.

Дети, рожденные в Договаривающемся государстве у родителей-граждан другого Договаривающегося государства и превысившие возраст, необходимый для подачи ходатайства о гражданстве, либо не могущие выполнить требование о постоянном местожительстве в государстве рождения

50. Первое дополнительное правило, приведенное в статье 1(4) Конвенции 1961 г., применяется в случае, если ребенок, который иначе не имел бы гражданства, родился в Договаривающемся государстве у родителей-граждан другого Договаривающегося государства, но не приобрел гражданство государства рождения автоматически и либо превысил возраст, необходимый для подачи ходатайства, либо не может выполнить требование о постоянном местожительстве в государстве рождения. В таких случаях на Договаривающееся государство родителей возлагается обязанность предоставлять свое гражданство ребенку (или детям) своих граждан. В таких ограниченных обстоятельствах, когда Договаривающиеся государства должны предоставлять гражданство детям, рожденным у одного из их граждан за границей в другом Договаривающемся государстве, государства могут требовать, чтобы лицо подало ходатайство и отвечало определенным критериям, установленным в статье 1(5) Конвенции 1961 г., которые аналогичны тем, что изложены в статье 1(2) этой Конвенции³⁶.

Дети гражданина Договаривающегося государства, которые иначе не имели бы гражданства, рожденные в государстве, не являющемся Договаривающимся государством

51. Второе дополнительное правило применяется в случае, когда дети гражданина Договаривающегося государства, которые иначе не имели бы гражданства, рождены в государстве, не являющемся Договаривающимся государством. Это правило изложено в статье 4 Конвенции 1961 г. и требует, чтобы Договаривающееся государство родителей предоставляло свое гражданство ребенку (или детям) своих граждан, рожденному за границей. Статья 4 дает

³⁴ См. аналогичные комментарии в документе УВКБ ООН «Справочная записка о применении положений об исключении: ст. 1F Конвенции 1951 г. о статусе беженцев», 4 сентября 2003 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3f5857d24.html>.

³⁵ Это касается также приобретения гражданства родителя согласно статьям 1(5) и 4(2).

³⁶ Вместе с тем, имеются значительные различия между пп. 2 и 5 статьи 1. См. в Приложении сравнительную таблицу оснований для отклонения ходатайства.

Договаривающимся государствам возможность либо предоставлять свое гражданство детям своих граждан, рожденным за границей, автоматически при рождении, либо требовать подачи ходатайства с учетом исчерпывающих условий, перечисленных в статье 4(2). Эти условия опять-таки аналогичны установленным в статье 1(2) Конвенции 1961 г., с некоторыми отличиями³⁷.

52. Как и статью 1, статью 4 Конвенции 1961 г. следует читать в свете изменений в международном праве в области прав человека, в частности, в контексте права каждого ребенка на приобретение гражданства, установленного в статье 7 КПР, и принципа наилучшего обеспечения интересов ребенка, закрепленного статьей 3 КПР. В результате Договаривающиеся государства Конвенции 1961 г. обязаны предусмотреть автоматическое приобретение их гражданства при рождении ребенком, который иначе не имел бы гражданства и родился за границей у их гражданина либо, если в государстве действует процедура на основе ходатайства, приобретение гражданства вскоре после рождения³⁸.

V. ДРУГИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА, УСТАНОВЛЕННЫЕ В СТАТЬЯХ 1 И 4 КОНВЕНЦИИ 1961 г.

а) Надлежащее информирование

53. Договаривающиеся государства, избравшие процедуру на основе ходатайства, обязаны предоставить родителям детей, которые иначе не имели бы гражданства, подробную информацию о возможности приобретения гражданства, о том, как подавать ходатайство, и об условиях, которые надлежит выполнить.

54. Информацию о том, как подавать ходатайство, необходимо предоставлять заинтересованным лицам, чьи дети, рожденные на территории Договаривающегося государства, иначе не имели бы гражданства или имели бы неопределенное гражданство. Общей информационной кампании недостаточно.

б) Сборы

Если Договаривающиеся государства предоставляют гражданство лицам, которые иначе не имели бы гражданства, на основе ходатайства, то им рекомендуется принимать такие ходатайства бесплатно³⁹. Косвенные издержки, например, на засвидетельствование подлинности документов, не должны быть препятствием для подачи ходатайства по статьям 1 и 4 Конвенции 1961 г.

с) Важность регистрации рождения

55. В законодательстве большинства государств предусмотрено приобретение гражданства при рождении автоматически на основе происхождения от гражданина данного государства или в силу рождения на его территории. В результате правила, изложенные в Конвенции 1961 г., действуют независимо от того, зарегистрировано рождение ребенка или нет. Тем не менее, регистрация рождения является доказательством происхождения и места рождения и, следовательно, лежит в основе имплементации Конвенции 1961 г. и сопутствующих норм в области прав человека. Статья 7 КПР прямо требует регистрации рождения всех детей и применяется независимо от статуса гражданства, безгражданства или местожительства родителей.

д) Имплементация договорных обязательств в национальном законодательстве

56. Договаривающимся государствам рекомендуется формулировать свои нормативные акты о гражданстве так, чтобы были четко изложены процедуры, посредством которых они выполняют свои обязательства по статьям 1-4 Конвенции 1961 г., и включать в них все необходимые гарантии надлежащих правовых процедур. Это касается также стран, в которых, согласно их Конституции или правовым системам, международные договоры имеют прямое действие.

VI. НАЙДЕНЬШИ

³⁷ См. в Приложении сравнительную таблицу оснований для отклонения ходатайства.

³⁸ См. п. 11.

³⁹ В исчерпывающих перечнях требований, предусмотренных статьями 1(2), 1(4), 1(5) и 4(2) Конвенции 1961 г., уплата сборов не упоминается.

57. Статья 2 Конвенции 1961 г. устанавливает, что брошенные дети, обнаруженные на территории Договаривающегося государства (найденцы), приобретают гражданство этого государства. Конвенция не определяет возраст, в котором ребенок может считаться найденцем. Слова, обозначающие такого ребенка в каждом из пяти аутентичных текстов Конвенции (английском, французском, испанском, русском и китайском), демонстрируют определенные различия в обычном значении этого термина, в частности, в отношении возраста детей, на которых распространяется действие этого положения. В практике государств наблюдается широкий диапазон возрастов, к которым применяется это положение. В нескольких Договаривающихся государствах предоставление гражданства ограничено найденцами очень маленького возраста (12 месяцев и менее), тогда как в большинстве Договаривающихся государств применяются правила в пользу детей более старшего возраста, в том числе, в некоторых случаях, вплоть до совершеннолетия.

58. Как минимум, гарантия предоставления Договаривающимися государствами своего гражданства найденцам должна распространяться на всех маленьких детей, которые еще не могут точно сообщить информацию, касающуюся личности их родителей или места их рождения. Это вытекает из предмета и цели Конвенции 1961 г., а также из права каждого ребенка на приобретение гражданства. Противоположное толкование оставило бы некоторых детей без гражданства.

59. Если государство предусматривает для приобретения гражданства найденцами возрастной ценз, то решающее значение имеет возраст ребенка на момент его обнаружения, а не на момент получения органами власти информации об этом ребенке.

60. Гражданство, приобретенное найденцами в силу статьи 2 Конвенции 1961 г., может быть утрачено только в том случае, если будет доказано, что данный ребенок обладает гражданством другого государства⁴⁰.

61. Ребенок, рожденный на территории Договаривающегося государства и не имеющий родителя, признанного таковым по закону (например, из-за того, что ребенок рожден вне брака и родившая его женщина не признана по закону матерью), также должен считаться найденцем и немедленно должен приобрести гражданство государства рождения⁴¹.

VII. ПРИМЕНЕНИЕ ГАРАНТИЙ К ДЕТЯМ, РОЖДЕННЫМ НА ВОДНОМ ИЛИ ВОЗДУШНОМ СУДНЕ

62. Статья 3 Конвенции 1961 г. служит для уточнения сферы применения положений Конвенции 1961 г., в частности, статей 1, 2 и 4. Она предусматривает, что дети, рожденные на водном или воздушном судне, которое в указанном порядке ходит под флагом Договаривающегося государства или зарегистрировано в этом государстве, считаются рожденными на территории этого государства. Согласно статье 3 Конвенции 1961 г., дети, рожденные на «судне», принадлежащем Договаривающемуся государству, считаются рожденными на территории данного Договаривающегося государства. Этот принцип касается всех судов, зарегистрированных в данном Договаривающемся государстве, независимо от того, предназначено данное судно для плавания в открытом море или нет. Следовательно, меньшие суда, которые на практике используются для перевозки людей из одного государства в другое, также подпадают под определение «судна» по данному положению. Под него подпадают и «суда», используемые на международных озерах и реках. Вместе с тем, необходимым условием во всех случаях является факт регистрации «судна» в Договаривающемся государстве⁴².

⁴⁰ Ср. со статьей 7(1)(f) Европейской конвенции о гражданстве: если впоследствии обнаруживаются родители ребенка или место его рождения и ребенок получает гражданство родителей (или одного из них) либо приобретает гражданство по месту рождения, то гражданство, приобретенное в силу положения о найденцах, может быть утрачено. Вместе с тем, согласно статье 7(3) Европейской конвенции о гражданстве, обнаружение информации о родителях ни в коем случае не может вызвать безгражданство.

⁴¹ То же самое касается правовых систем, в которых сохранены требования о том, что матери должны признавать детей, рожденных вне брака, чтобы установить семейные отношения.

⁴² Статья 91 Конвенции ООН по морскому праву устанавливает: «Каждое государство определяет условия предоставления своей национальности судам, регистрации судов на его территории и права плавать под его флагом». Это обязательство касается судов в открытом море, однако во многих государствах существуют также правила регистрации судов, предназначенных для плавания на реках и озерах (международных).

63. Из обычного значения терминов, используемых в статье 3, следует, что распространение территории Договаривающегося государства на суда, которые ходят под флагом этого государства, и на воздушные суда, зарегистрированные в этом государстве, также действует в случае, когда водные суда находятся в территориальных водах или гавани другого государства либо воздушные суда находятся в аэропорту другого государства.

VIII. ПЕРЕХОДНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

64. Статья 12 Конвенции 1961 г. предусматривает, что если государство решило предоставлять свое гражданство автоматически детям, рожденным на его территории, которые иначе не имели бы гражданства, то это обязательство касается только детей, рожденных на территории этого государства *после вступления в силу* Конвенции 1961 г. для данного государства.

65. С другой стороны, если Договаривающееся государство решило предоставлять свое гражданство лицам, которые иначе не имели бы гражданства, на основе ходатайства согласно положениям статьи 1(1) и 1(2), то эти правила распространяются и на детей, рожденных до вступления Конвенции в силу для данного государства. Это верно и для процедур на основе ходатайства, предусмотренных в статьях 1(4), 1(5) и 4. Это переходное правило призвано избежать ситуации, в которой государства решают наложить условия на приобретение гражданства путем подачи ходатайства по статьям 1 и 4 и таким образом избежать предоставления гражданства лицам, охваченным этими положениями, на много лет вперед после того, как для них начинают действовать обязательства по Конвенции⁴³. Следовательно, в этих государствах лица, рожденные до вступления Конвенции в силу, также пользуются ее положениями. Таким образом, если бы государство присоединилось к Конвенции 1961 г. 1 января 2012 г. и решило предоставлять гражданство в силу закона по статьям 1 и 4, то это правило распространялось бы только на детей, рожденных в день вступления Конвенции в силу для данного государства или позже. Вместе с тем, если бы это государство избрало процедуру на основе ходатайства, то статья 12 требовала бы принятия ходатайств от лиц без гражданства, рожденных до вступления Конвенции в силу в отношении данного государства.

66. Государствам, избравшим вариант автоматического приобретения гражданства, рекомендуется предусмотреть переходный порядок подачи ходатайств детьми без гражданства, рожденными до вступления Конвенции в силу.

⁴³ См. Конференция ООН по ликвидации или сокращению безгражданства в будущем, Женева, 1959 г., и Нью-Йорк, 1961 г. Краткий отчет о 6-м заседании Комитета в целом, A/CONF.9/C.1/SR.6 (6-4-1959), стр. 7, и Краткий отчет о 13-м заседании Комитета в целом, A/CONF.9/C.1/SR.13 (10-4-1959), стр. 9.

ПРИЛОЖЕНИЕ

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ ОБЗОР ПОЛОЖЕНИЙ СТАТЕЙ 1 И 4 КОНВЕНЦИИ 1961 Г. С УЧЕТОМ УСЛОВИЙ, ПОЗВОЛЯЮЩИХ ПОДАВАТЬ ХОДАТАЙСТВА О ПРЕДОСТАВЛЕНИИ ГРАЖДАНСТВА

(Различия между условиями, предусмотренными каждым положением, выделены жирным шрифтом)

Статья 1(2)	Статьи 1 (4) и (5)	Статья 4 (2)
Обязательство касается Договаривающегося государства, в котором рожден ребенок, который иначе не имел бы гражданства	Обязательство касается Договаривающегося государства, гражданином которого является родитель ребенка	Обязательство касается Договаривающегося государства, гражданином которого является родитель ребенка
Ребенок, рожденный на территории данного Договаривающегося государства	Ребенок, рожденный на территории другого Договаривающегося государства, гражданство которого он не приобрел	Ребенок, рожденный на территории другого государства, не являющегося Договаривающимся
Статус гражданства родителя не имеет значения, если ребенок, рожденный на территории Договаривающегося государства, иначе не имел бы гражданства (и не приобрел гражданство своих родителей)	Ребенок, рожденный у родителя-гражданина Договаривающегося государства, не являющегося государством рождения ребенка	Ребенок, рожденный у гражданина Договаривающегося государства
а) ходатайство подается в течение периода, начиная не позднее 18-летнего возраста и кончая не ранее достижения 21 года. Период должен включать минимум один год, в течение которого заявителю не нужно получать законное разрешение на подачу ходатайства	а) ходатайство подается до достижения заявителем определенного возраста, который должен быть не меньше 23 лет	а) ходатайство подается до достижения заявителем определенного возраста, который должен быть не меньше 23 лет
б) постоянное проживание в течение периода не более пяти лет непосредственно до подачи ходатайства или в целом десяти лет	б) постоянное проживание в течение периода непосредственно до подачи ходатайства, но не более трех лет	б) постоянное проживание в течение периода непосредственно до подачи ходатайства, но не более трех лет
с) лицо не было осуждено в совершении правонарушения против государственной	Примечание: если ходатайство в государстве рождения было отклонено	с) лицо не было осуждено в совершении правонарушения против государственной

<i>безопасности или не приговорено к тюремному заключению на срок пяти лет или более по уголовному обвинению</i>	из-за судимости, то статья 1(4) не применяется	<i>безопасности</i>
<i>d) заявитель всегда был апатридом</i>	<i>с) заявитель всегда был апатридом</i>	<i>d) заявитель всегда был апатридом</i>