



ОБЪЕДИНЕННЫЕ НАЦИИ
ПРАВА ЧЕЛОВЕКА
УПРАВЛЕНИЕ ВЕРХОВНОГО КОМИССАРА

Права человека и торговля людьми

Права человека

Изложение
фактов No

36



ОБЪЕДИНЕННЫЕ НАЦИИ
ПРАВА ЧЕЛОВЕКА
УПРАВЛЕНИЕ ВЕРХОВНОГО КОМИССАРА

Права человека и торговля людьми

Изложение фактов № 36



ОРГАНИЗАЦИЯ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
Нью-Йорк и Женева, 2014 год

ПРИМЕЧАНИЕ

Употребляемые обозначения и изложение материала в настоящем издании не означают выражения со стороны Секретариата Организации Объединенных Наций какого бы то ни было мнения относительно правового статуса той или иной страны, города, района или их властей или относительно делимитации их границ.

*

* *

Условные обозначения документов Организации Объединенных Наций состоят из прописных букв и цифр. Когда такое обозначение встречается в тексте, оно служит указанием на соответствующий документ Организации Объединенных Наций.

СОДЕРЖАНИЕ

	<i>Стр.</i>
АКРОНИМЫ И СОКРАЩЕНИЯ	V
ВВЕДЕНИЕ	1
I. ЧТО ТАКОЕ ТОРГОВЛЯ ЛЮДЬМИ?	2
A. Международное определение торговли людьми	3
B. Важные особенности этого определения	3
II. КАКОВА ВЗАИМОСВЯЗЬ МЕЖДУ ПРАВАМИ ЧЕЛОВЕКА И ТОРГОВЛЕЙ ЛЮДЬМИ?	5
A. Торговля людьми как нарушение прав человека	6
B. Права человека жертв торговли людьми	7
C. Важность правозащитного подхода к торговле людьми	9
III. КАКОВЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ГОСУДАРСТВ В ОТНОШЕНИИ ТОРГОВЛИ ЛЮДЬМИ?	11
A. Источники обязательств	11
B. Осознание ответственности государства в решении проблемы торговли людьми	14
C. Обязательство по выявлению, защите и поддержке жертв торговли людьми	15
D. Обязательства, связанные с возвращением жертв торговли людьми	29
E. Средства правовой защиты жертв торговли людьми	34
F. Обязательства по эффективному реагированию системы уголовного правосудия	44
G. Предупреждение торговли людьми	50
H. Обеспечение форм реагирования, не нарушающих установленные права	64

IV. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ	69
A. Механизмы, прилагаемые к договорам о борьбе с торговлей людьми.....	70
B. Международная система прав человека.....	71
C. Глобальный план действий по борьбе с торговлей людьми и Целевой фонд Организации Объединенных Наций для жертв торговли людьми	75
D. Международные и региональные суды и трибуналы	76
E. Национальный мониторинг и ответственность	76

АКРОНИМЫ И СОКРАЩЕНИЯ

АСЕАН	Ассоциация государств Юго-Восточной Азии
ЕС	Европейский союз
МОТ	Международная организация труда
УВКПЧ	Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека
УВКБ	Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев
ЮНИСЕФ	Детский фонд Организации Объединенных Наций
УНПООН	Управление по наркотикам и преступности Организации Объединенных Наций

Нарушения прав человека одновременно являются причиной и следствием торговли людьми. Поэтому существенно важно, чтобы защита всех прав человека находилась в центре всех усилий, направленных на предупреждение торговли людьми и ее прекращение. Меры по борьбе с торговлей людьми не должны негативно сказываться на правах человека и достоинстве людей и, в частности, правах тех, кто стал предметом торговли, мигрантов, перемещенных внутри страны лиц, беженцев и лиц, ищущих убежища.

**Рекомендуемые принципы по вопросу
о правах человека и торговле людьми**

ВВЕДЕНИЕ

Под торговлей людьми обычно понимается процесс, в результате которого отдельные лица попадают в эксплуатацию или удерживаются в этом состоянии с целью получения экономической выгоды. Торговля людьми может вестись внутри одной страны или может сопровождаться перемещением через границы. Женщины, мужчины и дети становятся жертвами торговли людьми для достижения ряда целей, в том числе с целью их использования для принудительного труда и эксплуатации на фабриках, фермах и в частных домашних хозяйствах, для сексуальной эксплуатации и принудительной выдачи замуж. Торговля людьми затрагивает все регионы и большинство стран мира.

Хотя трудно получить достоверную информацию о ее формах и числе жертв, мы стали лучше понимать, *почему* происходит торговля людьми. Неравенство внутри стран и между ними, ужесточение иммиграционной политики и рост спроса на дешевую, лишенную прав рабочую силу – лишь немногие из выявленных глубинных причин. К числу многих факторов, повышающих индивидуальную уязвимость перед торговлей людьми, относятся нищета, насилие и дискриминация.

Эксплуатация людей ради наживы практикуется издавна, и международные усилия, направленные на борьбу с ней, стали прилагаться не менее ста лет назад, задолго до появления современной системы прав человека. Однако торговля людьми стала вызывать серьезную озабоченность только в последнее десятилетие. За этот же период вокруг этой проблемы сложилась всеобъемлющая правовая база. Подобные перемены подтверждают, что произошел фундаментальный сдвиг в том, как международное сообщество воспринимает эксплуатацию людей. Они подтверждают также, что изменились ожидания, возлагаемые на правительства и другие стороны относительно того, как им следует бороться с торговлей людьми и предупреждать ее. Поэтому подход, ориентированный на защиту интересов жертв, пользуется все более широкой поддержкой со стороны международного сообщества. Права человека являются центральным элементом нового осмысления проблемы, и в настоящее время широко признана необходимость применения правозащитного подхода к торговле людьми. Как сказано далее в изложении фактов, для подобного подхода требуется понять, каким образом происходит нарушение прав человека при торговле людьми и как обязаны действовать государства согласно международному праву в области прав человека. Он направлен одновременно на выявление и устранение дискриминационной практики и неравного распределения полномочий, лежащих в основе торговли людьми, позволяющих торговцам людьми оставаться безнаказанными и лишаящих жертв справедливости.

В этом изложении фактов делается попытка дать краткий, но всеобъемлющий обзор прав человека и торговли людьми. При исследовании применимого правового и политического механизма он опирается на два крупных материала Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ): Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми 2002 года и обширный *комментарий* к ним¹.

Изложение фактов состоит из четырех глав. **Глава I** посвящена определению торговли людьми и ее основных элементов. В ней рассматриваются также некоторые мифы и неверные толкования определения. **Глава II** посвящена связи между правами человека и торговлей людьми. В ней дается определение тех прав человека, которые обычно страдают при торговле людьми, и рассматривается положение конкретных групп со ссылкой на дополнительные или другие права, на которые они могут претендовать. В этой главе также кратко говорится о том, с чем сопряжено применение «правозащитного» подхода к торговле людьми. В **главе III** говорится об обязательствах государств. В ней определяются источники этих обязательств и объясняется, каким образом государство может нести юридическую ответственность за ущерб, причиняемый торговлей людьми, даже в случае, если оно не имело к ней прямого отношения. Обсуждаются конкретные обязательства государств со ссылкой на защиту и поддержку жертв; репатриация и средства правовой защиты; ответные меры уголовного правосудия и вопросы профилактики. В **главе IV** говорится о том, как можно реализовать и контролировать реализацию этих обязательств таким образом, чтобы государства и другие стороны несли ответственность за свои действия и бездействие.

I. ЧТО ТАКОЕ ТОРГОВЛЯ ЛЮДЬМИ?

Международное согласие о том, что представляет собой «торговля людьми», достигнуто совсем недавно. По сути дела, только в конце 1990-х государства стали отделять торговлю людьми от других видов деятельности, с которыми она обычно ассоциировалась, таких как содействие нелегальной миграции. Самое первое определение торговли людьми было включено в Протокол 2000 года о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций

¹ *Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми: комментарий* (публикация Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.10.XIV.1). Сами Рекомендуемые принципы и руководящие положения были опубликованы отдельно (HR/PUB/02/3) и доступны на сайте www.ohchr.org.

против транснациональной организованной преступности (Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми). С того момента это определение было включено во многие другие правовые и политические документы, а также в национальные законы.

A. Международное определение торговли людьми

Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми определяет термин «торговля людьми» следующим образом:

- а) «торговля людьми» означает осуществляемые в целях эксплуатации вербовку, перевозку, передачу, укрывательство или получение людей путем угрозы силой или ее применения или других форм принуждения, похищения, мошенничества, обмана, злоупотребления властью или уязвимостью положения, либо путем подкупа, в виде платежей или выгод, для получения согласия лица, контролирующего другое лицо. Эксплуатация включает как минимум эксплуатацию проституции других лиц или другие формы сексуальной эксплуатации, принудительный труд или услуги, рабство или обычаи, сходные с рабством, подневольное состояние или извлечение органов;
- б) согласие жертвы торговли людьми на запланированную эксплуатацию, о которой говорится в подпункте а) настоящей статьи, не принимается во внимание, если было использовано любое из средств воздействия, указанных в подпункте а); ... (статья 3).

Тремя ключевыми составляющими, которые должны быть в наличии при торговле людьми (взрослыми), являются, таким образом: i) действие (вербовка, ...); ii) средства (угрозы, ...) и iii) цель (эксплуатация).

Торговле детьми (т.е. лицами моложе 18 лет) международное право дает иное определение. Составляющая «средства» в данном случае **не** обязательна. Необходимо показать только, что имело место: i) «действие», такое как вербовка, купля и продажа; и ii) что это действие было совершено с конкретной целью эксплуатации. Другими словами, продажа ребенка будет иметь место, если ребенок подвергся определенному действию, такому как вербовка или перевозка, целью которого является эксплуатация этого ребенка.

B. Важные особенности этого определения

Ниже приведены основные особенности нового международно-правового толкования торговли людьми:

Торговля людьми затрагивает женщин, мужчин и детей и сопряжена с широким спектром форм эксплуатации. Торговля людьми тра-

диционно ассоциировалась с передачей в сексуальную эксплуатацию женщин и девочек. Международно-правовое определение, приведенное выше, ясно показывает, что мужчины и женщины, мальчики и девочки – все они могут стать жертвами торговли людьми – и что спектр потенциальных форм эксплуатации, связанных с торговлей людьми, весьма широк. Перечень примеров, приведенных в определении, неполон, и в будущем могут быть выявлены новые или дополнительные цели эксплуатации.

Для торговли людьми не обязательно пересекать международную границу. Это определение охватывает как *внутреннюю*, так и трансграничную торговлю. То есть юридически торговля людьми может вестись в пределах одной страны, в том числе родной страны жертвы.

Торговля людьми и незаконный ввоз мигрантов не одно и то же. Незаконный ввоз мигрантов сопряжен с незаконным, упрощенным пересечением международной границы в целях получения прибыли. Хотя он может сопровождаться обманом и/или жестоким обращением, *целью* незаконного ввоза мигрантов является извлечение прибыли из их перемещения, а не их вероятная эксплуатация, как в случае торговли людьми.

Торговля людьми не всегда сопряжена с передвижением. Определение торговли людьми рассматривает передвижение только как одну из возможных форм, подпадающих под понятие «действие». Такие термины, как «получение» и «укрывательство» означают, что торговля людьми обозначает не только *процесс*, в ходе которого некое лицо ставится в те или иные условия эксплуатации; она охватывает также *удержание* этого лица в условиях эксплуатации.

Невозможно «согласиться» с торговлей людьми. Международное право в области прав человека всегда признавало, что изначальная неотъемлемость свободы личности делает недействительным согласие в условиях, когда личность лишают свободы. Такое толкование отражено в составляющей «средства» определения торговли людьми. Как отмечают составители Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми: «после того, как установлено, что имели место обман, принуждение, сила или другие запрещенные средства, факт согласия не имеет значения и не может использоваться в качестве аргумента защиты»².

² *Руководства для законодательных органов по осуществлению Конвенции Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности и протоколов к ней* (издание Организации Объединенных Наций, в продаже под № R.05.V.2), стр. 296.

II. КАКОВА ВЗАИМОСВЯЗЬ МЕЖДУ ПРАВАМИ ЧЕЛОВЕКА И ТОРГОВЛЕЙ ЛЮДЬМИ?

Взаимосвязь между правами человека и борьбой с торговлей людьми хорошо известна. С самого начала и до настоящего времени международное право в области прав человека недвусмысленно объявляло глубоко безнравственным и незаконным присвоение одним лицом правосубъектности, труда или человеческой природы другого лица. Международное право в области прав человека запрещает дискриминацию по признаку расы и пола; оно требует предоставления равных или, по крайней мере, некоторых основных прав негражданам; оно осуждает и запрещает произвольное задержание, принудительный труд, долговую кабалу, принудительные браки и сексуальную эксплуатацию детей и женщин, и оно отстаивает свободу передвижения и право покидать собственную страну и возвращаться в нее.

Права человека, наиболее часто нарушаемые при торговле людьми

- Запрещение дискриминации по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, вероисповедания, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного статуса
- Право на жизнь
- Право на свободу и безопасность
- Право на свободу от рабства, подневольного состояния, принудительного труда или подневольного труда
- Право не подвергаться пыткам и/или жестоким, бесчеловечным, унижающим достоинство видам обращения или наказания
- Право на свободу от гендерного насилия
- Право на свободу ассоциации
- Право на свободу передвижения
- Право на максимально достижимый уровень физического и психического здоровья
- Право на справедливые и благоприятные условия труда
- Право на достаточный жизненный уровень
- Право на социальное обеспечение
- Право детей на особую защиту

На разных этапах торговли людьми речь будет идти о защите разных прав человека. Вопрос об одних из них будет стоять особо остро, когда речь будет идти о *причинах* торговли людьми (например, право на достаточный жизненный уровень); о других – когда речь будет идти о самом *процессе* торговли людьми (например, право на свободу от рабства), и о третьих – когда речь будет идти о *борьбе* с торговлей людьми (например, право подозреваемых лиц на справедливое судебное разбирательство). Некоторые права широко применимы к каждому из этих аспектов.

А. Торговля людьми как нарушение прав человека

Как отмечалось выше, многие действия, сопровождающие современную торговлю людьми, однозначно запрещены международным правом прав человека. Например, международное право прав человека запрещает **долговую кабалу**: предложение личных услуг в качестве обеспечения долга, когда стоимость этих услуг не засчитывается в погашение долга либо их продолжительность или характер не ограничены и не определены. Многие жертвы торговли людьми, которые вступают в долговые отношения со своими эксплуататорами (например, в связи с оплатой проживания или транспортных расходов), попадают в долговую кабалу; долг используется как средство установления контроля над ними и их эксплуатации. Международное право в области прав человека запрещает также **принудительный труд**, определяемый Конвенцией № 29 Международной организации труда (МОТ) о принудительном или обязательном труде как «всякая работа или служба, требуемая от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило своих услуг добровольно». **Рабство, подневольное состояние, сексуальная эксплуатация детей, принудительный брак, подневольные виды брака, детские браки, принуждение к проституции и эксплуатация проституции** также являются связанными с торговлей людьми деяниями, которые запрещены международным правом в области прав человека.

Действительно ли международное право прав человека запрещает «торговлю людьми» – в отличие от перечисленных выше «деяний, сопряженных с торговлей людьми»? Это важный вопрос, поскольку он может влиять на характер обязательств и ответственности государства. Только два из крупных договоров о правах человека – Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (статья 6) и Конвенция о правах ребенка (статья 35) – содержат существенные ссылки на торговлю людьми. Однако за последнее десятилетие у международного сообщества выработалась общая позиция относительно того, что торговля людьми сама по себе является серьезным наруше-

нием прав человека. Например, и Конвенция Совета Европы о борьбе с торговлей людьми, и директива Европейского союза о предотвращении торговли людьми и борьбе с ней, а также о защите жертв такой торговли определяют торговлю людьми как нарушение прав человека. Генеральная Ассамблея Организации Объединенных Наций и Совет по правам человека, как и многие из международных правозащитных механизмов, неоднократно подтверждали, что торговля людьми нарушает и ограничивает основные права человека.

В. Права человека жертв торговли людьми

И Устав Организации Объединенных Наций, и Всеобщая декларация прав человека подтверждают, что эти права носят универсальный характер: они распространяются на всех людей, независимо от их расы, пола, этнического происхождения или иных различий. Права человека в полном объеме распространяются на жертв торговли людьми. Даже в случае их нахождения за пределами страны своего проживания международное право однозначно предусматривает, что жертвы торговли людьми не могут подвергаться дискриминации просто потому, что они являются негражданами. Иными словами, лишь за рядом редких исключений, которые должны быть убедительно обоснованы, международное право в области прав человека распространяется на любое лицо, которое находится на территории или под юрисдикцией государства, независимо от его национальности или гражданства и от того, как оно оказалось на этой территории.

Права иностранцев

...Иностранцы имеют неотъемлемое право на жизнь, на защиту со стороны закона и не могут произвольно лишаться жизни. Они не могут подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания, а также не могут содержаться в рабстве или подневольном состоянии. Иностранцы имеют полное право на свободу и личную неприкосновенность. В случае законного лишения свободы они имеют право на гуманное обращение и уважение достоинства, присущего человеческой личности. Иностранцы не могут лишаться свободы из-за невыполнения договорного обязательства. Они имеют право на свободу передвижения и свободный выбор места жительства; они должны иметь право свободно выезжать из страны. Иностранцы равны перед судами и трибуналами и имеют право на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона, при рассмотрении любого уголовного обвинения или прав и обязанностей в гражданском процессе.

Уголовное законодательство не имеет обратной силы в отношении иностранцев, и они имеют право на признание правосубъектности. Они не могут подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в том, что касается их личной жизни, семьи, жилища или тайны переписки. Они имеют право на свободу мысли, совести и вероисповедания, а также право беспрепятственно придерживаться своих мнений и выражать их. На иностранцев распространяется право на мирные собрания и свободу объединений. Они могут вступать в брак по достижении брачного возраста. Их дети имеют право на те меры защиты, которые положены им как несовершеннолетним. В тех случаях, когда иностранцы образуют меньшинство по определению статьи 27, им не может быть отказано в праве вместе с другими членами их группы пользоваться достижениями своей культуры, исповедовать свою религию и отправлять религиозные ее обряды, а также пользоваться родным языком. Иностранцы имеют право на равную защиту со стороны закона. При применении этих прав недопустима никакая дискриминация между иностранцами и гражданами. Данные права иностранцев могут подлежать лишь тем ограничениям, которые могут законным образом предусматриваться Пактом.

Источник: Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 15 (1986) о положении иностранцев в соответствии с Пактом, пункт 7.

Международное право в области прав человека признает, что **некоторые группы** нуждаются в дополнительной или специальной защите. Это может объясняться имевшей место в прошлом дискриминацией или тем, что все их члены в чем-то особо уязвимы. Что касается торговли людьми, то к таким группам относятся женщины, дети, мигранты и рабочие-мигранты, беженцы и лица, ищущие убежище, внутренне перемещенные лица и инвалиды. Иногда члены группы будут представлять особый интерес для торговли людьми. **Дети**, например, могут стать жертвами торговли людьми в силу особенностей их возраста, например, в целях сексуальной эксплуатации, использования в различных формах принудительного труда и попрошайничества. **Инвалиды** также могут представлять интерес для использования в определенных формах труда, носящего эксплуататорский характер, и попрошайничества. **Женщины и девочки** становятся жертвами торговли людьми в силу гендерной специфики, поскольку подходят для таких видов эксплуатации, как принудительная проституция и секс-туризм, а также принудительный труд по домашнему хозяйству и использование в сфере обслуживания. В силу гендерной принадлежности при торговле людьми они страдают от особого ущерба и последствий (например, изнасилования, принудительной выдачи замуж, нежелательной или принудительной беременности, принудительного прерывания беременности и венерических заболеваний, включая ВИЧ/СПИД).

Лица, которые относятся к конкретным группам, являющимся жертвами торговли людьми, могут претендовать на иные или дополнительные права. Например, международное право в области прав человека налагает важные и дополнительные обязанности на государства, когда речь идет о выявлении **детей – жертв торговли людьми**, а также о немедленном и более долгосрочном обеспечении их безопасности и благополучия. Основное правило вытекает из обязательств, содержащихся в Конвенции о правах ребенка: на первом месте всегда должно стоять наилучшее обеспечение интересов ребенка. Другими словами, государствам нельзя отдавать предпочтение другим задачам, таким как регулирование иммиграции или поддержание общественного порядка, в ущерб наилучшему обеспечению интересов ребенка, оказавшегося жертвой торговли людьми. Кроме того, поскольку Конвенция распространяется на *всех* детей, находящихся под юрисдикцией или контролем государства, дети, не являющиеся его гражданами и оказавшиеся жертвами торговли людьми, имеют право на такую же защиту, что и его граждане, во *всех* случаях, в том числе на защиту их частной жизни и физической и моральной неприкосновенности. Другими договорами эти права могут быть уточнены. Например, когда речь идет о детях-жертвах, Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми предусматривает принятие ряда специальных мер точно так же, как и Конвенция о борьбе с торговлей людьми.

С. Важность правозащитного подхода к торговле людьми

Хотя связь между правами человека и торговлей людьми очевидна, из этого не обязательно следует, что при борьбе с торговлей людьми защите прав человека будет естественно отводиться центральное место. Например, трансграничная торговля людьми может рассматриваться как проблема иммиграции, а права человека оттесняются при этом на второй план. Возможно также, что государства будут рассматривать борьбу с торговлей людьми в первую очередь как уголовное преступление или нарушение общественного порядка. За последнее десятилетие выработался международный консенсус относительно необходимости рассматривать торговлю людьми с *правозащитной* позиции. И Генеральная Ассамблея, и Совет по правам человека, например, выступали за такой подход, как и многие соответствующие правозащитные механизмы, включая специальные процедуры и договорные органы.

Как выглядит на практике правозащитный подход к борьбе с торговлей людьми? Правозащитный подход представляет собой концептуальную основу для борьбы с таким явлением, как торговля людьми –

он *нормативно опирается* на международные правозащитные стандарты и в *оперативном плане* направлен на поощрение и защиту прав человека. Такой подход требует проанализировать, как происходит нарушение прав человека в ходе торговли людьми, а также каковы обязательства государств, предусмотренные международным правом в области прав человека. Он направлен одновременно на выявление и устранение дискриминационной практики и несправедливого распределения власти, лежащих в основе торговли людьми, которые позволяют торговцам людьми избегать наказания и лишают их жертв права на справедливость.

В соответствии с правозащитным подходом каждый аспект национальных, региональных и международных мер борьбы с торговлей людьми основан на правах и обязанностях, предусмотренных международным правом в области прав человека. Опыт, накопленный при выработке и применении правозащитного подхода в других областях, таких как развитие, открывает большие возможности для понимания основных особенностей этого подхода и того, как он мог бы быть применен в борьбе с торговлей людьми. Из этого опыта можно извлечь следующие основные выводы:

- при разработке стратегий и программ, их главная цель должна заключаться в поощрении и защите прав;
- правозащитный подход определяет *правообладателей* (например, жертв торговли людьми; лиц, подверженных риску стать жертвами торговли людьми; лиц, обвиняемых или осужденных за преступления, связанные с торговлей людьми), их права и соответствующих *исполнителей обязательств* (обычно государства) и их обязательства. Этот подход направлен на повышение потенциала правообладателей в обеспечении их прав и исполнителей обязанностей в выполнении их обязательств; и
- основные принципы и стандарты, предусмотренные международным правом в области прав человека (такие как равенство и недопущение дискриминации, универсальность всех прав и верховенство права) должны служить руководством во всех аспектах реагирования на всех этапах.

В следующих разделах четко показано, как недавние события, произошедшие на международном, региональном и национальном уровнях, помогли прояснить, что правозащитный подход к торговле людьми означает на практике.

III. КАКОВЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ГОСУДАРСТВ В ОТНОШЕНИИ ТОРГОВЛИ ЛЮДЬМИ?

Обязательства и права являются двумя сторонами одной медали. В большинстве случаев, обязательства, которые вытекают из международного права, налагаются на государства. Тем не менее, хотя изложение фактов посвящено специально этому аспекту, важно иметь в виду, что на отдельных лиц и частных юридических лиц, таких как корпорации, также могут налагаться правовые обязательства.

A. Источники обязательств

Что касается торговли людьми, то для государств первичным источником обязательств являются договоры. Становясь участниками договора, государства накладывают на себя строгие обязательства международно-правового характера и обязуются гарантировать, что их собственное национальное законодательство, политика или практика соответствуют требованиям договора и согласуются с его стандартами. Эти обязательства подлежат исполнению в международных судах и трибуналах с соответствующей юрисдикцией, таких как Международный Суд, Международный уголовный суд или Европейский суд по правам человека, и в зависимости от внутреннего законодательства могут применяться в национальных судах.

Поскольку торговля людьми является сложным вопросом, который можно рассматривать с разных точек зрения, актуальными являются многие договоры. Например, все договоры, касающиеся рабства и работорговли, принудительного труда, детского труда, прав женщин, прав детей, трудящихся-мигрантов и инвалидов, а также договоры более общего характера, касающиеся гражданских, культурных, экономических, политических или социальных прав, применимы к борьбе с торговлей людьми. Основные договоры по борьбе с преступностью, такие как Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности и Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции, также применимы к борьбе с торговлей людьми, равно как и Римский статут Международного уголовного суда. Они дополняют договоры, специально и исключительно направленные на борьбу с торговлей людьми.

Договоры и другие международно-правовые документы, особенно относящиеся к борьбе с торговлей людьми

Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющий Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, 2000 год (Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми)

Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, 1979 год

Конвенция о правах ребенка, 1989 год

Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии, 2000 год

Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, 2000 год

Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей, 1990 год

Международный пакт о гражданских и политических правах, 1966 год

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, 1966 год

Совет Европы, Конвенция о борьбе с торговлей людьми, 2005 год (Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми)

Хартия основных прав Европейского союза, 2000 год, статья 5, и Директива 2011/36/EU Европейского парламента и Совета по предотвращению и борьбе с торговлей людьми и защите ее жертв, 2011 год

Ассоциация регионального сотрудничества стран Южной Азии, Конвенция о предотвращении торговли женщинами и детьми для использования в проституции и борьбе с ней, 2002 год

При определении, что именно требуется от государств в борьбе с торговлей людьми, могут быть применимы также другие признанные источники международного права, такие как обычаи, общие принципы и решения международных судов. Запрещение рабства широко признано как часть *обычного* международного права, в обязательном порядке распространяющаяся на все государства, независимо от того, являются ли они фактически участниками одного или более договоров, конкретно запрещающих рабство. *Общий принцип права* присущ всем основным правовым системам и поэтому является частью международного права. Общий принцип права, применимый к торговле людьми, заключается в том, что никто не должен нести ответствен-

ность за преступление, которое его вынудили совершить. Примером *решения международного суда*, способствовавшего созданию международно-правовой базы для борьбы с торговлей людьми, стало постановление по делу *Ранцев против Кипра и России*, которое было принято Европейским судом по правам человека в 2009 году.

Наконец, важно принимать во внимание множество документов по борьбе с торговлей людьми, которые не являются, строго говоря, правовыми. К ним относятся Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми; Руководящие принципы по борьбе с торговлей людьми, подготовленные Детским фондом Организации Объединенных Наций (ЮНИСЕФ), и по борьбе с торговлей людьми и предоставлению убежища, подготовленные Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев (УВКБ); резолюции, принятые Генеральной Ассамблеей и Советом по правам человека; выводы и доклады международных правозащитных механизмов, таких как договорные органы и специальные процедуры, и не имеющие силы договоров соглашения между странами по вопросам репатриации и реинтеграции жертв торговли людьми.

Эти разнообразные источники «мягкого права» не налагают прямых обязательств на государства, и не наделяют правами отдельных лиц или группы. Поэтому для сохранения целостности международного права важно не преувеличивать их юридический вес. Однако некоторые инструменты мягкого права могут быть частью международно-правовой базы, способствуя, например, выявлению или подтверждению конкретной правовой тенденции либо даже содействуя развитию обычного международного права в конкретном аспекте борьбы с торговлей людьми. Мягкое право может также помочь глубже проникнуть в суть более общих правовых норм, заложенных в договоры. Например, Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми требует от государств принятия ряда мер по предоставлению жертвам торговли людьми доступа к средствам правовой защиты. Материалы мягкого права, такие как Рекомендуемые принципы и руководящие положения, а также доклады Специального докладчика Организации Объединенных Наций по вопросу о торговле людьми, являются ключевыми ресурсами при определении шагов, которые требуется предпринять государствам для выполнения этого конкретного обязательства.

Некоторые важные, но не имеющие силы договоров, документы, касающиеся борьбы с торговлей людьми

Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми (Рекомендуемые принципы и руководящие положения)

Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права (Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба)

Руководящие принципы защиты детей – жертв торговли, разработанные Детским фондом Организации Объединенных Наций (Руководящие принципы ЮНИСЕФ)

Уголовно-правовые меры борьбы с торговлей людьми: руководящие принципы АСЕАН для практических работников

Рекомендации УВКБ ООН по международной защите: применение статьи 1А (2) Конвенции 1951 года о статусе беженцев и/или Протокола 1967 года к ней в отношении жертв торговли людьми и лиц, подверженных риску стать жертвами торговли людьми (Руководящие принципы УВКБ ООН по борьбе с торговлей людьми)

В. Осознание ответственности государства в решении проблемы торговли людьми

Каковы масштабы ответственности государств за ущерб, наносимый торговлей людьми? Это важный вопрос, поскольку он будет определять, что они обязаны делать для предотвращения торговли людьми или борьбы с ней. Порой государства могут неохотно принимать на себя юридическую ответственность за торговлю людьми и сопряженные с ней нарушения прав человека. Они могут заявлять, например, что изначально преступление совершено частными лицами, а не самим государством. Они также могут утверждать, что сделали все возможное для предотвращения ущерба.

Хотя определение ответственности государств может быть затруднено из-за сложности природы торговли людьми и сопряженной с ней правовой базы, в самых общих чертах, государства будут нести ответственность за собственные действия или бездействие, которые приводят к нарушению их международно-правовых обязательств, в том числе прав человека. Кроме того, государства, как правило, не смогут избежать ответственности за действия частных лиц в случае, если будет установлено, что они могли повлиять на то, чтобы их результат был иным, более позитивным. В таких случаях источником ответственности является не

само действие, а неспособность государства принять меры по их предотвращению или реагированию на них в соответствии с предъявляемыми требованиями, как правило, предусмотренными договором.

С. Обязательство по выявлению, защите и поддержке жертв торговли людьми

За последнее десятилетие были достигнуты немалые успехи в уточнении прав жертв торговли людьми на защиту и поддержку и соответствующих обязательств государств. Хотя все еще сохраняются некоторые области, нуждающиеся в регулировании, несколько основных обязательств, в общем, согласованы – все они предусматривают, в первую очередь, общую обязанность по выявлению жертв торговли людьми. Некоторыми из этих обязательств являются: обеспечение защиты и поддержки; предоставление юридической помощи, в том числе временного жилья, и отказ от привлечения жертв к уголовной ответственности.

Выявление жертв

Жертвы торговли людьми часто не выявляются, и поэтому о них просто ничего не известно. Когда жертвы торговли людьми, действительно, попадают в поле зрения официальных властей, их могут ошибочно квалифицировать как незаконных или незаконно ввезенных мигрантов. Это важно, потому что, как объясняется в Рекомендуемых принципах и руководящих положениях, «неспособность правильно выявить ставшее предметом торговли лицо, скорее всего, приведет к дальнейшему отказу этому лицу в осуществлении его прав» (руководящее положение 2). Если жертва торговли людьми не выявляется вообще или выявляется неправильно как уголовный преступник или ввезенный с нарушением правил или незаконно мигрант, то это прямо влияет на способность этого лица воспользоваться правами, которыми оно обладает. Короче говоря, неспособность быстро и точно выявлять жертв торговли людьми делает любые права, предоставляемые таким лицам, иллюзорными.

Обязательство по выявлению жертв торговли людьми подразумевается всеми правовыми документами, предусматривающими предоставление жертвам защиты и поддержки. Рекомендуемые принципы и руководящие положения предусматривают ряд практических шагов, которые следует предпринять для быстрого и безошибочного выявления жертв торговли людьми. К ним относятся подготовка письменных материалов для выявления подобных лиц, таких как руководящие принципы и процедуры, которые могут быть использованы для содействия выявлению; и обучение соответствующих работников (например, полицейских, по-

граничников, работников иммиграционных служб и других лиц, участвующих в поиске, задержании, приеме и обработке мигрантов, не имеющих документов) безошибочному выявлению подобных лиц и правильному применению согласованных принципов и процедур.

Немедленное предоставление защиты и поддержки

Жертвы, которые вырываются из сетей торговцев людьми, часто оказываются в большой опасности и лишены защиты. Они могут быть физически искалечены, а также физически и/или эмоционально травмированы. Они могут страшиться мести. У них может быть мало или вовсе не быть средств к существованию. К сожалению, урон, который несут жертвы торговли людьми, не обязательно заканчивается после того, как они попадают в поле зрения властей. Ненадлежащее обращение со стороны государственных должностных лиц может привести к продолжению эксплуатации или возникновению новой аналогичной ситуации. Ущерб, уже нанесенный жертвам, может умножиться из-за непредоставления медицинской и другой помощи или увязывания ее с обязательством пойти на сотрудничество, к которому жертвы могут быть не готовы или которое не могут выполнить.

Государство, на территории которого находится жертва, отвечает за немедленное предоставление этому лицу защиты и поддержки. Эта обязанность выполняется, когда государство узнает или получает информацию о том, что лицо, пребывающее под его юрисдикцией, стало жертвой торговли людьми. Этот принцип распространяется на все страны, на территории которых находится жертва.

Обязательство по ограждению от риска нанесения вреда

В недавнем решении Европейский суд по правам человека подтвердил, что, если государственные органы были информированы или должны были быть информированы об опасности торговли людьми, то непринятие ими надлежащих мер в рамках их полномочий для ограждения лица от этой ситуации или риска считается нарушением прав этого лица.

Источник: Ранцев против Кипра и России, сообщение № 25965/04, Решение от 7 января 2010 года, пункт 286.

Он распространяется на всех лиц, которые стали жертвами национальной или транснациональной торговли людьми.

Первое и самое непосредственное обязательство этого государства заключается в том, что оно обязано защитить жертву от дальнейшей эксплуатации и ущерба – от тех, кто уже подверг это лицо эксплуатации, а также от всех остальных. Что это означает на практике, будет зависеть от каждого конкретного случая. Требование о добросовестном исполнении обязательств,

под разными углами зрения рассматриваемое в настоящем изложении фактов, безусловно, заставляет государства принимать с этой целью *разумные меры*. В большинстве случаев, чтобы в разумной мере оградить жертву от вреда, требуется:

- переместить лицо, оказавшееся жертвой торговли людьми, с места эксплуатации в безопасное место;
- немедленно оказать медицинскую помощь лицу, оказавшемуся жертвой торговли людьми;
- оценить, угрожает ли лицу, оказавшемуся жертвой торговли людьми, конкретная опасность запугивания или мести.

Хотя непосредственное обязательство по защите от дальнейшего вреда касается, конечно, жертвы, оно может распространяться и на других лиц, которые могут потенциально пострадать или получать угрозы от торговцев людьми и их сообщников. Помимо жертв, в их число могут входить осведомители, свидетели, лица, оказывающие поддержку тем, кто стал жертвой торговли людьми, и членам их семей.

Право на неприкосновенность частной жизни является важным аспектом защиты жертв от дальнейшего вреда. Неспособность обеспечить неприкосновенность частной жизни может повысить опасность запугивания и мести. Это может стать причиной унижения и страданий жертв и поставить под вопрос их восстановление. Основные положения, касающиеся права жертв торговли людьми на неприкосновенность частной жизни, изложены ниже. Эти положения подтверждают, что защиту неприкосновенности частной жизни следует распространить на всех жертв торговли людьми, если нет обоснованных причин, оправдывающих вмешательство

Право на неприкосновенность частной жизни

«Имена ставших предметом торговли потерпевших не должны разглашаться и неприкосновенность их частной жизни должна, по возможности, уважаться и защищаться, при этом должно учитываться право любого обвиняемого лица на справедливое разбирательство его дела».

Рекомендуемые принципы и руководящие положения, руководящее положение 6

Каждое государство-участник обеспечивает защиту личной жизни и личности жертв торговли людьми «в надлежащих случаях и в той мере, в какой это возможно согласно его внутреннему законодательству».

Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, статья 6

Государства-участники обязаны «защищать неприкосновенность частной жизни и личность жертв».

Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми, статья 11

в нее – таких как учет права обвиняемых лиц на справедливое судебное разбирательство.

Государство, где находится ставшее жертвой торговли людьми лицо, обязано также предоставить этому лицу физическую и психологическую помощь, достаточную для удовлетворения, по крайней мере, его насущных потребностей. Важно, чтобы предоставление такой помощи было широко признано *неотъемлемым правом жертвы*: правом, которое должно признаваться и соблюдаться независимо от способности или готовности этого лица к сотрудничеству с органами уголовного правосудия. Ширится признание того, что подобное отделение защиты и поддержки от готовности жертвы к сотрудничеству является важнейшей частью правозащитного подхода к борьбе с торговлей людьми.

Масштабы и характер обязательства государств по оказанию помощи и поддержки жертвам торговли людьми будет зависеть от многих факторов, поскольку правовая база для такой поддержки весьма широка. Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, например, предусматривает ряд мер поддержки, принятие которых государства-участники обязаны *рассмотреть* (статья 6). Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми подробно оговаривает детали ряда вполне конкретных мер, имеющих обязательный характер (статьи 10–17). Международное право в области прав человека является еще одним важным источником обязательств в этой области. Например, если жертвой торговли людьми является ребенок, то при принятии решения о поддержке необходимо руководствоваться всеобъемлющим правилом «наилучшего обеспечения интересов ребенка» (см. выше). В соответствии с основными принципами и руководящими положениями, касающимися права на юридическую защиту и возмещение ущерба, жертвы торговли людьми, будучи жертвами преступлений и нарушений прав человека, имеют право на гуманное обращение и уважение их достоинства и прав человека, а также имеют право на то, чтобы были приняты меры по обеспечению их благополучия и ограждения их от повторной виктимизации (пункт 10).

Правозащитный подход требует, чтобы уход и поддержка предоставлялись без принуждения и на основе осознанного выбора. Например, жертвы торговли людьми должны быть проинформированы о своих правах, чтобы иметь возможность принять осознанное решение о том, что делать. Как указывалось выше, предоставление ухода и поддержки не должно ставиться в зависимость от сотрудничества с органами уголовного правосудия. Жертвы должны также иметь возможность отказаться от ухода и поддержки. Их не следует принуждать к принятию или получению помощи.

Отказ от принуждения при предоставлении поддержки

Что касается медицинской помощи и консультирования, то «от ставших предметом торговли людей не следует требовать принимать любую такую помощь и поддержку, и их не следует подвергать обязательному освидетельствованию на предмет выявления каких-либо заболеваний, включая ВИЧ/СПИД».

Рекомендуемые принципы и руководящие положения, руководящее положение 6

Применительно ко всем мерам оказания помощи, предусмотренным Европейской конвенцией о борьбе с торговлей людьми, государства-участники обязаны обеспечить, чтобы соответствующие услуги «предоставлялись без принуждения и на основе осознанного выбора, при должном учете особых потребностей лиц, оказавшихся в уязвимом положении, и прав детей на жилье, образование и надлежащее медицинское обслуживание».

Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми, статья 12

Юридическая помощь и участие

Жертвы торговли людьми должны играть важную роль и имеют законный интерес в судебном преследовании своих эксплуататоров. Правозащитный подход к борьбе с торговлей людьми требует, чтобы были приложены все усилия для предоставления жертвам возможности участвовать в судебных разбирательствах свободно, не подвергаясь опасности и будучи полностью информированными. Участие жертвы в судопроизводстве может принимать различные формы. Лица, ставшие жертвами торговли людьми, могут представлять доказательства против своих эксплуататоров лично либо путем подачи письменных заявлений в рамках судебного разбирательства. Их могут также вызывать для представления заявления потерпевшего о последствиях преступления, которое может стать частью слушания дела. В гражданском судопроизводстве против своих эксплуататоров жертвы торговли людьми могут выступать как заявители и/или свидетели. Даже то ставшее жертвой торговли лицо, которое не желает или не имеет возможности давать свидетельские показания, все равно имеет законный интерес в ходе судебного разбирательства.

Жертвы торговли людьми, которые участвуют – или потенциально участвуют – в ходе судебного разбирательства, сталкиваются с особыми проблемами и опасностями, которые должны быть устранены. Обязательства, сопряженные с этим, в дополнение к обязательствам по предоставлению защиты, помощи и поддержки, распространяются на всех жертв торговли людьми, как указано выше. Например:

- жертвам торговли людьми должна предоставляться юридическая и иная помощь при любом судебном или административном разбирательстве на языке, который те понимают. Речь идет об информировании жертв о масштабе, сроках и ходе судопроизводства и о результатах рассмотрения их дел;
- жертвы торговли людьми имеют право присутствовать и выражать свои взгляды в ходе любого судебного разбирательства.

В целом, жертвам торговли людьми должна быть предоставлена реальная возможность рассмотреть варианты своих правовых действий. Это требует, как минимум, предоставления информации подобного рода и в той форме, которая позволит им сделать осознанный выбор. В случае участия или иной поддержки жертвами торговли людьми любой формы правовых действий они имеют право на значимую роль в этом процессе и на предоставление защиты и поддержки на протяжении всего срока их участия.

Жертвы торговли людьми как жертвы преступления и свидетели

Учету потребностей жертв при судебном и административном разбирательстве должны способствовать:

a) информирование жертв об их роли и масштабе, сроках и ходе разбирательства и рассмотрения их дел, особенно в случаях, когда речь идет о тяжких преступлениях и когда те запрашивают такую информацию;

b) предоставление возможности для изложения мнений и опасений потерпевших и их рассмотрения на соответствующих этапах разбирательства, когда будут затрагиваться их личные интересы, без ущерба для обвиняемого и согласно требованиям соответствующей национальной системы уголовного правосудия;

c) оказание надлежащей помощи жертвам на протяжении всего судебного процесса;

d) принятие мер для сведения к минимуму неудобств для жертв, защиты неприкосновенности их личной жизни, когда это необходимо, и обеспечения безопасности их лично, а также их семей и свидетелей, выступающих от их имени, от запугивания и угроз мести;

e) недопущение ненужных задержек в рассмотрении дел и исполнение распоряжений или постановлений, вынесенных в пользу жертв.

Источник: Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, пункт 6.

Предоставление временных видов на жительство и времени на размышление

Жертвы торговли людьми, незаконно находящиеся в стране, сталкиваются с особыми опасностями и угрозами из-за своего правового статуса. Например, они могут оказаться не в состоянии получить доступ к важным источникам существования и поддержки, таким как жилье и работа. Они могут быть уязвимы перед угрозой дальнейшей эксплуатации, а также запугивания и мести. Они рискуют не получить доступа к эффективному и содержательному участию в судебных процессах против торговцев людьми. Без легализации своего статуса жертвы рискуют также оказаться привязанными к иммиграционным центрам или приютам. Кроме того, они подлежат депортации в любой момент.

На практике было отмечено, что легализация положения жертв торговли людьми может производиться по ряду причин и разным образом, например, путем

- предоставления *времени на размышление и восстановление*, в течение которого без всяких предварительных условий оказывается поддержка, призванная дать жертвам время и пространство для принятия решения о выборе вариантов, в том числе о том, станут ли они сотрудничать с органами уголовного правосудия в преследовании своих эксплуататоров;
- предоставления *временного вида на жительство, связанного с судебным процессом (обычно уголовным) против торговцев людьми*; для получения таких виз, как правило, требуется сотрудничество со стороны жертвы, и они становятся недействительными, как только судебное разбирательство завершается; и
- предоставления *временного вида на жительство по социальным или гуманитарным соображениям*, что может быть связано, например, с соблюдением принципа невыдворения (обсуждаемого ниже), неспособностью гарантировать безопасное возвращение и риском повторного превращения в жертву торговли людьми.

Следующие важные принципы и обязательства, предусмотренные рядом международных и региональных нормативно-правовых документов, имеют отношение к любому рассмотрению вопроса о том, следует ли предоставлять жертве торговли людьми право на временное проживание:

- право потерпевших на участие в судебном разбирательстве против торговцев людьми и на пребывание в стране в ходе судебного процесса;

-
- право потерпевших на защиту от дальнейшего ущерба;
 - право потерпевших на доступ к эффективным средствам правовой защиты;
 - обязательство государств не возвращать жертв в случае, если те могут всерьез пострадать от ущерба, в том числе от запугивания, и повторно стать жертвами торговли людьми; и
 - особые права детей – жертв торговли людьми, в том числе обязательство в полной мере учитывать наилучшее обеспечение интересов ребенка.

Недопущение криминализации жертв торговли людьми

В странах транзита или назначения жертвы торговли людьми часто подвергаются аресту, задержанию, обвинению и даже уголовному преследованию за нарушения закона, такие как незаконный въезд в страну, нелегальная работа или занятие проституцией. Например, они могут не иметь правильных миграционных документов или разрешения на работу; их личные документы могут оказаться поддельными или изъяты у них, а сопряженные с эксплуатацией виды деятельности, требуемые от лиц, ставших жертвами торговли людьми, такие как проституция, вымогательство или попрошайничество, могут быть незаконными в стране назначения. Криминализация жертв торговли людьми – обычное дело даже в случаях, когда, казалось бы, очевидно, что жертва не желала участвовать в противоправном деянии. Подобная криминализация нередко связана с неспособностью правильно выявить жертву. Другими словами, жертвы торговли людьми подвергаются задержанию и затем обвинению не как жертвы торговли людьми, а как незаконно ввезенные или нелегальные мигранты или трудящиеся-мигранты без документов. Страны происхождения иногда прямо криминализуют жертв торговли людьми по их возвращении, наказывая их за незаконный или неразрешенный выезд.

Криминализация и задержание жертв торговли людьми – важные вопросы, потому что они часто связаны с одновременной или последующей неспособностью государства предоставлять жертвам права, которые за теми законно признаются национальным и международным правом. Например, криминализация обычно приводит к депортации иностранцев, ставших жертвами торговли людьми, тем самым лишая их права участвовать в судебных разбирательствах или доступа к эффективным средствам правовой защиты.

Растет международное признание того, что по определению Рекомендующих принципов и руководящих положений «ставшие предметом торговли люди не [должны] подвергаться судебному преследованию за нарушение иммиграционного законодательства или за деятельность, в которую они были вовлечены непосредственно в связи с их состоянием ставших предметом торговли людей» (руководящее положение 2). Например, Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми требует от государств-участников, чтобы те в соответствии с основными принципами своих правовых систем, предусматривали «возможность освобождения жертв от наказания за их участие в незаконной деятельности постольку, поскольку те были вынуждены пойти на это» (статья 26). Хотя Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми специально не оговаривает возможность судебного преследования за преступления, связанные с их статусом, орган, созданный для предоставления рекомендаций по его эффективному осуществлению, подтвердил, что «государствам-участникам следует, не вступая в противоречие со своим внутренним законодательством, предусмотреть возможность освобождения от наказания или преследования лиц, ставших жертвами торговли людьми, за противоправные деяния, совершенные ими непосредственно вследствие их положения ставших предметом торговли людей, или в случаях, когда их вынуждали совершать подобные противоправные деяния»³. Договорные органы по правам человека, а также Генеральная Ассамблея и Совет по правам человека подтвердили важность принципа недопущения криминализации.

Недопустимость помещения под стражу лиц, ставших жертвами торговли людьми

Нередко жертв торговли людьми помещают под стражу в государственные или частные учреждения – бывает даже на длительное время. При этом в соответствии с общепринятым в международном праве значением используется термин «содержание под стражей»: состояние «любого лица, лишённого личной свободы, если это произошло не в результате осуждения за совершенное преступление». Поэтому он может охватывать широкий спектр ситуаций, когда жертвы торговли людьми оказываются в тюрьмах, полицейских изоляторах, центрах содержания иммигрантов под стражей, приютах, центрах социальной защиты для детей и больницах.

Что касается торговли людьми, то чаще всего задержание происходит, когда:

³ СТОС/COP/WG.4/2009/2, para. 12.

-
- жертвы выявляются неправильно и помещаются под стражу как незаконные/не имеющие документов мигранты в ожидании их депортации;
 - жертвы выявляются правильно, но не желают или не могут сотрудничать с уголовным следствием (или сотрудничество с ними не считается полезным) и помещаются в центры содержания иммигрантов под стражей вплоть до их депортации;
 - правильно или неправильно выявленные жертвы помещаются под стражу за их участие в противоправной деятельности, такой как проституция или работа без разрешения;
 - жертвы выявляются правильно и помещаются в приют или другое учреждение системы социальной защиты, которые они не могут покидать. Общепринятым обоснованием подобной формы содержания под стражей являются необходимость предоставления жилья и оказания поддержки; необходимость защиты жертв от дальнейшего ущерба и необходимость заручиться их сотрудничеством в расследовании и судебном преследовании торговцев людьми.

Международное право и политика позволяют прийти к следующим выводам относительно содержания жертв торговли людьми под стражей.

Во-первых, неизбирательное помещение под стражу всегда будет незаконным. Давая оценку законности или незаконности помещения под стражу жертвы торговли людьми, важно проводить различие между *неизбирательным помещением под стражу*, применяемым в общем порядке и как политическая, правовая или практическая мера, и *помещением под стражу с учетом индивидуальных обстоятельств*. Неизбирательное помещение под стражу жертв или предполагаемых жертв торговли людьми в государственные центры содержания под стражей или государственные/частные приюты нарушает ряд фундаментальных принципов международного права. В некоторых случаях оно нарушает право на свободу передвижения и в большинстве случаев, если не во всех, – запрет на незаконное лишение свободы и произвольное задержание. Международное право безоговорочно запрещает дискриминационное задержание жертв, в том числе помещение под стражу, обусловленное половой принадлежностью жертвы. Практика неизбирательного помещения женщин и девочек в приюты, например, является откровенно дискриминационной и поэтому незаконной. Неизбирательное задержание детей, ставших жертвами торговли людьми, также прямо противоречит международному праву и не может быть оправдано ни при каких обстоятельствах.

Во-вторых, отдельные случаи помещения под стражу могут оправдываться ссылкой на необходимость, законность и пропорциональность. Государство может успешно оправдывать помещение жертвы под стражу в индивидуальном порядке, ссылаясь, например, на требования уголовного правосудия, необходимость обеспечения общественного порядка или безопасности жертв. При оценке любого подобного иска следует опираться на международно признанные принципы *необходимости, законности и пропорциональности*. Скорее всего, они послужат обоснованием иска по поводу законности помещения под стражу только в случае, если помещение под стражу является последним средством и производится после получения правдоподобных и целенаправленных угроз в адрес конкретной жертвы. Даже в таком случае следует принять ряд защитных мер, позволяющих обеспечить соблюдение и защиту прав задержанного лица. Подобные меры будут включать судебный надзор за ситуацией с целью определения, насколько она остается законной и необходимой, а также будут подкреплены обязательным правом на обжалование помещения под стражу, но не только.

В-третьих, международное право требует специального обоснования и защиты во всех случаях помещения под стражу детей. Орган власти, ответственный за помещение под стражу, должен быть в состоянии доказать, что оно производится для наилучшего обеспечения интересов ребенка. Применительно к каждому случаю он должен быть также в состоянии доказать, что этому нет разумной альтернативы. Конкретные меры защиты, включая судебный или административный надзор и право на обжалование, должны соблюдаться во всех случаях, когда помещение под стражу может быть юридически оправданным.

Специальные меры, касающиеся детей – жертв торговли людьми: выявление

Международное право требует, чтобы в отношении детей – жертв торговли людьми принимались специальные меры защиты и поддержки. Характер этих мер, как правило, отражает особые сложности, сопряженные с поддержкой и защитой детей. Например, что касается выявления, то важно признать, что не все дети – жертвы торговли людьми будут выглядеть таковыми. По возрасту они могут выглядеть на 18 лет или старше. Их паспорта могут быть уничтожены или отобраны у них. У них могут быть поддельные личные документы, где неверно указан их возраст. Дети – жертвы торговли людьми могут лгать о том, сколько им лет, потому что так им приказали делать их эксплуататоры. Они могут лгать, потому что боятся, что их поместят в приют или отправят обратно домой. Что касает-

Выявление детей-жертв: презумпция, согласно которой возраст занижается в пользу несовершеннолетних

«В случае неопределенности возраста и наличия оснований полагать, что жертва – ребенок, государство-участник может в пределах, допустимых его внутренним правом, обращаться с жертвой как с ребенком в соответствии с Конвенцией о правах ребенка до тех пор, пока его возраст не будет установлен».

Руководство для законодательных органов по осуществлению Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее, дополняющего Конвенцию Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, пункт 65

Государства-участники должны исходить из того, что жертвой является ребенок, если имеются основания полагать, что это так, и если нет уверенности в том, сколько ему лет. Лицу, которое, как предполагается, является ребенком – жертвой торговли людьми, должна предоставляться специальная защита в соответствии с его правами, предусмотренными, в частности, Конвенцией о правах ребенка.

Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми, статья 10, и Пояснительный доклад Совета Европы к Конвенции, пункт 136

Когда возраст жертвы не определен и есть основания полагать, что жертвой является ребенок, следует исходить из того, что жертвой является ребенок. До установления возраста жертвы с жертвой будут обращаться как с ребенком и ей будут предоставлены все оговоренные специальные меры защиты.

Руководящие принципы ЮНИСЕФ, руководящий принцип 3.2

ся детей, то ширится признание *презумпции, согласно которой возраст занижается в пользу несовершеннолетних*. Согласно такой презумпции, жертва, которая *может* быть ребенком, считается ребенком, если или до тех пор, пока не будет установлено иное. Она устраняет особые или дополнительные трудности, которые в противном случае осложнили бы выявление детей-жертв.

Презумпция, согласно которой возраст занижается в пользу несовершеннолетних, связана с изначальным предположением, что ребенок, который *может* быть жертвой торговли людьми, является жертвой, если или до тех пор, пока не установлено иное.

Что касается законов, систем и процедур, которые должны быть созданы для обеспечения быстрого и точного выявления детей-жертв, то руководящие принципы ЮНИСЕФ содержат важные указания:

-
- государства должны разработать эффективные процедуры для быстрого выявления детей-жертв, в том числе процедур выявления детей-жертв в пунктах въезда и в других местах;
 - должны быть приложены усилия для обмена информацией между соответствующими учреждениями и отдельными лицами с целью выявления детей и оказания им срочной помощи; и
 - органы социальной защиты, здравоохранения или образования должны связываться с соответствующим правоохранительным органом, когда известно или есть подозрение, что ребенок подвергается эксплуатации, является жертвой торговли людьми или над ним навис риск стать жертвой эксплуатации или торговли людьми.

Специальные меры, касающиеся детей – жертв торговли людьми: защита и поддержка

Международное право ясно гласит, что при принятии всех затрагивающих детей-жертв решений или мер в первую очередь должно учитываться наилучшее обеспечение их интересов. Рекомендуемые принципы и руководящие положения предусматривают, что детям – жертвам торговли людьми должны предоставляться соответствующая помощь и защита при полном учете их особых прав и потребностей (руководящее положение 8). В соответствии с изложенными выше презумпциями все лица, выявленные в качестве таковых или обоснованно считающиеся жертвами торговли людьми и выявленные в качестве таковых, или обоснованно считающиеся не достигшими возраста 18 лет, имеют право на такую усиленную защиту и поддержку.

Основные принципы и преимущества, связанные с защитой и поддержкой детей, ставших жертвами торговли людьми

- Детей, ставших жертвами торговли людьми, никоим образом не следует криминализовать и преследовать за преступления, обусловленные их статусом;
- ребенка, ставшего жертвой торговли людьми, никогда не следует помещать под стражу, например в камеру полицейского участка, тюрьму или спецприемник для детей. Любое решение, касающееся помещения детей под стражу, должно приниматься с учетом конкретных обстоятельств и наилучшего обеспечения их интересов. Любое задержание ребенка, ставшего жертвой торговли людьми, во всех случаях следует

производить на максимально короткий срок и ставить под независимый контроль;

- получение ухода и поддержки следует считать правом детей, ставших жертвами торговли людьми. Его никогда не следует ставить в зависимость от их сотрудничества с органами уголовного правосудия;
- детям не следует навязывать уход и защиту, в том числе принуждать их к прохождению медицинского осмотра и сдаче анализов, если в каждом конкретном случае не будет доказано, что при этом наилучшим образом обеспечиваются их интересы;
- каждый ребенок, находящийся под юрисдикцией или контролем государства, имеет равное право на уход и защиту. Это значит, что не являющиеся гражданами дети, ставшие жертвами торговли людьми, должны обладать теми же правами, что и дети, являющиеся гражданами страны или постоянно проживающие в ней;
- мнение детей – жертв торговли людьми следует уважать и должным образом учитывать, и их следует информировать об их положении и правах;
- не следует произвольно вмешиваться в личную жизнь ребенка. Государствам нужно следить за тем, чтобы личные данные или сведения, позволяющие выявить ребенка – жертву торговли людьми, никогда не разглашались, не считая исключительных случаев;
- государствам следует добиваться, чтобы ребенок, оказавшийся (или предположительно являющийся) жертвой торговли людьми, был представлен законным опекуном, организацией или органом власти, например для того, чтобы во всех действиях или решениях в первую очередь учитывались интересы ребенка, чтобы обеспечить ему предоставление всей необходимой помощи, поддержки и защиты, чтобы присутствовать при любом контакте с органами уголовного правосудия, чтобы облегчить его направление в соответствующие службы и чтобы содействовать поиску и реализации долгосрочного решения;
- следует принимать меры, призванные помочь детям – жертвам торговли людьми принять участие – не подвергаясь опасности и содержанию – в судебных разбирательствах. Они могут включать в себя урегулирование правового статуса; предоставление информации, правовой помощи и юридического представителя, а также минимизацию любых травм, которые подобное участие может нанести, например, путем использования форм участия, альтернативного даже прямых свидетельских показаний.

Источники: Конвенция о правах ребенка, Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми, Рекомендуемые принципы и руководящие положения и Руководящие принципы ЮНИСЕФ.

Соответствующая помощь и защита будут включать в себя предоставление немедленной поддержки, такой как обеспечение безопасности, питания и безопасного крова. Они будут также включать медицинское обслуживание, консультирование и социальные услуги, предоставляемые квалифицированными специалистами. При предоставлении услуг следует учитывать возраст ребенка и любые особые потребности, а также пол ребенка, его этническую или культурную принадлежность.

D. Обязательства, связанные с возвращением жертв торговли людьми

Помимо ареста и помещения под стражу, жертв торговли людьми обычно депортируют из страны транзита или назначения. Депортация в страну происхождения или в третью страну, может иметь для жертв серьезные последствия: они могут подвергнуться наказанию со стороны властей за незаконный выезд или другие предполагаемые правонарушения; они могут столкнуться с социальной изоляцией или стигматизацией и быть отвергнуты своими семьями и общинами; они могут подвергнуться насилию и запугиванию со стороны торговцев людьми, особенно в случаях, если они сотрудничали с органами уголовного правосудия или за ними остались долги, которые они не могут погасить. Велика вероятность, что те, кого принудительно репатриировали,

Положения Договора о возвращении лиц, ставших жертвами торговли людьми

- Государства-участники обязаны произвести возвращение, «должным образом обеспечив безопасность лица и статус любого [связанного с этим] судебного разбирательства» (*Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми*) или «должным образом учитывая права, безопасность и достоинство лица, а также статус любого [связанного с этим] судебного разбирательства» (*Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми*).
- Страны назначения обязаны обеспечить, чтобы подобное возвращение «было предпочтительно добровольным» (*Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми*).
- Страны происхождения обязаны принять ставшего жертвой торговли людьми возвращаемого гражданина или лицо, постоянно проживающее в стране, «без необоснованных или неразумных задержек» и «уделив должное внимание безопасности этого лица» (*Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми*) или облегчить и принять возвращение ставшего жертвой торговли людьми гражданина или

лица, постоянно проживающего в стране, уделив должное внимание «правам, безопасности и достоинству» этого лица и «не допуская необоснованных или неразумных задержек» (*Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми*).

- Страны происхождения обязаны сотрудничать в возвращении, в том числе подтверждая гражданство или постоянное местожительство жертвы и выдавая необходимые проездные документы (*Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми*).
- Государства-участники обязаны «защищать лиц, ставших жертвами торговли людьми, ... особенно женщин и детей, от повторной виктимизации» (*Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми*).
- Страны назначения не должны возвращать ребенка, ставшего жертвой торговли людьми, «если после оценки риска и вопросов безопасности есть указания на то, что подобное возвращение не сможет наилучшим образом обеспечить интересы ребенка» (*Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми*).

в частности не оказав им поддержку в реинтеграции, снова станут жертвами торговли людьми.

Безопасное и предпочтительно добровольное возвращение

Международное право поддерживает формулу «безопасного и предпочтительно добровольного возвращения» жертв торговли людьми вкупе с рядом важных дополнительных обязательств в отношении стран назначения и происхождения.

Обязательство обеспечить безопасное и по возможности добровольное возвращение подразумевает, что отвечающее за репатриацию государство до возвращения произведет оценку риска. Это особенно важно, когда речь идет о детях. Желательно, чтобы в каждом случае это делалось на индивидуальной основе и с учетом конкретных обстоятельств. То, каким образом были проданы лица, ставшие жертвами торговли людьми, в какой мере они сотрудничали с властями при судебном преследовании своих эксплуататоров, задолжали ли они деньги торговцам людьми, каковы их возраст, пол и семейное положение, а также готовность страны, куда они возвращаются, обеспечить им эффективную защиту, – все это важные факторы, которые надо учитывать при решении вопроса о том, можно ли их вернуть обратно, не подвергая опасности. Очень важно, чтобы решения о возвращении не принимались, исходя из не поддающихся проверке или весьма обобщенных докладов

о положении дел в той или иной стране, подготовленных правительствами, межправительственными органами или неправительственными организациями.

Право на возвращение

Международное право в области прав человека однозначно гласит, что все лица, ставшие жертвами торговли людьми – как дети, так и взрослые, – которые постоянно не проживают в стране, где они находятся, имеют право на возвращение в свою страну происхождения. Это право возлагает на страну происхождения обязательство принимать своих возвращающихся граждан без необоснованных или неразумных задержек. Это может вынудить государство происхождения быстро проверить, действительно ли жертва имеет его гражданство или право на постоянное проживание в нем, и при положительном результате обеспечить выдачу этому лицу документов, необходимых для проезда и возвращения на его территорию.

На страну, где оказываются жертвы, право на возвращение налагает также обязательство по предоставлению тем, кто хочет вернуться, разрешение сделать это – точно так же без необоснованных или неразумных задержек. Помещение лиц, ставших жертвами торговли людьми, в приюты, тюрьмы или центры приема иммигрантов является одним из путей ущемления права на возвращение. Принуждение жертв оставаться в стране на протяжении длительного уголовного разбирательства также может считаться ущемлением права на возвращение. В каждом отдельном случае государство, препятствующее возвращению, должно быть способно доказать, что его действия соответствуют закону и не являются произвольными или необоснованными. Важнейшим аргументом снова будет наилучшее обеспечения интересов ребенка.

Правовые гарантии и принцип невыдворения

Возвращение лиц, ставших жертвами торговли людьми, не может нарушать их установленных прав (см. также раздел Н ниже). Это включает в себя право на правовые гарантии. Репатриация, которая не является добровольной, практически равноценна высылке из государства. Международное право в области прав человека считает произвольную высылку недопустимой; любое не обладающее гражданством лицо, на законных основаниях находящееся на территории страны, может быть выслано из нее только в соответствии с законом. Не обладающее гражданством лицо, на законных основаниях находящееся на территории страны, имеет право объяснить причины, по которым

его не следует высылать, и эти причины должны быть рассмотрены компетентным органом.

Куда менее очевидны существенные и процедурные гарантии недопущения высылки для жертв торговли людьми, которые незаконно находятся в стране, и государства в целом могут более свободно решать вопрос о том, нужно ли и когда высылать незаконных иммигрантов. Однако одна из наиболее важных мер защиты, потенциально применимая ко всем лицам, не обладающим гражданством, касается принципа невыдворения. Согласно этому принципу, государства лишены возможности вернуть лицо в страну в случае, когда существует серьезный риск, что оно подвергнется там преследованиям или злоупотреблениям. Это прочно устоявшийся принцип международного права, и важность защиты этого принципа в рамках мер по борьбе с торговлей людьми также широко признана. Договорные органы по правам человека и региональные суды по правам человека также подтвердили, что возвращение, сопряженное с опасностью подвергнуться пыткам или жестокому, бесчеловечному или унижающему достоинство обращению или наказанию, противоречит международному праву.

Принудительное возвращение обычно запрещается, когда речь о риске преследования со стороны государств или их представителей. С недавних пор определенное признание получает позиция, заключающаяся в том, что запрет может применяться также в ряде ситуаций, когда угроза преследования исходит от негосударственных субъектов и соответствующее государство не в состоянии обеспечить надлежащую или эффективную защиту от нее. Подобные обстоятельства могут возникнуть и применительно к торговле людьми, если государство происхождения, например, не в состоянии предложить защиту от преследований или повторной продажи людей преступными группами.

Право оставаться в стране на время судебного разбирательства

Как указано в разделе С выше, международно-правовые документы, включая Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми и Европейскую конвенцию о борьбе с торговлей людьми, обязывают страны назначения при возвращении людей должным образом учитывать статус любого связанного с этим судебного разбирательства. Поэтому государствам следует проявлять осторожность, чтобы при возвращении жертв торговли людьми не сорвать начало и/или успешное завершение какого-либо судебного разбирательства с их участием.

К подобным разбирательствам относятся и те, что связаны с выплатой компенсации. Присутствие жертвы торговли людьми в стране, где предпринимается попытка воспользоваться средствами правовой защиты, нередко является практическим – а иногда и правовым – требованием, предъявляемым к этому лицу для того, чтобы обеспечить применение мер правовой защиты. В некоторых странах рассмотрение гражданского иска о возмещении ущерба не может быть начато до тех пор, пока не завершено уголовное разбирательство. Репатриация, при которой не учитывается право жертвы на использование средств правовой защиты, неизбежно будет препятствовать свободному и эффективному осуществлению этого права. Как минимум следует отсрочить депортацию и временно урегулировать правовой статус жертвы до тех пор, пока она не примет участие в соответствующем правовом разбирательстве.

Альтернативы репатриации

В некоторых случаях репатриация в страну происхождения даже в отдаленной перспективе не будет считаться предпочтительным решением. Это может быть обусловлено сохраняющимися рисками для здоровья и безопасности жертвы. Это может быть также связано с гуманитарными соображениями, которые касаются, например, состояния здоровья жертвы или связей и отношений, которые сложились у жертвы в стране назначения. Хотя Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми не рассматривает эту проблему напрямую, другие правовые и политические документы, признавая возможность предоставления временных виз и даже права на постоянное проживание, автоматически не допускают, что репатриация является прямым или же конечным результатом в случае торговли людьми.

Обязательства государств в этом отношении будут вплотную зависеть от конкретной ситуации. Например, государства могут быть обязаны предлагать альтернативы репатриации, если возвращение сопряжено с неприемлемыми рисками для жертвы и/или ее семьи. Что касается детей – жертв торговли людьми, то интеграция на местах и в третьих странах может стать долгосрочным решением, если возвращение в страну происхождения не позволяет обеспечить интересы ребенка наилучшим образом. Комитет по правам ребенка подтвердил в своем замечании общего порядка № 6 (2005) об обращении с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, что репатриация не является приемлемым решением, если это сопряжено с «разумным риском», что такое возвращение приведет к нарушению основных прав человека ребенка».

Реинтеграции жертв

Поддержка реинтеграции является важным аспектом безопасной репатриации. Жертвы торговли людьми, которым предоставляется помощь в реинтеграции, в гораздо меньшей степени подвергаются риску быть проданными повторно. Они могут также – в зависимости от характера и качества поддержки – стать более защищены от запугивания, мести, социальной изоляции и стигматизации. Поддержка реинтеграции является правом жертв торговли людьми, принадлежащим им как жертвам преступлений и нарушений прав человека. При этом должны соблюдаться права репатриированных лиц, в том числе их право на неприкосновенность частной жизни и их право не подвергаться дискриминации. Для успешной реинтеграции нужно наладить сотрудничество между репатрирующими и принимающими странами. Важность такого сотрудничества признается региональными договорами, а также основными международными и региональными политическими документами.

Е. Средства правовой защиты жертв торговли людьми

Жертвы торговли людьми нередко длительно эксплуатируются за небольшую плату или бесплатно. Они могут страдать от увечий или болезней, нуждаясь в лечении. У них могут накопиться долги, поскольку они стали предметом торговли людьми. Хотя средств правовой защиты жертв торговли людьми по-прежнему очень мало, отмечается четкая тенденция к тому, чтобы такая правовая и практическая возможность была. Например, одни страны специально предоставили жертвам торговли людьми право на подачу исков против торговцев людьми в частном порядке и сделали компенсацию ущерба, нанесенного жертвам торговли людьми, обязательной частью уголовного наказания торговцев. Другие страны предоставляют жертвам право подавать гражданский иск против торговцев людьми независимо от их гражданства или миграционного статуса.

Обязательство по предоставлению средств правовой защиты и права на доступ к средствам правовой защиты будет обычно возникать в одном или в обоих из следующих случаев:

- государство несет ответственность за нарушение международно-правового обязательства (например, запрещение недискриминации, обязательство криминализовать торговлю людьми и обязательство по защите и поддержке жертв торговли людьми);
- если государство не было прямо вовлечено, но не сумело выполнить свое обязательство по *предотвращению* ущерба и/или над-

лежащему реагированию (например, не провело эффективного расследования и судебного преследования за торговлю людьми, не приняло мер для предотвращения торговли людьми).

Рекомендуемые принципы и руководящие положения однозначно гласят, что «ставшие предметом торговли люди, будучи жертвами нарушений прав человека, имеют международное юридическое право на адекватные и надлежащие средства правовой защиты» (руководящее положение 9). Это право рассматривается подробнее ниже со ссылкой на общие положения прав человека, право, касающееся наказания за насилие в отношении женщин, и право, конкретно касающееся борьбы с торговлей людьми.

Обязательство о применении средств правовой защиты при нарушении прав человека

В главе I пояснено, почему торговля людьми неизменно сопряжена с многочисленными нарушениями прав человека. Большинство международных и региональных договоров по правам человека обязывают государства предоставлять доступ к средствам правовой защиты в случаях таких нарушений. После того как право на использование средства правовой защиты закреплено договором, отказ в предоставлении такого средства превращается сам по себе в *дополнительное* и *самостоятельное* нарушение этого договора.

До недавнего времени единственным международно-правовым документом, специально посвященным праву на средства правовой защиты, была Декларация основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотребления властью, в которой конкретно идет речь о средствах правовой защиты жертв преступлений, совершаемых негосударственными субъектами, и которая принята Генеральной Ассамблеей в 1985 году. В Декларации утверждается, что к жертвам преступлений (к числу которых будут отнесены жертвы торговли людьми) следует относиться с состраданием и уважать их достоинство, что они имеют право на доступ к правосудию и на справедливое обращение; что при судебных и административных разбирательствах следует учитывать их потребности и что лица, ответственные за нанесенный ущерб, включая государство, если оно может считаться ответственным, должны соответствующим образом компенсировать жертву. Далее в ней утверждается, что в случае, если нарушитель закона предоставляет неполную компенсацию, государству следует предпринять шаги для получения компенсации из других источников, когда жертве нанесены серьезные увечья (или семье, если жертва погибла либо стала недееспособной). В ней содержится призыв к созданию национальных фондов компенсации жертв.

В 2005 году Генеральная Ассамблея приняла Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба, призванные уточнить правила использования средств правовой защиты и возмещения ущерба, применимые к нарушениям прав человека, которые допущены государствами или к которым те причастны. Они утверждают, что цель возмещения заключается в том, чтобы содействовать достижению справедливости путем борьбы с нарушениями. Они подтверждают, что общее обязательство государств обеспечивать уважение и соблюдение прав человека включает обязательство обеспечивать равный и эффективный доступ к правосудию и доступность средств правовой защиты. Они подтверждают также, что право на использование средства правовой защиты в случае грубых нарушений прав человека – термин, который будет охватывать наиболее серьезные случаи торговли людьми, включает право на доступ к правосудию, право на возмещение ущерба и право доступа к информации о нарушениях прав и порядке возмещения ущерба. Считается, что доступ к правосудию включает защиту неприкосновенности частной жизни и безопасности жертв в ходе любого судебного разбирательства, а также меры обеспечения жертвам реального осуществления их прав на использование средства правовой защиты.

Правовые и политические документы, подтверждающие право на правовую защиту в случаях насилия в отношении женщин

Межамериканская конвенция о предупреждении и ликвидации насилия в отношении женщин и наказании за него Организации американских государств (1994 год)

Декларация о ликвидации насилия в отношении женщин, принятая Генеральной Ассамблеей (1993 год)

Общая рекомендация № 19 (1992 год) о насилии в отношении женщин Комитета по ликвидации дискриминации в отношении женщин

Пекинская платформа действий (1995 год)

Найробийская декларация о праве женщин и девочек на правовую защиту и возмещение ущерба (2007 год)

Право на правовую защиту в случаях насилия в отношении женщин

Обязательство государств по расследованию и преследованию за насилие в отношении женщин теперь прочно вошло в международное право и политику. Как отметила Специальный докладчик по вопросу о насилии в отношении женщин в своем тематическом докладе о возмещении ущерба (A/HRC/14/22), неотъемлемой частью этого обязательства является юридическая обязанность предоставлять справедливые и эффективные средства правовой защиты женщинам, подвергающимся такому насилию.

Хотя формы и масштабы средств правовой защиты как в случаях торговли, так и в случаях насилия в отношении женщин будут зависеть от характера и обстоятельств нарушения прав, Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин уточнил, что возмещение должно быть соразмерным нанесенному физическому и моральному ущербу и тяжести совершенных насильственных действий. Другие международные правозащитные механизмы, в том числе Специальный докладчик по вопросу о насилии в отношении женщин, в вышеупомянутом докладе подняли конкретные вопросы и проблемы, которые будут возникать при использовании средств правовой защиты в случаях насилия в отношении женщин.

Право на правовую защиту, напрямую посвященное случаям торговли людьми

Право на правовую защиту закреплено в договорах и других правовых и неправовых документах, специально посвященных борьбе с торговлей людьми. Например, Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми обязывает государства-участники обеспечить, чтобы их внутренние правовые системы предусматривали меры, предоставляющие жертвам торговли людьми возможность получения компенсации за причиненный ущерб (статья 6.6). Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми требует предоставления жертвам соответствующей информации, в том числе о процедурах, которые они могут использовать для получения компенсации, а также о доступе к правовой помощи (статья 15). Конвенция специально предусматривает, что жертвы имеют право на денежную компенсацию от осужденных торговцев людьми за материальный ущерб и страдания, и обязывает Стороны предпринять шаги для гарантированного предоставления компенсации жертвам. В ней приводятся примеры того, каким образом это обязательство может быть выполнено, в том числе путем создания специального фонда либо выдвижения инициатив, направленных на предоставление социальной помощи или реинтеграцию жертв. Отмечено также, что государства могут создавать компенсационные схемы, финансируемые за счет конфискованных доходов от торговли людьми.

Обязательство по предоставлению жертвам торговли людьми эффективных и надлежащих средств правовой защиты было неоднократно подтверждено Генеральной Ассамблеей, Советом по правам человека и правозащитными механизмами.

Характер и форма правовой защиты

Рекомендуемые принципы и руководящие положения требуют обеспечения доступа к «адекватным и надлежащим» средствам правовой защиты, и эта норма широко признана. Рекомендуемые принципы и руководящие положения скупо указывают также на то, что это может означать на практике, ссылаясь на «справедливые и адекватные средства правовой защиты», которые могут иметь уголовно-правовой, гражданско-правовой или административный характер и которые «включают в себя средства для получения, по возможности, полного возмещения» (руководящее положение 9). Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба однозначно указывают, что средства правовой защиты или возмещение должны соответствовать тяжести причиненного ущерба (пункты 15, 18 и 20).

Форма и степень требуемой правовой защиты будут зависеть от характера и обстоятельств нарушения, а также от соответствующего первичного обязательства (нормы, которая была нарушена и которая дала право на использование средства правовой защиты в первую очередь). Однако во всех случаях международное право диктует, что формы правовой защиты должны отражать и выдвигать на первый план обязанность государства-нарушителя в максимально возможной степени ликвидировать последствия нарушения и восстановить положение, которое существовало до того, как оно было допущено. Средства правовой защиты могут включать одну или несколько из следующих составляющих:

реституция включает в себя материальные, судебные или другие меры, направленные на восстановление положения, существовавшего до нарушения – насколько это возможно. Адекватные и надлежащие меры по обеспечению реституции в случае торговли людьми могут включать в себя: освобождение жертвы из-под стражи; признание правосубъектности и гражданства; возвращение имущества и безопасное возвращение на место постоянного жительства;

компенсация является наиболее распространенной формой правовой защиты и выплачивается за ущерб, причиненный международно-противоправным деянием, в том объеме, в каком подобный ущерб поддается экономической оценке и не может быть возмещен путем реституции. В случае торговли людьми адекватные и надлежащие средства правовой защиты могут включать в себя: компенсацию, выплачиваемую за физический и моральный ущерб, упущенные возможности, потерю заработка, моральный ущерб и медицинские, юридические или другие расходы, понесенные в результате нарушения;

реабилитация – ориентированное на защиту жертв понятие, которое признает необходимость добиваться «восстановления» статуса и положения лица, чьи права человека были нарушены, в глазах закона и его более широкого окружения. Реабилитация может включать в себя оказание медицинской и психологической помощи, а также юридических и социальных услуг. Жертвам серьезных нарушений прав человека, таких как торговля людьми, неизбежно понадобится целый ряд услуг по их поддержке. Реабилитационная составляющая возмещения будет налагать на государство-правонарушитель обязательство по предоставлению таких услуг;

удовлетворение и гарантии неповторения – удовлетворение является средством правовой защиты в случае причинения ущерба, который не обязательно поддается финансовой оценке, но может быть компенсирован тем, что нарушения прав жертвы надлежащим образом признаются и рассматриваются. Проверка фактов, а также полное и публичное раскрытие истины (в той мере, в какой это не нанесет дальнейшего ущерба), являются примерами средств правовой защиты, направленных на удовлетворение жертвы. Гарантии от повторения являются важной составляющей права на правовую защиту в случае торговли людьми с учетом опасности и ущерба причиняемого повторной продажей людей. Безопасное возвращение, поддержка при интеграции и меры по предупреждению торговли людьми в будущем столь же уместны, как и эффективное расследование, судебное преследование и наказание торговцев людьми. Что касается торговли женщинами и девочками, то изменение правовой, социальной и культурной практики, которая поддерживает или поощряет терпимое отношение к такому насилию, является важным аспектом гарантии от повторения.

Обеспечение доступа к средствам правовой защиты

Право на средство правовой защиты редко реально доступно жертвам торговли людьми, потому что у них зачастую нет информации о возможностях и порядке получения средств правовой защиты. Право доступа к эффективным средствам правовой защиты означает, что, помимо того, чтобы сделать такие средства правовой защиты доступными в рамках уголовного или гражданского права, государствам следует обеспечить предоставление жертвам информации и помощи, которые позволят им на самом деле добиться компенсации или реституции, на которые те имеют право.

Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба содержат подробные и кон-

кретные указания о том, какие меры необходимо принять для обеспечения доступа к правосудию жертвам серьезных нарушений прав человека, такие как:

- распространение информации о всех доступных средствах правовой защиты;
- разработка мер по минимизации неудобств для жертв и их представителей; по защите жертв от незаконного вмешательства в их личную жизнь, от запугивания и мести до, во время и после судебного, административного или иных разбирательств, затрагивающих их интересы;
- предоставление надлежащей помощи жертвам, стремящимся получить доступ к правосудию; и
- обеспечение доступа ко всем необходимым правовым, дипломатическим и консульским средствам для предоставления жертвам возможности осуществления их прав на судебную защиту.

Что касается торговли людьми, то дополнительным и важным условием реализации права на правовую защиту является нахождение жертвы в стране, где предполагается использовать средство правовой защиты (см. раздел D выше).

Специальный докладчик по вопросу о торговле людьми предложил ряд проектов основных принципов, касающихся права на эффективную правовую защиту жертв торговли людьми (см. врезку ниже).

Проект основных принципов, касающихся права на эффективную правовую защиту жертв торговли людьми

1. Права и обязательства

1. Лица, ставшие жертвами торговли людьми, в качестве жертв нарушений прав человека имеют право на эффективные средства правовой защиты за причиненный им вред.
2. Все государства, включая страны происхождения, транзита и назначения, обязаны предоставить или обеспечить всем жертвам торговли людьми, включая лиц, не обладающих их гражданством, которые находятся на их территории и подпадают под их соответствующую юрисдикцию, доступ к справедливому, адекватным и необходимым средствам правовой защиты за причиненный им вред.
3. Право на эффективные средства правовой защиты охватывает как материальное право на возмещение, так и процессуальные права, необходимые для получения возмещения.

4. По существу, жертвам торговли людьми должно быть предоставлено адекватное возмещение за причиненный вред, которое может включать реституцию, компенсацию, восстановление, сатисфакцию и гарантии неповторения.

5. Жертвам торговли людьми должен быть также обеспечен доступ к компетентным и независимым органам для успешного получения возмещения. Это, как минимум, требует предоставления:

a) информации об их правах, доступном возмещении и наличии механизмов возмещения, а также о способах их использования;

b) юридической, медицинской, психологической, социальной, административной и иной помощи, необходимой для использования средств правовой защиты;

c) периода реабилитации и размышления, после которого предоставляется статус проживания на время, в течение которого жертвы торговли людьми используют средства правовой защиты.

2. Осуществление права на средства правовой защиты

6. Государства должны:

a) обеспечить наличие адекватных процедур, позволяющих быстро и точно установить личности жертв торговли людьми, и обеспечить необходимую профессиональную подготовку сотрудников правоохранительных органов и иных ведомств, которые могут вступить в контакт с жертвами торговли людьми;

b) обеспечить, чтобы жертвы торговли людьми не подвергались дискриминации по закону или на практике на любом основании, таком как раса, цвет кожи, пол, язык, религия, политические или иные убеждения, этническое или социальное происхождение, имущественное, сословное или иное положение, включая их возраст, статус жертв торговли людьми, род занятий или вид эксплуатации, которой они подвергались;

c) уделять должное внимание личным обстоятельствам жертв торговли людьми с целью обеспечения того, чтобы средства правовой защиты основывались на расширении возможностей жертв торговли людьми и полном соблюдении их прав человека. Как минимум, государства обязаны «не навредить» и должны обеспечить, чтобы при предоставлении судебной защиты не был причинен ущерб правам жертв торговли людьми и их психологической и физической безопасности.

Реституция

7. Государства должны:

a) поставить наилучшие интересы жертв торговли людьми в основу принятия мер по реституции;

b) предоставить жертвам торговли людьми статус временного или постоянного проживания в качестве одной из форм правовой защиты, если не может быть гарантировано их безопасное возвращение в страну происхождения, если по возвращении они могут подвергнуться опасности

преследования или дальнейших нарушений прав человека или если возвращение в иное отношении не служит их наилучшим интересам;

с) эффективно устранять коренные причины торговли людьми с целью обеспечения того, чтобы жертвы торговли людьми не оказались в прежней ситуации, которая вновь подвергла бы их опасности стать жертвой торговли людьми или дальнейших нарушений прав человека.

Восстановление

8. Государства должны:

а) предоставить без каких-либо условий период для реабилитации и размышления, в течение которого жертвы торговли людьми получают помощь, необходимую для их физического, психологического и социального восстановления, включая, в частности, но не ограничиваясь этим: надлежащее жильё, консультации и информацию об их ситуации и юридических правах; медицинскую, психологическую и материальную помощь; и возможности для трудоустройства, получения образования и профессиональной подготовки;

б) обеспечить, чтобы доступ к помощи и другим благам для жертв торговли людьми ни при каких обстоятельствах не зависел от их сотрудничества в судебном процессе.

Компенсация

9. Государства должны:

а) обеспечить наличие законов, механизмов и процедур, которые позволили бы жертвам торговли людьми, если они пожелают этого:

i) взыскать в порядке гражданского судопроизводства ущерб, причиненный преступлениями, связанными с торговлей людьми, включая нарушение трудового законодательства;

ii) добиться вынесения уголовными судами решений или постановлений о выплате компенсации лицами, осужденными за преступления, связанные с торговлей людьми;

iii) получить доступ к выплачиваемой государством компенсации за причиненный вред и ущерб;

б) устранить общие препятствия, с которыми сталкиваются жертвы торговли людьми при получении компенсации за причиненный им материальный и нематериальный ущерб. Для этого государства должны обеспечить, чтобы:

i) все жертвы торговли людьми имели обеспеченное в судебном порядке право на получение компенсации, независимо от иммиграционного статуса и того, были ли осуждены торговавшие ими лица;

ii) жертвы торговли людьми были в полной мере информированы об их юридических правах, включая их права на доступ к средствам правовой защиты с помощью судебного, трудового и административного разбирательства на том языке и в той форме, которые им понятны;

iii) жертвы торговли людьми, добивающиеся доступа к средствам правовой защиты, независимо от их иммиграционного статуса, получили необходимую для этого помощь, включая социальную помощь, бесплатную и квалифицированную юридическую помощь и представительство, а если необходимо – помощь квалифицированных устных переводчиков;

iv) жертвам торговли людьми было разрешено на законных основаниях оставаться в стране, в которой они добиваются правовой защиты, на время проведения любого уголовного, гражданского, трудового или административного разбирательства без ущерба для любого требования, которое они могут иметь в отношении права остаться на более постоянной основе в качестве самостоятельного средства правовой защиты;

v) были введены законы и процедуры, позволяющие арестовывать доходы от торговли людьми и конфисковывать активы торговцев людьми, а также ясно указать, что такие доходы и активы предназначены в первую очередь для выплаты компенсации жертвам торговли людьми, а во вторую очередь – для общего обеспечения средств правовой защиты жертвам торговли людьми;

vi) были приняты эффективные меры по обеспечению исполнения судебных решений о возмещении вреда, в том числе решений иностранных судов.

10. В случае, когда речь идет о ставших жертвами торговли людьми женщинах и девочках, которые подвергались сексуальному и гендерному насилию, государства должны учитывать могущую возникнуть в результате судебного разбирательства опасность причинения им психологического вреда, стигматизации и остракизма в общине и семье и принять меры, обеспечивающие необходимую защиту этих женщин и девочек, создавая при этом возможности для взыскания компенсации внесудебными способами.

3. Дети, ставшие жертвами торговли людьми

11. Государства должны:

а) при предоставлении средств правовой защиты детям, ставшим жертвами торговли людьми, в первую очередь учитывать наилучшие интересы ребенка с учетом его индивидуальных обстоятельств, включая возраст, воспитание, этническое происхождение, культурные корни и язык, а также потребность в защите;

b) соблюдать право ребенка на свободное выражение своего мнения по всем затрагивающим его вопросам. С этой целью государства должны обеспечить детям, ставшим жертвами торговли людьми, реальный доступ к информации по всем вопросам, затрагивающим их интересы, таким как их ситуация, имеющиеся у них права, доступные услуги и процесс воссоединения семьи и/или репатриации;

c) принять меры с целью обеспечения адекватной и надлежащей подготовки, в частности юридической и психологической, для лиц, работающих с детьми, ставшими жертвами торговли людьми, в области конкретных прав и обязательств в случаях, связанных с детьми.

Источник: «Доклад Специального докладчика по вопросу о торговле людьми, особенно женщинами и детьми, Джой Нгози Ээйло» (A/HRC/17/35), приложение I.

Г. Обязательства по эффективному реагированию системы уголовного правосудия

Торговля людьми является уголовным преступлением, а также нарушением прав человека. Международное право обязывает государства обеспечить, чтобы уголовное правосудие эффективно реагировало на торговлю людьми: реагировало так, чтобы положить конец безнаказанности торговцев людьми и добиться справедливости для жертв.

Криминализация торговли людьми и связанных с ней преступлений

Государства, которые не криминализуют торговлю людьми в полной мере, не соблюдают свое обязательство о защите жертв торговли людьми и предупреждению торговли людьми в будущем. Они не создают также необходимых структур, в рамках которых государственные органы могут расследовать, начинать судебное разбирательство и выносить решения в случаях торговли людьми с должной добросовестностью. Международное право, как предусмотрено в Протоколе о предупреждении и пресечении торговли людьми (статья 5) и подтверждено во многих других правовых и политических документах, обязывает государства криминализовать торговлю людьми, составляющие ее деяния и связанные с ней преступления. Международные правозащитные договорные органы и специальные процедуры Организации Объединенных Наций также отметили, что криминализация является одновременно обязательством и главной составляющей эффективного национального реагирования на торговлю людьми.

Обязательство по криминализации торговли людьми включает ряд ключевых составляющих:

-
- **криминализацию, независимо от какого бы то ни было транснационального преступления или причастности организованной преступной группы:** внутреннее законодательство каждого государства должно квалифицировать торговлю людьми как преступление, *независимо от ее транснационального характера* или причастности организованной преступной группы;
 - **применение международного определения:** для международного сотрудничества в борьбе с торговлей людьми необходимо одинаковое толкование торговли людьми, отраженное в общем определении. Государства обязаны обеспечить, чтобы национальное определение соответствовало международной норме. Например, национальное определение должно признавать, что женщины, мужчины и дети могут быть проданы для использования в целом ряде форм эксплуатации; оно должно признавать, что составляющие торговли детьми как преступления отличаются от составляющих торговли взрослыми, и должно быть ясно, что согласие жертвы не освобождает преступника от уголовной ответственности;
 - **соучастие и ответственность за преступления, связанные с торговлей людьми:** криминализация очерчивает личную уголовную ответственность виновных. Организация, руководство или соучастие в совершении преступлений, связанных с торговлей людьми, и покушение на совершение таких преступлений должны быть криминализованы. Учитывая характер торговли людьми, чрезвычайно важно, чтобы ответственность за преступления, связанные с торговлей людьми, распространялась на физических и юридических лиц. Юридическими лицами при этом могут быть коммерческие компании и корпорации, действующие в таких секторах, как туризм, индустрия развлечений, прием приезжих, трудоустройство, усыновление и предоставление медицинских услуг;
 - **криминализацию связанного с этим поведения:** все шире признается важность и необходимость криминализации деяний, сопутствующих торговле людьми, а также связанных с ней преступлений. Это будет включать нарушения прав человека, самым непосредственным образом связанные с торговлей людьми, такие как сексуальная эксплуатация, принудительный труд или услуги, рабство или сходную с рабством практику, содержание в подневольном состоянии, долговую кабалу, наихудшие формы детского труда и принудительный брак. Надлежащая криминализация сопутствующего этому поведения, такого как изнасилование, сексуальное посягательство, физическое посягательство,

отмывание денег и коррупция, может содействовать решительному реагированию уголовного правосудия;

- **криминализацию пользования услугами жертвы торговли людьми:** вопрос о том, следует ли криминализовать пользование услугами жертв торговли людьми, пока не урегулирован. Хотя Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми не упоминает об этом, Европейская конвенция о торговле людьми обязует свои государства-участники *рассмотреть* вопрос о криминализации преднамеренного пользования услугами жертвы торговли людьми (статья 19). Эта проблема обсуждается далее в свете борьбы со спросом на торговлю людьми (см. раздел B ниже);
- **уголовную юрисдикцию:** правила, касающиеся осуществления уголовной юрисдикции, очерчивают обстоятельства, при которых государство обязано привлекать свое уголовное правосудие к разрешению конкретной ситуации. Что касается торговли людьми, то эти правила изложены в основных международных и региональных договорах. Их цель состоит в том, чтобы сократить число юрисдикционных убежищ для торговцев людьми или ликвидировать их, добиваясь, чтобы все составляющие этого преступления были наказуемы, где бы они ни совершались. Другая задача заключается в налаживании координации в случаях, когда основания для осуществления юрисдикции могут быть более чем у одной страны. Основные правила требуют от государств осуществлять юрисдикцию в отношении преступлений, связанных с торговлей людьми: а) когда преступление совершено на их территории или на борту судна, несущего их флаг, или воздушного судна, зарегистрированного согласно их законам (принцип территориальности); либо б) когда преступник находится на их территории и они не выдают преступника, учитывая его гражданство или по любым другим соображениям (принцип «выдай или суди»).

Эффективное расследование и судебное преследование за торговлю людьми

Аресты, расследования, суды или вынесение приговоров торговцам людьми и их сообщникам редки. Как отмечалось ранее, жертвы торговли людьми выявляются редко и слишком часто подвергаются уголовному преследованию. Несмотря на то, что от них зависит успех судебного разбирательства, жертвы редко выступают свидетелями на уголовных процессах.

Рекомендуемые принципы и руководящие положения однозначно утверждают, что «государства обязаны по международному праву действовать с должной заботливостью в целях ... проведения расследований и судебного преследования торговцев людьми» (принцип 2). Это обязательство действует, когда обвинение предъявляется государственному должностному лицу или негосударственному субъекту. Право международных договоров, в том числе право в области прав человека, поддерживает эту норму.

Как определить, серьезно ли относится государство к выполнению своего обязательства по расследованию и доведению до суда дел о торговле людьми? Обычно, чем хуже дело, тем легче принять решение. Государство, которое не предусматривает уголовной ответственности за торговлю людьми, которое не расследует *никакие* случаи торговли людьми, которое не защищает *никаких* жертв или не предаёт суду *никаких* преступников, когда есть достоверные доказательства того, что проблема торговли людьми существует, явно не пройдет проверку на добросовестность. В менее очевидных случаях, необходимо оценить, свидетельствуют ли предпринятые шаги о том, что государство серьезно относится к расследованию и передаче в суд дел о торговле людьми.

Добросовестность в расследовании дел о торговле людьми

При рассмотрении дела *Ранцев против Кипра и России* Европейский суд по правам человека указал на обязательство, возлагаемое на государства – участники Европейской конвенции по правам человека и предусматривающее расследование дел о торговле людьми. Суд подчеркнул, что подобные расследования должны быть полными и эффективными – охватывающими все аспекты обвинений в торговле людьми, от их вербовки до эксплуатации. Он отметил далее, что эти позитивные обязательства распространяются на различные государства, потенциально вовлеченные в торговлю людьми – государства происхождения, государства транзита и государства назначения. Суд подтвердил, что государства обязаны «принимать такие меры, которые необходимы и доступны для сбора соответствующих доказательств, независимо от того, находятся они или нет на территории государства, ведущего расследование», и что «помимо обязанности проводить внутреннее расследование событий, происходящих на их собственной территории, когда речь идет о случаях трансграничной торговли людьми, государства-члены обязаны также эффективно сотрудничать с соответствующими органами власти других государств, заинтересованных в проведении расследования событий, имевших место за пределами их территории».

Правовые и политические события последнего десятилетия подтвердили, что обязанность проводить расследования и передавать в суд дела о торговле людьми, также требует обратить внимание на следующее:

- **обращение с жертвами и сотрудничество с ними:** для эффективного судебного разбирательства дел о торговле людьми необходимо сотрудничество со стороны ее жертв. Если жертвам не дают или не рекомендуют обращаться с жалобами, то это напрямую скажется на способности системы уголовного правосудия расследовать и передавать в суд дела о торговле людьми;
- **обучение, расширение прав и возможностей и специализация должностных лиц органов уголовного правосудия:** для эффективной борьбы уголовного правосудия с торговлей людьми нужны квалифицированные и компетентные специалисты. Юридические и политические источники подтверждают, что обучение следует строить на правозащитном подходе, направленном на расширение возможностей работников органов уголовного правосудия защищать жертв, соблюдать и поощрять их права. Помимо получения навыков и просветительской подготовки, работники системы и органов уголовного правосудия нуждаются также в организационных переменах, расширении полномочий и финансирования, позволяющих им надлежащим образом и эффективно бороться с таким преступлением как торговля людьми. Для этого может потребоваться, например, наладить подготовку преданных делу кадров, специализирующихся на проведении расследований;
- **учет гендерной проблематики:** право международных и региональных договоров отмечает важность учета гендерной проблематики в борьбе с торговлей людьми, в том числе в действиях уголовного правосудия. О мужчинах и мальчиках часто умалчивают как о жертвах торговли людьми и связанной с ней эксплуатации. Сведения об ущербе, наносимом им, могут быть неполными, и органы системы уголовного правосудия могут неохотно заниматься расследованием и судебным разбирательством таких дел. Зачастую для продажи женщин и девочек характерны сподобы, специфические для их пола, и ее последствия тоже могут быть весьма специфичными в гендерном плане. Неспособность органов национальной системы уголовного правосудия учитывать гендерные аспекты в своей работе может усугубить ущерб, причиняемый жертвам, и снизить эффективность борьбы с безнаказанностью и гарантий справедливости;

-
- **права подозреваемых и право на справедливое судебное разбирательство:** правозащитный подход к борьбе с торговлей людьми требует, чтобы соблюдались и защищались права всех лиц. Преследование торговцев людьми никогда не может оправдывать нарушение международных норм, регулирующих отправление правосудия. Эти нормы гарантируют всем лицам право на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона;
 - **санкции:** широко признано, что санкции являются неотъемлемой частью национальных мер борьбы с торговлей людьми. Международное право обязывает государства добиваться принятия эффективных и соразмерных мер борьбы с преступлениями, связанными с торговлей людьми, и сопряженными с ними нарушениями прав человека. Слабость мер борьбы с торговлей людьми может подорвать усилия уголовного правосудия и отпугнуть ее жертв тем, что не предлагает им защиты, которую те заслуживают. С другой стороны, жесткие или крайне суровые меры борьбы с торговлей людьми, такие как обязательные минимальные сроки содержания под стражей или смертная казнь, могут идти вразрез с обязательными правозащитными нормами и нормами уголовного правосудия;
 - **конфискация и распродажа активов:** торговля людьми является весьма прибыльным и почти не сопряженным с риском видом преступности. Чтобы меры уголовного правосудия были эффективными, требуется предпринять шаги, гарантирующие, что торговля людьми будет невыгодна для лиц, финансирующих, организующих ее и получающих от нее доходы. Право международных договоров подтверждает обязанность государств арестовывать и конфисковать активы от торговли людьми и обеспечивать, чтобы их законы и институты соответствовали масштабу этой задачи. Рекомендуемые принципы и руководящие положения (принцип 16 и руководящее положение 4.4), а также Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми (статья 23.3) поощряют государства к поиску путей использования конфискованных активов для поддержки жертв торговли людьми;
 - **международное сотрудничество:** механизмы неофициального сотрудничества, такие как обмен разведывательными данными между национальными правоохранительными органами, а также применение правовых инструментов, таких как выдача преступников и взаимная правовая помощь, являются важным средством ликвидации безопасных убежищ для торговцев людьми и

тем самым ликвидации достигшей высокого уровня безнаказанности, которой те пользуются в настоящее время, и обеспечения права жертв на правосудие. Международное право обязует государства способствовать такому сотрудничеству, например, путем квалификации торговли людьми как преступления, влекущего за собой выдачу виновных, и, соблюдения принципа «выдай или суди». Право в области прав человека также налагает ограничения на то, каким образом осуществляется такое сотрудничество⁴.

Г. Предупреждение торговли людьми

Когда речь идет о торговле людьми, то предупреждение подразумевает под собой *позитивные меры, призванные предотвратить будущие акты торговли людьми*. Политика и меры, связанные с «предупреждением», как правило, направлены на искоренение *причин* торговли людьми. Существует общее понимание, что они являются факторами, которые а) повышают уязвимость жертв и потенциальных жертв; б) создают или поддерживают спрос на товары и услуги, производимые жертвами торговли людьми, и с) создают или поддерживают климат, при котором торговцы и их сообщники могут действовать безнаказанно.

Международное право подтверждает, что государства несут определенную ответственность за предупреждение такого международно-противоправного деяния, как торговля людьми. Нормой, сопряженной с этим обязательством, снова является добросовестность: государство обязано принять «все разумные и необходимые меры», чтобы предотвратить определенное событие. Решение о том, что при этом считать «разумным и необходимым», потребует учета фактов дела и сопутствующих обстоятельств, в том числе возможностей, которыми располагает государство. Основные договоры о борьбе с торговлей людьми подтверждают обязательство по предупреждению торговли людьми, равно как и источники «мягкого права», подобные резолюциям и программным документам органов Организации Объединенных Наций и региональных межправительственных организаций, а также работа договорных органов по правам человека и специальных процедур.

Правозащитный подход к торговле людьми может поставить под вопрос или наложить ограничения на использование ряда общепринятых методов ее предупреждения. Наиболее важное ограничение заключается в том, что меры борьбы с торговлей людьми не должны нарушать установленные права (см. раздел Н ниже). Практические последствия этой нормы для предупреждения торговли людьми рассмотрены ниже.

⁴ См. далее публикацию Ассоциации государств Юго-Восточной Азии *Руководство АСЕАН по международному сотрудничеству в области борьбы с торговлей* (2010 год).

Предупреждение путем снижения уязвимости перед лицом торговли людьми

Хотя наш анализ торговли людьми далеко не полон, ясно, что некоторые факторы могут усугубить уязвимость отдельного человека, социальной группы или общины перед лицом торговли людьми и связанной с ней эксплуатации. К этим факторам относятся нищета и неравенство, а также нарушения прав человека, такие как дискриминация и гендерное насилие – все они способствуют возникновению экономического неравенства и социальных условий, которые ограничивают индивидуальный выбор и облегчают деятельность торговцев людьми и эксплуататоров. Они, как правило, по-разному и несоразмерно воздействуют на группы, которые уже и так лишены возможностей и положения в обществе, такие как женщины, дети, мигранты (особенно незаконные мигранты), беженцы и внутренне перемещенные лица.

Уязвимость перед лицом торговли людьми может быть краткосрочной или долгосрочной, особой или общей, процедурной, политической, экономической или структурной. Понимание природы конкретных форм уязвимости может помочь сделать меры противодействия целенаправленными, целесообразными и эффективными. Примером краткосрочной, особой уязвимости, которая неоднократно признавалась, в том числе рядом договорных органов по правам человека, является уязвимость, обусловленная отсутствием информации о безопасных вариантах миграции и об опасностях, сопряженных с торговлей людьми. Эту уязвимость можно было бы устранить путем осуществления инициатив по просвещению потенциальных мигрантов, в том числе тех, которые могут стать жертвами торговли людьми, относительно принятия соответствующих мер предосторожности, и по консультированию их о том, как избежать попадания под контроль торговцев людьми. Нищета и отсутствие возможностей для безопасной, законной и не сопряженной с эксплуатацией миграции повышают уязвимость гораздо более сложными путями и требуют применения долгосрочных и более комплексных подходов.

Правозащитный подход к борьбе с торговлей людьми признает, что расширение прав и возможностей отдельных лиц путем гарантирования их прав человека снизит вероятность того, что они станут жертвами торговли людьми и эксплуатации. Такой подход требует, чтобы мы рассмотрели причины, по которым одни люди становятся жертвами торговли людьми, а другие нет; почему одни люди готовы к принятию опасного решения мигрировать, а другие нет; почему одни люди легче поддаются эксплуатации, чем другие, и попадают в такое положение по-разному. Понимание уязвимости перед лицом торговли людьми позволит принимать реалистичные, эффективные, не вступающие в

противоречие с правами человека превентивные меры. Оно должно способствовать также оказанию более эффективной помощи жертвам, например, выработке мер поддержки и программ реинтеграции с большим знанием дела.

Закон возлагает на государства обязанность предупреждать торговлю людьми и связанные с ней нарушения прав человека путем устранения уязвимости. Тем не менее все еще нет достаточной ясности относительно того, что это означает на практике. Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, например, требует от государств-участников принимать или совершенствовать «меры, направленные на смягчение воздействия таких факторов, обуславливающих уязвимость людей, особенно женщин и детей, с точки зрения торговли людьми, как нищета, низкий уровень развития и отсутствие равных возможностей» (статья 9.4). Документ, к которому он прилагается – Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, – также обязывает государства устранять неблагоприятные социально-экономические условия, которые, как считается, способствуют стремлению мигрировать и, следовательно, повышают уязвимость жертв торговли людьми (статья 31.7). Оба договора подчеркивают необходимость просвещения и проведения информационно-пропагандистской работы, призванных добиться более глубокого понимания людьми, что представляет собой торговля людьми, мобилизации общественной поддержки на борьбу с торговлей людьми и консультирования и предупреждения определенных групп населения и отдельных лиц, которые с высокой степенью вероятности могут стать ее жертвами. Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми включает аналогичные положения (статьи 5–6).

Важность устранения уязвимости перед лицом торговли людьми подчеркнута Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций, Экономическим и Социальным Советом и Советом Безопасности, органами Организации Объединенных Наций по правам человека, а также рядом региональных и международных политических документов. Рекомендуемые принципы и руководящие положения предусматривают принятие конкретных мер по снижению уязвимости, таких как предоставление потенциальным мигрантам точной информации; проведение реалистичных информационных кампаний по информированию общин о торговле людьми и расширение возможностей для законной, приносящей доход и не сопряженной с трудовой эксплуатацией миграции.

Следующие пункты посвящены ряду вопросов, которые могут возникать при устранении конкретных форм уязвимости, связанной с торговлей людьми.

Уязвимость, обусловленная нищетой и неравенством

Ограничения, которые нищета накладывает на выбор жизненного пути, могут вынудить людей пойти на риск и принятие таких решений, определяющих их жизнь и их будущее, которые они никогда бы не сделали, если бы были удовлетворены их насущные потребности. Неравенство является дополнительным фактором уязвимости. Неравенство может быть обусловлено уровнем благосостояния, доходов и спектром возможностей. Неравенство, подпитывающее торговлю людьми, существует как *внутри* стран, так и *между* ними. Короче говоря, торговля людьми неизбежно сопряжена с передвижением людей из регионов и стран, где уровень благосостояния, доходов и спектр возможностей относительно ниже, в регионы и страны, где уровень благосостояния, доходов и спектр возможностей относительно выше.

Нищета и уязвимость перед лицом торговли людьми

Широко признано, что улучшение экономических и социальных условий в странах происхождения и меры по борьбе с крайней нищетой будут наиболее эффективным способом предупреждения торговли людьми. В ряду социально-экономических инициатив улучшение профессиональной подготовки и расширение возможностей трудоустройства лиц, потенциально способных стать главной мишенью торговцев людьми, несомненно, поможет в предупреждении торговли людьми.

Источник: Пояснительный доклад Совета Европы.

Решение проблем нищеты и неравенства должно быть первоочередной задачей всех стран и межправительственных организаций, которые их представляют и отстаивают их интересы. Хотя это масштабная и долгосрочная цель, которая выходит далеко за рамки вопроса о торговле людьми, существует ряд шагов, которые могли бы быть предприняты в этом направлении для уделения внимания тем аспектам бедности и неравенства, которые имеют наиболее непосредственное отношение к торговле людьми. Они включают в себя: расширение возможностей для получения образования, особенно для женщин и детей; улучшение доступа к кредитам, финансам и производственным ресурсам, особенно для женщин, и правовые и социальные меры по обеспечению права на труд, в том числе на минимальную оплату труда, что позволяет добиться адекватного уровня жизни.

Уязвимость связана с дискриминацией и насилием в отношении женщин

Основные правозащитные документы – международные и региональные – запрещают дискриминацию по ряду признаков, таких как расо-

вая, половая принадлежность, язык, вероисповедание, имущественное положение, сословная принадлежность, гражданство, этническое или социальное происхождение либо иной статус. Дискриминация может быть связана с торговлей людьми различными способами. Неслучайно лица, которые с наибольшей вероятностью могут стать жертвами торговли людьми (незаконные мигранты, апатриды, лица без гражданства и лица, ищущие убежища, представители меньшинств), в наибольшей мере подвержены дискриминации и нетерпимости по признаку расы, этнической принадлежности, вероисповедания или других отличительных характеристик. Некоторые группы, такие как женщины-мигранты и девочки, уязвимы перед лицом дискриминации межсекторного характера и по множеству признаков. Помимо повышения риска торговли людьми, дискриминационный подход, предубеждения и практика способствуют возникновению и подпитке спроса на торговлю людьми.

Расовая и гендерная дискриминация применительно к признанию и соблюдению экономических и социальных прав также играет решающую роль в том, что одни лица более подвержены риску стать жертвами торговли людьми, чем другие. В обоих случаях дискриминация приводит к сужению и ограничению выбора жизненного пути. Именно отсутствие подлинного выбора, в свою очередь, делает женщин и девочек уязвимее мужчин, а представителей некоторых национальностей и этнических групп более подверженными риску оказаться жертвами торговли людьми в определенных ситуациях – в случаях, когда они принадлежат к меньшинствам либо когда они живут в условиях нищеты или нестабильности в постконфликтный или переходный политический период.

Важно отметить, что, хотя торговля людьми сама по себе является формой насилия в отношении женщин, насилие, направленное против женщин или отражающееся на них в первую очередь, также может быть фактором, повышающим их уязвимость перед лицом торговли людьми. Например, женщины могут идти на риски, сопряженные с миграцией, для того чтобы избежать укоренившейся гендерной дискриминации, в том числе насилия в семье и незащищенности перед лицом такого насилия. Женщины могут также быть уязвимее мужчин перед лицом принуждения и применения силы при наборе на работу, что повышает вероятность их превращения в предмет торговли людьми в первую очередь. Государства, особенно государства происхождения, могут решать проблему уязвимости перед лицом торговли людьми, сопряженной с дискриминацией и насилием в отношении женщин, путем принятия ряда практических мер, таких как предоставление женщинам, подвергающимся насилию, безопасного крова, а также медицинской, психологической и правовой помощи. Долгосрочные меры, направленные на устранение социальных, культурных и структурных причин насилия,

также важны. Ими могут быть: реформирование законодательства, которое либо носит дискриминационный характер в отношении женщин, либо игнорирует вопрос борьбы с насилием в отношении женщин; обеспечение оперативного расследования и судебного разбирательства жалоб на насилие в отношении женщин; обеспечение доступа к эффективным средствам правовой защиты от гендерного насилия и реализация инициатив, направленных на просвещение общественности и соответствующих должностных лиц по вопросам насилия в отношении женщин.

Особая уязвимость детей, в том числе несопровождаемых и разлученных детей

Международное право признает, что дети, завися от других в вопросах обеспечения их безопасности и благополучия, уязвимы перед лицом торговли людьми и связанной с ней эксплуатации. Поэтому детям предоставляются особые права на уход и защиту. Соответствующие меры по снижению уязвимости детей должны строиться на глубоком понимании подобной уязвимости – в частности того, почему одни дети становятся жертвами торговли людьми, а другие нет.

Все меры, принимаемые для снижения уязвимости детей перед лицом торговли людьми, должны быть направлены на улучшение их положения, а не просто на пресечение такого поведения, как миграция в по-

Меры по снижению уязвимости детей перед лицом торговли людьми

- Обеспечить, чтобы соответствующая правовая документация (в том числе свидетельства о рождении, гражданстве и браке) была в наличии и готова к предъявлению;
- ужесточить паспортно-визовые требования, действующие применительно к детям, особенно несопровождаемым несовершеннолетним и несовершеннолетним, сопровождаемым не ближайшими родственниками;
- улучшить доступ детей к получению образования и повысить посещаемость школ, в частности девочками;
- защищать детей от насилия, в том числе от бытового и сексуального насилия;
- бороться с дискриминацией в отношении девочек;
- повышать осведомленность населения о противоправном характере и последствиях торговли детьми и их эксплуатации.

Источник: Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми: комментарий.

иска работы, которая, даже будучи нежелательной, особенно для маленьких детей, не обязательно сопряжена с эксплуатацией или ведет к торговле людьми. Важно также признать, что дети не однородная группа: детям старшего возраста свойственны иные потребности, ожидания и уязвимость, чем детям младшего возраста; девочки и мальчики могут быть одинаково разьединенными.

Уязвимость в конфликтных и постконфликтных ситуациях

Торговля людьми характерна для периодов вооруженных конфликтов, а также для постконфликтных периодов. Во время конфликта люди могут похищаться или иным образом становиться жертвами торговли людьми со стороны военных или вооруженных групп с целью их использования в качестве рабочей силы, бойцов и для удовлетворения сексуальных потребностей. Даже после прекращения военных действий гражданское население может испытывать сильнейшее экономическое или иное давление, вынуждающее его к перемещению и тем самым делающее его уязвимым перед лицом угроз, принуждения и обмана. Военная и послевоенная экономика часто строится на преступной деятельности, которая может быть быстро расширена и станет включать в себя торговлю людьми. Слабые или бездействующие системы уголовного правосудия позволяют торговцам людьми и их сообщникам действовать безнаказанно. Зоны военных действий, где царят насилие и беззаконие, часто становятся для жертв торговли людьми отправными точками, пунктами транзита или назначения. Присутствие международных военных или миротворческих сил может стать дополнительным стимулом для расцвета торговли людьми и связанной с ней эксплуатации, при этом особому риску подвергаются женщины и девочки. Международное право и международная политика требуют принятия мер по снижению уязвимости лиц, застигнутых конфликтом. Поскольку эта ситуация, причина ее возникновения или ее последствия имеют гендерный аспект, важно добиться, чтобы принимаемые меры тоже охватывали соответствующую гендерную проблематику.

Предупреждение путем борьбы со спросом

Торговля людьми подпитывает мировой рынок, нуждающийся в дешевой, не защищаемой законом и поддающейся эксплуатации рабочей силе, в товарах и услугах, которые может производить и предлагать такая рабочая сила. Именно понимание этого заставляет обратиться к государствам и другим заинтересованным сторонам с призывом принять во внимание спрос как часть проблемы торговли людьми и признать, что сокращение спроса является важной частью любого всеобъемлющего подхода к предупреждению торговли людьми.

Сложно и иногда спорно сосредотачивать внимание на спросе, а отсутствие общего понимания того, что представляет собой «спрос» на самом деле, еще больше усложняет проблемы. Например, в увязке с торговлей людьми спрос может быть сопряжен с совершенно разными вещами: например, со *спросом работодателя* на дешевую и пригодную для эксплуатации рабочую силу; с *потребительским спросом* на товары или услуги, производимые или предоставляемые лицами, ставшими жертвами торговли людьми, и даже со *спросом, порожденным эксплуататорами* и другими лицами, вовлеченными в процесс торговли людьми, таким как вербовщики, брокеры и перевозчики, которые рассматривают торговлю людьми и ее жертв как источник дохода. Может быть проведено также различие между самим спросом и причинами и факторами, которые могут формировать его. Конечно, спрос нельзя рассматривать отдельно от предложения – не в последнюю очередь потому, что предложение вполне может формировать собственный спрос. Например, наличие дешевой и пригодной для эксплуатации рабочей силы внутри страны может само по себе способствовать формированию спроса на пригодную для эксплуатации рабочую силу внутри страны на уровне, которого в противном случае могло бы и не быть. Точно так же приводятся аргументы, что спрос на проституцию подпитывает рынок, нуждающийся в лицах, продаваемых с целью использования для проституции.

Право международных договоров обязывает государства принять, по крайней мере, некоторые меры по противодействию спросу, порождающему эксплуатацию, подпитываемую торговлей людьми. Однако положения, касающиеся спроса, носят весьма общий характер, и трудно вычлнить конкретные действия. Например, Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми обязывает государства-участники принимать или совершенствовать «законодательные или другие меры, например в области образования, культуры или в социальной области, в том числе путем двустороннего и многостороннего сотрудничества, направленные на противодействие спросу, порождающему эксплуатацию людей, особенно женщин и детей, во всех ее формах, поскольку это ведет к торговле людьми» (статья 9.5). Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми содержит аналогичное положение, а также список минимальных мер, которые должны принять государства-участники (статья 6).

Несколько договорных органов Организации Объединенных Наций по правам человека и специальных процедур подняли этот вопрос, в частности в части, касающейся необходимости просвещения населения относительно незаконного характера торговли людьми и сопряженной с ней эксплуатацией. Международные и региональные по-

Соображения, касающиеся правозащитного подхода к противодействию спросу

Цель и сфера применения

- Обязанность противодействовать спросу возлагается главным образом на страну, где происходит эксплуатация, поскольку она имеет место внутри тех стран, где главным образом формируется спрос потребителей и работодателей.
- Взаимосвязь между спросом и предложением, указанная выше, также подразумевает наложение определенных обязательств на страны происхождения.
- Сокращение спроса, на котором настаивает международное право, не ограничивается спросом на сопряженные с эксплуатацией сексуальные услуги, а охватывает спрос на все разновидности эксплуатации, перечисленные в международном определении торговли людьми.
- Международное право не запрещает государствам регламентировать проституцию по своему усмотрению, что обусловлено, конечно, их обязанностью защищать и поощрять права человека всех лиц в пределах их юрисдикции.

Спрос и дискриминация

- Применительно к торговле людьми спрос нередко формируется дискриминационным отношением (в том числе отношением к культуре) и убеждениями. Женщин может быть предпочтительнее использовать при определенных формах эксплуатации, поскольку считается, будто они слабее и менее вероятно, что они станут самоутверждаться или претендовать на права, принадлежащие им. Некоторые этнические или расовые группы могут целенаправленно выбираться для эксплуатации, связанной с торговлей людьми, исходя из расистских или дискриминационных предположений, объясняемых их принадлежностью к той или иной культуре, например, касающихся их готовности к вступлению в половую связь, их готовности услужить или трудолюбия.
- Спрос на проституток, поставляемых по каналам торговцев людьми, может отражать дискриминационное отношение и убеждения, основанные на их расовой и гендерной принадлежности.
- Правозащитные стратегии противодействия спросу должны быть направлены на борьбу с дискриминационным отношением и убеждениями, в частности с теми, которые направлены против женщин и мигрантов.

Роль государства

- Государства способны формировать спрос на товары и услуги, производимые за счет торговли людьми, путем проведения в жизнь

законов и политики в ряде сфер, в том числе в сфере иммиграции, обеспечения занятости, благосостояния и экономического развития. Например, неспособность предоставить законодательную защиту отдельным лицам, таким как домашние работники, «эстрадные исполнители» или трудящиеся-мигранты, создает климат, который поощряет спрос.

- Законы и политика, институционализирующие дискриминацию, также могут формировать спрос, как и отказ со стороны государства эффективно бороться с дискриминационным отношением, практикой и убеждениями общества.
- Не противодействуя торговле людьми, являющейся малорискованным, высокоприбыльным преступлением, государство, отказывающееся эффективно расследовать деятельность, преследовать и наказывать виновных в торговле людьми и связанной с ней эксплуатации может способствовать росту спроса, формируемого торговцами людьми и их эксплуататорами.
- Неспособность государства защищать права отдельных лиц, включая женщин, детей и мигрантов, может дополнительно способствовать дальнейшему росту спроса, повышая их уязвимость, в том числе перед лицом эксплуатации.

Важность охраны труда

- Плохо проработанные или недостаточно строго применяемые трудовые нормы в странах назначения поддерживают спрос на торговлю рабочей силой. Спрос на труд или услуги лиц, ставших жертвами торговли людьми, отсутствует или значительно ниже там, где трудящиеся организованы и где трудовые нормы, регулирующие размер оплаты труда, продолжительность рабочего времени и условия труда, а также гигиену труда и охрану здоровья, контролируются и соблюдаются.
- Правозащитные стратегии противодействия спросу на дешевую, контролируемую рабочую силу должны быть направлены, следовательно, на обеспечение адекватной охраны труда, в том числе путем надлежащего контроля за нормативно-правовой базой, для всех лиц, включая мигрантов и тех, кто работает в неформальном секторе экономики.

Недопущение нарушения установленных прав

- Правозащитные стратегии противодействия спросу, связанному с торговлей людьми, не должны ставить под вопрос установленные права, в частности права лиц, ставших жертвой торговли людьми, или мигрантов, внутренне перемещенных лиц, беженцев или лиц, ищущих убежища.

Источник: Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми: комментарий.

литические документы в еще большей степени подтверждают растущее понимание, что государствам необходимо рассматривать спрос как одну из коренных причин торговли людьми и ключевой фактор любой стратегии ее эффективного предупреждения. Однако следует повторить еще раз, что нет конкретных рецептов, как можно или следует в настоящее время противодействовать спросу на практике.

Полезно рассмотреть вопрос о том, каким образом права человека могут способствовать конкретизации основного содержания обязательства по противодействию спросу (см. также главу II, раздел C выше). Следующая текстовая врезка содержит указания относительно различных соображений, которые должны быть положены в основу правозащитного подхода к противодействию спросу.

Предупреждение путем борьбы с коррупцией и соучастием

Во многих случаях при торговле людьми так или иначе в ней в прямо или косвенно замешаны государственные должностные лица. О прямом участии говорят, когда государственные должностные лица фактически являются частью процесса торговли людьми, например, выступая в роли вербовщиков, посредников или эксплуататоров. Существует также много типов более опосредованного официального участия (см. текст во врезке ниже). Прямое или косвенное соучастие государственных работников в торговле людьми подрывает доверие к принципу верховенства права и справедливости уголовного правосудия. Она подпитывает спрос на использование незаконных рынков, таких как торговля людьми, помогает организованным преступным группам избегать правосудия, повышает уязвимость жертв и делает практически невозможным добросовестное выполнение обязательства государства по расследованию и судебному разбирательству дел о торговле людьми в полном объеме.

Военные, миротворцы, гуманитарные и другие международные работники могут также оказаться вовлечены в торговлю людьми и связанную с ней эксплуатацию. Это сложный вопрос, и его динамика до сих пор изучена не полностью. Конечно, большой, главным образом мужской международный контингент склонен подпитывать спрос на товары и услуги, производимые в результате торговли людьми и эксплуатации, в частности на проституцию. Международный контингент обычно развращается в условиях конфликта или сразу после конфликта, когда население уязвимо, а основные институты, в том числе правоохранительные органы, слабы или не существуют. Кроме того, правовая база, регламентирующая взаимодействие, может быть нечеткой, а границы ответственности и контроля размыты. Растущая приватизация конфликта, характеризующаяся расширенным вовлечением в него частных

Примеры коррупции и соучастия, связанные с торговлей людьми

- Пограничники, берущие взятки или принимающие вознаграждение за то, что разрешают переправку лиц, которые могут быть жертвами торговли людьми;
- работники правоохранительных органов или международных миротворческих, военных или гуманитарных миссий, принимающие услуги в обмен на защиту от расследования или привлечения к уголовной ответственности;
- работники трудовых инспекций или органов здравоохранения и охраны труда, берущие взятки за сертификацию опасных или незаконных рабочих мест;
- работники правоохранительных органов или другие государственные должностные лица (включая международный миротворческий или международный военный персонал), поддерживающие формы бизнеса, где используются услуги лиц, ставших жертвами торговли людьми, например публичные дома; и
- работники органов уголовного правосудия, в том числе прокуроры и судьи, берущие взятки за рассмотрение дел о торговле людьми определенным образом.

Источник: Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми: комментарий.

компаний в роли подрядчиков и субподрядчиков, обостряет проблемы ответственности и контроля. Эти разнообразные факторы могут сочетаться, создавая климат безнаказанности: правовой и процессуальный вакуум, в условиях которого случаи участия работников международных организаций в преступной эксплуатации людей и торговле ими не расследуются, они не задерживаются или не привлекаются к уголовной ответственности.

Государства обязаны выявлять случаи коррупции и соучастия, связанные с торговлей людьми, и адекватно реагировать на них – это их обязанность, которую следует рассматривать как часть более широкой задачи по предупреждению торговли людьми. Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, например, признает тесную взаимосвязь между таким видом организованной преступной деятельностью, как торговля людьми, и коррупцией. Она требует от государств-участников принятия решительных мер по криминализации всех форм коррупционной практики (статья 8). Государства-участники обязаны также принимать меры по поощрению добросовестности и предупреждению и пресечению коррупции среди государственных должностных лиц. Они

должны также принимать меры для того, чтобы их органы власти эффективно предупреждали, выявляли и пресекали коррупцию среди государственных должностных лиц, в том числе предоставляя таким органам достаточную свободу действий, с тем чтобы они были ограждены от неправомерного давления на них (статья 9). Положения этой Конвенции подтверждают гораздо более конкретные обязательства, закрепленные Конвенцией Организации Объединенных Наций против коррупции.

Другие специализированные договоры о борьбе с торговлей людьми, включая Европейскую конвенцию о борьбе с торговлей людьми (статья 24), квалифицируют соучастие государственного сектора в торговле людьми как отягчающее обстоятельство, влекущее за собой сравнительно более суровые наказания. Многие международные и региональные политические документы подтверждают связь между торговлей людьми и коррупцией и необходимость эффективной реакции государств на нее. Например, Генеральная Ассамблея стремится защитить лиц, ставших жертвами торговли людьми, от дальнейшего ущерба, призывая правительства наказывать должностных лиц, признанных виновными в сексуальных посягательствах на жертв торговли людьми, помещенных ими под стражу.

В чем выражается на практике обязанность противодействовать коррупции и соучастию, связанным с торговлей людьми? Соответствующей правовой нормой является *добросовестное выполнение обязательств*: государство должно быть способно показать, что оно предприняло и предпринимает все разумные шаги для *предупреждения, выявления и реагирования* на такие случаи. Комитет Организации Объединенных Наций по правам человека изложил шаги по борьбе с нарушениями прав человека, к которым причастны государственные должностные лица и которые имеют непосредственное отношение к торговле людьми:

[Для] борьбы с безнаказанностью следует принять строгие меры, призванные обеспечить, чтобы все сигналы о нарушениях прав человека немедленно и беспристрастно проверялись, чтобы к виновным применялись меры воздействия, чтобы на тех, кто осужден, накладывались надлежащие наказания и чтобы жертвы получали адекватную компенсацию. Следует навсегда увольнять должностных лиц, осужденных за серьезные преступления, и отстранять от исполнения служебных обязанностей тех, кто находится под следствием по обвинению в подобных преступлениях.

Дополнительные меры, которые государствам может потребоваться принять для выполнения нормы, предусматривающей добросовестное выполнение обязательств, включают в себя:

- обеспечение того, чтобы правовая база предусматривала выявление, расследование и пресечение преступлений, связанных с торговлей людьми, в том числе совершенных государственными должностными лицами или при их соучастии;
- обеспечение квалификации участия государственных должностных лиц в торговле людьми или связанных с ней преступлениях как отягчающего обстоятельства, влекущего за собой сравнительно более суровые наказания;
- обеспечение введения процедур эффективного расследования сигналов о торговле людьми, в которой участвовали или были замешаны государственные должностные лица. Эти процедуры призваны обеспечить ответственность, сохранить доверие населения и устранить законную обеспокоенность. Соответственно расследование следует начинать незамедлительно и проводить целесообразно. Оно не должно быть чисто формальным, а должно приводить к установлению личности и наказанию виновных. Расследование должно быть независимым и публичным. Должны быть приняты действенные меры для установления истинности утверждений жертвы или получения подкрепляющих их доказательств.

Если в торговлю людьми и связанную с ней эксплуатацию вовлечены военные, миротворцы, работники гуманитарных и других международных миссий, то решение правовых вопросов усложняется. Рекомендуемые принципы и руководящие положения содержат очень полезные указания по этому поводу, уделяя особое внимание устранению данного пробела в сфере ответственности, определяя обязанности и ответственность государств и межправительственных организаций и предусматривая принятие мер, не допускающих превращения международных военных, миротворческих и гуманитарных операций в безопасные убежища для торговцев людьми и их сообщников (руководящее положение 10). Многие из практических шагов, предлагаемых Рекомендуемыми принципами и руководящими положениями (например, профессиональная подготовка, принятие правил и кодексов поведения, создание следственных и прокурорских органов, отмена привилегий и иммунитетов и введение уголовной дисциплинарной и финансовой ответственности), подтверждены и даже расширены недавними докладами, рекомендациями,

обязательствами и инициативами крупнейших межправительственных организаций, таких как Генеральная Ассамблея, Совет Безопасности, Организация Североатлантического договора и коалиции Организации Объединенных Наций с частными организациями, участвующими в гуманитарной деятельности.

Н. Обеспечение форм реагирования, не нарушающих установленные права

Меры, принимаемые для борьбы с торговлей людьми, могут неблагоприятно сказываться на правах и свободах жертв торговли людьми и других лиц – это риск, неоднократно признанный правозащитной системой Организации Объединенных Наций.

Примеры мер борьбы с торговлей людьми, которые могут негативно сказаться на установленных правах

- Помещение жертв торговли людьми в иммиграционные центры или приюты;
- преследование жертв торговли людьми за правонарушения, связанные с их статусом, в том числе за незаконный въезд, незаконное пребывание и нелегальный труд;
- отказ в предоставлении выездных или въездных виз или разрешений – либо распространяющийся на всех, либо только на группу лиц, считающихся особенно уязвимыми перед лицом торговли людьми;
- отказ всем лицам, включая тех, кто стали жертвами торговли людьми, в праве искать убежище от преследования;
- отказ в предоставлении основных прав мигрантам, в том числе трудящимся-мигрантам и тем, кто незаконно находится на территории государства;
- проведение рейдов, спасательных операций и «облав», при которых не предусматривается учет и защита прав соответствующих лиц в полном объеме;
- принудительная репатриация жертв, которым угрожает опасность репрессий или повторной продажи;
- отказ в праве на использование средства правовой защиты;
- нарушения прав лиц, подозреваемых в торговле людьми и связанных с ней преступлениях или осужденных за участие в них, в том числе проведение несправедливых судебных разбирательств и вынесение необоснованных приговоров; и
- законы или процедуры, закрепляющие что бы то ни было из вышеуказанного.

Риски для соблюдения прав человека, которые могут возникнуть при попытках снизить уязвимость перед лицом торговли людьми

- Неспособность проводить различие между детьми, незаконно ввозимыми в страну для эксплуатации, и детьми, мигрирующими самостоятельно или с помощью других в поисках не сопряженной с эксплуатацией работы, которую они хотят сохранить;
- неспособность проводить различие между теми, кто становится жертвой торговли людьми, и теми, кто мигрирует в поисках работы;
- создание помех или препятствий детям, женщинам или представителям конкретной этнической или расовой группы, желающим покинуть дом или мигрировать в поисках работы;
- недостаточное признание и защита мужчин, ставших жертвами торговли людьми;
- неспособность уделять адекватное внимание всем формам торговли людьми.

Источник: Рекомендуемые принципы и руководящие положения по вопросу о правах человека и торговле людьми: комментарий.

Государства и другие стороны согласно международно-правовым нормам обязаны добиваться, чтобы меры по борьбе с торговлей людьми и ее предупреждению не подрывали или иным образом негативно не отражались на правах человека. Этот принцип признается Рекомендуемыми принципами и руководящими положениями. Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми подтверждает:

Ничто в настоящем Протоколе не затрагивает прав, обязательств и ответственности государств и отдельных лиц согласно международному праву, включая международное гуманитарное право и международное право в области прав человека, и в частности, когда это применимо, Конвенцию 1951 года и Протокол 1967 года, касающиеся статуса беженцев, и принцип невыдворения, закрепленный в них (статья 14.1).

Ряд прав человека подвергается особому риску при применении мер по борьбе с торговлей людьми: запрещение дискриминации; право на свободу передвижения и право искать и получать убежище от преследования. Подробнее эти вопросы обсуждаются ниже.

Меры по борьбе с торговлей людьми и запрещение дискриминации, включая дискриминацию по признаку пола

Связь между дискриминацией и уязвимостью перед лицом торговли людьми была достаточно подробно рассмотрена в разделе G выше. Другой важный аспект взаимосвязи между дискриминацией и торговлей людьми заключается в том, что меры, принимаемые государствами и другими сторонами для предупреждения торговли людьми или борьбы с ней, могут навсегда закрепить дискриминацию и даже привести к нарушению правового запрета на дискриминацию. Эта опасность прямо признается Протоколом о предупреждении и пресечении торговли людьми:

Меры, предусмотренные настоящим Протоколом, толкуются и применяются таким образом, чтобы это не являлось дискриминационным в отношении лиц на том основании, что они стали жертвами торговли людьми. Толкование и применение этих мер осуществляются в соответствии с международно признанными принципами недискриминации (статья 14.2).

Особенно остро стоит проблема дискриминации по признаку пола. В соответствии с международным правом в области прав человека мера по борьбе с торговлей людьми будет нарушать запрет на дискриминацию по признаку пола, если может быть доказано, что эта мера: а) ущемляет права соответствующего лица и б) преимущественно касается и затрагивает женщин и девочек. Заключение под стражу женщин и девочек и ограничения, накладываемые на эмиграцию женщин и девочек, являются лишь двумя примерами потенциально дискриминационных мер реагирования на торговлю людьми.

Меры по борьбе с торговлей людьми и право на свободу передвижения

Право на свободу передвижения в целом относится к совокупности прав личности, которые включают: право на свободу передвижения и выбор места пребывания и жительства в пределах государства; право на пересечение границы для выезда из страны и въезда в нее и запрет на произвольную высылку неграждан. Многие из основных международных правозащитных договоров, включая Международный пакт о гражданских и политических правах (статья 12), однозначно признают и защищают право на свободу передвижения, равно как и Всеобщая декларация прав человека (статья 13) и все основные региональные правозащитные договоры.

Свобода передвижения особо страдает, когда государства стараются принять меры по борьбе с торговлей людьми. Например, государства

могут принимать законодательные, административные или другие меры по предупреждению эмиграции населения в поисках работы. Они могут помещать (или не препятствовать негосударственным организациям помещать) своих граждан или иностранцев, ставших жертвами торговли людьми, под стражу для их «защиты». Они могут препятствовать жертве в возвращении домой, пока не будут выполнены определенные требования, например такие, как дача показаний против торговцев людьми.

Рекомендуемые принципы и руководящие положения применительно к защите установленных прав конкретно поднимают вопрос о свободе передвижения:

Государствам следует рассмотреть вопрос о защите прав всех лиц на свободу передвижения и обеспечение того, чтобы меры по борьбе с торговлей людьми не приводили к нарушению этого права (руководящее положение 1).

При рассмотрении вопроса о воздействии конкретной меры по борьбе с торговлей людьми на права человека важно признавать, что свобода передвижения и сопряженные с ней права не являются абсолютными. Подобная свобода может, например, гарантироваться только тем, кто законно находится на территории государства. В своем замечании общего порядка № 27 (1999 год) о свободе передвижения Комитет по правам человека, рассматривая ограничения этого права, отметил, что оно является «одним из неотъемлемых условий для обеспечения свободного развития личности». Любые ограничения этого права «должны предусматриваться законодательством, должны являться необходимыми ... и должны соответствовать всем другим правам, признаваемым в Пакте» и «должны соответствовать принципу соразмерности».

Поэтому, принимая решение о том, является ли законным ограничение свободы передвижения, чрезвычайно важно выяснить: а) предусмотрено ли оно законом; б) не противоречит ли оно другим правам (например, запрещению дискриминации по признаку пола); и с) является ли оно строго необходимым. Все эти требования должны выполняться. Например, даже в случае, если государство может доказать, что устанавливаемые им ограничения на эмиграцию продиктованы необходимостью сохранения общественного порядка или общественной морали путем предупреждения торговли людьми и что принимаемые меры необходимы и пропорциональны заявленной цели, то же самое государство должно быть способно также доказать, что введенное им ограничение не носит дискриминационного характера. Поскольку почти все ограничения на эмиграцию, связанную с торговлей людьми, касаются только женщин и девочек, любому государству было бы трудно аргументиро-

вано доказать их законность и соответствие нынешним международно-правовым нормам.

Меры по борьбе с торговлей людьми и права беженцев

Беженцы и лица, ищущие убежища, также могут становиться жертвами торговли людьми. Международное право однозначно предусматривает, что при подаче просьбы о предоставлении убежища их надо рассматривать по существу, а не ограничиваться выяснением того, как заявитель въехал в страну. В практическом плане это означает, что всем, в том числе незаконно ввезенным мигрантам и жертвам торговли людьми, следует дать полную возможность (в том числе путем обеспечения надлежащей информацией) для обращения с просьбой о предоставлении убежища или для любого иного обоснования дальнейшего пребывания в стране назначения на этом основании. Это правило имеет важное практическое значение. Во многих государствах предусмотрены наказания за незаконный въезд в страну, использование фальшивых проездных документов и т.д. Было отмечено, что такие наказания все чаще выражаются в отказе в праве на получение статуса беженца.

Сама торговля людьми потенциально способна служить основанием для обращения с просьбой о предоставлении статуса беженца. В 2006 году УВКБ ООН издало *Рекомендации по международной защите: применение статьи 1А (2) Конвенции 1951 года о статусе беженцев и/или Протокола 1967 года к ней в отношении жертв торговли людьми и лиц, подверженных риску стать жертвами торговли людьми* (Руководящие принципы УВКБ ООН по борьбе с торговлей людьми). Они признают, что не все жертвы или потенциальные жертвы торговли людьми подпадают под определение беженца и что превращение в жертву торговли людьми не является само по себе веским основанием для того, чтобы претендовать на статус беженца. Тем не менее они также утверждают, что в некоторых случаях жертвы торговли людьми могут претендовать на международную защиту как беженцы, если деяния, совершенные виновными, будут подлежать наказанию по одной из причин, указанных в определении Конвенции 1951 года, и государство не предоставляет эффективной защиты.

Принцип невыдворения является еще одним важным аспектом взаимосвязи беженцев с торговлей людьми, что особенно важно применительно к обязательству государств не нарушать установленных прав. Он удерживает государство от возвращения какого-либо лица другому государству, если есть серьезные основания полагать, что указанное лицо подвергнется преследованиям. Он предусматривает также, что государствам не разрешено возвращать или выдавать какое-либо лицо

Меры по защите от нарушения установленных прав на получение убежища

- Обеспечить введение процедур и процессов приема и рассмотрения просьб о предоставлении убежища как жертвам торговли людьми, так и незаконно ввезенным в страну лицам, ищущим убежища, а также неукоснительного соблюдения и поддержания принципа невыдворения;
- обеспечить создание благоприятного климата для просителей убежища, утверждающих, что они являются жертвами торговли людьми;
- осознать, что просители убежища, являющиеся жертвами торговли людьми, могут опасаться рассказывать о полных масштабах грозящих им преследований и что эти опасения могут иметь гендерный аспект, который необходимо учитывать;
- согласиться с тем, что некоторые формы торговли людьми могут быть чреваты несоизмеримо более серьезными последствиями для женщин и детей, и фактически могут служить причиной для того, чтобы считать этих лиц жертвами гендерного преследования; и
- избегать проводить какую бы то ни было прямую или косвенную параллель между существом просьбы о предоставлении убежища и готовностью жертвы давать показания против своих эксплуататоров.

Источники: Рекомендуемые принципы и руководящие положения и Руководящие принципы УВКБ ООН по борьбе с торговлей людьми.

другому государству, если есть серьезные основания полагать, что указанное лицо подвергнется пыткам или другим формам жестокого обращения. Признание того, что жертва торговли людьми, скорее всего, столкнется с серьезными репрессиями или станет предметом повторной продажи, может при определенных обстоятельствах поставить вопрос о соблюдении обязательства о невыдворении.

IV. ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ, МОНИТОРИНГ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Воздействие новых международных, региональных и национальных законов о борьбе с торговлей людьми зависит от эффективности их осуществления. В этой главе дается краткий обзор совокупности механизмов и процедур, созданных для содействия ликвидации «разрыва при осуществлении» между законами и практикой, и тем самым добиться повышения ответственности государств и других заинтересованных сторон, ответственных за борьбу с торговлей людьми.

А. Механизмы, прилагаемые к договорам о борьбе с торговлей людьми

Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми не предусматривает создания конкретного механизма по контролю за его осуществлением. Тем не менее документ, к которому он прилагается – Конвенция Организации Объединенных Наций против транснациональной организованной преступности, предусматривает проведение Конференции Сторон Конвенции, которой даны полномочия запрашивать и получать информацию об осуществлении этого Протокола государствами-сторонами и представлять рекомендации по совершенствованию Протокола и его осуществлению. В 2008 году Конференция Сторон организовала рабочую группу, которой было поручено оказывать ей помощь и консультировать по вопросам, касающимся выполнения ее обязанностей по Протоколу. Эта рабочая группа призвана:

- содействовать осуществлению Протокола путем обмена опытом и методами между экспертами и практиками;
- давать государствам-участникам рекомендации о том, как лучше осуществлять Протокол;
- помогать Конференции Сторон формулировать указания своему секретариату (Управление по наркотикам и преступности Организации Объединенных Наций) относительно его работы, связанной с осуществлением Протокола; и
- консультировать Конференцию Сторон по вопросам сотрудничества с другими органами, связанного с осуществлением Протокола.

Европейская конвенция о борьбе с торговлей людьми располагает относительно сложным механизмом мониторинга, включающим Группу экспертов по противодействию торговле людьми, решающую технические задачи, и Комитет Сторон, решающий в большей мере политические задачи, которые напрямую связаны с Комитетом министров Совета Европы. Государства-участники обязаны регулярно отчитываться перед Группой экспертов о том, как они осуществляют Конвенцию, а сама Группа экспертов уполномочена собирать информацию, в том числе путем выездов на места. Доклады, подготовленные Группой экспертов, направляются государству-участнику, а также Комитету Сторон для принятия любых последующих мер, которые могут потребоваться после этого. Хотя Комитет не может вносить исправления или изменения в эти доклады, он может попросить государства-участники принять определенные меры для выполнения своих рекомендаций.

В. Международная система прав человека

Международная система прав человека играет центральную роль в содействии эффективному осуществлению международно-правовой базы по борьбе с торговлей людьми. Совет по правам человека Организации Объединенных Наций рассматривает вопрос о торговле людьми и, наряду с Генеральной Ассамблеей, регулярно принимает резолюции по этому вопросу. Работа других ключевых игроков кратко описана ниже.

Договорные органы Организации Объединенных Наций в области прав человека

По каждому из основных международных договоров в области прав человека был создан комитет независимых экспертов для контроля за осуществлением государствами-участниками его положений. Согласно своим обязательствам по большинству из этих договоров, государства-участники должны представлять соответствующим комитетам регулярные доклады о ситуации с защитой закрепленных прав и шагах, предпринятых ими для выполнения своих договорных обязательств. Комитеты изучают эти доклады и приступают к их обсуждению с государством, представившим их. Помимо указаний этому государству «заключительные замечания» договорного органа о работе, проделанной государством-участником, могут содержать полезную для других стран информацию о том, что от них ожидается в плане соблюдения конкретного права или нормы, закрепленных договором. Большинство договорных органов представляет также общие замечания относительно толкования положений договора.

Некоторые из договорных органов выполняют дополнительные функции, призванные обеспечить более строгое выполнение договоров их государствами-участниками (такие, как направление запросов). Некоторые договорные органы могут рассматривать жалобы или сообщения отдельных лиц, в которых утверждается, что их права были нарушены государством-участником, при условии, что государство согласилось на эту процедуру. Наконец, Подкомитет по предупреждению пыток, новый тип договорного органа, может посещать в государствах-участниках все места лишения свободы и предоставляет государствам-участникам и независимым национальным органам помощь и консультации относительно предупреждения пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания.

Учитывая широкий спектр прав, потенциально нарушаемых при торговле людьми, не удивительно, что работа большинства договорных органов в области прав человека так или иначе сопряжена с борьбой с

торговлей людьми. В последние десять лет они стали значительно внимательнее относиться к борьбе с торговлей людьми, поскольку вопрос о торговле людьми стал чаще фигурировать в международной политической повестке дня и его связь с конкретными правами человека обрисована более четко. Например, вопрос о борьбе с торговлей детьми и женщинами в настоящее время регулярно обсуждается Комитетом по правам ребенка и Комитетом по ликвидации дискриминации в отношении женщин, а борьба с торговлей трудящимися-мигрантами занимает главное внимание Комитета, который контролирует осуществление Международной конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей. И Комитет по правам человека, и Комитет по экономическим, социальным и культурным правам неоднократно поднимали вопрос о борьбе с торговлей людьми применительно к защите конкретных прав, закрепленных Международным пактом о гражданских и политических правах и Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах. Комитет против пыток и Комитет по ликвидации расовой дискриминации периодически обсуждали вопрос о борьбе с торговлей людьми при рассмотрении докладов государств-участников.

Специальные процедуры Организации Объединенных Наций в области прав человека и целевые фонды

Механизмам расследования Организации Объединенных Наций или «специальным процедурам» поручено отслеживать, давать консультации и информировать общественность о положении в области прав человека в конкретной стране (страновые мандаты) или по конкретному вопросу (тематические мандаты). Все тематические и привязанные к конкретным странам механизмы уполномочены получать информацию по соответствующему их мандату кругу вопросов из различных источников (в том числе от межправительственных и неправительственных организаций) и представлять рекомендации по предупреждению нарушений. Некоторые уполномочены реагировать на сигналы о нарушениях, например путем установления контакта с правительствами и заявителями или даже принимать участие в расследовании таких сигналов. Доклады специальных процедур могут служить важным источником информации и разъяснения правозащитных норм и стандартов. Поскольку специальные процедуры имеют дело с реальными случаями, они нередко способны предложить, какие практические меры обязаны принять государства для защиты, соблюдения и осуществления конкретного права человека.

Мандат Специального докладчика по вопросу о торговле людьми

- Содействовать предупреждению торговли людьми во всех ее формах и принятию мер по обеспечению и защите прав человека жертв торговли людьми;
- содействовать эффективному применению соответствующих международных норм и стандартов и вносить вклад в их дальнейшее совершенствование;
- включать гендерную и возрастную проблематику во всю деятельность по своему мандату, в частности посредством выявления связанных с полом и возрастом факторов уязвимости в контексте проблемы торговли людьми;
- выявлять оптимальные виды практики и обмениваться информацией о них, а также трудности и препятствия, с тем чтобы обеспечивать и защищать права человека жертв торговли людьми и выявлять пробелы в их защите в этом отношении;
- уделять особое внимание рекомендациям о практических решениях, касающихся осуществления прав, которые имеют отношение к мандату, в том числе путем определения конкретных областей и средств для международного и регионального сотрудничества и создания потенциала в целях решения проблемы торговли людьми;
- изучать воздействие мер по борьбе с торговлей людьми на права человека жертв торговли людьми, с тем чтобы предлагать надлежащие ответные меры в связи с трудностями, возникающими в этом отношении, и избегать повторной виктимизации жертв торговли людьми;
- запрашивать и получать информацию о торговле людьми от правительств, договорных органов, специальных процедур, специализированных учреждений, межправительственных и неправительственных организаций и, при необходимости, из других соответствующих источников и обмениваться такой информацией, а также в соответствии со сложившейся практикой принимать эффективные меры в связи с достоверной информацией о предполагаемых нарушениях прав человека в целях защиты прав человека фактических или потенциальных жертв торговли людьми;
- работать в тесном сотрудничестве с другими соответствующими органами и учреждениями и ежегодно представлять доклад Совету по правам человека и Генеральной Ассамблее.

Источник: Резолюция 17/1 Совета по правам человека Организации Объединенных Наций.

Специальными процедурами, самым непосредственным образом занимающимися вопросами борьбы с торговлей людьми, являются процедуры, с которыми сопряжена деятельность Специального докладчика по вопросу о торговле людьми, особенно женщинами и детьми; Специального докладчика по вопросу о насилии в отношении женщин, его причинах и последствиях; Специального докладчика по вопросу о торговле детьми, детской проституции и детской порнографии; Специального докладчика по вопросу о правах человека мигрантов и Специального докладчика по вопросу о современных формах рабства.

Целевой фонд добровольных взносов Организации Объединенных Наций по современным формам рабства был учрежден Генеральной Ассамблеей в 1991 году для предоставления гуманитарной, правовой и финансовой помощи лицам, ставшим жертвами современных форм рабства. Этот термин охватывает ставших предметом торговли лиц, которые являются жертвами таких форм эксплуатации, как принудительный труд, подневольный труд, сексуальное рабство, наихудшие формы детского труда, коммерческая сексуальная эксплуатация детей и принудительный брак. Приоритет при распределении субсидий получают проекты устранения первопричин рабства; проекты предоставления прямых медицинских, психологических, социальных, юридических, гуманитарных, образовательных или других форм помощи жертвам современных форм рабства и проекты, сочетающиеся с экономически выгодной деятельностью.

Управление Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (УВКПЧ)

Хотя заниматься вопросами, касающимися миграции, поручено нескольким специализированным учреждениям Организации Объединенных Наций, лишь немногие из них уполномочены иметь дело с вопросами защиты или однозначно выносят во главу угла своей работы правозащитную деятельность. УВКПЧ рассматривает торговлю людьми в глобальном контексте передвижения и миграции населения, набирающих все больший размах в результате экономической глобализации, феминизации миграции, вооруженных конфликтов, крушения или реорганизации государств либо изменения политических границ. Его стратегия признает к тому же, что мигранты с неурегулированным статусом скорее могут стать жертвами недобросовестных работодателей или попасть в руки торговцев людьми. Она признает также, что ограничительная и проводимая в интересах узких кругов политика по вопросам иммиграции и предоставления убежища подталкивает мигрантов к использованию альтернативных форм миграции, в том чис-

ле каналов торговцев людьми, что чревато серьезным ущемлением их прав человека.

Сообразуясь с этими проблемами, приоритетами и стратегиями, УВКПЧ участвует в анализе воздействия, которое миграционные законодательство, политика и программы оказывают на права мигрантов; помогает правительствам и другим заинтересованным сторонам национального уровня укреплять их потенциал в отслеживании, расследовании и предоставлении возмещения за нарушения прав трудящихся-мигрантов и проводит профессиональную подготовку работников миграционных служб, сотрудников правоохранительных органов, парламентариев, судей и адвокатов, обучая их выявлению жертв торговли людьми и отслеживанию нарушений прав мигрантов.

УВКПЧ входит в состав Межучрежденческой координационной группы по борьбе с торговлей людьми и сыграло важную роль в ее укреплении и превращении из органа, занимающегося обменом информацией, в межучрежденческий директивный орган. УВКПЧ входит также в состав Группы по проблемам глобальной миграции, объединяющей 16 учреждений Организации Объединенных Наций и других международных организаций. Выполняя функции председателя, во второй половине 2010 года Группа по проблемам глобальной миграции сделала беспрецедентное совместное заявление, выразив глубокую озабоченность по поводу защиты прав человека незаконных мигрантов, в том числе по поводу риска торговли людьми. Она призвала государства заняться проблемой спроса на торговлю людьми и эксплуатацию и заявила о неизменном твердом убеждении в необходимости принятия мер по борьбе с торговлей людьми.

С. Глобальный план действий по борьбе с торговлей людьми и Целевой фонд Организации Объединенных Наций для жертв торговли людьми

В 2010 году Генеральная Ассамблея приняла Глобальный план действий по борьбе с торговлей людьми, который ставит своей центральной задачей предупреждение торговли людьми, преследование нарушителей закона и защиту жертв и подтверждает многие из стандартов и норм, изложенных в главе III выше. Он подчеркивает также важность дальнейшего изучения, сбора данных и анализа проблемы; настоятельно призывает все правительства принять скоординированные и последовательные меры по борьбе с торговлей людьми и предлагает объединить усилия по борьбе с торговлей людьми в рамках более широких программ Организации Объединенных Наций, призванных активизировать развитие и способствовать укреплению безопасности в мире.

Глобальный план не вносит прямого вклада в укрепление механизмов контроля и повышение ответственности. Однако в его рамках создан Целевой фонд добровольных взносов Организации Объединенных Наций для жертв торговли людьми, особенно женщинами и детьми, предусматривающий предоставление гуманитарной, правовой и финансовой помощи жертвам торговли людьми по действующим каналам помощи, таким как каналы правительственных, межправительственных и неправительственных организаций. Целевой фонд управляется советом попечителей, который регулярно проводит заседания для рассмотрения и представления рекомендаций по предложениям.

D. Международные и региональные суды и трибуналы

Международные и региональные суды и трибуналы являются еще одним потенциально важным источником контроля и ответственности. Некоторые специальные международные уголовные трибуналы (такие, как Международный уголовный трибунал по бывшей Югославии) время от времени рассматривали вопросы, связанные с торговлей людьми. Включение торговли людьми и связанных с ней проблем, таких как рабство и сексуальное рабство, в Статут Международного уголовного суда (пункты с) и g) статьи 7.1) повышает вероятность того, что этот важный механизм индивидуальной уголовной ответственности в будущем станет заниматься проблемой торговли людьми. Европейский суд по правам человека вынес решения по ряду дел, которые касались торговли людьми или были опосредовано связаны с ней. Дело *Ранцев против Кипра и России* стало особо значимым для конкретизации существа ряда важных правовых обязательств, в том числе обязательства по предупреждению связанной с торговлей людьми эксплуатации и обязательства по добросовестному расследованию случаев торговли людьми.

Региональными судами, включая Европейский суд по правам человека, Межамериканский суд по правам человека и Суд Экономического сообщества западноафриканских государств, были также рассмотрены правозащитные дела, связанные с торговлей людьми и касающиеся таких нарушений закона, как рабство, принудительный труд и эксплуатация трудящихся.

E. Национальный мониторинг и ответственность

В конечном счете, права человека защищаются и соблюдаются благодаря тому, что имеется и что делается на национальном уровне. Именно качество и сила национального законодательства, процедур и практики в конечном итоге будут определять характер мер, принимаемых государством для борьбы с торговлей людьми.

Создание механизмов по отслеживанию и ориентации национальных мер борьбы с торговлей людьми является важным шагом в разработке сильных, юридически обоснованных ответных мер. Подобным механизмам следует поручить и наделить их способностью давать оценку национальными ответным мерам в сопоставлении с международными стандартами, приведенными в этом изложении фактов. Как признается Рекомендуемыми принципами и руководящими положениями (положение 1), национальные механизмы также должны играть важнейшую роль в контроле за эффективностью мероприятий по борьбе с торговлей людьми, призванном обеспечить, чтобы они не ущемляли или иным образом негативно не воздействовали на установленные права.

Все большее число стран создает отдельные национальные институты, такие как Докладчик по надзору за осуществлением национальных мер по борьбе с торговлей людьми. Недавно Европейский союз принял решение о введении такой должности в своих странах-членах (см. ниже). В других странах независимые национальные правозащитные институты, такие как национальные комиссии по правам человека, занялись решением проблемы торговли людьми: проводя опросы о складывающейся в стране ситуации, консультируя государственные учреждения и давая оценку национальным отчетным мерам, которые, как считается, не соответствуют международным обязательствам государства.

Хотя независимый контроль важен для обеспечения того, чтобы законы, политика и практика защищали и не ущемляли установленных прав, тем государственным органам, которые принимают самое непосредственное участие в борьбе с торговлей людьми, в том числе законодателям, правоохранительным органам, прокуратуре и судебным органам и органам, занимающимся поддержкой жертв, также следует контролировать собственную работу и ее результаты с правозащитной

Национальные докладчики или эквивалентные механизмы

Государства-члены принимают необходимые меры для создания института национальных докладчиков или эквивалентных механизмов. В задачу таких механизмов входит проведение оценки тенденций в торговле людьми, выяснение результативности мер по борьбе с торговлей людьми, в том числе сбор статистических данных в тесном сотрудничестве с соответствующими организациями гражданского общества, активно работающими в этой области, и представление отчетности.

Источник: Директива 2011/36/EU о предотвращении и пресечении торговли людьми и защите ее жертв (статья 19).

точки зрения. Кроме того, как отмечено в Рекомендуемых принципах и руководящих положениях, следует привлекать к участию в мониторинге и оценке воздействия мер по борьбе с торговлей людьми на права человека неправительственные организации, работающие с жертвами торговли людьми. Подобный мониторинг не следует сводить к контролю за действиями государства, а целесообразно распространять на деятельность самих неправительственных организаций, в частности на поставщиков услуг и другие стороны, непосредственно работающие с жертвами.

ПРАВА ЧЕЛОВЕКА: ИЗЛОЖЕНИЯ ФАКТОВ*

- № 36 Права человека и торговля людьми
- № 35 Право на воду
- № 34 Право на достаточное питание
- № 33 Часто задаваемые вопросы относительно экономических, социальных и культурных прав
- № 32 Права человека, терроризм и борьба с терроризмом
- № 31 Право на здоровье
- № 30 Система договоров Организации Объединенных Наций в области прав человека (Rev.1)
- № 29 Правозащитники: защищая право на защиту прав человека
- № 28 Влияние деятельности наемников на осуществление права народов на самоопределение
- № 27 Деятельность специальных докладчиков Организации Объединенных Наций: 17 вопросов и ответов
- № 26 Рабочая группа по произвольным задержаниям
- № 25 Принудительные выселения (Rev.1)
- № 24 Международная конвенция о трудящихся-мигрантах и ее Комитет (Rev.1)
- № 23 Опасная традиционная практика, пагубно отражающаяся на здоровье женщин и детей
- № 22 Дискриминация в отношении женщин: Конвенция и Комитет
- № 21 Право на достаточное жилище (Rev.1)
- № 20 Права человека и беженцы
- № 19 Национальные учреждения, занимающиеся поощрением и защитой прав человека
- № 18 Права меньшинств (Rev.1)
- № 17 Комитет против пыток
- № 16 Комитет по экономическим, социальным и культурным правам (Rev.1)

* Изложения фактов № 1, 5 и 8 больше не выпускаются. Все изложения фактов доступны в режиме онлайн на сайте www.ohchr.org.

-
- № 15 Гражданские и политические права: Комитет по правам человека (Rev.1)
 - № 14 Современные формы рабства
 - № 13 Международное гуманитарное право и права человека
 - № 12 Комитет по ликвидации расовой дискриминации
 - № 11 Внесудебные казни, казни без судебного разбирательства или произвольные казни (Rev.1)
 - № 10 Права ребенка (Rev.1)
 - № 9 Коренные народы и правозащитная система Организации Объединенных Наций (Rev.2)
 - № 7 Процедуры представления индивидуальных жалоб в соответствии с договорами Организации Объединенных Наций в области прав человека (Rev.2)
 - № 6 Насильственные или недобровольные исчезновения (Rev.3)
 - № 4 Борьба против пыток (Rev.1)
 - № 3 Консультативное обслуживание и техническое сотрудничество в области прав человека (Rev.1)
 - № 2 Международный билль о правах человека (Rev.1)

Серия *Права человека: изложение фактов* издается Управлением Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека, Отделение Организации Объединенных Наций в Женеве. В ней освещаются отдельные вопросы прав человека, которые активно изучаются или представляют особый интерес.

Публикации из серии *Права человека: изложение фактов* предназначены для самой широкой аудитории; ее цель – содействовать лучшему пониманию основных прав человека, информировать о том, что предпринимает Организация Объединенных Наций для их поощрения и защиты, а также показать существующие международные механизмы, содействующие осуществлению этих прав. Публикации из серии *Права человека: изложение фактов* распространяются бесплатно по всему миру.

Запросы следует направлять по адресу:

Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights
United Nations Office at Geneva
8-14, Avenue de la Paix
CH-1211 Geneva 10
Switzerland

New York Office
Office of the United Nations High Commissioner for Human Rights
United Nations
New York, NY 10017
United States of America

Права человека



ОРГАНИЗАЦИЯ
ОБЪЕДИНЕННЫХ
НАЦИЙ

