



**Представление Управления Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по делам беженцев по делу «М.С. против Словакии и Украины» (*M.S. v. Slovakia and Ukraine*) (Заявление № 17189/11) в Европейский суд по правам человека**

**1. Введение\***

1.1. Управлению Верховного комиссара ООН по делам беженцев поручено Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций обеспечивать международную защиту беженцев и вместе с правительствами государств искать решение их проблем<sup>1</sup>. Кроме того, в обязанности УВКБ ООН входит контроль за применением международных конвенций по защите беженцев<sup>2</sup>. УВКБ ООН приветствует возможность принять участие в настоящем деле, предоставленную Европейским судом по правам человека («Суд») его письмом от 29 апреля 2016 года.

1.2. В настоящем представлении УВКБ ООН кратко рассматривает опасность подвергнуться преследованию, с которой столкнулись связанные с Национальным директором безопасности Афганистана (НДБ) лица и члены их семей, чтобы пояснить условия, при которых органами государственной власти Словакии и Украины должны принимать соответствующие решения (часть 2). Далее Управление обращает внимание на внутренние законодательные нормы и то, как на практике относятся к ищущим убежище детям без сопровождения и детям, разлученным со своими семьями (часть 3), а затем предоставляет толкование УВКБ ООН соответствующих международных правовых норм касательно беженцев и прав человека (часть 4).

**2. Опасность подвергнуться преследованию со стороны членов движения Талибан, с которой сталкиваются связанные с НДБ Афганистана лица и члены их семей**

2.1. На момент рассмотрения дела, в марте 2011 года, в публичном доступе находилось большое количество надежных и объективных источников, которые постоянно фиксировали опасность подвергнуться жестокому обращению со стороны членов движения Талибан, с которой сталкивались дети и члены семей связанных с НДБ Афганистана лиц.

2.2. В декабре 2010 года УВКБ ООН опубликовало «Методические рекомендации УВКБ ООН по оценке потребностей в международной защите лиц, ищущих убежище, из Афганистана»<sup>3</sup>.

---

\* Настоящее представление не является отказом, в явной или неявной форме, от каких-либо привилегий или иммунитета, которыми УВКБ ООН и его персонал наделены на основании действующих международных законодательных актов и признанных принципов международного права. Генеральная Ассамблея ООН, *Конвенция о привилегиях и иммунитетах Организации Объединенных Наций*, 13 февраля 1946 г. <http://www.refworld.org/docid/3ae6b3902.html>.

<sup>1</sup> Генеральная Ассамблея ООН, *Устав Управления Верховного комиссара ООН по делам беженцев*, 14 декабря 1950 г., A/RES/428(V), п. 1, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3ae6b3628.html>.

<sup>2</sup> там же, п. 8(a).

<sup>3</sup> Методические рекомендации УВКБ ООН по оценке потребностей в международной защите лиц, ищущих

В этих Рекомендациях УВКБ ООН была приведена информация о длительной и систематической кампании, которая проводится антиправительственными группировками, и нацелена на гражданских лиц, имеющих отношение к правительству Афганистана или международному сообществу или считающихся теми, кто их поддерживает, в частности на территориях, где такие группировки проявляют свою активность<sup>4</sup>. Таким образом, «лица, имеющие отношение к правительству Афганистана или международному сообществу, в том числе к Международным силам содействия безопасности (МСББ), или считающиеся теми, кто их поддерживает», были определены как отдельная категория, подвергающаяся опасности в связи с их (приписываемыми им) политическими взглядами. Их ходатайства о предоставлении убежища<sup>5</sup>, включая ходатайства, поданные детьми, заслуживают особенно тщательного рассмотрения.

2.3. В Рекомендациях также указано, что в юго-восточных и центральных регионах Афганистана количество убийств и казней, предположительно совершенных по политическим мотивам вооруженными антиправительственными группировками в 2010 году, увеличилось по сравнению с 2009 годом. Количество таких целенаправленных нападений значительно возросло в некоторых районах южного региона, особенно в Кандагаре, где начиная с 2010 года члены движения Талибан проводят систематическую и целенаправленную кампанию убийств по политическим мотивам. С июня до середины сентября 2010 года было зафиксировано в среднем 21 убийство в неделю (по сравнению с семью убийствами в неделю за тот же период 2009 года), при этом большая часть убийств произошла в южных и юго-восточных регионах<sup>6</sup>.

2.4. По мнению УВКБ ООН, это означает, что лица, имеющие отношение к Правительству, международному сообществу, международным силам или считающиеся таковыми, кто их поддерживает, а также члены их семей и их дети<sup>7</sup>, могут в определенный момент сталкиваться с опасностью в связи с их (приписываемыми им) политическими взглядами, особенно в тех районах, в которых действовали вооруженные антиправительственные группировки, или которые ими контролировались<sup>8</sup>.

### 3. Законодательная база и практика в Словакии и Украине

убежище, из Афганистана, 17 декабря 2010 года, HCR/EG/AFG/10/04,  
<http://www.refworld.org.ru/docid/4d8327b02.html>.

<sup>4</sup> там же, п. 7.

<sup>5</sup> там же, п. 3.

<sup>6</sup> там же, пп. 7-8.

<sup>7</sup> Согласно Рекомендациям по международной защите № 8: Обращения детей о предоставлении убежища в соответствии со статьями 1A (2) и 1F Конвенции 1951 года и/или Протокола 1967 года, касающихся статуса беженцев (далее – «Рекомендации в отношении детей»), «было бы ошибкой отклонить заявление ребенка, предполагая, что преследователи не принимали взгляды ребенка всерьез или не считали его реальной угрозой». (п. 11). В Рекомендациях в отношении детей также указано, что «дети также более ранимы по отношению к действиям, направленным против их близких родственников. Зло, причиненное членам семьи ребенка, может стать причиной обоснованного чувства страха у ребенка. Например, ребенок, ставший свидетелем насилия, исчезновения или убийства родителя или другого лица, на иждивении которого он/она находится, может испытывать обоснованный страх преследования, даже если это действие не было направлено непосредственно против него/нее» (п. 17).

<sup>8</sup> Методические рекомендации УВКБ ООН по оценке потребностей в международной защите лиц, ищущих убежище, из Афганистана, 17 декабря 2010 года, HCR/EG/AFG/10/04, п.7,  
<http://www.refworld.org.ru/docid/4d8327b02.html>.

### 3.1. Законодательная база и практика в Словакии<sup>9</sup>

3.1.1. Иностранцы граждане, подавшие ходатайство о предоставлении убежища на границе, должны быть допущены на территорию Словацкой Республики<sup>10</sup>. Если иностранные граждане въехали через официальный пункт пересечения границы и выражают желание просить о предоставлении убежища, или если они задержаны где-либо на участке «зеленой границы» и выражают желание просить о предоставлении убежища, они должны быть отправлены в соответствующее отделение полиции для регистрации их ходатайств. Затем лицо, ищущее убежище, поступает в Центр приема беженцев, расположенный в городе Гуменне, для оформления ходатайства о предоставлении убежища в Миграционном управлении<sup>11</sup>.

3.1.2. В случаях, когда искатель убежища заявляет, что он является ребенком без сопровождения или ребенком, разлученным с семьей, он обязан пройти медицинское обследование для определения его возраста согласно Статье 49(5) Закона об иностранных гражданах, если факт, что он является несовершеннолетним, не представляется очевидным. Если предполагаемый несовершеннолетний отказывается проходить медицинское обследование, то к нему следует относиться как к совершеннолетнему<sup>12</sup>.

3.1.3. Статья 80(а) Закона об иностранных гражданах обязывает полицию сообщить и передать ребенка без сопровождения в соответствующее Управление труда, социальной защиты и семейной политики<sup>13</sup>. После подтверждения того, что лицо является несовершеннолетним, и после того, как оно будет передано в Управление труда, социальной защиты и семейной политики, окружной суд общей юрисдикции обязан назначить опекуна согласно Статье 16(2) Закона о предоставлении убежища<sup>14</sup>. Права и обязанности назначенного опекуна определяются в Законе о семье с целью обеспечить наилучшие интересы ребенка. Впоследствии, согласно Статье 3(1) Закона о предоставлении убежища,

---

<sup>9</sup> На момент подготовки документа (сентябрь 2010 года) действовали следующие законы: Закон № 48/2002 (свод законов) о проживании иностранных граждан (далее – «Закон об иностранных гражданах»); Закон № 480/2002 (свод законов) о предоставлении убежища (далее – «Закон о предоставлении убежища»); а также Закон № 36/2005 (свод законов) Семейный кодекс (далее – «Закон о семье»).

<sup>10</sup> Закон об иностранных гражданах, Статья 7(1).

<sup>11</sup> Закон о предоставлении убежища, Статья 3(1). Закон об иностранных гражданах, Статья 63, также обязывает полицию предоставить иностранным гражданам информацию о возможности обратиться к неправительственным организациям и в УВКБ ООН.

<sup>12</sup> Соответствующий раздел гласит: “Cudzinec, ktorý o sebe vyhlási, že je maloletý bez sprievodu, je povinný podrobiť sa lekárskej vyšetreniu na určenie jeho veku; to neplatí, ak je celkom zjavné, že ide o maloletého cudzinca. Ak sa cudzinec odmietne podrobiť lekárskej vyšetreniu, považuje sa na konanie podľa tohto zákona za plnoletú osobu.” Доступно по ссылке: <https://www.slov-lex.sk/pravne-predpisy/SK/ZZ/2002/48/20110720?ucinnost=23.09.2010>. Неофициальный перевод: «Иностранный гражданин, заявляющий, что он является несовершеннолетним без сопровождения, обязан пройти медицинское обследование для определения его возраста. Если иностранный гражданин отказывается от прохождения медицинского обследования, Закон об иностранных гражданах гласит, что к такому гражданину следует относиться как к совершеннолетнему».

<sup>13</sup> Соответствующий раздел гласит: “Policajný útvar oznámi nájdenie a bezodkladne odovzdá maloletého cudzinca na území Slovenskej republiky úradu práce, sociálnych vecí a rodiny, v ktorého územnom obvode sa maloletý cudzinec našiel.” Неофициальный перевод: «Отделение полиции безотлагательно сообщает и передает несовершеннолетнего, выявленного на территории Словацкой Республики, в соответствующее Управление труда, социальной защиты и семейной политики, к территории которого относится выявленное несовершеннолетнее лицо».

<sup>14</sup> Закон о предоставлении убежища, Статья 3(1). Закон об иностранных гражданах, Статья 63, также обязывает полицию информировать иностранных граждан о возможности обратиться к неправительственным организациям и в УВКБ ООН.

опекун или законный представитель, назначенный судом, подает ходатайство о предоставлении убежища от имени несовершеннолетнего лица.

3.1.4. Согласно Закону об иностранных гражданах задержание иностранных граждан в Словакии применяется в целях осуществления высылки из страны (Статья 62(1)). Однако, в соответствии со Статьей 62(7), такое задержание не применяется в отношении несовершеннолетних лиц<sup>15</sup>.

3.1.5. Кроме национальных законов, упомянутых выше, в Словакии также применяется Директива ЕС об установлении минимальных стандартов приема беженцев<sup>16</sup>, а также Директива о процедурах предоставления убежища (далее – «ДПУ»)<sup>17</sup>, которая содержит ряд гарантий в отношении обращения с детьми без сопровождения и детьми, разлученными с семьей. ДПУ, в частности, предусматривает, что «наилучшие интересы ребенка должны быть первоочередной задачей для государств-участников при реализации» этих гарантий.

3.1.6. За время сотрудничества Словакии с УВКБ ООН по вопросам мониторинга работы пограничной службы, имели место сообщения о серьезных процедурных недостатках в работе пограничной службы в 2010 году<sup>18</sup>, таких как недоступность информации о возможности просить о предоставлении международной защиты, отсутствие доступа к юридической помощи, отсутствие надлежащего перевода на язык, понятный соответствующему лицу, а также отсутствие индивидуального подхода при собеседовании на границе. Сообщалось о том, что некоторые недостатки возникли в результате ограничений, установленных в Законе о предоставлении убежища, в частности, о том, что не все отделения Управления полиции по делам иностранцев, расположенные на границе, имели полномочия по обработке документов и регистрации лиц, изъявивших намерение просить о предоставлении убежища. Также были выявлены недостатки, касающиеся навыков и соответствующего отношения офицеров полиции в вопросе установления личности искателей убежища в смешанных миграционных потоках. УВКБ ООН неоднократно сообщало об этих недостатках непосредственно в Управление полиции по делам иностранцев.

## ***3.2. Законодательная база и практика в Украине<sup>19</sup>***

---

<sup>15</sup> Соответствующий раздел гласит: “Ustanovenie odseku 1 sa nevzťahuje na maloletého cudzinca, ktorý nemá zákonného zástupcu. Iné zraniteľné osoby možno zaistiť len v nevyhnutnom prípade a na čo najkratší čas.” Неофициальный перевод: «Положения раздела 1 не применяются по отношению к несовершеннолетнему лицу, у которого нет законного представителя. Иные уязвимые лица могут быть задержаны только в случае необходимости и на максимально короткий срок».

<sup>16</sup> Европейский Союз: Совет Европейского Союза, Директива Совета 2003/9/ЕС от 27 января 2003 г. об установлении минимальных стандартов приема искателей убежища в государствах-участниках, 06 февраля 2003 г., ОЖ L. 31/18-31/25; 6.2.2003, 2003/9/ЕС, <http://www.refworld.org/docid/3ddcfda14.html>.

<sup>17</sup> Европейский Союз: Совет Европейского Союза, Директива Совета 2005/85/ЕС от 01 декабря 2005 г. о минимальных стандартах для процедур государств-участников по предоставлению и отмене статуса беженца, 02 января 2006 г., ОЖ L 326; 13 декабря 2005 г., стр. 13-34, доступна по ссылке: <http://www.refworld.org/docid/4394203c4.html>.

<sup>18</sup> Хьюман Райтс Вотч, «Ловушка на пограничной полосе: Отношение к лицам, ищущим убежище, и мигрантам в Украине», 16 декабря 2010 г., <https://www.hrw.org/report/2010/12/16/buffed-borderland/treatment-asylum-seekers-and-migrants-ukraine>; Проект пограничного контроля Украины (ППКУ), «Отказано в доступе к защите – Высылка беженцев и несовершеннолетних лиц на восточных границах ЕС – ситуация в Венгрии, Словакии и Украине», 2010 г., <http://bordermonitoring-ukraine.eu/files/2010/11/refoulement-report.pdf>.

<sup>19</sup> Основным законом, который применялся в соответствующее время в 2010 и 2011 году в Украине, был Закон «О беженцах», принятый в 2001 году (далее – «Закон 2001 года о беженцах», <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/2557-14>).

3.2.1. Закон 2001 года о беженцах признает и дает определение понятию «дети, разлученные с семьей»<sup>20</sup>. Однако это определение не полностью соответствует определению несопровождаемых и разлученных с семьей детей согласно международному праву<sup>21</sup>. Согласно Статье 1 Закона 2001 года о беженцах под понятие «дети, разлученные с семьей» не подпадают дети, которых сопровождают другие родственники, которые не являются их предыдущими законными или традиционными основными опекунами. Кроме того, это неполное определение из Закона 2001 года о беженцах позже было включено в Закон об охране детства 2012 года (которым регулируется общий правовой режим, применяемый к детям).

3.2.2. Согласно Закону 2001 года о беженцах детям, разлученным с семьей, назначается законный представитель, который обеспечивает соблюдение прав и интересов ребенка во время процедуры предоставления убежища. Однако такие законные представители не имеют специальной подготовки и квалификации, поскольку являются штатными сотрудниками органов опеки и попечительства<sup>22</sup>. Закон 2001 года о беженцах не устанавливает каких-либо сроков в отношении назначения такого законного представителя, что оставляет большое количество детей в неопределенном состоянии. По опыту УВКБ ООН, задержка в назначении законного представителя варьируется от трех месяцев до двух с половиной лет. В 2011 году Комитет по правам ребенка заявил о своей обеспокоенности в отношении «ограничений в доступе к процедуре предоставления убежища детям без сопровождения и без документов, ищущих убежище, в результате неназначения государством законного представителя для них»<sup>23</sup>.

3.2.3. Обязанности законных представителей существенно ограничены. Кроме представления прав и интересов ребенка во время процедуры предоставления убежища законные представители (совместно с Миграционной службой) отвечали только за размещение детей в соответствующем детском учреждении или в семье на временной основе<sup>24</sup>. Ни Закон 2001 года о беженцах, ни какие-либо другие нормативные акты не предусматривали иные полномочия кроме тех, что указаны выше. При отсутствии какого-либо нормативного акта, регулирующего совместные действия различных органов, которые отвечают за помощь и опеку над разлученными с семьей детьми, ищущими убежище, было выявлено существенное неравенство в отношении к разлученным с семьей детям в разных регионах Украины. Как следствие, разлученные с семьей дети-беженцы или дети, ищущие убежища, на практике были лишены доступа к полному спектру услуг (таких как размещение в соответствующих учреждениях, доступ к образованию и т.п.). Те же выводы были подтверждены в отчете, подготовленном по результатам исследования, проведенного в 2011 году при участии УВКБ

---

<sup>20</sup> Согласно Статье 1 Закона 2001 года о беженцах «дети, разлученные с семьей» – это дети, которые прибывают без сопровождения обоих родителей или опекунов (попечителей). Следует отметить, что данное определение согласно международному праву не полностью соответствовало определению детей без сопровождения или разлученных с семьей.

<sup>21</sup> Комитет ООН по правам ребенка (КПР), Комментарий общего порядка № 6 (2005), Отношение к детям без сопровождения и разлученным с семьей, которые находятся за пределами их страны происхождения, 01 сентября 2005 г., CRG/GC/2005/6, пп. 7-8, <http://www.refworld.org/ru/docid/4725f1d92.html>.

<sup>22</sup> Совет Дании по вопросам беженцев, Беженец, несовершеннолетний и один в Украине: Рекомендации для улучшения механизмов защиты, декабрь 2011 г., [http://unhcr.org.ua/img/uploads/A%20refugee,%20a%20minor%20and%20alone%20in%20Ukraine--%20recommendations\\_ENG.pdf](http://unhcr.org.ua/img/uploads/A%20refugee,%20a%20minor%20and%20alone%20in%20Ukraine--%20recommendations_ENG.pdf).

<sup>23</sup> Заключительные замечания: Украина, Комитет по правам ребенка, 21 апреля 2011 г., CRC/C/UKR/CO/3-4, п. 72, <http://www.refworld.org/docid/4dcb87f22.html>.

<sup>24</sup> Закон Украины «О беженцах» 2011 года, Ст. 9, п. 3, <http://zakon3.rada.gov.ua/laws/show/2557-14>.

ООН,<sup>25</sup> и в докладе 2010 года, подготовленного Хьюман Райтс Вотч<sup>26</sup>. В частности, в докладе Хьюман Райтс Вотч сообщается, что:

*«Дети без сопровождения сталкиваются с особыми трудностями в доступе к процедуре получения убежища и в получении документов, так как они могут подать ходатайство только через законного представителя, а официальные лица в некоторых регионах отказываются назначать им законных представителей. Известно лишь об одном случае, когда ребенку без сопровождения был предоставлен статус беженца. Процесс принятия решения длится так долго, что многие дети достигают совершеннолетия до того, как принимается решение относительно их ходатайств о предоставлении убежища, что работает не в пользу их ходатайств.*

...  
*Поскольку не существует четких инструкций по установлению возраста, некоторые чиновники оспаривают заявления детей о несовершеннолетии и регистрируют их как взрослых. Другие чиновники заставляют детей признать себя взрослыми, угрожая в противном случае оставить их в местах содержания под стражей. В результате, некоторые дети содержались под стражей в течение шести месяцев. Несмотря на ужасное отношение к этим детям в Украине, Словакия и Венгрия возвращают детей без сопровождения в соответствии с соглашениями о реадмиссии. На практике, их возвращали на тех же основаниях, что и взрослых, не принимая во внимание их уязвимость и отсутствие защиты в Украине. Некоторые дети, которые были возвращены, рассказывали о ненадлежащем обращении, в том числе пытках и бесосновательном содержании под стражей представителями органов власти Украины»<sup>27</sup>.*

3.2.4. Кроме того, на время судебного разбирательства, согласно Закону 2001 года о беженцах, Миграционная служба могла отклонить ходатайство о предоставлении убежища на этапе его подачи (в случаях мошенничества с персональными данными или повторного ходатайства) либо на этапе обработки документов для принятия дальнейшего решения по ходатайству (в случаях явно необоснованных или повторных ходатайств). Эти положения не предполагали каких-либо исключений по отношению к детям без сопровождения или разлученным с семьей, а значит, их ходатайства о предоставлении убежища также могли быть отклонены на этих двух этапах. Кроме того, на практике некоторые заявления детей без сопровождения и разлученных с семьей не рассматривались по существу из-за неправильного определения возраста или в результате предполагаемого мошенничества с персональными данными. Согласно новому Закону о беженцах, принятому в июле 2011 года<sup>28</sup>, ходатайства о предоставлении убежища, поданные детьми без сопровождения и детьми, разлученными с семьей, не могут быть отклонены на основаниях приемлемости (в отличие ходатайств, поданных взрослыми).

3.2.5. Закон 2001 года о беженцах также не предусматривает достаточных гарантий касательно проведения собеседований с детьми, разлученными с семьей. Положение об

---

<sup>25</sup> Верховный комиссар ООН по делам беженцев (УВКБ ООН), Между молотом и наковальней: дети без сопровождения, ищущие убежища в Украине. октябрь 2011 года, доступно по ссылке <http://www.refworld.org/docid/4fe02e042.html>.

<sup>26</sup> Хьюман Райтс Вотч, «Ловушка на пограничной полосе: Отношение к лицам, ищущим убежище, и мигрантам в Украине», доступно по ссылке: <https://www.hrw.org/report/2010/12/16/buffeted-borderland/treatment-asylum-seekers-and-migrants-ukraine>.

<sup>27</sup> там же.

<sup>28</sup> Закон Украины 2011 года «О беженцах и лицах, нуждающихся в дополнительной или временной защите в Украине» (№ 3671-VI).

обязательном участии адвоката во время собеседования с ребенком было добавлено только в новый Закон «О беженцах и лицах, нуждающихся в дополнительной или временной защите» от 2011 года<sup>29</sup>. В 2011 году участие и помощь психолога и/или педагога во время собеседования не было предусмотрено ни в одном из законов или нормативных актов Украины.

3.2.6. В случае если возраст ребенка без сопровождения или разлученного с семьей являлся спорным или не подтверждался документально, Закон 2001 года о беженцах не предусматривал какой-либо процедуры по определению возраста.

3.2.7. Соглашение о реадмиссии<sup>30</sup> между Украиной и ЕС, вступившее в силу 01 января 2010 г., предусматривает, что граждане третьих стран должны быть возвращены в Украину, если они нелегально въехали на территорию государства-члена ЕС непосредственно с территории Украины. Однако, что более важно, это соглашение подлежит применению с учетом обязательств государств-членов ЕС и Украины по другим международным соглашениям, включая Конвенцию 1951 года<sup>31</sup>. В Инструкции по применению соглашения о реадмиссии<sup>32</sup> украинские органы, занимающиеся вопросами реадмиссии, обязаны получать информацию о том, подавало ли какое-либо лицо, подлежащее реадмиссии, ходатайство о предоставлении убежища в государстве-члене ЕС, из которого его передают, а также о результатах рассмотрения такого ходатайства. Таким образом, хотя лицо, попросившее об убежище в государстве-члене ЕС, все еще может быть возвращено в Украину, это не должно ограничивать его право на поиск убежища.

3.2.8. Согласно Статье 204(1) Кодекса об административных правонарушениях нелегальное пересечение границы влечет за собой наказание в виде штрафа или административного задержания сроком до 15 дней. Однако эти наказания не применяются к лицам, намеревающимся просить о предоставлении убежища. Согласно Статье 32 Закона «О правовом статусе иностранных граждан и лиц без гражданства»<sup>33</sup> иностранные граждане и лица без гражданства за незаконное пребывание могут быть помещены в центр временного содержания иностранных граждан и лиц без гражданства на срок, необходимый для осуществления их выдворения из Украины, но этот срок не должен превышать шесть месяцев. Во время задержания пограничные службы обязаны предоставить задержанным письменную информацию об их правах, в том числе о праве просить о предоставлении убежища. Задержанные также имеют право на встречу с персоналом УВКБ ООН и адвокатом<sup>34</sup>. Тем не менее, законом четко предусмотрено, что дети иностранных граждан и лиц без гражданства, разлученные со своими семьями, не должны содержаться под стражей, а должны быть

---

<sup>29</sup> там же.

<sup>30</sup> Соглашение между Европейским сообществом и Украиной о реадмиссии лиц, ратифицированное Законом Украины № 116-VI от 15 января 2008 г. «О ратификации Соглашения между Европейским сообществом и Украиной о реадмиссии лиц», [http://mfa.gov.ua/mediafiles/sites/ukraine-eu/files/on\\_the\\_readmission\\_of\\_persons.pdf](http://mfa.gov.ua/mediafiles/sites/ukraine-eu/files/on_the_readmission_of_persons.pdf);

<sup>31</sup> См. Преамбулу.

<sup>32</sup> Инструкция о порядке действий органов внутренних дел и органов охраны государственной границы по применению положений Соглашения между Украиной и Европейским Сообществом о реадмиссии лиц, утвержденная Указом Государственной пограничной службы № 552/862 от 12 ноября 2010 г.

<sup>33</sup> Закон № 3930-XII 1994 года «О правовом статусе иностранных граждан и лиц без гражданства» [Украина], 04 февраля 1994 года, доступно по ссылке: <http://www.refworld.org/docid/44a275ff4.html>.

<sup>34</sup> Инструкция о порядке содержания лиц, задержанных органами Государственной пограничной службы Украины в административном порядке за нарушение законодательства о государственной границе Украины и по подозрению в совершении преступления, утвержденная Приказом Администрации Государственной пограничной службы № 494 от 30 июня 2004 г.



помещены в «приют для несовершеннолетних Службы по делам несовершеннолетних»<sup>35</sup>. Дети старше десяти лет могут быть задержаны только в том случае, если они сопровождаются близкими родственниками и согласны на содержание под стражей.<sup>36</sup> Однако на практике УВКБ ООН известны многочисленные случаи, когда детей без сопровождения и детей, разлученных с семьей, заключали под стражу, часто из-за отсутствия соответствующей процедуры определения возраста. Кроме того, будучи задержанными, они не имели возможности доступа к процедуре предоставления убежища, что более детально описывается ниже.

3.2.9. Во время исследования 2011 года с участием УВКБ ООН было проведено 21 интервью с детьми и молодыми людьми, которые были арестованы при попытке пересечь границу или возвращены в Украину, в том числе и об условиях в центрах временного содержания. Показания афганских и сомалийских детей продемонстрировали практику содержания под стражей несовершеннолетних лиц и бюрократические препятствия для доступа к процедуре предоставления убежища несовершеннолетним лицам, включая отсутствие законных представителей и последующий риск быть депортированными обратно в страну их происхождения<sup>37</sup>. В докладе организации Хьюман Райтс Вотч за декабрь 2010 года также говорится, что возвращенные лица, включая несовершеннолетних лиц без сопровождения, во время содержания под стражей в Украине подвергались ненадлежащему обращению<sup>38</sup>.

#### **4. Соответствующие принципы и нормы, касающиеся обращения с детьми без сопровождения, ищущими убежища, в международном и европейском праве о беженцах и защиты прав человека**

##### **4.1. Принципы недопущения высылки в отношении беженцев согласно международному праву**

4.1.1. Право искать убежище и пользоваться убежищем подкрепляется законодательной базой, в том числе Конвенцией и Протоколом 1967 года, участниками которых являются Словакия и Украина, и основывается на Статье 14(1) Всеобщей декларации прав человека 1948 года<sup>39</sup>. Основой для реализации права искать убежище является обязанность государств не выдворять или не возвращать лицо на территорию, где его жизни или свободе будет угрожать опасность. Недопущение высылки (*non-refoulement*) – базовый принцип защиты, наиболее ярко выраженный в Статье 33 Конвенции 1951 года и признанный частью обычного международного права<sup>40</sup>. Статья 33(1) запрещает государствам каким-либо образом

<sup>35</sup> Типовое положение о центре временного содержания иностранцев и лиц без гражданства, незаконно пребывающих в Украине, утвержденное Постановлением Кабинета Министров № 1110 от 17.07.2003 г.

<sup>36</sup> там же.

<sup>37</sup> Верховный комиссар ООН по делам беженцев (УВКБ ООН), *Между молотом и наковальней: дети без сопровождения, ищущие убежища в Украине*, октябрь 2011 года, доступно по ссылке <http://www.refworld.org/docid/4fe02e042.html>

<sup>38</sup> там же.

<sup>39</sup> Статья 14(1) гласит, что «Каждый человек имеет право искать убежища от преследования в других странах и пользоваться этим убежищем».

<sup>40</sup> См.: «Хирси Джамаа и другие против Италии» (*Hirsi Jamaa and Others v. Italy*) (далее – «Хирси Джамаа»), № 27765/09, 23 февраля 2012 г., п. 114, <http://www.refworld.org/docid/4f4507942.html>; Мнение Судьи Пинто де Альбукерке в деле Хирси, совпадающее с мнением других судей, п. 42; УВКБ ООН, Записка о принципе невысылки, ноябрь 1997 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/438c6d972.html>; УВКБ ООН, Декларация государств-участников Конвенции 1951 года и Протокола к ней от 1967 года о статусе беженцев, 16 января 2002 года, HCR/MMSP/2001/09, п. 4, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3d60f5557.html>; УВКБ ООН, Область применения и содержание принципа невысылки (Заключение) [Глобальные консультации по международной защите/Вторая часть], 20 июня 2001 г., пп. 193-253,



выдворять или возвращать беженца на территорию, где его жизнь или свобода может подвергаться опасности<sup>41</sup>.

4.1.2. Важно, что если лицо является беженцем согласно определению Конвенции 1951 года, поскольку он или она соответствует критериям, установленным в определении беженца, признание беженцем является декларативным по своему характеру. Следовательно, запрет на выдворение из страны применяется ко всем беженцам, включая тех, кто не был официально признан таковым, а также к лицам, ищущим убежище, статус которых еще не определен<sup>42</sup>. Соответственно, государства обязаны не возвращать и не выдворять лицо, претендующее на предоставление убежища, пока его статус не определен окончательно.

4.1.3. Кроме того, запрет на высылку применяется не только по отношению к возвращению в страну происхождения, но и также касательно принудительного выдворения в какую-либо третью страну, в которой лицо обоснованно опасается подвергнуться преследованию, серьезному нарушению прав человека, либо где ему может быть нанесен иной серьезный вред, или из которой лицо рискует быть высланным в страну своего происхождения (непрямое или выдворение по цепочке)<sup>43</sup>. Согласно обязательству по недопущению высылки государства обязаны до применения какой-либо меры по высылке установить, что лицу, которое они намереваются выслать со своей территории или юрисдикции, не угрожает опасность нанесения такого вреда, на который распространяется запрет о высылке. Если такой риск существует, государство не имеет права принудительно выслать такое лицо<sup>44</sup>.

4.1.4. УВКБ ООН также считает, что прежде чем осуществить выдворение, государство согласно процессуальным гарантиям должно провести анализ приемлемости выдворения каждого лица индивидуально<sup>45</sup>. Для того, чтобы действия государства, осуществляющего выдворение, соответствовали международному праву, оно должно гарантировать, что в третьей стране отношение к этому человеку будет соответствовать принятым международным стандартам,<sup>46</sup> что человеку будет обеспечена защита от высылки, и что ему

---

<http://www.unhcr.org/refworld/docid/3b3702b15.html>

<sup>41</sup> УВКБ ООН, Представление Управления Верховного комиссара ООН по делам беженцев по делу «Хирси и прочие против Италии» (*Hirsi and Others v. Italy*), 29 марта 2011 г., Заявление № 27765/09, п. 4(1)(1), <http://www.refworld.org/docid/4d92d2c22.html>.

<sup>42</sup> Заключение Исполнительного комитета по программе Верховного комиссара (Исполком) № 6 (XXVIII), 1977, п. (с); Заключение Исполкома № 79 (XLVII), 1996, п. (j); Заключение Исполкома № 81 (XLVII), 1997, п. (i), <http://www.unhcr.org/pages/49e6e6dd6.html>. См. также Докладную записку по международной защите (поданную Верховным комиссаром), А/АС.96/815, Доклады Исполкома, 31 августа 1993 г., п. 11, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3ae68d5d10.html>; УВКБ ООН, Консультативное заключение по экстерриториальному применению обязательств о недопущении высылки согласно Конвенции 1951 года о статусе беженцев и Протокола к ней от 1967 года, январь 2007 года, пп. 26-31, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/45f17a1a4.html>.

<sup>43</sup> УВКБ ООН, Записка о запрете на высылку (EC/SCP/2), 1977, п. 4.

<sup>44</sup> там же, п. 22.

<sup>45</sup> УВКБ ООН, Методические рекомендации по проведению двусторонней или многосторонней передачи лиц, ищущих убежище, май 2013 года, пп. 3(v) и (vi), <http://www.refworld.org/docid/51af82794.html>.

<sup>46</sup> там же.; См. также Заключение Исполкома № 8 (XXVIII), 1977; УВКБ ООН, Глобальные консультации по международной защите/Третья часть: Процедуры предоставления убежища (справедливые и эффективные процедуры), 31 мая 2001 г., EC/GC/01/12, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3b36f2fca.html>. Заключение Исполкома № 85 (XLIX), 1998, п. (aa); Заключение Исполкома № 58 (XL), 1989, п. (f); УВКБ ООН, Итоговое заключение по концепции «эффективной защиты» в условиях вторичного перемещения беженцев и лиц, ищущих убежище (Лиссабонский круглый стол экспертов, 9-10 декабря 2002 года), февраль 2003 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3fe9981e4.html>. УВКБ ООН, «Т.И. против Соединенного Королевства» (*T.I. v. the United Kingdom*). Представление Верховного комиссара по делам беженцев Организации Объединенных

будет позволено ходатайствовать о предоставлении убежища и получить его<sup>47</sup>. Суд постановил в деле «Хирси и другие против Италии» (*Hirsi and others v. Italy*) и деле «M.S.S. против Бельгии и Греции» (*M.S.S. v. Belgium and Greece*), что обязанность гарантировать, что условия в третьей стране будут соответствовать этим требованиям, возлагается на выдворяющее государство. Даже если третье государство является стороной Конвенции 1951 года или других соответствующих договоров по правам человека, нельзя предположить, что такая защита будет обеспечена<sup>48</sup>.

4.1.5. Хотя Конвенция 1951 года не регулирует процедуру предоставления убежища всех государств-участников как таковую, в порядке общего правила признается, что для выполнения своих обязательств по Конвенции 1951 года, включая запрет на высылку, государства должны допускать лиц, ищущих убежища, на свою территорию и предоставлять им доступ к справедливым и эффективным процедурам, без какой-либо дискриминации<sup>49</sup>. Кроме того, согласно Программе Исполнительного комитета Верховного комиссара (Исполком)<sup>50</sup> соответствующие процедуры предоставления убежища должны сопровождаться рядом минимальных гарантий<sup>51</sup>.

---

Наций, 04 февраля 2000 г., Заявление № 43844/98, п. 14, <http://www.refworld.org/docid/42f7737c4.html>.

<sup>47</sup> Заключение Исполкома № 85 (XLIX), 1998, п. (aa).

<sup>48</sup> УВКБ ООН, Методические рекомендации по проведению двусторонней или многосторонней передачи лиц, ищущих убежища, май 2013 года, п. 3(viii), <http://www.refworld.org/docid/51af82794.html>.

<sup>49</sup> Заключение Исполкома № 82 (XLVIII), 1997, п. (d) (iii).

<sup>50</sup> Исполнительный комитет по Программе Верховного комиссара был создан в 1958 году и сейчас функционирует как вспомогательный орган Генеральной Ассамблеи ООН. Он выполняет как исполнительные, так и консультативные функции. Его сфера компетенции была определена Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 1166 (XII), которая, среди прочего, гласит, что он должен «консультировать Верховного комиссара по его просьбе при исполнении своих функций согласно Уставу УВКБ ООН». К этому относится выдача Заключений по международной защите (которые часто называются «Заключениями Исполкома»), в которых рассматриваются вопросы в сфере защиты беженцев и которые служат «международными методическими рекомендациями, которые государства, УВКБ ООН и иные органы должны соблюдать при разработке или определении своей политики, касающейся вопросов беженцев». См. УВКБ ООН, Комментарий общего порядка по международной защите, 13 октября 1989 г., № 55 (XL)-1989 г., п. (p). Заключения Исполкома принимаются на основе консенсуса государств, которые являются членами Исполнительного комитета, и, следовательно, могут считаться такими, которые отображают толкование правовых норм в вопросах защиты беженцев. В настоящее время членами Исполнительного комитета являются 98 государств.

<sup>51</sup> В своем Заключении № 8 (XXVIII) 1977 года Исполком предложил, (e) чтобы «процедуры для определения статуса беженца отвечали следующим основным требованиям:

- (i) компетентное должностное лицо (например, представитель иммиграционной службы или пограничной полиции), к которому заявитель обращается на границе или на территории государства-участника, должно иметь четкие инструкции по рассмотрению дел, которые могут подпадать под сферу действия соответствующих международных документов. В его обязанности должно входить, чтобы он действовал в соответствии с принципом недопущения высылки и передавал эти дела на рассмотрение вышестоящего органа;
- (ii) заявитель должен получить необходимые рекомендации относительно того, какой процедуре ему необходимо следовать;
- (iii) должен существовать четко установленный орган, по возможности единый центральный орган, который будет отвечать за рассмотрение ходатайств о предоставлении статуса беженца и за принятие решения в первой инстанции;
- (iv) заявителю должно быть оказано необходимое содействие, включая услуги квалифицированного переводчика, при передаче его дела на рассмотрение в соответствующие органы власти. Заявителям должна также предоставляться возможность обратиться к представителю УВКБ ООН, о которой они должны быть надлежащим образом проинформированы;
- (v) в случае если заявитель будет признан беженцем, он должен быть соответствующим образом проинформирован и ему должны быть выданы документы, удостоверяющие его статус беженца;
- (vi) в случае если заявитель не будет признан беженцем, ему должен быть предоставлен разумный срок для подачи апелляции в тот же или в другой орган, административный или судебный, в соответствии с

4.1.6. Кроме вышеперечисленного Исполком предложил государствам, УВКБ ООН и иным соответствующим органам и партнерам «разработать национальные процедуры предоставления убежища для детей и учитывая гендерную проблематику [...], уделить первоочередное внимание несопровождаемым и разлученным с семьями детям, которые претендуют на предоставление убежища, сделать эти процедуры квалифицированными, со свободным законным или иным представлением интересов детей без сопровождения и детей, разлученных с семьей, а также рассмотреть применение Конвенции 1951 года с учетом возраста и пола». В этой связи УВКБ ООН выпустило Руководство по ходатайствам о предоставлении убежища, поданным детьми, в котором предлагаются практические и процедурные рекомендации по определению статуса беженца в порядке, обеспечивающем особое отношение к детям.

## **4.2. Принципы задержания согласно международному законодательству по вопросам беженцев**

4.2.1. По мнению УВКБ ООН, задержание ищущих убежище лиц, является безусловно нежелательной и крайней мерой, которая может применяться лишь при необходимости в каждом индивидуальном случае, если она соответствует международным стандартам. Дети, ищущие убежища, по общему правилу, задерживаться не должны<sup>52</sup>. Взаимодействие с ищущими убежища детьми должно регулироваться принципом опеки, а не задержания, а обеспечение наилучших интересов ребенка должно быть первоочередной задачей<sup>53</sup>.

4.2.2. В Руководстве УВКБ ООН по задержанию и содержанию под стражей говорится:

«Задержание не может быть оправдано исключительно тем, что ребенок путешествует без сопровождения взрослых или отдельно от них, или на основании миграционного статуса или гражданства ребенка. По возможности, дети должны быть направлены к членам семьи, которые уже проживают в стране, предоставившей убежище. Если это не представляется возможным, альтернативные меры такие как, например, передача на воспитание или в приют, должны быть предприняты компетентными органами по уходу за ребенком, которые должны убедиться, что ребенок получает соответствующий уход. Семьи, принявшие ребенка, или приюты, должны обеспечивать правильное развитие ребенка (физическое и психическое), в то время, как будут приниматься решения о долгосрочной перспективе нахождения ребенка в стране. Основной целью должно быть обеспечение наилучших интересов ребенка.<sup>54</sup>

Дети, которые были задержаны, имеют право пользоваться теми же минимальными процессуальными гарантиями, как и взрослые, но они должны быть приспособлены к их конкретным потребностям. Независимый квалифицированный опекун, а также юридический консультант должны быть приставлены к несопровождаемым детям. Во время содержания под стражей, дети имеют право на образование, которое должно проходить за пределами места содержания для того, чтобы способствовать продолжению их образования после

---

действующей системой, с просьбой пересмотреть решение;

- (vii) заявителю должно быть разрешено оставаться в стране до принятия решения по его первоначальному заявлению компетентным органом власти, указанном выше в пункте (iii), если этим органом не будет установлено, что его заявление явно представляет собой злоупотребление соответствующим правом. Ему также должно быть разрешено оставаться в стране на время рассмотрения апелляция в вышестоящем административном или судебном органе».

<sup>52</sup> УВКБ ООН, Руководство по задержанию, Рекомендация 9.2.

<sup>53</sup> там же

<sup>54</sup> УВКБ ООН, Руководство по задержанию, Рекомендация 9.2.

освобождения. Должны быть созданы условия для их отдыха и игр, в том числе с другими детьми, которые необходимы для психического развития ребенка и снижения уровня стресса и травмы. Все усилия, в том числе приоритетное рассмотрение ходатайства о предоставлении убежища, должны предприниматься для обеспечения немедленного освобождения детей и размещения в более подходящих условиях»<sup>55</sup>.

### **4.3. Нормы в отношении детей без сопровождения и разлученных с семьями детей, которые ищут убежища, а также определение возраста**

4.3.1. Конвенция о правах ребенка 1989 года (далее – «КПР») предусматривает комплексную структуру обязанностей государств, являющихся ее участниками, по отношению ко всем детям, находящимся в пределах их юрисдикции, включая детей-беженцев и детей, ищущих убежища. КПР предусматривает ряд принципов по защите детей, которые должны применяться на всех этапах перемещения<sup>56</sup>, включая следующее:

- Первоочередное внимание должно уделяться наилучшим интересам ребенка во всех действиях, затрагивающих интересы детей, в том числе детей, ищущих убежища и детей-беженцев (Статья 3 совместно со Статьей 22);

- Запрещается какая-либо дискриминация по признаку расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального, этнического или социального происхождения, материального положения, инвалидности, рождения или иного статуса, или на основании статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений родителей, законных опекунов или членов семьи ребенка (Статья 2);

- Каждый ребенок имеет основополагающее право на жизнь, выживание и развитие в максимально возможной степени (Статья 6);

- Детям должно быть гарантировано право свободно выражать свои взгляды, а их мнению стоит уделять «должное внимание» в соответствии с возрастом и уровнем развития ребенка (Статья 12)<sup>57</sup>;

- Дети, ищущие убежища и дети-беженцы имеют право на надлежащую защиту и гуманитарную помощь в соответствии с КПР и другими международными правовыми актами (Статья 22).

4.3.2. С целью обеспечения эффективного доступа к правам, закрепленным в КПР и Женевской конвенции 1951 года, а также к определенным материальным и процессуальным гарантиям, указанным выше, важно обеспечить надлежащее и своевременное выявление соответствующих детей. Из этого следует, что государства обязаны идентифицировать детей как несовершеннолетних, а также установить, являются ли они разлученными с семьей или

---

<sup>55</sup> УВКБ ООН, Руководство по задержанию и содержанию под стражей, Рекомендация 9.2.

<sup>56</sup> Комитет ООН по правам ребенка (КПР), Комментарий КПР общего порядка № 6 (2005): Обращение с детьми без сопровождения и детьми, разлученными с семьей, которые находятся за пределами их страны происхождения, 01 сентября 2005 г., CRC/GC/2005/6, пп. 12-30, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/42dd174b4.html>.

<sup>57</sup> УВКБ ООН, Определение наилучших интересов детей – Информация о защите и заботе, бюллетень, июнь 2007 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/46a076922.html>; УВКБ ООН, Методические рекомендации по определению наилучших интересов ребенка, май 2008 г., п. 20, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/48480c342.html>; УВКБ ООН, Практическое руководство по применению методических рекомендаций, касающихся определения наилучших интересов ребенка, ноябрь 2011 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/4e4a57d02.html>; УВКБ ООН, Рекомендации по международной защите № 8: Ходатайства детей о предоставлении убежища согласно Статьям 1(A)2 и 1(F) Конвенции 1951 года и/или Протокола к ней 1967 года о статусе беженцев, пп. 5, 22 декабря 2009 г., HCR/GIP/09/08, <http://www.unhcr.org/refworld/docid/4b2f4f6d2.html>.

несопровождаемыми, как только об их присутствии в стране становится известно властям<sup>58</sup>. Как указано в Руководстве по задержанию, обеспечение определения точного возраста несовершеннолетних искателей убежища, является во многих случаях специфической проблемой, требующей применения соответствующих методов по определению возраста, которые отвечают стандартам в области прав человека<sup>59</sup>. Неправильное определение возраста может привести к произвольному задержанию детей<sup>60</sup>. Это также может привести к размещению детей совместно со взрослыми. Условия проживания должны соответствовать возрасту и полу»<sup>61</sup>.

4.3.3. Принято считать, что меры, принимаемые государствами по идентификации детей без сопровождения или детей, разлученных с семьями, могут включать в себя определение возраста<sup>62</sup>. Однако при проведении такого определения должны быть приняты во внимание следующие принципы и меры предосторожности<sup>63</sup>:

- i. Определение возраста проводится только в тех случаях, когда возраст ребенка является спорным вопросом, и должно быть частью комплексного подхода по определению возраста, когда учитывается как физический внешний вид, так и уровень психического развития ребенка<sup>64</sup>. Это происходит потому, что при помощи только одного метода невозможно окончательно определить возраст. Большинство экспертов сходятся во мнении, что определение возраста – это не установление хронологического возраста, а приблизительное предположение. Научные методы, доступные в настоящее время, в том числе медицинский анализ рентгеновских снимков зубов или костей запястья, могут лишь *предположительно* определить возраст. Следовательно, всегда будет иметь место определенная погрешность<sup>65</sup>.
- ii. Если и после проведения определения возраста остаются сомнения относительно возраста несовершеннолетнего, решение принимается в пользу искателя убежища, и считается, что это лицо является ребенком<sup>66</sup>.
- iii. Определение возраста должно проводиться безопасным способом, учитывая детскую специфику и фактор пола ребенка, с должным уважением человеческого достоинства<sup>67</sup>.

---

<sup>58</sup> Комитет ООН по правам ребенка (КПР), Комментарий КПР общего порядка № 6 (2005): Обращение с детьми без сопровождения и детьми, разлученными с семьей, которые находятся за пределами их страны происхождения, 01 сентября 2005 г., CRC/GC/2005/6, п. 31(i), <http://www.refworld.org.ru/docid/4ffd3ead2.html>. См. также: Исполком, Заключение по вопросам детей, подвергающихся риску, 05 октября 2007 г., № 107 (LVIII) - 2007, п. (с), <http://www.unhcr.org/refworld/docid/471897232.html>.

<sup>59</sup> УВКБ ООН. Методические рекомендации по мерам и процедурам работы с детьми без сопровождения, ищущим убежища, февраль 1997 г., <http://www.unhcr.org/refworld/docid/3ae6b3360.html>.

<sup>60</sup> УВКБ ООН. Методические рекомендации по мерам и процедурам работы с детьми без сопровождения, ищущим убежища, февраль 1997 г., <http://www.refworld.org/docid/3ae6b3360.html>.

<sup>61</sup> УВКБ ООН, Руководство по задержанию и содержанию под стражей, Рекомендация 9.2.

<sup>62</sup> Комментарий КПР общего порядка № 6, п. 31(i).

<sup>63</sup> Комментарий КПР общего порядка № 6, п. 31.

<sup>64</sup> См. Комментарий КПР общего порядка № 6, п. 31(i); УВКБ ООН, Рекомендации по международной защите № 8: Ходатайства детей о предоставлении убежища согласно Статьям 1(A)2 и 1(F) Конвенции 1951 года и/или Протокола к ней 1967 года о статусе беженцев, 22 декабря 2009 г., HCR/GIP/09/0, п. 75, «Рекомендации по ходатайствам детей о предоставлении убежища» <http://www.refworld.org.ru/docid/51f8f6a60.html>.

<sup>65</sup> Программа для детей в Европе, которые разлучены с семьей, Позиция по поводу определения возраста в отношении детей в Европе, которые разлучены с семьей 2012 г., стр. 8, доступно по ссылке: <http://www.refworld.org/docid/4ff535f52.html>

<sup>66</sup> УВКБ ООН, Рекомендации по ходатайствам детей о предоставлении убежища, п. 75; см. также Исправленная ДПУ, Статья 25(5).

<sup>67</sup> УВКБ ООН, Рекомендации по ходатайствам детей о предоставлении убежища, п. 75.

- iv. Ребенку должна быть предоставлена помощь в лице законного представителя в течение всей процедуры, касающейся предоставления убежища<sup>68</sup>.
- v. При определении возраста также должны учитываться этнические и культурные особенности происхождения ребенка<sup>69</sup>.
- vi. К лицу, заявляющему, что он/она моложе 18 лет, следует относиться как к ребенку, лицо должно пользоваться правами ребенка, кроме случаев, когда это будет явно необоснованно. Обоснование этого предположения, которое среди прочего вытекает из принципа соблюдения наилучших интересов ребенка, включает необходимость обеспечить права, гарантированные КПП и Конвенцией о статусе беженцев 1951 года, в частности права на свободу (Статья 37(b), (c) и (d)) и права на надлежащую защиту и гуманитарную помощь (Статья 22)<sup>70</sup>.
- vii. В большинстве случаев возраст можно правильно установить посредством личного собеседования и/или других имеющихся в наличии документальных доказательств. При собеседовании для определения возраста ребенка также должно соблюдаться право ребенка свободно выражать свои взгляды, как это предусмотрено в Статье 12 Конвенции о правах ребенка.
- viii. Определение возраста никогда не должно проводиться как стандартная процедура. Это особенно актуально, когда возраст определяется по результатам медицинского осмотра с применением инвазивных методов.
- ix. Определение возраста несопровождаемых или разлученных с семьей детей не следует проводить сразу после их прибытия в приграничные районы и/или на территорию страны, так как время имеет решающее значение в установлении доверия и позволяет ребенку вспомнить и рассказать информацию о себе, которая может быть полезна при определении его или её возраста<sup>71</sup>.

#### 4.4. Соответствующая судебная практика ЕСПЧ

4.4.1. Исходя из соответствующих положений КПП, упомянутых выше, Суд определил ряд важных принципов и норм в отношении детей без сопровождения или разлученных с семьями детей и заявил, что «интересы государства в пресечении попыток обойти иммиграционные правила не должны лишать иностранных граждан защиты, предусмотренной этими конвенциями, или лишать несовершеннолетних иностранных граждан, особенно прибывающих без сопровождения, защиты, которую гарантирует их статус»<sup>72</sup>. Также Суд постановил признать, что содержание под стражей детей без сопровождения или разлученных с семьей в тех же условиях, что и взрослых, противоречит Статье 5(1) ЕКПЧ в силу «крайне уязвимого положения», в котором они оказываются в чужой стране в качестве нелегальных иммигрантов<sup>73</sup>.

---

<sup>68</sup> УВКБ ООН, Рекомендации по ходатайствам детей о предоставлении убежища, п. 69; см. также: Исправленная ДПУ, Статья 25(1)(а).

<sup>69</sup> УВКБ ООН, В безопасности: что государства могут сделать, чтобы обеспечить в Европе соблюдение наилучших интересов детей без сопровождения и детей, разлученных с семьей, октябрь 2014 г., доступно по ссылке: <http://www.refworld.org/docid/5423da264.html>.

<sup>70</sup> Программа для детей в Европе, которые разлучены с семьей, Позиция по поводу определения возраста в отношении детей в Европе, которые разлучены с семьей, стр. 12.

<sup>71</sup> там же, п. 15.

<sup>72</sup> «Мубиланзила Майека и Каники Митунга против Бельгии» (*Mubilanzila Mayeka and Kaniki Mitunga v. Belgium*), 13178/03, Совет Европы: Европейский суд по правам человека, 12 октября 2006 г., п. 81, <http://www.refworld.org/docid/45d5cef72.html>.

<sup>73</sup> там же, п. 55, и п. 103.



4.4.2. Это решение было вновь подтверждено и расширено в постановлении по делу Рахими<sup>74</sup>. Суд подчеркнул, что в силу особой ситуации заявителя – несопровождаемого несовершеннолетнего гражданина Афганистана 15 лет, он «несомненно относился к категории наиболее уязвимых лиц общества», и что греческие власти имели позитивное обязательство в соответствии со Статьей 3 ЕКПЧ позаботиться о нем путем принятия адекватных мер<sup>75</sup>. Кроме того, исходя из статьи 19 Директивы об условиях приема и соответствующих положений Конвенции о правах ребенка, Суд также признал общее согласие, в том числе в международном праве, касательно первостепенного значения наилучших интересов ребенка<sup>76</sup>. В результате, по мнению Суда, игнорирование властями этого принципа в отношении задержания заявителя и в частности их неспособность рассмотреть какие-либо альтернативы задержанию, вызвали сомнения относительно их объективности<sup>77</sup>.

4.4.3. В последующих решениях Суд подтвердил, что неспособность государства определить, что задержание и содержание под стражей детей, независимо от того, сопровождают ли их взрослые<sup>78</sup> или нет<sup>79</sup> является крайней мерой, и рассмотреть менее суровые альтернативы, позволяет считать такое задержание произвольным в нарушение Статьи 5(1) ЕКПЧ.

## 5. Заключение

5.1. В свете вышеизложенного и согласно соответствующим нормам международного и европейского права о беженцах и права защиты прав человека, а также собственной судебной практики Суда, УВКБ ООН считает, что защита от высылки и доступ к справедливой и эффективной процедуре предоставления убежища, в том числе на границе и при задержании, имеют первостепенное значение для детей без сопровождения и детей, разлученных с семьей, ищущих убежища. Кроме того, несопровождаемые и разлученные с семьей дети, ищущие убежища, имеют право на особую защиту, в том числе на специальные процессуальные гарантии, в силу их особой уязвимости. Кроме того, соблюдение их наилучших интересов должно быть первостепенной задачей, в том числе и при определении их возраста. И, наконец, УВКБ ООН считает, что приведенные выше общие принципы, касающиеся задержания, тем более применяются к детям, которых в принципе нельзя задерживать и содержать под стражей.

**УВКБ ООН – 01 июня 2016 г.**

---

<sup>74</sup> «Рахими против Греции» (*Rahimi v. Greece*), 8687/08, Совет Европы: Европейский суд по правам человека, 05 апреля 2011 г., <http://www.refworld.org/docid/4d9c3e482.html>.

<sup>75</sup> там же, п. 87.

<sup>76</sup> там же, п. 108.

<sup>77</sup> там же, п. 109

<sup>78</sup> «Попов против Франции» (*Popov v. France*), 39472/07 и 39474/07, Совет Европы: Европейский суд по правам человека, 19 января 2012 г., п. 119, <http://www.refworld.org/pdfid/4f1990b22.pdf>.

<sup>79</sup> «Йо-Экале Мваней против Бельгии» (*Yoh-Ekale Mwanje v. Belgium*), 10486/10, Совет Европы: Европейский суд по правам человека, 20 декабря 2011 г., п. 124, <http://www.refworld.org/pdfid/520a18c64.pdf>.