



**КОНТТЕРРОРИСТИЧЕСКОЕ УПРАВЛЕНИЕ
ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ**
Контртеррористический центр ООН



**ДЕТИ, ЗАТРОНУТЫЕ ДЕЙСТВИЯМИ
ИНОСТРАННЫХ БОЕВИКОВ:
ПОДХОД, ОСНОВАННЫЙ
НА ОБЕСПЕЧЕНИИ ПРАВ РЕБЕНКА**

Справочник

**Дети, затронутые действиями
иностранных боевиков:**

**подход, основанный на обеспечении
прав ребенка**



**КОНТТЕРРОРИСТИЧЕСКОЕ УПРАВЛЕНИЕ
ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ**
Контртеррористический центр ООН

Финансирование настоящего справочника обеспечено за счет щедрых взносов, внесенных Королевством Бельгия и Королевством Саудовская Аравия в Целевой фонд Организации Объединенных Наций по борьбе с терроризмом в поддержку Контртеррористического центра Организации Объединенных Наций.

СОДЕРЖАНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ	vii
ВВЕДЕНИЕ	1
Проблемы	1
Концептуальная основа Справочника	3
Цель Справочника	4
Целевая аудитория и главная тема Справочника	5
Методология	6
Терминология	7
Ребенок	7
Иностранные боевики-террористы/иностранные боевики	7
Дети, затронутые действиями иностранных боевиков	8
Международное право в области прав человека, международное гуманитарное право и между- народное беженское право	8
Международное право в области прав человека	8
Международное гуманитарное право	9
Международное беженское право	10
1. Ключевые принципы защиты прав ребенка при устранении угроз государственной безо- пасности	11
1.1 Права детей согласно международному праву и соответствующие обязательства госу- дарств	11
1.1.1 Обязательства государств по отношению к детям, находящимся на их террито- рии, и по отношению к детям, находящимся за пределами их территории	11
1.1.2 Обязательства государств во время вооруженного конфликта	13
1.2 Общие принципы Конвенции о правах ребенка	14
1.2.1 Право не подвергаться дискриминации	15
1.2.2 Первоочередное внимание к обеспечению наилучших интересов ребенка	16
1.2.3 Неотъемлемое право на жизнь, выживание и развитие	19
1.2.4 Уважение взглядов ребенка	20
1.3 Основанный на правах ребенка подход к решению проблем безопасности государства	21
1.3.1 Обращение с детьми прежде всего как с жертвами	21

1.3.2	Необходимость в индивидуальной оценке	22
1.4	Ключевые рекомендации	23
2.	Обеспечение права на гражданство	24
2.1	Международно-правовые нормы и стандарты	25
2.1.1	Право на гражданство	25
2.1.2	Запрет на произвольное лишение или отказ в предоставлении гражданства	26
2.1.3	Предупреждение безгражданства	28
2.1.4	Правозащитные соображения в связи с внутригосударственными законами, являющимися дискриминационными в отношении предоставления гражданства .	29
2.1.5	Правозащитные соображения в связи с практикой проведения тестов ДНК детей для подтверждения их гражданства	30
2.2	Ключевые рекомендации	32
3.	Сохранение единой семьи	33
3.1	Международно-правовые нормы и стандарты в области прав человека	33
3.1.1	Принцип сохранения единой семьи	33
3.1.2	Предотвращение разлучения семей и содействие воссоединению семьи	34
3.1.3	Правозащитные соображения при разлучении семьи	36
3.2	Ключевые рекомендации	38
4.	Репатриация	40
4.1	Международно-правовые нормы и стандарты	40
4.1.1	Правозащитные соображения в связи с необходимостью репатриации	40
4.1.2	Правозащитные соображения в связи с репатриацией ребенка	43
4.2	Ключевые рекомендации	44
5.	Реабилитация и реинтеграция	45
5.1	Международно-правовые нормы и стандарты	45
5.1.1	Обязательства государств по реабилитации и реинтеграции	45
5.1.2	Правозащитные соображения в связи с реабилитацией и реинтеграцией детей ...	47
5.2	Ключевые рекомендации	50

6. Правосудие в отношении несовершеннолетних	51
6.1 Международно-правовые нормы и стандарты	52
6.1.1 Содействие применению альтернатив судебному преследованию	52
6.1.2 Международные нормы о правосудии в отношении несовершеннолетних	54
6.2 Ключевые рекомендации	57
7. Лишение свободы	59
7.1 Международно-правовые нормы и стандарты	60
7.1.1 Ключевые принципы и нормы, касающиеся лишения свободы детей	60
7.1.2 Лишение свободы в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних	63
7.1.3 Содержание ребенка под стражей с основным попечителем	64
7.2 Ключевые рекомендации	66
8. Сбор данных и обмен ими	67
8.1 Международно-правовые нормы и стандарты	68
8.1.1 Права, затрагиваемые сбором и использованием информации о детях и обменом ею	68
8.1.2 Последствия для прав человека различных целей сбора и использования информации о детях и обмена ею	69
8.1.3 Процессуальные гарантии, обеспечивающие защиту прав ребенка при сборе данных и обмене ими	73
8.2 Ключевые рекомендации	74



Фото ООН

ПРЕДИСЛОВИЕ

**заместителя Генерального секретаря,
возглавляющего Контртеррористическое управление
Организации Объединенных Наций, и Директора-
исполнителя Контртеррористического центра
Организации Объединенных Наций**

В последнее время международное сообщество уделяет повышенное внимание серьезнейшей проблеме лиц, выезжающих за рубеж с целью совершения, планирования или подготовки террористических актов либо участия в их совершении в качестве иностранных боевиков. Особое внимание таким лицам и членам их семей, многие из которых содержатся в лагерях, возвращаются в страны своего происхождения или переезжают в третьи страны, стало, в частности, уделяться после распада территории «Исламского государства Ирака и Леванта» (ИГИЛ). Среди этих членов семей находятся тысячи детей.

Одни дети приехали в зоны конфликтов со своими родителями, а другие, точное число которых неизвестно, родились у родителей — иностранных боевиков. Третьи же были завербованы за рубежом и самостоятельно прибыли в страну, чтобы присоединиться к террористическим группам. Хотя некоторые из них не пересекали границ, существуют опасения, что дети могут испытать на себе последствия того, что их семьи были связаны с лицами, подозреваемыми в качестве иностранных боевиков.

Признавая проблемы, создаваемые иностранными боевиками, и неотложную необходимость в удовлетворении потребностей и защите прав детей, затронутых этими действиями, некоторые государства-члены обратились с просьбой подготовить практическое руководство по вопросу о том, каким образом государствам следует принимать надлежащие меры в отношении к таким детям и при этом обеспечивать выполнение своих обязательств согласно международным стандартам в области прав человека и нормам гуманитарного и беженского права.

Как подчеркнул Генеральный секретарь, соблюдение и защита прав человека имеют чрезвычайно большое значение для устранения условий, способствующих терроризму. Обеспечение прав детей, затронутых действиями иностранных боевиков, будет иметь решающее значение для обеспечения их полной реинтеграции в общество и защитит их от маргинализации и дискриминации, которые могут привести в будущем к радикализации. В частности, все стратегии и действия в отношении детей должны твердо основываться на принципе обеспечения наилучших интересов ребенка, и к детям следует относиться прежде всего как к жертвам.

Совет Безопасности также не оставил без внимания бедственное положение таких детей. В своей резолюции 2396 (2017), принятой в декабре 2017 года, Совет призвал государства-члены к тому, чтобы они проводили проверку и расследования в отношении лиц, которых они имеют разумные основания считать террористами, включая предполагаемых иностранных боевиков-террористов и сопровождающих их членов семьи, в том числе детей; разрабатывали и проводили всеобъемлющие оценки риска в отношении этих лиц; и предпринимали надлежащие действия, в том числе рассматривая вопрос о надлежащих мерах судебного преследования, реабилитации и реинтеграции.

Важно отметить, что Совет Безопасности признал, что дети могут быть особенно уязвимы и нуждаться в особой психосоциальной поддержке, такой как посттравматическая помощь, и подчеркнул при этом, что с детьми необходимо обращаться таким образом, чтобы соблюдались их права и уважалось их человеческое достоинство, в соответствии с применимыми нормами международного права.

В этих условиях Контртеррористическое управление в тесном взаимодействии со своими партнерами, включая правоведов, организации гражданского общества, аналитические центры, международные организации и государства-члены, подготовило настоящий справочник, призванный служить государствам-членам практическим руководством.

Кроме того, по поручению Генерального секретаря мое управление координировало межведомственную работу по определению ключевых руководящих принципов в отношении защиты, репатриации, судебного преследования, реабилитации и реинтеграции женщин и детей, имевших связи с террористическими группами, включенными в перечни Организации Объединенных Наций, — ключевых принципов организации правозащитной, гуманитарной и оперативной деятельности, которыми должна руководствоваться Организация Объединенных Наций в своей работе в этих областях. Настоящий справочник дополняет указанные ключевые принципы и представляет собой решающий вклад моего управления в работу над этими вопросами.

Как указано в справочнике, в рамках международного права уже существуют многочисленные нормы и стандарты, которыми должны руководствоваться государства-члены при защите прав детей, в том числе затронутых вооруженным конфликтом и/или завербованных вооруженными группами. В справочнике приводятся стандарты, применимые в ситуациях, касающихся детей, затронутых действиями иностранных боевиков.

Подготовка справочника стала возможной благодаря поддержке со стороны партнеров, которые щедро делились с нами экспертными знаниями и указаниями на протяжении всего хода работы. Помимо партнеров Организации Объединенных Наций, я хотел бы поблагодарить Саудовскую Аравию и Бельгию за их щедрые взносы, которые позволили подготовить настоящий справочник.

Надеюсь, что настоящий справочник послужит повышению уровня информированности и более эффективной защите прав детей, которые закреплены в Конвенции о правах ребенка, а также в других международно-правовых документах, в рамках общей борьбы с терроризмом. С помощью справочника структуры Организации Объединенных Наций и их партнеры смогут оказывать государствам-членам более действенную практическую помощь в решении такой сложной задачи, как защита прав детей в условиях предупреждения терроризма и борьбы с ним.



Владимир Воронков,
Заместитель Генерального секретаря,
возглавляющий Контртеррористическое
управление ООН

Проблемы

1. Террористические акты оказывают многогранное воздействие на детей, которые страдают от их серьезных последствий. Во время вооруженного конфликта дети часто становятся жертвами насилия и надругательств со стороны вооруженных групп, включая группы, обозначенные Организацией Объединенных Наций как террористические. Некоторые ответные действия государств-членов также нарушают права детей. В соответствии с международным правом дети, то есть лица в возрасте до 18 лет, считаются уязвимыми и нуждаются в особой защите лишь на основании своего возраста. Поэтому при разработке ответных мер, в том числе по проведению контртеррористических операций, государства обязаны относиться к детям, включая детей, связанных с обозначенными террористическими группами или причастных к ним, в первую очередь как к жертвам¹. В свете этой проблемы, цель настоящего справочника состоит в том, чтобы помочь государствам-членам в соблюдении и защите прав детей уже в процессе устранения угроз безопасности, которые создают обозначенные террористические группы, включая меры в отношении детей, связанных с этими группами. В Справочнике обсуждаются вопросы, касающиеся обеспечения реабилитации детей и их реинтеграции в общество, с целью сведения к минимуму любых потенциальных угроз для безопасности. Без оказания им необходимой поддержки и направления требуемых ресурсов сами дети могут представлять угрозу безопасности.

2. Защита прав детей должна быть первостепенной заботой государств-членов в их усилиях по противодействию терроризму и поддержке развития детей в мирной обстановке. Тем не менее, дети часто становятся жертвами террористических актов. Слишком много детей погибают в ходе военных и невоенных контртеррористических операций и часто получают тяжелые ранения. В результате они страдают от долгосрочных последствий, включая инвалидность и серьезные травмы. Известно, что

¹ См. Управление Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности (УНП ООН), *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами: Роль системы правосудия* (Вена, 2019 год), глава 2.

обозначенные террористические группы вербуют детей и даже направляют их на передовую для участия в боевых действиях². Дети также используются в качестве террористов-смертников³. Их похищают, ими торгуют, они подвергаются эксплуатации и сексуальному и гендерному насилию со стороны обозначенных террористических групп. Кроме того, дети становятся жертвами таких же нарушений, совершаемых вооруженными силами государства и связанными с государством силами в ходе борьбы с терроризмом. Террористические акты и их последствия для общества также серьезно влияют на доступ детей к медицинскому обслуживанию и образованию. Кроме того, они разрушают семейную жизнь, в том числе лишая детей родителей и других родственников, что в некоторых случаях происходит в результате перемещения.

3. Трансграничный характер террористической деятельности, о котором свидетельствует последний поток лиц, уезжающих за рубеж для вступления в ряды обозначенных террористических групп, является еще одним фактором воздействия на детей. Совет Безопасности призвал государства-члены к тому, чтобы они проводили проверку и расследования в отношении лиц, которых они имеют разумные основания считать «террористами», включая предполагаемых «иностранных боевиков-террористов»⁴. Совет признал, что такие лица «могут перемещаться в сопровождении членов семьи, которых они привезли с собой в зоны конфликта, с семьями, которые они создали в зонах конфликта, и с членами

² A/HRC/30/67, пункт 44; A/HRC/36/55, пункт 51; A/HRC/40/70, пункт 62; A/HRC/31/47, пункт 59; A/72/865, пункт 185.

³ A/72/865, пункт 226.

⁴ Согласно определению, приведенному в резолюции 2178 (2014) Совета Безопасности, термин «иностранные боевики-террористы» означает лиц, «которые совершают или пытаются совершить поездку в государство, которое не является их государством проживания или гражданства, и других лиц, которые совершают или пытаются совершить поездку с их территорий в государство, которое не является их государством проживания или гражданства, для целей совершения, планирования, подготовки или участия в совершении террористических актов или для подготовки террористов или прохождения такой подготовки» (пункт 6 а)). Этот термин вызвал различные опасения, в том числе в аспекте норм по правам человека и гуманитарного права. См. раздел о терминологии.

семьи, которые родились в зонах конфликта»⁵. Признавая, что к таким членам семьи относятся и дети, Совет также отметил, что дети могут быть особенно уязвимы и нуждаться в специализированной поддержке, такой как посттравматическая психологическая помощь, подчеркивая при этом, что с детьми необходимо обращаться таким образом, чтобы соблюдались их права и уважалось их человеческое достоинство, в соответствии с международным правом⁶.

4. Совет Безопасности признает, что такие дети являются жертвами наиболее тяжких нарушений прав человека вооруженными группами, в том числе обозначенными террористическими группами⁷. Обозначенные террористические группы, включая ИГИЛ и «Боко харам», вербуют и используют детей на трансграничной основе⁸. Например, в Сирии среди подтвержденных случаев 76 детей, завербованных вооруженными группами, принадлежали к 17 национальностям⁹. Некоторые дети были, возможно, похищены и переправлены через границу обозначенными террористическими группами или привезены на территорию их семьями¹⁰. Кроме того, некоторые дети просто живут под контролем этих групп, не имея с ними прямых контактов. Многие дети родились в районах, которые ранее находились под контролем обозначенных террористических групп, у иностранных матерей или отцов, и они сталкиваются с такими же проблемами, что и дети, приехавшие в эти районы, по причине их предполагаемой связи с лицами, которых подозревают как иностранных боевиков, или предполагаемой связи их семей с такими лицами.

5. Как и все другие жертвы терроризма, дети, затронутые действиями иностранных боевиков, сталкиваются с целым рядом проблем. Те, кто был завербован за рубежом, часто оказываются брошенными на произвол судьбы на вражеской территории. Такие дети находятся в особо уязвимом положении, поскольку они оказываются в условиях, где отсутствуют какие-либо структуры под-

держки или доступ к ним ограничен¹¹. Государства, особенно пострадавшие от вооруженных конфликтов и терроризма, часто отличаются слабыми механизмами безопасности и гуманитарной помощи, и их системы уголовного правосудия, защиты детей и социального обеспечения перегружены. Из-за этих многочисленных проблем многие дети систематически подвергаются административному аресту, задержанию, уголовному преследованию и даже наказанию за их предполагаемую связь с вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы¹². Многие младенцы и дети младшего возраста содержатся под арестом вместе с основными попечителями, поскольку те подозреваются в связях с обозначенными террористическими группами¹³. Во многих таких случаях условия содержания под стражей не соответствуют минимальным стандартам, особенно в отношении детей, которые имеют специальные права и особые потребности в этом плане¹⁴. Они лишены доступа к достаточному питанию, санитарным и базовым услугам, таким как медицинская помощь и образование¹⁵. Особенно беспокоит то, что многие дети, которые могли иметь связи с предполагаемыми иностранными боевиками, могут оказаться без гражданства¹⁶, у многих отсутствуют официальные документы или свидетельства о рождении. Например, как сообщается, в Ираке до 13 000 детей младше 12 лет не имеют свидетельств о рождении или других документов, подтверждающих их гражданство. Некоторые из них, возможно, имеют ирак-

¹¹ A/73/278, пункты 10 и 11.

¹² A/HRC/40/49, пункт 18; по имеющимся сообщениям, в Ираке правительством задержано примерно 1200 детей разного гражданства, в том числе по обвинениям в терроризме. В Сирийской Арабской Республике, как сообщается, более 1300 детей удерживаются курдской стороной в различных местах на северо-востоке страны, часто по причине их предполагаемой связи с иностранными боевиками. A/73/278, пункт 9.

¹³ A/72/865, пункт 224.

¹⁴ A/HRC/40/70, пункт 10.

¹⁵ A/HRC/40/70, пункт 45; Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) сообщила о гибели не менее 29 детей за период с декабря 2018 года по январь 2019 года в лагере «Аль-Хол» в провинции Эль-Хасаке, Сирия, где, как сообщается, не справлялись с числом поступивших в лагерь людей. ВОЗ выразила обеспокоенность в связи с критической ситуацией в плане медицинской помощи в лагере «Аль-Хол» в провинции Эль-Хасаке (Дамаск, 2019 год). URL: www.emro.who.int/syria-news/who-concerned-over-critical-health-situation-in-al-hol-camp-al-hasakeh.html.

¹⁶ S/2019/50, пункты 93; A/2019/103, пункты 62, 63; S/2019/103, пункт 21; A/HRC/40/70, пункт 10.

⁵ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности; например, по состоянию на июнь 2018 года как минимум 1175 детей и 435 женщин содержались под стражей в трех местах на северо-востоке Сирийской Арабской Республики на основании подозрений в связях их семей с боевиками Исламского государства Ирака и Леванта, включая граждан 43 стран. S/2018/969, пункт 24.

⁶ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, преамбула.

⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности.

⁸ A/72/865, пункт 16.

⁹ S/2018/969, пункт 15.

¹⁰ S/2018/969, пункт 24.

ское происхождение, у других одним из родителей или обоими родителями могут быть иностранцы¹⁷.

6. Международные нормы по правам человека предусматривают право каждого на въезд в свою собственную страну¹⁸. Тем не менее некоторые страны происхождения не позволяют вернуться своим гражданам, включая взрослых, подозреваемых в связях с обозначенными террористическими группами, и их детей¹⁹. Поэтому такие дети остаются в длительном заключении или брошенными на произвол судьбы в иностранных государствах в условиях правового и административного вакуума²⁰. Некоторые страны готовы репатриировать детей из зон конфликтов, но не их родителей или опекунов, в результате чего возникает риск разлучения семей. Некоторые государства придерживаются политики, допускающей репатриацию только сирот. Другие репатрируют только детей до определенного возраста, в нарушение международного права, которое требует защиты каждого лица в возрасте до 18 лет. Разрешение только некоторым детям вернуться на родину неизбежно приводит к разлучению детей как с основными попечителями, так и со старшими братьями и сестрами, что является еще одним нарушением основных прав ребенка. Разлучение может быть также вызвано мерами, направленными на то, чтобы дети не уезжали вместе с основными попечителями, на территорию, где ребенок может подвергнуться принудительной вербовке²¹.

7. Существуют опасения, что дети предполагаемых иностранных боевиков могут создать угрозу в будущем, особенно без эффективной индивидуальной оценки, мер защиты и помощи в реабилитации и реинтеграции²². Такие дети должны быть признаны жертвами нарушений прав человека, которые не по своей воле оказались связанными с группами, совершающими грубые нарушения их прав. Однако помощь таким детям, в том числе тем, кто хочет вернуться на свою родину или на родину родителей, оказывается с осторожностью. Эффективное решение этих вопросов, как правило, требует общегосударственного подхода с участием всего общества. Однако местные общины, правительства и средства массовой информации неохотно оказывают услуги

и помощь детям-жертвам, часто по причине негативного восприятия и стигматизации таких детей.

Концептуальная основа Справочника

8. Организация Объединенных Наций неоднократно заявляла, что все меры по борьбе с терроризмом должны осуществляться в соответствии с международным правом, в частности нормами по правам человека, гуманитарным и беженским правом, на основе включения контртеррористической деятельности в более широкие международно-правовые рамки. И Совет Безопасности, и Генеральная Ассамблея подтверждали это в соответствующих резолюциях о противодействии терроризму²³. Кроме того, в разделе IV Глобальной контртеррористической стратегии, принятой Генеральной Ассамблеей в 2006 году, подчеркивается, что все меры по предупреждению терроризма должны быть основаны на правах человека и верховенстве права и что действенные меры по борьбе с терроризмом и защита прав человека являются целями, которые не противоречат, а дополняют и взаимно подкрепляют друг друга²⁴.

9. В резолюции 2396 (2017) Совет Безопасности призвал государства-члены к тому, чтобы государства-члены «проводили проверки и расследования в отношении лиц, которых они имеют разумные основания считать террористами, включая предполагаемых иностранных боевиков-террористов и сопровождающих их членов семьи, въезжающих на территорию этих государств-членов, в том числе их супругов и детей, разрабатывали и проводили всеобъемлющие оценки риска в отношении этих лиц и предпринимали надлежащие действия, в том числе рассматривая вопрос о надлежащих мерах судебного преследования, реабилитации и реинтеграции», и подчеркнул, что государствам-членам следует обеспечивать, чтобы все такие действия соответствовали внутреннему законодательству и нормам международного права²⁵. Генеральная Ассамблея в своей шестой резолюции по обзору Глобальной контртеррористической стратегии также обратилась к государствам-членам с призывом «разрабатывать и осуществлять стратегии привле-

¹⁷ S/2019/103, пункт 21; S/2019/50, пункт 93.

¹⁸ S/2019/103, пункт 21; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 4 статьи 12.

¹⁹ S/2019/103, пункт 21.

²⁰ A/HRC/40/70, пункт 10.

²¹ A/HRC/40/28, пункт 34.

²² S/2019/50, пункт 92; S/2019/103, пункт 10.

²³ Совет Безопасности неоднократно подчеркивал это в своих резолюциях о борьбе с терроризмом. Например, см. пункты 4, 7, 13 и 34 преамбулы к резолюции 2396 (2017) Совета Безопасности.

²⁴ Резолюция 60/288 Генеральной Ассамблеи, Глобальная контртеррористическая стратегия (2006 год).

²⁵ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 29.

Парижские обязательства и Парижские принципы и установки в отношении детей, связанных с вооруженными силами или вооруженными группами (2007 год)

Парижские обязательства по защите детей от незаконной вербовки или использования вооруженными силами или вооруженными группировками и Принципы и установки в отношении детей, связанных с вооруженными силами и вооруженными группами (2007 год) (Парижские принципы) были приняты на международной конференции на тему «Избавим детей от войны», которая состоялась в Париже в феврале 2007 года. В совокупности эти два документа углубляют глобальные гуманитарные знания и опыт работы по предупреждению вербовки и защите детей, содействию их высвобождению из вооруженных сил или вооруженных групп и их интеграции в гражданскую жизнь. URL: www.unicef.org/emerg/files/ParisPrinciples310107English.pdf

Принятые Контртеррористическим комитетом Совета Безопасности Мадридские руководящие принципы о пресечении потока иностранных боевиков-террористов (S/2015/939) и Добавление 2018 года к Руководящим принципам в отношении иностранных боевиков-террористов (S/2018/1177)

Мадридские руководящие принципы и Добавление к ним содержат руководство по защите и поощрению прав детей в нескольких контекстах, включая правовую базу и процедуры, расследования, розыскные списки и базы данных, биометрическую идентификацию и судебное преследование, реабилитацию и реинтеграцию.

чения к ответственности, реабилитации и реинтеграции возвращающихся и переселяющихся «иностранных боевиков-террористов» и их семей «с учетом гендерных и возрастных аспектов»²⁶.

10. Важно подчеркнуть, что Совет Безопасности и Генеральная Ассамблея отметили, что дети могут быть особенно уязвимы и нуждаться в психосоциальной поддержке, такой как посттравматическая помощь. Оба органа подчеркнули, что с детьми необходимо обращаться таким образом, чтобы соблюдались их права и уважалось их человеческое достоинство, в соответствии с применимыми нормами международного права²⁷. Это же требование содержится в резолюции Совета Безопасности о детях и вооруженных конфликтах, в которой подчеркивается необходимость уделять особое внимание обращению с детьми, связанными или предположительно связанными с вооруженными группами, которые совершают террористические акты²⁸.

11. Контртеррористический центр Организации Объединенных Наций разработал настоящий справочник в рамках своей работы по разделу IV Глобальной контртеррористической стратегии, который посвящен правам человека и верховенству права²⁹. С учетом того, что подрыв верховенства права и нарушение прав человека могут служить движущим фактором для распространения терроризма, Справочник также поможет осуществить меры, предусмотренные в разделе I Глобальной контртеррористической стратегии, который посвящен устранению условий, способствующих распространению терроризма. Обеспечение прав человека затронутых терроризмом детей и поддержка семей в реабилитации и реинтеграции, а не их стигматизация и невнимание к их нуждам, что может в долгосрочном плане сделать их еще более опасными, помогут устранить условия, способствующие распространению терроризма.

Цель Справочника

12. Цель Справочника состоит в том, чтобы помочь государствам в применении основанного на правах человека подхода, с акцентом на правах ребенка, в отношении нескольких вопросов, которые касаются детей, затронутых действиями иностранных

²⁶ Резолюция 72/284 (2018 год) Генеральной Ассамблеи, пункт 39.

²⁷ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, восемнадцатый абзац преамбулы; резолюция 72/284 (2018 год) Генеральной Ассамблеи, пункт 39.

²⁸ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 19.

²⁹ Резолюция 60/288 (2006 год) Генеральной Ассамблеи.

боевиков. В частности, Справочник должен помочь специалистам-практикам найти более действенные и надежные решения проблем, с которыми сталкиваются такие дети, посредством обеспечения соблюдения международных нормативных стандартов. С этой целью в справочнике кратко изложены применимые международные нормы по правам человека, особенно нормы в области прав ребенка, и нормы международного гуманитарного права, а разъяснения относительно практического применения этих норм также помогут государствам-членам повысить эффективность восстановления детей. Кроме того, в Справочнике содержатся рекомендации, в которых предлагаются подходы, отражающие передовую практику, и приводятся некоторые примеры из национальной практики, а также соответствующие публикации и материалы.

13. В Справочнике обязательства государств по борьбе с терроризмом, предусмотренные в резолюциях Совета Безопасности Организации Объединенных Наций, рассматриваются в контексте более широких международных норм в области прав человека и гуманитарного права, особенно тех, которые касаются прав ребенка и положения детей в условиях вооруженного конфликта. В отношении соответствующих резолюций Совета Безопасности настоящий Справочник служит дополнением к существующим руководствам, представленным Контртеррористическим комитетом Совета Безопасности, который был учрежден во исполнение резолюции 1373 (2001) о противодействии терроризму, с целью выполнения соответствующих резолюций таким образом, который обеспечивает полную защиту и поощрение прав ребенка, включая Мадридские руководящие принципы о пресечении потока иностранных боевиков-террористов³⁰ и Добавление 2018 года к Мадридским руководящим принципам 2015 года в отношении иностранных боевиков-террористов, без создания каких-либо новых обязательств для государств-членов³¹.

³⁰ S/2015/939.

³¹ S/2018/1177, приложение к письму Председателя Комитета Совета Безопасности, учрежденного резолюцией 1373 (2001) о борьбе с терроризмом, от 28 декабря 2018 года на имя Председателя Совета Безопасности (Добавление 2018 года к Мадридским руководящим принципам 2015 года).

Целевая аудитория и главная тема Справочника

14. Справочник рассчитан в первую очередь на юристов, политических деятелей, экспертов в области безопасности и специалистов-практиков, которые могут воспользоваться дополнительными конкретными указаниями относительно полной защиты и поощрения прав ребенка в контексте своей работы. За последние несколько лет стратегии, механизмы и технологии противодействия терроризму развивались стремительными темпами. На данный момент принятие законодательства и выработка политических мер, которые направлены на обеспечение того, чтобы меры по борьбе с терроризмом применялись в соответствии с международными нормами по правам человека, особенно в отношении прав ребенка, во многих случаях отстают от действительности.

15. Хотя в Справочнике рассматриваются главным образом вопросы, касающиеся детей, затронутых действиями иностранных боевиков, применимые международно-правовые нормы, указанные в Справочнике, применяются ко всем детям, включая детей, завербованных и используемых вооруженными силами и вооруженными группами, независимо от возраста и гражданства их родителей. Цель Справочника состоит в обеспечении защиты прав всех детей и оказании помощи всем детям; при этом учитываются и проблемы безопасности, с которыми сталкиваются государства в связи с иностранными боевиками.

16. Существует множество материалов о детях, затронутых вооруженным конфликтом, которые были разработаны учреждениями Организации Объединенных Наций, международными и региональными организациями, правительствами, организациями гражданского общества и аналитическими центрами. Во избежание дублирования, насколько это возможно, Справочник составлен таким образом, чтобы объединить эти материалы и показать, как существующие законы и нормы, касающиеся детей, особенно детей, пострадавших от вооруженных конфликтов, применяются в отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков. На протяжении всего Справочника приводятся также некоторые соответствующие инструменты и публикации.

17. Кроме того, в Справочнике освещаются восемь проблем, с которыми могут столкнуться дети, затронутые действиями иностранных боевиков: 1) применение ключевых принципов по правам человека для защиты прав детей в процессе устранения угроз государственной безопасности; 2) обеспечение права на гражданство; 3) сохранение единства семьи;

Управление Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами: Роль системы правосудия, (2019 год)*

Пособие УНП ООН служит руководством для правоведов, директивных органов и специалистов-практиков в отношении обращения с детьми, пострадавших от террористических и насильственных экстремистских групп. Эта публикация посвящена предупреждению вербовки детей, правосудию для детей, их реабилитации и реинтеграции. С целью дополнения этого пособия в 2019 году УНП ООН составило для специалистов-практиков и директивных органов три учебных пособия по разработке и осуществлению эффективных мер: i) Предупреждение вербовки детей террористическими и воинствующими экстремистскими группами; ii) Правосудие для детей в контексте борьбы с терроризмом; и iii) Реабилитация и реинтеграция детей, пострадавших от вербовки и эксплуатации террористическими и насильственными экстремистскими группами.

Руководство для государств относительно основанных на правах человека мер по устранению угрозы, создаваемой иностранными боевиками (2018 год)

Этот документ, опубликованный Рабочей группой по поощрению и защите прав человека и обеспечению верховенства права в условиях борьбы с терроризмом, содержит конкретные указания государствам относительно осуществления резолюций 2178 и 2396 Совета Безопасности в соответствии с международным правом, включая нормы по правам человека, гуманитарное и беженское право. Оно охватывает ряд проблем, в том числе право на личную свободу и свободу передвижения, лишение гражданства, обмен информацией и сбор данных и их анализ, а также меры уголовного правосудия. Документ также содержит раздел о детях, затронутых действиями иностранных боевиков или участвующих в этих действиях.

Защита прав человека и основных свобод в условиях борьбы с терроризмом: доклад Верховного комиссара Организации Объединенных Наций по правам человека (A/HRC/40/28) (2019 год)

В этом докладе анализируются вопросы прав человека, которые касаются детей, пострадавших от терроризма, включая детей, ставших жертвами и свидетелями террористических актов, детей, подвергающихся потенциальному риску вербовки, и детей, связанных с террористическими группами или подозреваемых в связи с ними. В нем рассматривается обязанность по защите прав детей, в частности, на реабилитацию и неприкосновенность частной жизни.

- 4) репатриация; 5) реабилитация и реинтеграция; 6) правосудие в отношении несовершеннолетних; 7) лишение свободы; и 8) сбор данных и обмен ими.

18. В последующих главах кратко изложены нормы международного права по правам человека, в частности по правам детей, и гуманитарного права, а также другие международные нормы, которые имеют отношение к этим восьми проблемам. Краткое изложение этих норм рассчитано на разъяснение государствам того, как следует обеспечить, чтобы меры по решению этих проблем были основаны на правах ребенка и чтобы «принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка, а также особые потребности девочек и мальчиков» учитывались надлежащим образом³².

Методология

19. Общая тема и основные проблемы, которые рассматриваются в Справочнике, были сформулированы после аналитического исследования и консультаций с соответствующими подразделениями и структурами Организации Объединенных Наций и заинтересованными сторонами. Затем, в апреле 2018 года, было проведено совещание экспертов в Нью-Йорке. В совещании приняли участие правоведы, специалисты-практики в области прав ребенка, организации гражданского общества, учреждения Организации Объединенных Наций и аналитические центры. Они определили основную междуна-

³² Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, преамбула.

родно-правовую базу для рассматриваемых вопросов. Кроме того, в процессе разработки Справочника проводились консультации с экспертами, которые представили свои замечания и комментарии.

20. Результаты совещания экспертов, состоявшегося в апреле 2018 года, были представлены и обсуждались на региональных консультативных встречах с должностными лицами правительств. С этой целью Контртеррористический центр Организации Объединенных Наций организовал три консультативных совещания в Юго-Восточной Азии (июль 2018 года), Европе (сентябрь 2018 года) и на Ближнем Востоке и в Северной Африке (январь 2019 года). Участники региональных консультативных совещаний обменялись национальным опытом и примерами законодательства. Некоторые передовые виды практики и проблемы, которые рассматривались на этих совещаниях, нашли отражение в Справочнике. В апреле 2019 года было проведено еще одно совещание экспертов в Нью-Йорке с целью обсуждения проекта Справочника и выработки основных рекомендаций.

Терминология

Ребенок

21. Термин «ребенок» употребляется в Справочнике в соответствии с определением, установленным в Конвенции о правах ребенка: «каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее»³³. Конвенция о правах ребенка ратифицирована почти всеми государствами. В настоящее время многие из ее положений составляют часть «международного обычного права», которое связывает обязательствами все государства, даже если они не ратифицировали Конвенцию. Согласно Конвенции все лица в возрасте до 18 лет имеют право на особую защиту³⁴. Особое значение для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, имеет то, что Факультативный протокол к Конвенции, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, запрещает воору-

женным группам вербовать любое лицо, не достигшее 18-летнего возраста³⁵.

Иностранные боевики-террористы/ иностранные боевики

22. Совет Безопасности определил термин «иностранные боевики-террористы» как означающий лиц, «которые совершают или пытаются совершить поездку в государство, которое не является их государством проживания или гражданства, и других лиц, которые совершают или пытаются совершить поездку с их территорий в государство, которое не является их государством проживания или гражданства, для целей совершения, планирования, подготовки или участия в совершении террористических актов или для подготовки террористов или прохождения такой подготовки»³⁶.

23. Была выражена обеспокоенность по поводу того, что лиц и их семьи относят к иностранным боевикам-террористам в силу их связи, а также по поводу трудностей, связанных с уголовно-правовыми нормами, определяющими намерения лиц, и размытия границ между терроризмом и вооруженным конфликтом, что отражается на защите прав человека и режиме защиты в соответствии с международным гуманитарным правом. Существуют опасения и по поводу того, что этот термин может также привести к стигматизации и дегуманизации, особенно в отношении детей. В Справочнике термин «иностранные боевики-террористы» употребляется в тех случаях, когда это термин используется в контексте соответствующих резолюций Совета Безопасности³⁷.

³³ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 1.

³⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 4 (2003 год) о здоровье и развитии подростков в контексте Конвенции о правах ребенка, пункт 1. Комитет подчеркнул, что «подростки в возрасте до 18 лет имеют все права, закрепленные в Конвенции; они имеют право на особые меры защиты и в соответствии со своими развивающимися способностями могут в прогрессивном порядке пользоваться своими правами (статья 5)».

³⁵ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), пункт 1 статьи 4. Использование детей в возрасте до 15 лет в боевых действиях также является военным преступлением. Римский статут Международного уголовного Суда (1998 год), раздел xxvi) подпункта b) пункта 2 статьи 8.

³⁶ Резолюция 2178 (2014) Совета Безопасности, пункт 6а).

³⁷ См. также: United Nations Counter-Terrorism Implementation Task Force Working Group on Promoting and Protecting Human Rights and the Rule of Law while Countering Terrorism, guidance to States on human rights-compliant responses to the threat posed by foreign fighters (Рабочая группа по поощрению и защите прав человека и обеспечению верховенства права в условиях борьбы с терроризмом Целевой группы по осуществлению контртеррористических мероприятий Организации Объединенных Наций, Руководство для государств в отношении мер реагирования на угрозу, создаваемую иностранными боевиками, при соблюдении прав человека) (New York, 2018), URL: www.un.org/sc/ctc/wp-content/uploads/2018/08/Human-Rights-Responses-to-Foreign-Fighters-web-final.pdf.

Дети, затронутые действиями иностранных боевиков

24. Широкий термин «дети, затронутые действиями иностранных боевиков» употребляется в Справочнике с целью признания разнообразных форм воздействия этой проблемы на детей. Это подтверждает принцип, согласно которому международные нормы по правам ребенка должны применяться ко всем детям, независимо от их ситуации и возраста. Различные группы³⁸ детей могут включать, в частности, детей, которые подпадают под одну или несколько категорий: дети, сопровождающие членов семьи, которые пересекают границы для вступления в ряды обозначенных террористических групп; дети, которые направляются в районы конфликтов для вступления в такие группы; дети, которые были перемещены такими группами через границы; дети, которые принимали непосредственное участие в боевых действиях; дети, которые родились в зонах конфликта или в районах, затронутых действиями иностранных боевиков; и дети, которые, по определению властей, связаны с такими группами в силу семейных отношений, даже если они никогда не выезжали за границу. Некоторые из этих случаев могут быть связаны с похищением одним из родителей, преступным похищением, торговлей людьми, вербовкой, использованием или эксплуатацией наихудших форм детского труда.

25. К таким детям относятся новорожденные вплоть до достижения 18-летнего возраста. Эта проблема затрагивает и мальчиков, и девочек, включая детей-инвалидов. Помня о необходимости в программах, учитывающих возраст и пол таких детей, авторы Справочника тем не менее подчеркивают, что международные нормы по правам человека, включая права ребенка, обеспечивают особую защиту всех лиц, не достигших 18-летнего возраста. Любые меры по привлечению к ответственности должны учитывать возраст ребенка на момент совершения преступления и условия, в которых жил или действовал

³⁸ В резолюции 2396 (2017) Совета Безопасности употребляется термин «дети, связанные с иностранными боевиками-террористами». На совещании экспертов, которое проводилось в ходе разработки настоящего справочника, было выражено опасение, что слово «связанные» может вызвать проблемы, поскольку внутригосударственные законы, которые определяют термин «связь», не требуют наличия международных действий. Дети не должны привлекаться к уголовной ответственности за свое присутствие в стране, если они приехали с семьей или родились в этой стране. Следует отметить, что в Парижских принципах 2007 года дети, связанные с вооруженными группами, определяются прежде всего как дети, которые были завербованы или использовались вооруженными силами или вооруженной группой. См. пункт 2.1.

ребенок, включая принуждение, манипулирование или применение насилия по отношению к нему. Эти программы должны одновременно быть направлены на реабилитацию и реинтеграцию ребенка³⁹.

Международное право в области прав человека, международное гуманитарное право и международное беженское право

Международное право в области прав человека

26. Международное право в области прав человека сложилось на основе международных договоров и международного обычного права. Становясь участниками международных договоров по правам человека, государства обязуются действовать в соответствии со всеми предусмотренными в договоре требованиями и соблюдать их. При ратификации договора государство может сделать **оговорку**, которая исключает или меняет юридическое действие обязательств, установленных в определенных положениях договора, при их применении в отношении этого государства⁴⁰. Кроме того, некоторые договоры по правам человека позволяют государствам временно отступить от их положений при соблюдении строго оговоренных условий⁴¹. Отступление приостанавливает правовое действие конкретных положений в данном государстве. Вместе с тем, даже такие договоры ни в коем случае не допускают отступлений от некоторых прав, например от права не подвергаться пыткам и права на свободу мысли, совести и религии. И наконец, отдельные договоры разрешают ограничить определенные права, если соблюдены конкретные требования (законная цель, законность, необходимость, соразмерность и недискриминация).

27. Еще одним источником права в области прав человека является международное обычное право, сложившееся в практике государств, которая принимается государствами на основе убеждения, что такая практика требуется законом (*opinio juris*). Обычное право применяется ко всем государствам.

28. Конвенция о правах ребенка, представляющая собой международный договор по правам человека,

³⁹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 37; Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год) о правах ребенка в системе правосудия в отношении детей.

⁴⁰ Венская конвенция о праве международных договоров (1969 год), подпункт d) пункта 1 статьи 2.

⁴¹ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 4; Конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950 год) (Европейская конвенция о правах человека), статья 15; и Американская конвенция о правах человека (1969 год), статья 27.

в котором перечисляются права каждого лица, не достигшего 18-летнего возраста, и соответствующие обязательства государств, ратифицирована всеми государствами-членами, за исключением одного. В настоящее время многие из ее положений составляют часть «международного обычного права», которое является обязательным для всех государств, даже если они не ратифицировали Конвенцию.

29. Обязательства государства — участника международного договора по правам человека имеют силу для всех органов и представителей государства. Все ветви власти (исполнительная, законодательная и судебная) и другие публичные или государственные органы на общенациональном, региональном и местном уровнях обязаны выполнять установленные требования⁴².

30. Принцип **невыворения** запрещает государствам высылать лиц со своей территории независимо от миграционного статуса, гражданства, убежища или иного положения этих лиц, если им будет угрожать опасность причинения непоправимого вреда в случае возвращения в страну происхождения. Этот вид вреда включает преследования, пытки, бесчеловечное или унижающее достоинство обращение или наказание, произвольное лишение жизни, в том числе на основании приговора к смертной казни, вынесенного без основополагающих гарантий справедливого судебного разбирательства, а также другие грубые нарушения прав человека, такие как вербовка и участие в боевых действиях лиц, не достигших установленного возраста⁴³. Поэтому государства обязаны создать механизмы, для того чтобы выслушать и оценить, на индивидуальной основе, любые опасения ребенка или его семьи относительно рисков, связанных с репатриацией. Этот принцип прочно закреплен в международных договорах по правам человека⁴⁴, а также считается

нормой международного обычного права, которая обязательна для всех государств⁴⁵.

Международное гуманитарное право

31. Помимо международного права в области прав человека во время вооруженного конфликта применяется также международное гуманитарное право. Если международное гуманитарное право относится к ситуациям вооруженного конфликта, то международное право в области прав человека применяется в любое время и ко всем лицам. Поэтому в ситуациях, соответствующих пороговому определению немеждународного или международного вооруженного конфликта, международное право в области прав человека и международное гуманитарное право применяются одновременно, а предусмотренные ими разнообразные нормы о защите не исключают, а дополняют друг друга.

32. Общая статья 1 Женевских конвенций от 12 августа 1949 года предусматривает, что «Высокие Договаривающиеся Стороны обязуются при любых обстоятельствах соблюдать и заставлять соблюдать настоящую Конвенцию», что стало частью международного обычного права и применяется к международному гуманитарному праву в целом. Военная необходимость не может служить оправданием действий, которые противоречат международному гуманитарному праву⁴⁶, если только в данной норме специально не предусмотрены исключения, основанные на военной необходимости.

33. Крайне важным для всех детей, затронутых действиями иностранных боевиков, является обязательство обращаться со всеми детьми, затронутыми вооруженным конфликтом, с особым уважением и обеспечивать им защиту в соответствии с международным гуманитарным правом⁴⁷. Другие связанные с этим нормы предусматривают гуманное обра-

⁴² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 31 (2004 год) о характере общего юридического обязательства, налагаемого на государства — участники Пакта, пункт 4.

⁴³ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка об обязательствах государств в отношении прав человека детей в контексте международной миграции в странах происхождения, транзита, назначения и возвращения, пункт 45; International Committee of the Red Cross (ICRC), “The updated Commentary on the First Geneva Convention” (Международный комитет Красного Креста (МККК), «Обновленный комментарий к первой Женевской конвенции») (2016), p. 1218.

⁴⁴ Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1985 год), статья 3; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 6.

⁴⁵ УВКБ ООН, «Консультативное заключение об экстерриториальном применении обязательств о невыворении согласно Конвенции 1951 года о статусе беженцев и Протоколу к ней 1967 года (2007 год)», URL: www.unhcr.org/4d9486929.pdf, пункты 21–22.

⁴⁶ ICRC, The updated Commentary on the First Geneva Convention (МККК, «Обновленный комментарий к первой Женевской конвенции») (2016), para. 190.

⁴⁷ Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (1977 год) (Дополнительный протокол I к Женевским конвенциям), статьи 77 и 78; Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера (1977 год) (Дополнительный протокол II к Женевским конвенциям), пункт 3 статьи 4; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному

ние с задержанными лицами, включая задержанных детей⁴⁸, уважение семейной жизни, насколько это возможно⁴⁹, и право задержанных лиц на переписку с их семьями⁵⁰.

Международное беженское право

34. Конвенция о статусе беженцев 1951 года и дополняющий ее Протокол 1967 года, наряду с региональными документами о беженцах⁵¹, являются основными правовыми документами международного режима беженцев и дополняются нормами международного обычного права и международного права в области прав человека. Эти документы содержат определение термина «беженец»⁵² и устанавливают международную базу для защиты беженцев, в которой изложены обязательства государств по отношению к беженцам, находящимся на их территории или в иных случаях под их юрисдикцией, а также основные минимальные стандарты обращения с лицами, подпадающими под определение термина «беженец». **Принцип невыдворения** является ключевым в международной защите беженцев. Этот принцип, закрепленный в пункте 1 статьи 33 Конвенции 1951 года, предусматривает, что беженец не может быть выслан или иным образом насильственно возвращен в страну, где его жизни или свободе угрожает опасность вследствие его расы, религии, гражданства, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений.

праву, норма 135 о детях, https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule135.

⁴⁸ Женевские конвенции от 12 августа 1949 года, общая статья 3; Дополнительный протокол II к Женевским конвенциям (1977 год), статья 5; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 87 о гуманном обращении, https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule87.

⁴⁹ См., в частности, Женевскую конвенцию (IV) о защите гражданского населения во время войны (1949 год), статья 27; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 105 об уважении семейной жизни, https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule105.

⁵⁰ См., в частности, Женевскую конвенцию (IV) о защите гражданского населения во время войны (1949 год), статьи 106 и 107; Дополнительный протокол II к Женевским конвенциям (1977 год), подпункт b) пункта 2 статьи 5; Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт c) статьи 37; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 125 о переписке лиц, лишенных свободы, https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule125.

⁵¹ Конвенция Африканского союза, регулирующая конкретные аспекты проблем беженцев в Африке (1969 год); Картахенская декларация о беженцах (1984 год).

⁵² Конвенция о статусе беженцев (1951 год), статья 1А.

35. В Конвенции 1951 года предусмотрено исключение из статуса беженца лиц, в отношении которых имеются серьезные основания предполагать, что они совершили определенные серьезные преступления или чудовищные деяния⁵³. Международное беженское право также предусматривает возможность исключения из принципа невыдворения, если установлено, что лицо представляет угрозу для безопасности страны или ее общества в определенных конкретных обстоятельствах⁵⁴. Однако, с учетом возможных серьезных последствий отказа в предоставлении статуса беженца или защиты от выдворения для лица, которое в ином случае может подвергнуться причинению вреда по возвращении в страну своего происхождения, эти положения следует толковать ограничительно⁵⁵. С учетом особых обстоятельств и уязвимости детей применение этих положений в отношении детей всегда должно осуществляться с большой осторожностью. В каждом случае следует проводить тщательный индивидуальный анализ всех обстоятельств с учетом норм и принципов, регулирующих особый статус, права и защиту, которыми пользуются дети в соответствии с международным и внутригосударственным правом. В частности, следует учитывать эти принципы, связанные с наилучшими интересами ребенка, их умственным потенциалом и способностью понять действия, которые их просят или требуют выполнить, и согласиться на них⁵⁶.

⁵³ Там же, статья 1F.

⁵⁴ Там же, пункт 2 статьи 33.

⁵⁵ УВКБ ООН, «Основополагающие принципы международной защиты: Применение положений об исключении: Статья 1F Конвенции 1951 года о статусе беженцев (2003 год), URL: www.refworld.org/docid/3f5857684.html, пункт 2; УВКБ ООН, Справочная записка о применении положений об исключении: пункт F статьи 1 Конвенции о статусе беженцев (2003 год), URL: www.refworld.org/docid/3f5857d24.html, пункт 4; УВКБ ООН, Руководящая записка по экстрадиции и международной защите беженцев (2008 год), URL: www.refworld.org/docid/481ec7d92.html, пункты 13–16.

⁵⁶ УВКБ ООН, Рекомендации по международной защите № 8: Обращения детей за предоставлением убежища в соответствии со статьями 1A(2) и 1F Конвенции 1951 года и/или Протокола 1967 года, касающихся статуса беженцев (2009 год), URL: www.refworld.org/docid/4b2f4f6d2.html.

РАЗДЕЛ 1. Ключевые принципы защиты прав ребенка при устранении угроз государственной безопасности

36. Глобальная контртеррористическая стратегия 2006 года, принятая Генеральной Ассамблеей в 2006 году, признает, что действенные меры по борьбе с терроризмом и защита прав человека являются целями, которые не противоречат, а дополняют и взаимно укрепляют друг друга. Например, национальная система уголовного правосудия, основанная на уважении прав человека и верховенства права, считается одним из наиболее успешных средств эффективной борьбы с терроризмом⁵⁷. В то же время, условия, при которых нарушаются права человека, признаны способствующими распространению насильственного экстремизма⁵⁸. Кроме того, Генеральный секретарь Антониу Гутерриш подчеркнул следующее: «Стратегии противодействия терроризму могут применяться неправильно или стать предметом злоупотреблений, если не будут основываться на неукоснительном соблюдении прав человека. Подорывая благое управление и верховенство права, они на деле могут сделать нашу жизнь менее безопасной... [Т]ерроризм, по сути, означает отрицание и уничтожение прав человека, и борьба с терроризмом никогда не станет успешной при сохранении такого отрицания и уничтожения»⁵⁹.

37. С учетом вышеизложенного, в данном разделе рассматриваются важнейшие права человека и требования гуманитарного права, которые применяются при разработке и осуществлении государствами мер в отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков. В разделе показано, как государства должны соблюдать соответствующие международно-правовые принципы, включая принципы,

закрепленные в резолюциях Совета Безопасности о детях и вооруженных конфликтах⁶⁰. Эти принципы рассматриваются в контексте соответствующих резолюций Совета Безопасности о борьбе с терроризмом, в которых неоднократно подчеркивается, что все меры по противодействию терроризму должны применяться при соблюдении международного права, в том числе норм в области прав человека и гуманитарного права.

1.1 Права детей согласно международному праву и соответствующие обязательства государств

38. Как указано выше, Конвенция о правах ребенка ратифицирована почти всеми государствами-членами. В настоящее время многие из ее положений составляют часть международного обычного права, которое является обязательным для всех государств, даже если они не ратифицировали Конвенцию. Все государства — участники Конвенции обязаны соблюдать предусмотренные в ней права и положения по отношению к каждому ребенку, находящемуся под их юрисдикцией. Все права, закрепленные в Конвенции, всегда применяются ко всем детям, в том числе во время вооруженных конфликтов, и отступление от них не допускается. Государства-участники должны приложить все усилия для осуществления прав и положений, установленных в Конвенции, в любое время, в том числе во время вооруженного конфликта.

1.1.1 Обязательства государств по отношению к детям, находящимся на их территории, и по отношению к детям, находящимся за пределами их территории

39. В Конвенции о правах ребенка предусмотрено, что государства-участники обязаны обеспечить без какой-либо дискриминации права всех детей, нахо-

⁵⁷ Резолюция 72/284 Генеральной Ассамблеи (2017 год), преамбула.

⁵⁸ Резолюция 70/674 Генеральной Ассамблеи (2015 год), План действий по предупреждению насильственного экстремизма (План действий Организации Объединенных Наций по предупреждению насильственного экстремизма).

⁵⁹ Secretary-General's speech at SOAS, University of London, on "Counter-terrorism and human rights: winning the fight while upholding our values" (Речь Генерального секретаря в Школе восточных и африканских исследований (SOAS) Лондонского университета на тему «Борьба с терроризмом и права человека: победить в борьбе и при этом сохранить наши ценности»), 16 November 2017, URL: www.un.org/sg/en/content/sg/statement/2017-11-16/secretary-general's-speech-soas-university-london-counter-terrorism.

⁶⁰ Принято 12 все более строгих резолюций о детях и вооруженных конфликтах, которые составляют основу для защиты детей в условиях конфликта, в том числе в контексте экстремизма. В июле 2018 года Совет Безопасности принял резолюцию 2427, самую последнюю по этому вопросу.

дящихся в пределах их юрисдикции⁶¹. Каждое государство — участник Международного пакта о гражданских и политических правах обязуется уважать и обеспечивать признаваемые в Пакте права всем лицам, находящимся в пределах их территории, и всем лицам, находящимся под их юрисдикцией без какого бы то ни было различия. Слова «под их юрисдикцией» толковались как означающие в рамках компетенции государства, даже если это лицо не находится на территории данного государства⁶².

40. Государство обязано уважать, защищать и осуществлять права всех детей, которые находятся «в пределах его территории и под его юрисдикцией»⁶³. Это обязательство применяется в рамках границ данного государства в том числе в отношении тех детей, которые оказались под его юрисдикцией, пытаясь проникнуть на его территорию. Государства обязаны уважать и обеспечивать их права независимо от того, является ли ребенок гражданином этого государства, и независимо от его гражданства, иммиграционного статуса или безгражданства⁶⁴. Государства обязаны обеспечить каждому ребенку защиту от насилия, особенно тем, кто находится в уязвимом положении, включая детей в условиях вооруженного конфликта и детей без гражданства⁶⁵, независимо от статуса ребенка по закону, в том числе если известно, что ребенок связан с обозначенными террористическими группами, или если он подозревается в этом. Кроме того, эти обязательства не могут подлежать произвольному или одностороннему ограничению ни путем исключения каких-либо зон или

районов из территории государства, ни путем определения конкретных зон или районов как не подпадающих под его юрисдикцию или подпадающих под нее лишь частично⁶⁶.

41. В определенных ситуациях государства могут также иметь обязательства по отношению к детям своих граждан, находящимся за пределами их территорий. Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах, государство-участник должно соблюдать и обеспечивать право на жизнь тем лицам, которые находятся за пределами его территории и чье право на жизнь непосредственно и разумно предсказуемым образом затрагивается деятельностью этого государства⁶⁷. Кроме того, Пакт предоставляет каждому ребенку право «на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи, общества и государства»⁶⁸. Эта статья требует принятия специальных мер, направленных на защиту жизни каждого ребенка⁶⁹. Для выполнения этих обязательств государство гражданства ребенка должно, вероятно, применять меры защиты, даже если ребенок находится за пределами его территории или юрисдикции. Государства — участники Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающегося участия детей в вооруженных конфликтах, аналогичным образом обязаны оказывать помощь детям, находящимся под их юрисдикцией, которые были завербованы обозначенными террористическими группами. Это может включать обеспечение помощи в целях восстановления их физического и психологического состояния и их социальной реинтеграции, а также защиту их права на развитие в обстановке, свободной от насилия⁷⁰.

42. Международный пакт о гражданских и политических правах предусматривает право лица на въезд

⁶¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 2; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 1 статьи 2.

⁶² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 31 (2004 год), пункт 10; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018 год) по статье 6 (право на жизнь), пункт 22.

⁶³ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 39; см. также Конвенцию о юрисдикции, применимом праве, признании, правоприменении и сотрудничестве в вопросах родительской ответственности и мерах по защите детей (1996 год) (Гаагская конвенция), статья 6.

⁶⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год) об обращении с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, пункт 12; Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка об общих принципах, касающихся прав человека детей в контексте международной миграции, пункт 11.

⁶⁵ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 39.

⁶⁶ Это включает международные воды или другие транзитные зоны, в которых государство вводит механизмы миграционного контроля, Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункт 22, а также борт морского или воздушного судна, зарегистрированного в государстве (Комитет против пыток, замечание общего порядка № 4 (2017) об осуществлении статьи 3 Конвенции в контексте статьи 22, пункт 10).

⁶⁷ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018 год), пункт 63.

⁶⁸ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 1 статьи 24.

⁶⁹ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018 год), пункт 60.

⁷⁰ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), пункт 3 статьи 6.

в свою собственную страну⁷¹. Кроме того, согласно Конвенции о правах ребенка и Международной конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей государства-участники должны разрабатывать и осуществлять политику эффективной консульской защиты. Такая политика предусматривает конкретные меры, направленные на защиту прав детей, и включает распространение информации о протоколах о консульской защите⁷². Соответственно, государства пребывания имеют также предусмотренное в Венской конвенции о консульских сношениях обязательство по обеспечению прав лиц на свободу сношений с консульскими должностными лицами страны их гражданства и на их посещение⁷³. Это имеет большое значение для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, которые остаются за пределами своих родных стран и стран постоянного проживания и которым не предоставлена необходимая защита в стране их пребывания.

43. Когда ребенок находится на территории государства, это государство обязано обеспечить соблюдение наилучших интересов ребенка. В то же время, когда соответствующие государства являются участниками Гаагской конвенции о юрисдикции, применимом праве, признании, правоприменении и сотрудничестве в вопросах родительской ответственности и мерах по защите детей, если орган государства считает, что орган другого государства способен лучше определить наилучшие интересы ребенка, он может попросить этот другой орган о признании им своей юрисдикции. Государство, признающее свою юрисдикцию, должно быть государством, гражданином которого является ребенок, или государством, с которым ребенок имеет существенную связь, или государством, в котором находится имущество ребенка⁷⁴. Кроме того, если ребенок был незаконно перемещен или удержан в государстве, то государство, в котором он проживал непосредственно перед перемещением или удержанием, должно сохранять свою юрисдикцию в отношении этого ребенка. Государство, в которое был перемещен ребенок, может осуществлять юрисдикцию только в той мере, в какой это необходимо для защиты ребенка⁷⁵. Эти положения могут применяться в отношении детей, затронутых

действиями иностранных боевиков, в зависимости от того, являются ли соответствующие государства участниками Конвенции.

1.1.2 Обязательства государств во время вооруженного конфликта

44. Международное право в области прав человека, включая Конвенцию о правах ребенка, должно соблюдаться даже во время вооруженного конфликта. Вооруженный конфликт существует, когда применяется вооруженная сила между государствами (международный вооруженный конфликт) или когда применяется насилие затяжного характера между органами государственной власти и организованными вооруженными группами или между такими группами внутри государства (вооруженный конфликт немеждународного характера).

45. В отношении международного вооруженного конфликта и вооруженного конфликта немеждународного характера применяются разные наборы норм. Основные международные гуманитарные договоры, которые применяются в отношении международного вооруженного конфликта — это четыре Женевские конвенции 1949 года и Дополнительный протокол I 1977 года. В отношении детей Протокол I содержит общую норму, согласно которой «[д]ети пользуются особым уважением, и им обеспечивается защита от любого рода непристойных посягательств» и [с]тороны, находящиеся в конфликте, обеспечивают им защиту и помощь, которые им требуются ввиду их возраста или по любой другой причине⁷⁶. В случае вооруженного конфликта немеждународного характера ключевыми применимыми нормами являются положения общей статьи 3 Женевских конвенций и Дополнительного протокола II 1977 года. В отношении детей Протокол II предусматривает, что «[д]етям обеспечиваются необходимые забота и помощь», и затем излагаются конкретные меры, которые должны быть приняты, включая обязательство принять все необходимые меры для содействия воссоединению временно разъединенных семей⁷⁷.

46. Кроме того, в ситуациях вооруженного конфликта применяются обычные нормы международного гуманитарного права. Многие из этих обычных норм применяются в отношении как международного, так и немеждународного вооруженного кон-

⁷¹ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 4 статьи 12.

⁷² Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 19.

⁷³ Венская конвенция о консульских сношениях (1963 год), статья 36.

⁷⁴ Гаагская конвенция (1996 год), статья 8.

⁷⁵ Там же, статья 7.

⁷⁶ Дополнительный протокол I к Женевским конвенциям (1977 год), пункт 1 статьи 77.

⁷⁷ Дополнительный протокол II к Женевским конвенциям (1977 год), пункт 3 статьи 4.

фликта, то есть в отношении любого вооруженного конфликта, независимо от его характера. Стороны в вооруженном конфликте, включая негосударственные вооруженные группы, считающиеся «террористическими организациями», обязаны применять эти нормы⁷⁸. Вербовка детей в возрасте до 15 лет запрещается международным гуманитарным правом, а вербовка детей в возрасте до 18 лет запрещается Факультативным протоколом к Конвенции о правах ребенка, касающимся участия детей в вооруженных конфликтах. Важная особенность Факультативного протокола состоит в повышении возраста с 15 до 18 лет в связи с вербовкой детей или их участием в конфликте. Набор или вербовка детей в возрасте до 15 лет в состав национальных вооруженных сил или их использование для активного участия в боевых действиях являются военным преступлением в международном и немеждународном вооруженном конфликте согласно Римскому статуту Международного уголовного суда⁷⁹.

47. Меры защиты, предусмотренные в международном гуманитарном праве, применяются также в отношении детей, которые оказались в пределах юрисдикции или компетенции одной из сторон в конфликте, в том числе когда они были арестованы или задержаны⁸⁰. Принципы международного гуманитарного права, касающиеся прямого участия в боевых действиях, также служат полезным руководством относительно применения международного гуманитарного права и принципов, касающихся фактической принадлежности к вооруженным силам или вооруженным группам.

1.2 Общие принципы Конвенции о правах ребенка

48. Перефразируя слова ЮНИСЕФ, можно сказать, что все дети имеют одно общее — их права⁸¹. Конвенция о правах ребенка ратифицирована почти всеми государствами-членами, и многие из ее по-

⁷⁸ ICRC, “The updated Commentary on the First Geneva Convention” (МККК, «Обновленный комментарий к первой Женевской конвенции») (2016), para. 458.

⁷⁹ Римский статут Международного уголовного суда (1998 год), статья 8.

⁸⁰ Женевские конвенции от 12 августа 1949 года, пункт 1 общей статьи 3. Более подробная информация о задержаниях в ходе немеждународного вооруженного конфликта имеется в публикации: ICRC, “The updated Commentary on the First Geneva Convention” (МККК, «Обновленный комментарий к первой Женевской конвенции») (2016), paras. 717-728.

⁸¹ ЮНИСЕФ, «Что такое Конвенция о правах ребенка?», URL: www.unicef.org/crc/index_73547.html.

ложений приобрели также статус норм обычного права. По состоянию на март 2019 года Факультативный протокол к Конвенции, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, ратифицирован 168 государствами. Факультативный протокол служит стандартом, с помощью которого международные субъекты определяют степень защиты детей в зонах конфликта, в том числе с участием обозначенных террористических групп.

49. Конвенция о правах ребенка обязывает государства-участники защищать права каждого лица в возрасте до 18 лет, которое находится в пределах их юрисдикции. Дети имеют право на особую защиту, поскольку часто они зависят от других лиц, не имеют возможности выразить свое мнение и не могут участвовать в принятии касающихся их самих решений или привести веские доводы в защиту своих интересов⁸². Они оказываются в уязвимом положении и не всегда способны в полной мере оценить последствия своих решений, действий и опасности, с которой они могут столкнуться⁸³. Поэтому, независимо от обстоятельств, государства обязаны обращаться со всеми детьми, затронутыми действиями иностранных боевиков, прежде всего как с жертвами, имеющими право на особую защиту. Следовательно, применяемые в отношении таких детей меры должны быть направлены на их реабилитацию и реинтеграцию, хотя при этом допускаются проведение расследования и судебное преследование в соответствии с международными нормами, регулирующими правосудие в отношении несовершеннолетних детей старше минимального возраста для уголовной ответственности, если существуют достоверные доказательства совершения преступления.

50. Согласно Конвенции существуют четыре общих руководящих принципа: *a*) обращение с детьми без какой-либо дискриминации (статья 2); *b*) первоочередное внимание наилучшему обеспечению интересов ребенка (статья 3); *c*) неотъемлемое право ребенка на жизнь, выживание и здоровое развитие (статья 6); и *d*) уважение взглядов ребенка (статья 12). Крайне важно следовать этим принципам при разработке и осуществлении внутригосударственного законодательства, стратегий и программ в отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков, особенно с учетом обязательств госу-

⁸² Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2003 год) о праве ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов (пункт 1 и пункт 37 статьи 3).

⁸³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункт 55.

В Добавлении 2018 года к Мадридским руководящим принципам 2015 года в отношении иностранных боевиков-террористов (S/2018/1177), Контртеррористический комитет Совета Безопасности неоднократно подчеркивает необходимость обеспечения полной защиты и поощрения прав ребенка и первоочередного внимания к правам ребенка⁸⁴.

дарств по защите детей, затронутых вооруженными конфликтами, и оказании им помощи в реабилитации и реинтеграции в соответствии с Конвенцией и резолюцией 2396 Совета Безопасности⁸⁵.

1.2.1 Право не подвергаться дискриминации

51. Дети имеют право не подвергаться дискриминации. Этот ключевой принцип должен признаваться и соблюдаться как основа для всех действий государств-участников. Государства обязаны уважать и обеспечивать права каждого ребенка, находящегося в пределах их юрисдикции, вне зависимости от гражданства, иммиграционного статуса или безгражданства⁸⁶. Это означает, что государства не могут применять законы дискриминационным образом или обращаться с ребенком в зависимости от его гражданства, правового или иного статуса или предполагаемой связи с иностранными гражданами, которые подозреваются в участии или участвуют в боевых действиях вооруженных групп на их территории. Этот принцип в равной мере применяется к тем детям, которые подозреваются в том, что они являются иностранными боевиками⁸⁷. Принцип равного обращения без дискриминации по причинам расы, цвета кожи, религии или веры, пола, происхождения или имущественного положения или любых других аналогичных критериев предусмотрен также в международном гуманитарном праве и применяется в отношении лиц, содержащихся под стражей⁸⁸.

⁸⁴ Добавление к Мадридским руководящим принципам 2015 года (2018 год), принципы 37, 38, 42, 43 и 47.

⁸⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статьи 38, 39, 40; резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункты 30, 31.

⁸⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункт 12.

⁸⁷ Там же; Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 21.

⁸⁸ Женевские конвенции от 12 августа 1949 года, пункт 1 общей статьи 3.

Дискриминация на основании статуса родителей

52. Важно отметить, что принцип недискриминации означает, что государства обязаны защищать детей от дискриминации и наказания на основании «статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений ... родителей ребенка, законных опекунов или иных членов семьи»⁸⁹. Это положение имеет большое значение для детей, затронутых действиями иностранных боевиков. Дети не могут подвергаться дискриминации по закону и на практике, даже если их родители или основные попечители подозреваются как иностранные боевики или осуждены за это. Такая дискриминация будет представлять собой коллективное наказание. Дети не должны подвергаться дискриминации или наказанию по причине предполагаемого или доказанного участия их родителей или членов семьи в вооруженных группах, включая обозначенные террористические группы. Это также означает, что в свидетельствах о рождении детей, родившихся у иностранных боевиков, никоим образом не должен быть отражен этот факт.

Дискриминация в отношении детей, используемых обозначенными террористическими группами

53. Дети, которые были завербованы и использовались в боевых действиях обозначенными террористическими группами, имеют право на равный доступ к услугам, способствующим их реинтеграции. При осуществлении мер по реинтеграции следует избегать стигматизации и не допускать негативных различий между детьми, которые были завербованы и использовались обозначенными террористическими группами, и другими детьми⁹⁰. Хотя для определения потребностей каждого ребенка в реабилитации и реинтеграции необходимо проводить индивидуальную оценку, все дети, которые были вовлечены в конфликт, являются уязвимыми, и к ним следует относиться прежде всего как к жертвам, пережившим нарушения прав человека⁹¹. В то же время, при правильном толковании принцип не-

⁸⁹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 2; см. также Комитет по правам человека, *М.М.М. и другие против Австралии*, сообщение № 2136/2012 (2013 год), пункт 10.4 (Комитет по правам человека признал, что задержание несовершеннолетнего ребенка, родитель которого считался представляющим угрозу для безопасности, «является произвольным и противоречит пункту 1 статьи 9 Пакта»).

⁹⁰ Парижские принципы (2007 год), принцип 3.3.

⁹¹ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности; резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности.

дискриминации не препятствует дифференцированному подходу в связи с разными потребностями в защите, а, напротив, требует его применения. Такие разные потребности в защите могут быть обусловлены возрастом, полом, инвалидностью и другими факторами, а также характером связей с обозначенными террористическими группами и личным опытом отдельных детей и/или групп детей⁹².

1.2.2 Первоочередное внимание к обеспечению наилучших интересов ребенка

54. В пункт 1 статьи 3 Конвенции о правах ребенка предусмотрено право ребенка на то, чтобы во всех касающихся его действиях и решениях как государственных, так и частных учреждений первоочередное внимание уделялось оценке и наилучшему обеспечению его интересов⁹³. Выражение «первоочередное внимание уделяется» означает, что наилучшие интересы ребенка не должны рассматриваться наравне со всеми другими соображениями. Эта твердая позиция обусловлена особым положением ребенка: зависимостью и уровнем зрелости, правовым статусом и часто отсутствием возможности выразить свое мнение. Дети не способны так же, как взрослые, привести веские доводы в защиту своих интересов, и лица, участвующие в принятии затрагивающих детей решений, должны четко осознавать их интересы. Если не заострять внимание на интересах ребенка, они, как правило, будут игнорироваться⁹⁴.

55. Принцип первоочередного внимания наилучшему обеспечению интересов ребенка должен применяться в отношении всех действий, касающихся детей, в том числе в судебных, административных и законодательных органах⁹⁵. Этот принцип применяется не только при принятии решений в отношении отдельного ребенка, но и в тех случаях, когда решения касаются группы идентифицированных или неидентифицированных детей⁹⁶. Следовательно, этот принцип применяется в случаях, когда принимаются принципиальные решения относительно конкретной группы детей, затронутых действиями иностранных боевиков. Он также применяется при принятии

⁹² Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункт 18.

⁹³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 1.

⁹⁴ Там же, пункт 37.

⁹⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 3.

⁹⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 6.

решений относительно отдельных детей. Так, Совет Безопасности подчеркнул также, что наилучшее обеспечение интересов ребенка, а также особые потребности девочек и мальчиков и факторы, обуславливающие их уязвимое положение, должны учитываться при планировании и осуществлении мер, касающихся детей в ситуациях вооруженного конфликта⁹⁷.

56. Концепция наилучших интересов ребенка является триединой и предполагает следующее: 1) установленное в материально-правовых нормах право ребенка на то, чтобы его наилучшие интересы принимались во внимание в качестве одного из первоочередных соображений; 2) правовой принцип толкования, требующий такого толкования правовых мер, которое наиболее эффективным образом отвечает наилучшим интересам ребенка; и 3) правило процедуры, требующее тщательной оценки возможного воздействия (позитивного или негативного) данного решения на соответствующего ребенка или соответствующих детей⁹⁸.

57. Принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка направляет все действия в отношении детей, которые предпринимаются как государственными, так и частными субъектами, а также законодательными, судебными и административными решениями⁹⁹. Эти стандарты не могут быть понижены, даже если имеются подозрения в совершении ребенком преступления или приняты административные решения в отношении ребенка¹⁰⁰. Принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка применяется также во всех ситуациях, когда ребенок лишен свободы.

Первоочередное внимание к наилучшим интересам и соображения безопасности государств

58. К детям, затронутым действиями иностранных боевиков, нужно относиться прежде всего как к

⁹⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, преамбула; Резолюция 2225 (2015) Совета Безопасности, преамбула.

⁹⁸ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013), пункт 6.

⁹⁹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 3; совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 30.

¹⁰⁰ Конвенция о правах ребенка (1989 год), раздел iii) подпункта b) пункта 2 статьи 40; Комитет по правам ребенка, Замечание общего порядка № 14 (2013), пункты 21 и 22. Термин «дети» относится ко всем лицам в возрасте до 18 лет, находящимся под юрисдикцией государства-участника, без какой-либо дискриминации по смыслу статей 1 и 2 Конвенции» (подчеркивание добавлено). Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 20.

жертвам, особенно если они были завербованы или использовались вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы¹⁰¹. (См. раздел 1.3.1 об обращении с детьми прежде всего как с жертвами.) В частности, в отношении детей, лишенных свободы из-за связей с вооруженными группами, Совет Безопасности настоятельно призвал государства-члены выполнять применимые обязательства по Конвенции о правах ребенка¹⁰².

59. Конвенция о правах ребенка предусматривает, что наилучшему обеспечению интересов ребенка следует уделять «первоочередное внимание»¹⁰³. Это означает, что наилучшие интересы ребенка имеют первостепенное значение и не могут рассматриваться лишь как одно из многих соображений. На практике могут возникнуть ситуации, когда наилучшие интересы ребенка вступают в коллизию с интересами других лиц, например, их родителей, других детей и широкой общественности. В таком случае потенциальная коллизия должна рассматриваться в индивидуальном порядке и устраняться в каждом отдельном случае при строгом соблюдении баланса интересов всех сторон в поисках подходящего компромисса. Однако вопросу о том, что лучше всего подходит ребенку, следует придавать больше значимости¹⁰⁴.

60. Контртеррористический комитет Совета Безопасности также признал, что в случаях, касающихся детей, наилучшие интересы ребенка должны служить первостепенным соображением и что следует ввести специальные гарантии и меры правовой защиты для обеспечения того, чтобы были предприняты все надлежащие действия в случаях, касающихся детей, в полном соответствии с обязательствами по международному праву¹⁰⁵.

61. Государство может рассмотреть вопрос или установить, что ребенок, затронутый действиями иностранных боевиков, представляет угрозу безопасности по причине причастности в прошлом к обозначенной террористической группе; однако принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка требует, чтобы государства выработали решения, отвечающие наилучшим интересам ребенка, в индивидуальном порядке и при соблюдении надлежащей процедуры, даже если интересы ребенка вступают в

коллизию с предполагаемыми интересами безопасности государства¹⁰⁶. В связи с этим Совет Безопасности отметил, что государства должны обеспечить, чтобы компетентные органы на индивидуальной и беспристрастной основе оценивали каждого ребенка и учитывали его права и потребности, принимая при этом во внимание конкретные обстоятельства дела и исходя из них при рассмотрении любых дальнейших мер уголовного преследования или мер, связанных с обеспечением безопасности¹⁰⁷.

62. Итак, государства должны ставить интересы ребенка в центр других соображений и способствовать обеспечению его прав, даже если ребенок считается представляющим потенциальную угрозу безопасности. Они также должны стремиться помогать ребенку в развитии его способностей в их самом полном объеме и в подготовке к жизни в обществе¹⁰⁸. В долгосрочном плане это может отвечать интересам безопасности государства посредством предотвращения причастности ребенка к насилию в будущем. Как признается в Плане действий Организации Объединенных Наций по предупреждению насильственного экстремизма, отсутствие адекватных усилий государств по осуществлению прав детей, которое усугубляется дискриминацией, может создать возможности для их эксплуатации со стороны насильственных экстремистов. Поэтому разработка и осуществление ориентированных на обеспечение прав человека стратегий и программ реинтеграции для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, будет способствовать общественной безопасности¹⁰⁹.

Родители, вступившие в конфликт с законом

63. Государства должны уделить особое внимание детям, затронутым ситуацией, когда их родители вступали в конфликт с законом¹¹⁰. Это относится к детям, родители которых обвиняются как иностранные боевики или осуждены за это. Государства должны обеспечить, чтобы эти дети рассматривались как жертвы и чтобы их права не ущемлялись по причине статуса их родителей в качестве преступ-

¹⁰¹ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 20.

¹⁰² Там же.

¹⁰³ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 3.

¹⁰⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013), пункт 39.

¹⁰⁵ S/2018/1177, принцип 42.

¹⁰⁶ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 33.

¹⁰⁷ S/2018/1177, принцип 42

¹⁰⁸ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 29.

¹⁰⁹ План действий Организации Объединенных Наций по предупреждению насильственного экстремизма, пункт 29.

¹¹⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 28.

ников или иного статуса¹¹¹. Содержание под стражей или иное наказание детей на основании обвинений, предъявленных их родителям, представляет собой дискриминацию и специально запрещено Конвенцией о правах ребенка¹¹². Действия или предпочтения родителей не должны приписываться их детям.

64. В то же время, сохранение единой семьи является важным элементом при оценке наилучших интересов ребенка. С учетом тяжелого положения ребенка, разлученного с его родителями или другими членами семьи, при оценке наилучших интересов ребенка следует учитывать недопустимость разлучения, если можно принять менее серьезные меры для защиты ребенка (см. главу 3 о сохранении единой семьи)¹¹³.

Несопровождаемые или разлученные дети

65. Если ребенок оказывается без сопровождения или разлученным со своими опекунами, государства должны предусмотреть дополнительные гарантии при определении наилучших интересов ребенка. Несопровождаемые и разлученные дети крайне уязвимы для насилия, эксплуатации, злоупотреблений и других нарушений их прав. Государствам следует назначить компетентного законного опекуна, с тем чтобы гарантировать соблюдение принципа наилучшего обеспечения интересов ребенка. В случае проведения административных или судебных процедур в отношении разлученных или несопровождаемых детей, помимо опекуна, для такого ребенка должен быть назначен законный представитель (см. главу 3 о сохранении единой семьи)¹¹⁴.

Оценка и определение наилучших интересов ребенка

66. Лица, которые ежедневно принимают решения в отношении детей, такие как родители, опекуны и педагоги, также должны уважать и обеспечивать наилучшие интересы ребенка. Родители и законные опекуны и, в соответствующих случаях, члены расширенной семьи или общины, как это предусмотрено местным обычаем, несут главную ответственность за уход за ребенком и его развитие, и они должны в первую очередь заботиться о его наилуч-

Руководящие принципы УВКБ ООН по оценке и определению наилучших интересов ребенка: предварительный выпуск 2018 года (2018 год)

Эта публикация представляет собой обновленный вариант *Руководящих принципов УВКБ ООН по оценке и определению наилучших интересов ребенка*. В Руководящих принципах изложена концептуальная основа наилучших интересов ребенка в сочетании с оперативным руководством, что составляет единую практическую справочную базу для специалистов-практиков. URL: www.refworld.org/pdfid/5c18d7254.pdf.

ших интересах¹¹⁵. Власти несут ответственность за поддержку родителей или опекунов в выполнении этой обязанности.

67. Когда органы власти принимают решение в отношении конкретного ребенка, они должны установить официальные процедуры, предусматривающие строгие процессуальные гарантии для оценки и определения наилучших интересов ребенка¹¹⁶. Оценка наилучших интересов обычно требуется в отношении отдельных детей в ситуации, когда они могут подвергнуться насилию, злоупотреблениям или эксплуатации и/или когда они разлучены со своими родителями или законными опекунами. Наилучшие интересы ребенка следует оценивать и определять таким образом, чтобы обеспечить его всестороннее развитие и свободное осуществление его прав, включая право на семейную жизнь, право не подвергаться насилию и право на гражданство, а также право на утверждение человеческого достоинства¹¹⁷. Наилучшие интересы ребенка следует оценивать с учетом конкретных обстоятельств каждого ребенка, в том числе социально-экономических условий. Следует принимать во внимание различные факторы, включая возраст, пол и уровень зрелости ребенка, его семейную ситуацию и принадлежность к тому или иному меньшинству¹¹⁸.

¹¹¹ Там же.

¹¹² Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 2.

¹¹³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункты 60 и 61.

¹¹⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункты 20 и 21.

¹¹⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 5.

¹¹⁶ Там же, статья 3.

¹¹⁷ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 5.

¹¹⁸ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 31.

Пример из практики Совета Европы: «Наилучшие интересы ребенка — сопоставление теории и практики (2016 год)»

Эта публикация основана на итогах конференции, организованной в 2014 году правительством Бельгии и Советом Европы для субъектов, принимающих решения, которые затрагивают жизни детей, в целях обмена знаниями и углубления понимания концепции наилучших интересов ребенка. Публикация, в работе над которой участвовал 21 эксперт, посвящена четырем вопросам: а) общий анализ концепции; б) оценка, определение и мониторинг наилучших интересов; в) использование концепции в различных условиях; и д) понимание концепции в связи с семейными проблемами. URL: <https://rm.coe.int/1680657e56>.

68. Проводить такую оценку должны квалифицированные специалисты, обычно социальные работники и/или судебное должностное лицо, которое является специалистом в области прав и развития ребенка. Важно также, чтобы оценка и определение осуществлялись на междисциплинарной основе, при конструктивном участии органов, отвечающих за защиту и благополучие детей¹¹⁹. Кроме того, в оценке должны участвовать независимые от властей субъекты, которые лично заинтересованы в защите прав ребенка. Например, сотрудники органов безопасности или разведки не должны привлекаться к оценке и определению наилучших интересов детей, которые подозреваются в причастности к вооруженным группам или обозначенным террористическим группам.

1.2.3 Неотъемлемое право на жизнь, выживание и развитие

69. Еще одним важнейшим принципом, закрепленным в Конвенции о правах ребенка, является неотъемлемое право ребенка на жизнь, обеспечиваемое в максимально возможной степени выживание и развитие¹²⁰. Термин «развитие» следует толковать в самом широком смысле, охватывающем физическое, умственное, духовное, моральное, психо-

логическое и социальное развитие ребенка¹²¹. Государства должны принимать специальные меры, направленные на защиту жизни каждого мальчика и каждой девочки, помимо общих мер, необходимых для защиты жизни всех лиц, находящихся под их юрисдикцией¹²². Для того чтобы предотвратить возникновение угроз в будущем, очень важно также обеспечить выживание и всестороннее развитие в мирной обстановке для детей, затронутых действиями иностранных боевиков.

70. Обеспечение развития ребенка тесно связано с обеспечением свободы от всех форм насилия, включая вооруженные конфликты, жестокое психологическое обращение, небрежное отношение и сексуальное насилие. Государства должны иметь нормативно-законодательную базу и протоколы, направленные на конструктивное содействие реабилитации и реинтеграции детей, пострадавших от насилия¹²³. Это особенно важно для детей, которые были завербованы и использовались обозначенными террористическими группами.

71. Обеспечение прав ребенка на выживание и развитие имеет особенное значение в ситуациях, когда дети освобождаются из террористических групп за пределами государства своего гражданства¹²⁴. Такие дети особенно не защищены от дальнейших нарушений их прав, включая возможную повторную вербовку и использование в боевых действиях, торговлю людьми и другие формы эксплуатации¹²⁵. Страна гражданства ребенка и страна его пребывания обязаны обеспечить выход ребенка из группы или оказание ему надлежащей помощи¹²⁶. Применение карательного подхода без учета прав ребенка может привести к долгосрочным последствиям для его развития и негативно отразиться на его возможности социальной интеграции (см. главу 5 о реабилитации и реинтеграции). Государство не должно уклоняться от своей ответственности за оказание такой помощи, произвольно отказывая ребенку в граждан-

¹²¹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 5 (2003 год) об общих мерах по осуществлению Конвенции о правах ребенка, пункт 12.

¹²² Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статьи 6 и 24; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018), пункт 23.

¹²³ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 39, Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 о праве ребенка на свободу от всех форм насилия (2011 год).

¹²⁴ Парижские принципы (2007 год), пункт 7.22.

¹²⁵ A/73/278, пункты 10 и 11.

¹²⁶ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), статьи 6 и 7.

¹¹⁹ Там же, пункт 32 с).

¹²⁰ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 6.

стве или откладывая признание его гражданства (см. главу 2 об обеспечении права на гражданство).

72. Как указано в предисловии, государству гражданства ребенка следует распространить меры защиты на детей, оказавшихся в уязвимом положении за пределами территории этого государства, когда решение государства прогнозируемо влияет на жизнь ребенка. Таким государствам рекомендуется репатриировать своих граждан и обеспечить их права по возвращении. С другой стороны, одним из важнейших обязательств страны пребывания является недопущение возвращения ребенка в любую страну, где ему грозит опасность причинения непоправимого вреда¹²⁷. Таким вредом может быть применение пыток и жестокое обращение в процессе уголовного преследования за предполагаемую связь с обозначенными террористическими группами. Он может также включать насилие, вербовку или эксплуатацию со стороны террористических организаций¹²⁸. Если существует такая опасность, следует провести индивидуальную оценку и определить, будет ли возвращение ребенка отвечать его наилучшим интересам (см. главу 4 о репатриации)¹²⁹.

1.2.4 Уважение взглядов ребенка

73. Учет взглядов ребенка при принятии затрагивающих его решений, в том числе относительно реабилитации и реинтеграции, вероятно сделает такие решения более приемлемыми для ребенка и поэтому более эффективными. Еще одним принципом, закрепленным в Конвенции, является обязанность лиц, принимающих решения, позволить каждому ребенку высказать его мнение, с учетом возраста и степени развития, и принять его во внимание¹³⁰. В соответствии с их возрастом и уровнем зрелости дети должны иметь возможность выразить свои взгляды при проведении любой касающейся их судебной или административной процедуры¹³¹. При оценке наилучших интересов ребенка он должен получить воз-

можность свободно выразить свои взгляды, и этим взглядам должно быть уделено должное внимание¹³². Дети младшего возраста должны быть привлечены к процессу принятия решений таким образом, который соответствует их развивающимся способностям.

74. Государствам следует особенно внимательно отнестись к взглядам детей, затронутых вооруженным конфликтом или терроризмом, в том числе проблемой иностранных боевиков, поскольку они могли оказаться в ситуации применения насилия. Такие ситуации могли уменьшить их возможности быть выслушанными или способность выразить свое мнение¹³³. Дети, оказавшиеся за пределами страны своего происхождения, или дети без документов, подтверждающих их гражданство, сталкиваются с факторами уязвимости, которые еще больше ограничивают их возможности или способность выразить свое мнение¹³⁴. Крайне важно обеспечить, чтобы на всех этапах оценки, в том числе при освобождении и реинтеграции, такие дети получили возможность активно участвовать в процессе¹³⁵. Совет Безопасности также призвал государства-члены, структуры Организации Объединенных Наций и другие заинтересованные стороны обеспечить, чтобы мнения детей учитывались при составлении программ на протяжении всего конфликта¹³⁶. Это означает одновременно применение методов проведения бесед с учетом возраста и пола ребенка, с тем чтобы оценить взгляды ребенка и затем позаботиться о том, чтобы этим взглядам было уделено должное внимание в решениях, которые затрагивают его жизнь. Это также означает необходимость в предоставлении детям информации, с учетом их возраста, об альтернативных вариантах и их последствиях, с тем чтобы они могли свободно выразить мнение на основе этой информации.

1.3 Основанный на правах ребенка подход при устранении угроз государственной безопасности

75. При применении основанного на правах человека и ребенка подхода ключевыми являются четыре вышеуказанных принципа, которые закреплены

¹²⁷ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 45.

¹²⁸ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункты 26–28.

¹²⁹ Там же.

¹³⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 12 (2009 год) о праве ребенка быть заслушанным, пункт 2.

¹³¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 12; резолюция 40/33 (1985 год) Генеральной Ассамблеи, Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила).

¹³² Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 43. См. также Парижские принципы (2007 год), пункт 3.14.

¹³³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 12 (2009 год), пункт 118.

¹³⁴ Там же, пункт 123.

¹³⁵ Парижские принципы (2007 год), пункт 3.14.

¹³⁶ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 23.

Пример из практики Бельгии: право на выражение взглядов и право быть выслушанным

Статья 22bis Конституции Бельгии предусматривает следующее: «Каждый ребенок имеет право выразить свои взгляды по всем затрагивающим его вопросам, при этом взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с его возрастом и уровнем зрелости». Кроме того, в связи с гражданско-правовыми вопросами судебный кодекс предусматривает, что любой ребенок старше 12 лет имеет право не только быть выслушанным, но и отказаться от этого в ходе производства по делу о родительской власти. Иными словами, существует требование о вызове ребенка в суд, но ребенок не обязан явиться и выражать свое мнение. Если ребенок не достиг 12-летнего возраста, судья может заслушать ребенка по просьбе ребенка, по просьбе его родителей или прокуратуры либо по собственной инициативе. Судья может отказать в удовлетворении этой просьбы в соответствии с обоснованным решением, за исключением случаев, когда она поступила от самого ребенка или от прокуратуры.

в Конвенции о правах ребенка и других международных документах. Кроме того, при обращении с детьми, затронутых действиями иностранных боевиков, в том числе в ситуациях, когда такие дети могут представлять угрозу для безопасности, следует руководствоваться следующими соображениями.

1.3.1 Обращение с детьми прежде всего как с жертвами

76. Международное право требует от государств принятия основанного на правах человека и ребенка подхода, при котором эти дети рассматриваются в первую очередь как жертвы, с учетом проблем безопасности. На самом деле, защита и реализация прав детей в качестве жертв имеет огромное значение для интересов безопасности государств, поскольку такой подход предотвращает использование обозначенными террористическими группами в своих интересах чувства обиды или недовольства по отношению к государству¹³⁷.

¹³⁷ План действий по предупреждению насильственного экстремизма (2015 год), пункт 27; см. также Конвенцию о пра-

77. Дети, затронутые действиями иностранных боевиков, часто являются жертвами на нескольких уровнях. Они могут пострадать от враждебной среды, в которой им отказывают в их правах, включая право на развитие и образование. Дети могут быть жертвами вербовки и использования со стороны обозначенных террористических групп. Дети могут подвергнуться произвольному задержанию, жестокому обращению и злоупотреблениям за предполагаемую связь с группами, обозначенными как террористические, или за предполагаемую связь с такими группами их родственников. Дети могут пострадать в долгосрочном плане от стигматизации и дискриминации, в том числе в своих собственных общинах, что по-разному проявляется в отношении мальчиков и девочек.

78. Дети, которые участвовали в деятельности террористических групп, должны рассматриваться прежде всего как жертвы, с учетом индивидуальных обстоятельств и проблем, связанных с конкретным делом, хотя это не препятствует проведению, в соответствии с международными нормами в отношении несовершеннолетних, расследований и судебного преследования детей, которые достигли минимального возраста для привлечения к уголовной ответственности. В связи с этим Совет Безопасности выразил серьезную обеспокоенность по поводу использования детей, содержащихся под стражей, для сбора информации, и подчеркнул, что к детям, которые были завербованы вооруженными силами и вооруженными группами в нарушение применимых норм международного права и обвиняются в совершении преступлений в ходе вооруженных конфликтов, следует относиться прежде всего как к жертвам нарушения норм международного права¹³⁸. В соответствии с Парижскими принципами в отношении детей, связанных с вооруженными силами или вооруженными группами, такие дети должны рассматриваться как жертвы нарушений их прав и преступлений согласно международному праву, а также как жертвы условий, в которых они подвергались принуждению в той или иной форме¹³⁹. По-

вах ребенка (1989 год), статьи 38-40 о защите детей, ставших жертвами вооруженного конфликта.

¹³⁸ Резолюция 2427 (2018), пункт 20.

¹³⁹ Парижские принципы (2007 год), пункт 3.6. «Дети, которые обвиняются в преступлениях по международному праву, предположительно совершенных во время их участия в вооруженных силах или вооруженных группах, должны рассматриваться прежде всего как жертвы нарушений международного права, а не только как исполнители. С ними следует обращаться в соответствии с международным правом в рамках восстановительного правосудия и социальной реабилитации согласно нормам международ-

этому государства должны обеспечить, чтобы дети могли отстаивать свои права и добиваться защиты в благоприятных для них условиях¹⁴⁰. Государствам следует в приоритетном порядке оказывать таким детям услуги по психическому восстановлению и социальной реинтеграции¹⁴¹. Лиц, которые занимаются эксплуатацией, вербовкой, подготовкой и использованием детей, следует привлекать к уголовной ответственности¹⁴².

1.3.2 Необходимость в индивидуальной оценке

79. Выводы о том, что именно является наилучшими интересами конкретных детей, неизбежно бывают разными. Поэтому крайне важно индивидуально оценить каждого ребенка в соответствии с его ситуацией, правами и потребностями на междисциплинарной основе¹⁴³. Это также очень важно для разработки действенных мер для каждого ребенка, включая меры по реабилитации и реинтеграции, при одновременном определении проблем, которые может вызвать ребенок в плане безопасности.

80. Прежде чем рассматривать меры, которые отвечали бы потребностям ребенка, затронутого действиями иностранных боевиков, включая его реинтеграцию в общество, следует в любом случае определить наилучшие интересы конкретного ребенка. Оценка следует проводить в дружественной и безопасной атмосфере. В междисциплинарной оценке должны участвовать специалисты в соответствующих областях человеческого и социального развития, таких как детская психология и развитие ребенка¹⁴⁴. Оценка должна включать, в частности,

ного права, которые обеспечивают детям особую защиту на основе многочисленных соглашений и принципов».

¹⁴⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 52.

¹⁴¹ Конвенция о правах ребенка, статья 39 и пункт 1 статьи 40; Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), пункт 3 статьи 6. См. также резолюцию 2427 Совета Безопасности, в которой Совет настоятельно призвал государства-члены рассмотреть возможность применения в качестве альтернативы судебному преследованию и заключению под стражу мер несудебного характера, направленных на реабилитацию и реинтеграцию детей (пункт 21), а также призвал государства-члены сосредоточить внимание на возможностях долгосрочной и устойчивой реинтеграции и реабилитации детей, затронутых вооруженными конфликтами (пункт 26).

¹⁴² Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 30.

¹⁴³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 76.

¹⁴⁴ Там же, пункт 94.

обследование состояния здоровья ребенка, анализ потенциальных последствий гендерного насилия, а также изучение обстановки в семье и общине ребенка и его привязанностей¹⁴⁵. Такая оценка должна проводиться с учетом культурных традиций, пола и возраста ребенка. Кроме того, важно уделить особое внимание злодеяниям, свидетелем которых мог быть ребенок и которые, возможно, отразились на его наилучших интересах, вне зависимости от национальных соображений и приоритетов¹⁴⁶.

81. Возможно, детей, затронутых действиями иностранных боевиков, заставили участвовать в военной подготовке или вступить в брак в очень раннем возрасте. Они могли подвергнуться очень серьезным нарушениям прав человека или злодеяниям, быть их свидетелями или по принуждению участвовать в них. Следует провести надлежащую, основанную на информации оценку последствий такого опыта для каждого ребенка, в том числе для его личностного развития, образования, физического и психического здоровья и способности доверять и чувствовать себя в безопасности¹⁴⁷. При наличии подозрений в том, что ребенок участвовал в серьезных преступлениях, включая террористические преступления и злодеяния, такая оценка должна также учитывать возраст ребенка, наличие доказательств и обстоятельства дела, при этом в соответствии с внутренним и международным правом наилучшим интересам ребенка должно уделяться первоочередное внимание.

82. Если считается, что ребенок может представлять реальную и доказанную угрозу для безопасности, власти должны тем не менее использовать наименее ограничительные меры, насколько это возможно, и соблюдать принципы правосудия в отношении детей. При оценке следует учитывать, какие меры требуются для реабилитации при соблюдении прав ребенка, а также что послужит его восстановлению и будет отвечать его потребностям. При осуществлении любых мер по реабилитации важно предотвратить стигматизацию ребенка и не поставить его под угрозу остракизма или пренебрежительного отношения со стороны семьи и общины¹⁴⁸. Следует проявить особую заботу в тех случаях, когда ребенку необходимо интегрироваться в

¹⁴⁵ Парижские принципы (2007 год) пункты 6.35.2, 7.69.0, 7.72.

¹⁴⁶ Там же, пункт 7.31.

¹⁴⁷ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 39; Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), пункт 3 статьи 6.

¹⁴⁸ Парижские принципы (2007 год), пункт 7.42.

этническую группу, общину или культурную среду, которые отличаются от его собственных¹⁴⁹.

1.4 Ключевые рекомендации

83. Ниже приводятся ключевые рекомендации:

- a) Обращаться с лицами, не достигшими 18 летнего возраста, как с «детьми», имеющими право на особую защиту. Дети пользуются специальными правами и особой защитой, которые должны применяться во всех ситуациях, независимо от возраста, пола или иного статуса, включая реальную или предполагаемую связь его семьи или его личную связь с какой-либо вооруженной группой. Принять меры по выполнению обязательств государства по отношению к этим детям.
- b) Обращаться со всеми лицами, не достигшими 18-летнего возраста, которые пострадали от действий иностранных боевиков, в первую очередь как с жертвами злоупотреблений и нарушений их прав человека. Лица, которые были завербованы или использовались вооруженными группами, когда они были детьми, также должны рассматриваться как жертвы с учетом, в частности, юридического запрета на вербовку и использование детей вооруженными группами. Это не препятствует проведению расследования и судебному преследованию в отношении ребенка, достигшего возраста для привлечения к уголовной ответственности, в соответствии с международными нормами правосудия в отношении несовершеннолетних и процессуальными гарантиями, в ситуациях, когда существуют достоверные доказательства совершения ребенком преступлений.
- c) Проявлять всяческую заботу и оказывать поддержку детям, затронутых действиями иностранных боевиков, без дискриминации или стигматизации. Государства несут ответственность за детей, являющихся их гражданами, и обязаны принять их обратно на свою территорию.
- d) Наилучшие интересы ребенка должны быть первоочередным соображением во всех действиях или мерах в отношении детей, которые предпринимают как государственные, так и частные субъекты, и в законодательных, судебных и административных решениях. Все оценки наилучших интересов ребенка должны проводиться на индивидуальной основе при соблюдении процессуальных гарантий. Такие оценки

должны проводиться на междисциплинарной основе с участием различных экспертов, таких как социальные работники и детские психологи. Они должны учитывать возраст и пол ребенка, а также его общие обстоятельства.

- e. Обеспечить детям возможность выразить их взгляды, к которым следует относиться с серьезным вниманием, с учетом их способности принимать касающиеся их жизни решения.
- f. никоим образом не использовать возможные связи детей или их родителей с иностранными боевиками в качестве основания для отказа в защите, предоставляемой детям в соответствии с международными нормами по правам человека, международным гуманитарным и беженским правом.
- g. Организовать подготовку судей, сотрудников правоохранительных органов и других заинтересованных сторон, которые работают с детьми, затронутыми действиями иностранных боевиков, в отношении их обязательств по международному праву, включая Конвенцию о правах ребенка, и соответствующему внутреннему законодательству и стандартам, касающимся прав ребенка, при поддержке со стороны Организации Объединенных Наций.
- h. Выполнить рекомендации Комитета по правам ребенка до проведения следующего национального обзора, с тем чтобы добиться конкретных улучшений в комплексном обеспечении прав ребенка внутри страны.

¹⁴⁹ Там же.

РАЗДЕЛ 2. Обеспечение права на гражданство

84. Право на гражданство является одним из основных прав, предусмотренных в ряде международных документов по правам человека. Обеспечение гражданства крайне важно для защиты прав детей. Гражданство может иметь особенное значение для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, поскольку оно имеет отношение к юрисдикции и ответственности государства за пределами его территории. Гражданство также тесно связано с обязанностью государства принять ребенка и его ответственностью за репатриацию, реабилитацию и реинтеграцию. Гражданство ребенка во многом влияет на его социальную идентичность и, значит, на его развитие. Это, в свою очередь, может также иметь последствия для безопасности, поскольку в долгосрочном плане детям без гражданства грозит опасность маргинализации и эксплуатации со стороны обозначенных террористических групп.

85. Несмотря на то, что право на гражданство закреплено в международном праве, в том числе в Конвенции о правах ребенка, дети, затронутые действиями иностранных боевиков, могут столкнуться со значительным риском стать апатридами. Вероятность этого часто возникает при двух сценариях. Во-первых, ребенку могут отказать в признании его в качестве гражданина в силу ситуации, которая связывает его с иностранными боевиками. Отсутствие у ребенка таких документов, как паспорт или свидетельство о рождении, может затруднить установление гражданства по гражданству его родителей (*jus sanguinis*). Некоторые дети имеют только свидетельства о рождении, выданные негосударственными субъектами, в том числе обозначенными террористическими группами, которые признаются не всеми государствами-членами. Отказ женщинам и девочкам в праве передать свое гражданство детям или внутреннее законодательство, являющееся дискриминационным по иным основаниям, могут создать дополнительные проблемы¹⁵⁰. В настоящее время большинство правительств не оказывают помощи в репатриации гражданам в зонах конфликта в Ираке и Сирийской Арабской Республике, в том числе мужчинам и женщинам, которые подозреваются в качестве «иностраных боевиков-террори-

стов», и их детям¹⁵¹. Кроме того, некоторые государства не имеют представительств в этих районах и не могут предоставить эффективные консульские услуги. По юридическим, практическим и политическим соображениям некоторые страны оказывают такую помощь только в тех случаях, когда их граждане смогли явиться в их посольства или консульства и их гражданство установлено, в том числе с помощью теста ДНК. Такая ситуация вызывает вопросы относительно того, как эти государства выполняют свои обязательства по отношению к детям, которые согласно закону имеют право на гражданство по происхождению.

86. Во-вторых, ребенок может пострадать от лишения гражданства в результате осуществления контртеррористических мер. Некоторые государства приняли законодательство, которое позволяет компетентным органам лишать гражданства при определенных обстоятельствах, например, когда возвращение гражданина считается представляющим угрозу для национальной безопасности или жизненно важных интересов государства. Во многих государствах эта мера может быть принята только в отношении лиц, имеющих двойное или множественное гражданство. Однако внутренние законы некоторых государств не предусматривают защиты от безгражданства. Любые меры, которые затрагивают гражданство родителя, могут повлиять на гражданство ребенка, его возможности для репатриации и осуществления своих прав. Как показано ниже, международное право запрещает произвольное лишение гражданства независимо от того, становится ли в результате этого лицо апатридом или нет. Кроме того, государства — участники Конвенции о сокращении безгражданства 1961 года, как правило, не могут лишить лиц гражданства, если в результате эти лица станут апатридами, кроме как в определенных

¹⁵⁰ S/2016/361, пункт 16.

¹⁵¹ Breanda Stoter, “Born in the wrong place: Europe’s Islamic State off-spring” («Рожденные не в том месте: дети Исламского государства в Европе»), *Al-Monitor*, 10 January 2018, URL: www.al-monitor.com/pulse/originals/2018/01/islamic-state-iraq-syria-children-mothers-europe-return.html; Abigail R. Esmen, “Young But Dangerous: Still No Answer to Handling Europe’s Children of ISIS”, *The Investigative Project on Terrorism* («Молодые, но опасные: все еще непонятно, как обращаться с детьми ИГИЛ в Европе», Проект исследований по терроризму), 22 January 2018, URL: www.investigativeproject.org/7285/young-but-dangerous-still-no-answer-to-handling.

ограниченных случаях¹⁵². Кроме того, в действительности такая мера, как отказ в предоставлении или лишение гражданства, не доказала свою эффективность. Напротив, все больше признается, что она является потенциально контрпродуктивной для целей безопасности по ряду причин¹⁵³. Такая мера может препятствовать возвращению, реабилитации и реинтеграции лиц, которые хотят покинуть террористическую организацию и не представляют или уже не представляют угрозы, и перекладывает риски на страну пребывания и местное население¹⁵⁴.

87. С учетом важности гражданства и его значения для осуществления других прав, а также обязанностей государства, в данном разделе рассматриваются основополагающие принципы, касающиеся права на гражданство, запрета на произвольное лишение и отказ в предоставлении гражданства и предотвращения безгражданства среди детей, включая детей, затронутых действиями иностранных боевиков. В этом разделе также кратко освещены вопросы прав человека, связанные с дискриминационным законодательством о гражданстве и использованием тестов ДНК для установления гражданства ребенка.

2.1 Международно-правовые нормы и стандарты

2.1.1 Право на гражданство

88. Право на гражданство является одним из основных прав человека. Это право закреплено в ряде международных конвенций и Всеобщей декларации прав человека¹⁵⁵. Согласно Конвенции о пра-

вах ребенка, все дети должны быть зарегистрированы сразу после рождения и имеют право на имя и на приобретение гражданства¹⁵⁶. Кроме того, государство, являющееся участником Конвенции о сокращении безгражданства 1961 года, обязано предоставлять гражданство детям, родившимся на его территории, которые иначе были бы апатридами¹⁵⁷.

89. Установление, регистрация и документальное оформление гражданства и рождения ребенка являются крайне важными процедурами, дающими ребенку основания для обеспечения его других прав, таких как право на медицинское обслуживание, образование, свободу передвижения и защиту на рынке труда. Отсутствие документально подтвержденного гражданства может также привести, в частности, к длительному пребыванию в иммиграционных центрах, чего следует избегать, поскольку это никоим образом не соответствует наилучшим интересам ребенка¹⁵⁸. Кроме того, подтвержденный документом и зарегистрированный возраст определяет обращение в системе правосудия, поскольку, если установлено, что ребенок не достиг минимального возраста для уголовной ответственности или 18 лет, к нему применяются менее строгие наказания и режим, в соответствии со стандартами пра-

¹⁵² Договаривающиеся государства должны сделать соответствующее заявление при ратификации или присоединении. См. Конвенцию о сокращении безгражданства (1961 год), статья 8.

¹⁵³ Резолюция 2263 (2019) Парламентской ассамблеи Совета Европы, URL: <http://assembly.coe.int/nw/xml/XRef/Xref-XM-L2HTML-EN.asp?fileid=25430&lang=en>.

¹⁵⁴ United Nations Counter-Terrorism Implementation Task Force Working Group on Promoting and Protecting Human Rights and the Rule of Law while Countering Terrorism, Guidance to States on human rights-compliant responses to the threat posed by foreign fighters (Рабочая группа по поощрению и защите прав человека и обеспечению верховенства права в условиях борьбы с терроризмом Целевой группы по осуществлению контртеррористических мероприятий Организации Объединенных Наций, Руководство для государств в отношении мер реагирования на угрозу, создаваемую иностранными боевиками, при соблюдении прав человека) (2018), р. 22–23; Резолюция 2263 (2019) Парламентской ассамблеи Совета Европы, пункт 8.

¹⁵⁵ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 3 статьи 24; Конвенция о правах ребенка

(1989 год), пункт 1 статьи 7; Всеобщая декларация прав человека (1948 год), пункт 1 статьи 15; Конвенция о правах инвалидов (2006 год), статья 18; Международная конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений (2007 год) пункт 4 статьи 25; Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей (1990 год), статья 29; Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (1979 год), статья 9; Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (1960 год), подпункт iii) пункта d) статьи 5; Конвенция о гражданстве замужней женщины (1957 год), статьи 1, 2, 3; Африканская хартия прав и благополучия ребенка (1990 год), статья 6; Протокол к Африканской хартии прав человека и народов, касающийся прав женщин в Африке (2003 год); пункт g) статьи 6; Пакт о правах ребенка в исламе (2005 год), статья 7; Американская декларация прав и обязанностей человека (1948 год), статья xi; Американская конвенция о правах человека (1969 год), статья 20; Арабская хартия прав человека (2004 год), статья 29; Конвенция Содружества Независимых Государств о правах и основных свободах человека (1995 год), статья 24; Резолюция Афро-азиатской консультативно-правовой организации (2006 год) о правовой идентичности и безгражданстве, статьи 3, 4, 5.

¹⁵⁶ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 7.

¹⁵⁷ Конвенция о сокращении безгражданства (1961 год), статья 1.

¹⁵⁸ Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, общая рекомендация № 32 (2014 год) по гендерным аспектам статуса беженца, убежища, гражданства и безгражданства женщин, пункт 57.

восудия в отношении несовершеннолетних¹⁵⁹. Следовательно, отказ ребенку в праве на регистрацию рождения или гражданства делает его более уязвимым для множества нарушений прав человека. Поэтому Комитет по правам ребенка признал, что отказ в регистрации рождения ребенка или в выдаче других документов, удостоверяющих личность, представляет собой пренебрежение интересами ребенка, которое потенциально ставит его в еще более уязвимое положение¹⁶⁰.

90. В связи с признанием гражданства детей, затронутых действиями иностранных боевиков, государства должны воздерживаться от произвольного или дискриминационного применения своих собственных норм о гражданстве. Отказ ребенку в гражданстве по причине родства с родителем, который считается иностранным боевиком, противоречит принципу недискриминации, закрепленному в Конвенции о правах ребенка (статья 2), и наилучшему обеспечению интересов ребенка (статья 3) (см. главу 1 о принципах). Если ребенку отказано в гражданстве на основании непризнания его родства с родителем, который является гражданином, государства должны применять гибкий подход в отношении доказательств такого родства, с учетом конкретного контекста, в том числе путем облегчения процедуры предоставления документов и консульских услуг, для того чтобы помочь гражданам в регистрации их детей, родившихся за границей, и в признании их гражданства. Осуществление регистрации, устанавливающей место рождения и родителей ребенка, негосударственным субъектом, который не признан легитимным, не должно препятствовать признанию родства между родителем и ребенком, которое подтверждается фактом регистрации. Государства должны принять меры по ускоренному установлению гражданства и не допускать неоправданных задержек в признании гражданства, поскольку последствия таких задержек могут негативно отразиться на осуществлении ребенком его прав и на его чувстве идентичности¹⁶¹.

¹⁵⁹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год), пункт 39.

¹⁶⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 72 g).

¹⁶¹ Европейский суд по правам человека, Менессон против Франции (65192/11), решение от 26 июня 2014 года, пункт 97, в котором Суд заявил, что дети, законное родство которых с их родителем не установлено, «сталкиваются с тревожной неопределенностью относительно возможности добиться признания французского гражданства в соответствии со статьей 18 Гражданского кодекса ... Эта неопределенность неизбежно приведет к негативным последствиям для определения их личной идентичности» (подчеркивание добавлено).

Коалиция по защите права каждого ребенка на гражданство

УВКБ ООН и ЮНИСЕФ совместно возглавляют всемирную Коалицию по защите права каждого ребенка на гражданство. Цель Коалиции состоит в развитии, расширении и укреплении международного сотрудничества с целью повышения уровня информированности и борьбы со скрытой проблемой безгражданства детей. Она также способствует поощрению права каждого ребенка на приобретение гражданства. URL: www.unhcr.org/ibelong/minority-children-statelessness/.

2.1.2 Запрет на произвольное лишение или отказ в предоставлении гражданства

91. Государства ни в коем случае не могут лишить ребенка его гражданства. Такой же запрет действует в отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков, которые часто становятся жертвами нарушений международного права со стороны многочисленных групп. (См. раздел 1.3.1 об обращении с детьми прежде всего как с жертвами.) Статус гражданства детей не должен зависеть от статуса их родителей или любых предполагаемых связей с группами или принадлежности к ним в результате принуждения или манипуляций. Лишение или отказ в предоставлении гражданства никоим образом не отвечает наилучшим интересам ребенка, поскольку это, скорее всего, повлечет за собой экономические, эмоциональные, социальные и иммиграционные последствия¹⁶². В плане безопасности, лишение ребенка гражданства способствует еще большему ее ослаблению, поскольку дети остаются без поддержки, необходимой для их восстановления и реинтеграции, что приводит к маргинализации, которая может способствовать присоединению в будущем к идеям насильственного экстремизма.

92. Произвольное лишение гражданства запрещается положениями международного права. Если в определенных ситуациях международное право допускает лишение гражданства, оно не должно

¹⁶² Interregional Crime and Justice Research Institute, *Report on Children and Counter-Terrorism* (Межрегиональный научно-исследовательский институт Организации Объединенных Наций по вопросам преступности и правосудия, Доклад о детях в условиях борьбы с терроризмом) (2016), p. 42.

быть произвольным или необоснованным в данных конкретных обстоятельствах¹⁶³. Таким образом, оно должно осуществляться в соответствии с надлежащей правовой процедурой и при соблюдении других процессуальных гарантий, которые обеспечивают, чтобы лишение гражданства преследовало законную цель и чтобы оно было наименее радикальным средством достижения желаемого результата, а также соразмерно цели, для которой оно применяется¹⁶⁴. Как отмечалось, обстоятельства, которые могут служить основанием для лишения гражданства, включают ситуации, когда лицо вело себя таким образом, который причиняет серьезный вред жизненным интересам государства¹⁶⁵. Решения относительно гражданства должны оформляться в письменной форме и подлежать эффективному административному или судебному пересмотру, в том числе по вопросам сущности¹⁶⁶.

93. Лишение гражданства создает значительные риски нарушений прав человека в отношении не только лица, лишённого гражданства, но и любого связанного с ним ребенка, особенно когда его гражданство или иммиграционный статус зависит от гражданства или иммиграционного статуса родителей¹⁶⁷. Лишение родителя гражданства может повлиять на ребенка производным образом, когда гражданство ребенка утрачивает силу как прямое следствие лишения гражданства его родителя или когда ребенок родился после того, как его родитель

Пример из практики Туниса: конституционный запрет на лишение гражданства

Тунисская конституция 2014 года не разрешает правительству лишать лицо гражданства (статья 25). Поэтому согласно Конституции правительство не может препятствовать любому лицу в возвращении в страну.

был лишен гражданства. Такое негативное воздействие на статус ребенка, вероятно, противоречит принципу недискриминации, поскольку ребенок наказывается на основании статуса, действий, выражения мнения или убеждений его родителей, и отражается на осуществлении других прав, включая право на семейную жизнь¹⁶⁸.

94. Еще один способ лишения гражданства, который может повлиять на ребенка, затронутого действиями иностранных боевиков, — это лишение гражданства лица, которое является еще ребенком. Поскольку вербовка и использование детей вооруженными группами представляет собой нарушение их прав и других положений международного права, завербованные или используемые дети должны рассматриваться прежде всего как жертвы. (См. раздел 1.3.1 об обращении с детьми прежде всего как с жертвами.) Поэтому само по себе участие в вооруженной группе не может служить основанием для лишения гражданства. Кроме того, при установлении того, совершил ли ребенок преступление, которое причиняет серьезный вред жизненным интересам государства, должны применяться принципы правосудия в отношении несовершеннолетних, включая тщательную оценку вменяемости ребенка для совершения преступления, степени его зрелости и способности понимать характер и последствия своих действий. Итак, лишение ребенка гражданства не отвечает его наилучшим интересам и, скорее всего, противоречит требованию в отношении соразмерности¹⁶⁹.

¹⁶³ Термин «произвольное» толкуется как означающий, что любое вмешательство должно быть обоснованным в конкретных обстоятельствах. См. A/HRC/13/34, пункт 24.

¹⁶⁴ A/HRC/13/34, пункт 25.

¹⁶⁵ Конвенция о сокращении безгражданства (1961 год), раздел ii) подпункта а) пункта 3 статьи 8.

¹⁶⁶ Counter-Terrorism Implementation Task Force Working Group on Promoting and Protecting Human Rights and the Rule of Law while Countering Terrorism, Guidance to States on human rights-compliant responses to the threat posed by foreign fighters (Рабочая группа по поощрению и защите прав человека и обеспечению верховенства права в условиях борьбы с терроризмом Целевой группы по осуществлению контртеррористических мероприятий Организации Объединенных Наций, Руководство для государств в отношении мер реагирования на угрозу, создаваемую иностранными боевиками, при соблюдении прав человека) (2018), р. 21–23.

¹⁶⁷ Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Австралия (1997 год) (CRC/C/15/Add.79), пункты 14 и 30, где выражается обеспокоенность по поводу того, что в некоторых случаях ребенок может быть лишен гражданства, когда один из его родителей утрачивает свое гражданство; United Nations Interregional Crime and Justice Research Institute, Report on Children and Counter-Terrorism (Межрегиональный научно-исследовательский институт Организации Объединенных Наций по вопросам преступности и правосудия, Доклад о детях в условиях борьбы с терроризмом) (2016), р. 42.

¹⁶⁸ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 2.

¹⁶⁹ Counter-Terrorism Implementation Task Force Working Group on Promoting and Protecting Human Rights and the Rule of Law while Countering Terrorism, Guidance to States on human rights-compliant responses to the threat posed by foreign fighters (Рабочая группа по поощрению и защите прав человека и обеспечению верховенства права в условиях борьбы с терроризмом Целевой группы по осуществлению контртеррористических мероприятий Организации Объединенных Наций, Руководство для государств в отношении мер реагирования на угрозу, создаваемую иностранными боевиками, при соблюдении прав человека) (2018), р. 21.

2.1.3 Предупреждение безгражданства

95. В ряде международных документов предусмотрено обязательство по предупреждению безгражданства ребенка¹⁷⁰. Например, в Конвенции подчеркивается необходимость предупреждения безгражданства посредством требования, чтобы государства-участники обеспечили осуществление прав ребенка на регистрацию, имя и приобретение гражданства¹⁷¹. В соответствии с международным правом в области прав человека государства не обязаны предоставлять гражданство каждому ребенку, родившемуся на их территории; однако они должны принять надлежащие меры для обеспечения того, чтобы каждый ребенок, родившийся на их территории, имел гражданство, в том числе путем принятия соответствующей внутренней политики и сотрудничества с другими государствами¹⁷². Государства, которые являются участниками Конвенции о сокращении безгражданства 1961 года, обязаны предоставлять гражданство детям, родившимся на их территории, если в ином случае они были бы апатридами¹⁷³. Важно отметить, что Конвенция о сокращении безгражданства 1961 года, а также Комитет по правам ребенка в своих рекомендациях также указывают на обязательство государства гражданства родителей предоставить гражданство родившемуся за границей ребенку, если он в ином случае был бы апатридом¹⁷⁴.

96. Принимая меры по предупреждению безгражданства, государства обязаны тщательно рассмотреть любые обстоятельства, которые могут создать проблему для возможностей ребенка добиться ре-

Пример из практики Филиппин: план действий по ликвидации безгражданства

24 ноября 2017 года правительство Филиппин приняло План действий по ликвидации безгражданства, который предусматривает следующее: 1) урегулировать имеющиеся случаи безгражданства; 2) обеспечить, чтобы ни один ребенок не родился апатридом; 3) устранить гендерную дискриминацию во внутреннем законодательстве; 4) предоставить защиту беженцам и лицам без гражданства и способствовать их натурализации; 5) обеспечить регистрацию рождений для предотвращения безгражданства; 6) присоединиться к Конвенции о статусе апатридов 1954 года и к Конвенции о сокращении безгражданства 1961 года; и 7) улучшить количественные и качественные данные о лицах без гражданства. Этот План действий был разработан с целью осуществления Глобального плана действий по ликвидации безгражданства на 2014–2024 годы, который был принят по инициативе УВКБ ООН. URL: www.unhcr.org/ibelong/global-action-plan-2014-2024/.

гистрации рождения. Ребенок, родившийся у заключенного или арестованного лица, которое является иностранным гражданином, может нуждаться в особом внимании, поскольку его мать, возможно, не знает о процедуре регистрации ребенка или не может ею воспользоваться¹⁷⁵. Если документы, удостоверяющие личность ребенка, получены необычным или незаконным способом, государства должны учитывать наилучшие интересы ребенка в качестве руководящего принципа и принять гибкие меры по обеспечению каждому ребенку законных документов¹⁷⁶. Например, необходимо принять гибкие меры в отношении многих из почти 30 000 детей, родившихся в районах Ирака и Сирии, которые контролирует ИГИЛ. Эти дети могут оказаться без гражданства, поскольку у них имеются только выданные ИГИЛ свидетельства о рождении, которые не признает ни одно правительство. Такие свидетельства можно использовать для установления даты рождения и родства с родителями. Следует отметить, что Совет Без-

¹⁷⁰ Включая Конвенцию о правах ребенка (1989 год), Всеобщую декларацию прав человека (1948 год), Конвенцию о статусе апатридов (1954 год) и Конвенцию о сокращении безгражданства (1961 год).

¹⁷¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 7; такие же права закреплены в статье 29 Международной конвенции о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей (1990 год).

¹⁷² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 17 (1989 год) о правах ребенка (статья 24), пункт 8.

¹⁷³ Конвенция о сокращении безгражданства (1961 год), статья 1; см. также Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год), Комитета по правам ребенка, пункт 26.

¹⁷⁴ Конвенция о сокращении безгражданства (1961 год), статья 4; Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Гаити (2016 год) (CRC/C/HTI/CO/2-3), пункт 26; Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Канада (2012 год) (CRC/C/CAN/CO/3-4), пункт 40; Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Куба (2011 год) (CRC/C/CUB/CO/2), пункты 30 и 31.

¹⁷⁵ A/HRC/25/28, пункт 28.

¹⁷⁶ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 22.

Пример из практики Туниса: судебные процедуры для установления гражданства

Правительство Туниса разрешает любому ребенку вернуться в Тунис, если установлено, что его мать является гражданкой Туниса и сопровождающий ребенок является ее ребенком. Если ребенок не имеет никаких документов, подтверждающих его рождение, мать или прокурор от имени ребенка возбуждает гражданское производство для установления гражданства и гражданского статуса посредством регистрации. Для установления гражданства ребенка можно использовать тест ДНК; однако он должен быть сделан под контролем судебного органа с целью обеспечения наилучших интересов ребенка.

опасности также подчеркнул важность обеспечения всеобщей регистрации рождений, включая позднюю регистрацию, которая должна производиться по-прежнему в порядке исключения¹⁷⁷.

2.1.4 Правозащитные соображения в связи с внутригосударственными законами, являющимися дискриминационными в отношении предоставления гражданства

97. Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин обязует государства-члены предоставлять женщинам равные с мужчинами права в отношении гражданства их детей¹⁷⁸. Законы о гражданстве, которые ставят в неравное положение матерей в отношении передачи гражданства, могут привести к тому, что ребенок окажется лицом без гражданства в ситуациях, когда отец является апатридом, не может передать свое гражданство, поскольку ребенок родился за границей, неизвестен или не состоял в браке с матерью на момент рождения ребенка¹⁷⁹. Неспособность отца выполнить административные действия, необходимые для передачи своего гражданства или получения доказательств гражданства для своего ребенка,

также делает ребенка апатридом, если мать не может передать свое гражданство¹⁸⁰. Такая вероятность особенно высока, если ребенок отца связан с террористической организацией, поскольку многие мужчины были убиты во время боевых действий, захвачены в плен и насильственно разлучены со своими семьями¹⁸¹. Законы о гражданстве, которые являются дискриминационными и повышают риск безгражданства в таких обстоятельствах, должны быть пересмотрены с целью обеспечения права детей на получение гражданства без какой-либо дискриминации, независимо от статуса или деятельности их родителей¹⁸².

98. Если для регистрации рождения ребенка и передачи ему гражданства должна быть установлена личность отца или родители должны состоять в браке, женщины могут не захотеть или не иметь возможности получить свидетельство о рождении по разным причинам, в результате чего ребенок останется без гражданства. Если женщина не может представить доказательства того, что она состоит в браке с отцом ребенка, или если свидетельство о рождении не признается, поскольку оно было выдано террористической организацией, ребенок может стать лицом без гражданства¹⁸³. Некоторые женщины опасаются стигматизации или принуждения к браку с членом террористической организации, и поэтому они не чувствуют достаточной уверенности для принятия последующих мер. Многие женщины, дети которых родились в результате изнасилования, не стремятся зарегистрировать таких детей из опасений стигматизации. Это особенно относится к ситуациям, когда предполагаемый отец ребенка причастен к террористической деятельности. Государства обязаны обеспечить процессуальные гарантии для регистрации рождения каждого ребенка, возможно, без требования об указании личности отца или состояния в браке. Передача гражданства детям

¹⁸⁰ UNHCR, *Background Note on Gender Equality, Nationality Laws and Statelessness 2019* (УВКБ ООН, Справочная записка о гендерном равенстве, законах о гражданстве и безгражданстве), URL: www.refworld.org/docid/5c8120847.html.

¹⁸¹ Ibid.

¹⁸² Office of the High Commissioner for Human Rights (OHCHR), *Back-ground Note for expert workshop on best practices to promote women's equal nationality rights in law and in practice* (Управление Верховного комиссара по делам беженцев (УВКБ ООН), Справочная записка для совещаний экспертов по передовой практике в области поощрения равноправия женщин в вопросах гражданства по закону и на практике) (2017), URL: www.ohchr.org/EN/Issues/Women/WRGS/Pages/ExpertWorkshopNationalityRightsLawinPractice.aspx, para. 2.1(1).

¹⁸³ Ibid.

¹⁷⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 25.

¹⁷⁸ Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (1979 год), пункт 2 статьи 9; Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, общая рекомендация № 32 (2014 год), пункт 61.

¹⁷⁹ Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин, общая рекомендация № 32 (2014 год), пункт 61.

должна в любом случае осуществляться без стигматизации и дискриминации на любых основаниях.

2.1.5 Правозащитные соображения в связи с практикой проведения тестов ДНК детей для подтверждения их гражданства

99. Некоторые страны используют тест ДНК для установления родства ребенка с родителями и, следовательно, права на гражданство детей, родившихся у лиц, которые подозреваются в качестве иностранных боевиков. Тест ДНК должен использоваться для установления права на гражданство только в исключительных случаях в силу инвазивности этой меры. Логистические проблемы, включая доступ к тестам ДНК в районах, затронутых конфликтом, вероятно, осложняют для многих детей процесс воссоединения с их семьями или репатриацию в страну гражданства, если требуется проведение теста ДНК. Государства, применяющие эту меру, должны тщательно проанализировать соответствующую ситуацию каждого ребенка и обеспечить получение всей необходимой информации о его личных обстоятельствах и прошлом. Кроме того, если учесть, что долгосрочные последствия использования биометрических данных для осуществления различных прав человека не вполне понятны, применение такого метода должно быть ограничено и никоим образом не должно ущемлять наилучшие интересы ребенка или группы детей.

Право на семейную жизнь

100. В Конвенции о правах ребенка семья описывается как основная ячейка общества и естественная среда «для роста и благополучия всех ее членов и особенно детей»¹⁸⁴. Использование теста ДНК для подтверждения связи ребенка с его возможной страной гражданства может поставить под угрозу право ребенка на связь с его семьей. Тест ДНК не подтвердит генетической связи, если ребенок был усыновлен, или в ситуации, когда предполагаемый отец ребенка на самом деле не является его биологическим отцом¹⁸⁵. Узкое определение термина «семья» (то есть, прямая связь по ДНК) не всегда подходит для наиболее удачного определения лиц,

которые в состоянии обеспечить уход ребенку и его воспитание¹⁸⁶. На самом деле, «понятие семьи в определенных аспектах может отличаться в различных государствах и даже в разных районах одного государства, в связи с чем не представляется возможным дать стандартное определение этому понятию»¹⁸⁷. Акцент на биологических семьях как таковых приводит также к разлучению ребенка с лицом, которое осуществляет основной уход за ним, когда ребенок воспитывается небиологическими родителями. Вместо такого подхода государствам рекомендуется считать «семьей» ребенка не только его прямых родственников (биологических родителей, братьев, сестер, дядей, тетей и т.д.), но и менее близких родственников и лиц, которые живут вместе с ребенком или имеют с ним эмоциональные связи, даже без родства по ДНК, в том числе посредством установления семейных связей¹⁸⁸.

101. Таким образом, при решении вопроса о предоставлении ребенку гражданства или права на въезд в страну, государства должны учитывать свои обязательства по уважению прав расширенной семьи в соответствии с местными обычаями и по осуществлению заботы и содействию развитию ребенка¹⁸⁹. Кроме того, государства, рассматривающие ситуацию ребенка, который постоянно лишен своего семейного окружения, должны надлежащим образом принимать во внимание желательность преемственности воспитания ребенка и его этническое происхождение, религиозную и культурную принадлежность и родной язык; такая оценка может потребовать возвращения ребенка в среду, в которой он родился или рос¹⁹⁰. Это необходимо

¹⁸⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), преамбула.

¹⁸⁵ J. Taitz, J.E.M. Weekers and D.T. Mosca, "The Last Resort: Exploring the Use of DNA Testing for Family Reunification", *Health and Human Rights* («Крайняя мера: изучение вопроса об использовании тестов ДНК в целях воссоединения семей», *Здоровье и права человека*), vol. 6, no. 1 (2002), URL: www.jstor.org/stable/4065312, p. 20–32.

¹⁸⁶ См. Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 16 (1988 год) о статье 17 (право на личную и семейную жизнь, неприкосновенность жилища, тайну корреспонденции и защиту чести и репутации), пункт 5, где отмечается, что термин «семья» должен толковаться широко и охватывать всех тех, кто входит в состав семьи, как она понимается в обществе соответствующего государства участника; см. также Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Непал (2005 год) (CRC/C/15/Add.261), пункты 51 и 52, где отмечается, что адекватный альтернативный уход за ребенком включает его помещение в расширенную семью; UNICEF, *Implementation Handbook for the Convention on the Rights of the Child* (2007), p.124.

¹⁸⁷ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 19 (1990 год) о защите семьи, праве на вступление в брак и равенстве прав и обязанностей супругов (статья 23), пункт 2.

¹⁸⁸ ICRC, *Commentary on the Additional Protocols to the Geneva Conventions of 1949* (МККК, Комментарий в дополнительных протоколах к Женевским конвенциям 1949 года) (Geneva, 1987), art. 32, para. 1215.

¹⁸⁹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 5.

¹⁹⁰ Там же, пункт 3 статьи 20.

учитывать, когда родители ребенка содержатся под стражей в другом государстве и тест ДНК не служит установлению генетической связи с предполагаемой страной гражданства. Как и во всех решениях, касающихся детей, первоочередное внимание должно уделяться обеспечению наилучших интересов ребенка¹⁹¹.

Право на личную жизнь

102. Тест ДНК потенциально ставит под угрозу право ребенка на личную жизнь¹⁹². Сбор биометрических данных¹⁹³ для конкретной цели может быть оправдан только в том случае, если он служит наилучшим интересам ребенка; однако в таких действиях следует проявлять осторожность ввиду отсутствия общих гарантий относительно использования результатов теста ДНК в будущем, после сбора и хранения данных¹⁹⁴.

103. Государства, проводящие тест ДНК с целью подтверждения связи ребенка с его предполагаемой страной происхождения, не должны хранить генетические данные ребенка для какой-либо другой цели, в том числе для включения в разработанные базы биометрических данных¹⁹⁵. Биометрические данные ребенка должны использоваться только для принятия мер по защите ребенка и подлежат уничтожению после установления личности ребенка. Государства должны соблюдать строгие правила относительно сбора, использования и хранения биометрических

данных, включая данные о ДНК, а также относительно предоставления доступа к таким данным¹⁹⁶. Неприменение мер по защите личных данных ребенка в связи с этим представляет собой нарушение права на личную жизнь, которое предусмотрено в Конвенции о правах ребенка¹⁹⁷. Использование защитных систем может стать мерой, обеспечивающей защиту прав ребенка. Эти меры позволяют отделить действия государств по обеспечению исполнения иммиграционного законодательства от других действий, в частности в рамках процедур уголовного правосудия. Такие меры обеспечивают отсутствие у иммиграционных органов обязанности делиться информацией об иммиграционном статусе каждого ребенка с другими ведомствами¹⁹⁸. (См. главу 8 о сборе данных и обмене ими.)

Контртеррористический комитет Совета Безопасности отмечает в своем **Добавлении 2018 года к Руководящим принципам в отношении иностранных боевиков-террористов (S/2018/1177)** что государства должны принимать во внимание конкретные вопросы, которые могут возникнуть в связи с защитой и поощрением прав ребенка в контексте использования биометрических данных, в том числе при сборе детских биометрических данных для целей защиты детей, и далее рассмотреть возможность создания конкретных и отвечающих установленным требованиям правовых рамок и гарантий¹⁹⁹.

¹⁹¹ Там же, статья 2.

¹⁹² Там же, пункт 1 статьи 16, который предусматривает, что ни один ребенок не может быть объектом произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь и семейную жизнь.

¹⁹³ Биометрические данные определяются как «уникальные маркеры, которые устанавливаются или подтверждают личность человека с помощью физических или поведенческих характеристик» и, как отмечается, не включают ДНК. Jennifer Lynch, *From Fingerprints to DNA: Biometric Data Collection in U.S. Immigrant Communities and Beyond* («От отпечатков пальцев до ДНК: сбор биометрических данных в общинах иммигрантов в США и за их пределами») (Immigration Policy Center and Electronic Frontier Foundation, 2012), URL: www.eff.org/document/fingerprints-dna-biometric-data-collection-us-immigrant-communities-and-beyond, p. 4.

¹⁹⁴ Committee on Assessing Genetic Risks, *Assessing Genetic Risks: Implications for Health and Social Policy* (Комитет по оценке генетических рисков, «Оценка генетических рисков: последствия для политики в области здравоохранения и социальной защиты») (National Academy of Science, Washington DC, 1984), URL: www.ncbi.nlm.nih.gov/books/NBK236044/.

¹⁹⁵ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 17.

¹⁹⁶ Там же; Контртеррористическое управление Организации Объединенных Наций и Исполнительный директорат Контртеррористического комитета, *Сборник практических рекомендаций Организации Объединенных Наций по ответственному использованию биометрических данных и обмену ими в рамках борьбы с терроризмом* (2018 год), URL: www.un.org/counterterrorism/ctitf/sites/www.un.org/counterterrorism.ctitf/files/compendium-biometrics-20180618-ru.pdf, пункты 31 и 32.

¹⁹⁷ Там же.

¹⁹⁸ УВКПЧ и Рабочая группа по миграции, правам человека и гендерной проблематике при Группе по проблемам глобальной миграции, Принципы и практические руководящие указания Группы по проблемам глобальной миграции в отношении защиты прав мигрантов, находящихся в уязвимом положении, URL: www.ohchr.org/Documents/Issues/Migration/PrinciplesAndGuidelines.pdf, p.12.

¹⁹⁹ Добавление к Мадридским руководящим принципам 2015 года (2018 год), руководящий принцип 38 i).

2.2 Ключевые рекомендации

104. Ниже представлены ключевые рекомендации:

Защита права на гражданство

- a) Уважать, защищать и осуществлять права каждого ребенка на приобретение гражданства, как указано в Конвенции о правах ребенка, особенно если он в ином случае был бы апатридом.
- b) Реформировать законодательство о гражданстве, которое является дискриминационным, включая устранение дискриминации на основании пола и/или состояния в браке родителей. Внутригосударственное законодательство о гражданстве должно предоставлять женщинам право на передачу своего гражданства детям.
- c) Применять законодательство о гражданстве без какой-либо дискриминации и уделять первоочередное внимание обеспечению наилучших интересов ребенка. Возможная связь ребенка или его родителей с иностранными боевиками ни в коем случае не может служить основанием для отказа в предоставлении гражданства.
- d) Принять своих граждан и их детей, уважать право граждан на возвращение в страны их происхождения и помогать им, в случае необходимости, в репатриации.
- e) Принять меры по предотвращению безгражданства детей. Установить эффективные гарантии и процедуры, которые защитили бы любого ребенка от безгражданства.
- f) В отсутствие доказательств обратного, следует положительно рассмотреть вопрос о родстве родителя, когда лицо выдает себя за родителя ребенка, в том числе в целях применения внутригосударственного законодательства.
- g) Рассмотреть весь спектр имеющихся доказательств при оказании содействия в установлении родства между родителем и ребенком, с тем чтобы обеспечить признание гражданства, и не игнорировать доказательства, а признать факты, подтверждаемые документами, которые выданы негосударственными субъектами. Принять недокументальные доказательства в отсутствие свидетельства о рождении.

- h) С учетом инвазивного характера теста ДНК проводить его лишь в крайнем случае для установления родства между родителем и ребенком. Если необходимо провести тест ДНК, сделать его доступным, устранив физические и практические препятствия. Результаты теста ДНК, после их использования для установления биологической связи между ребенком и его родителем или родителями, следует уничтожить;

Регистрация рождения

- i) Обеспечить детям, родившимся на территории государства, незамедлительный доступ к регистрации рождения. Регистрация рождения крайне важна для защиты ребенка и устанавливает его личность и гражданство. Дети должны в любом случае также иметь свидетельство о рождении;

Лишение гражданства

- j) Избегать использования лишения гражданства в качестве меры по борьбе с терроризмом. Такая мера все больше признается как контрпродуктивная для целей безопасности и, вероятно, должна рассматриваться как произвольная в соответствии с международным правом.
- k) В случае использования лишения гражданства в узких обстоятельствах, которые, как признается, представляют серьезную угрозу для жизненно важных интересов государства или связаны с военной службой на другое государство, эту меру следует применять только после тщательной оценки ее необходимости и соразмерности и при полном соблюдении процессуальных гарантий, включая обеспечение прозрачности и эффективного механизма обжалования.
- l) Ни в коем случае не лишать ребенка его гражданства.
- m) Обеспечить, чтобы отказ в предоставлении или лишение гражданства не причинили производного ущерба для ребенка или иным образом не ущемили его права, включая право на семейную жизнь. Дискриминация детей на основании действий его родителя или члена семьи недопустима.
- n) Во всех случаях предотвращать безгражданство.

РАЗДЕЛ 3. Сохранение единой семьи

105. Право на единую семью служит основой для мер, принимаемых системами по защите детей. Семейный уход всегда остается предпочтительным, если он отвечает наилучшим интересам ребенка. Сохранение и поддержка единой семьи выходят за рамки отношений между родителями и детьми и распространяются на братьев и сестер, а также на расширенную семью. Сохранение единой семьи, особенно для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, может также укрепить безопасность. Дети, оставшиеся без сопровождения и семейного ухода, в большей степени подвержены нарушению их прав, включая риск вербовки в вооруженные группы. В случае семей, находящихся в районах, которые ранее контролировались вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы, применение мер, при которых забирают некоторых членов семьи, а других оставляют на произвол судьбы, скорее всего, вызовет недовольство такой политикой государства. Те, кто был оставлен, окажутся в более уязвимом положении, по-прежнему находясь под влиянием или контролем со стороны вооруженных групп, и будут подвергаться повышенному риску продолжающихся нарушений своих прав.

106. На самом деле, многие дети, затронутые действиями иностранных боевиков, могут оказаться разлученными со своими родителями или основными попечителями. Вербовка и использование детей могут также стать причиной разлучения с семьей. Дети оказываются разлученными со своими родителями или основными попечителями в результате конфликта, перемещения, смерти или задержания одного или обоих родителей. Разлученные дети могут вступить в ряды вооруженных групп, с тем чтобы постараться защитить себя и получить доступ к базовым услугам. Кроме того, лиц, подозреваемых в качестве иностранных боевиков, часто заключают под стражу и/или привлекают к уголовной ответственности. Дети могут оказаться разлученными с их задержанными родителями. Проверки на предмет безопасности и требования в отношении документов, необходимых для возвращения в страну, могут также привести к разлучению детей с их родителями, если у того или иного члена семьи отсутствуют необходимые документы. Некоторые страны гражданства придерживаются политики, ко-

торая разрешает принимать только детей, вернувшихся из зон конфликта, но не их родителей. При такой политике сама репатриация может разлучить семью. Дифференцированный подход, основанный на возрасте, также может привести к разлучению братьев и сестер, когда дети старше минимального возраста для привлечения к уголовной ответственности разлучаются со своими младшими братьями и сестрами.

107. В данной главе рассматривается принцип сохранения единой семьи как одной из главных норм международного права в области прав человека и международного гуманитарного права. Кроме того, в этой главе кратко излагаются соображения, по которым следует избегать разлучения семей и способствовать их воссоединению. В заключение приводятся международные нормы по обеспечению прав ребенка, разлученного со своим родителем или родителями.

3.1 Международно-правовые нормы и стандарты в области прав человека

3.1.1 Принцип сохранения единой семьи

108. Международное право в области прав человека признает «семью» естественной и основной ячейкой общества, которая имеет право на защиту со стороны государства²⁰⁰. В Конвенции о правах ребенка семья признается основной ячейкой общества и естественной средой «для роста и благополучия всех ее членов и особенно детей»²⁰¹. В международном праве запрещается произвольное и незаконное вмешательство в семью²⁰², даже в обстоятельствах, связанных с лицами, которые осуж-

²⁰⁰ Всеобщая декларация прав человека (1948 год), пункт 3 статьи 16; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 23; Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 год), пункт 1 статьи 10; Американская конвенция о правах человека (1969 год), пункт 1 статьи 17; Дополнительный протокол к Американской конвенции о правах человека в области экономических, социальных и культурных прав (1988 год), пункт 1 статьи 15; Африканская хартия прав человека и народов (1981 год), статья 18.

²⁰¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), преамбула.

²⁰² Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 1 статьи 17.

дены за серьезные уголовные преступления²⁰³. Дети имеют право на сохранение семейных отношений как части своей индивидуальности без незаконного вмешательства²⁰⁴. Дети не должны быть разлучены со своими родителями вопреки их желанию, за исключением случаев, когда компетентные органы, согласно судебному решению, определяют, что такое разлучение необходимо в наилучших интересах ребенка²⁰⁵.

109. Международное гуманитарное право также требует поддержания семейной жизни, насколько это возможно²⁰⁶. В случае перемещения населения, стороны в конфликте обязаны принять все возможные меры по обеспечению того, чтобы члены одной семьи не были разлучены²⁰⁷. В соответствии с гуманитарным правом дети, лишенные свободы, должны содержаться отдельно от взрослых, за исключением случаев размещения семей²⁰⁸.

3.1.2 Предотвращение разлучения семей и содействие воссоединению семьи

Предотвращение разлучения семей

110. Предотвращение разлучения семей и сохранение единой семьи, включая поддержание отношений между братьями и сестрами, считаются

²⁰³ Европейский суд по правам человека, *Бельджуди и Бельджуди против Франции*, решение по существу дела и справедливой сатисфакции, App. No 12083/86, Case No 55/1990/246/317, 26 February 1992, para 79. См. также *Мустаким против Бельгии*, решение по существу дела и справедливой сатисфакции, App. No 12313/86, A/193, 18 February 1991.

²⁰⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 8.

²⁰⁵ Там же, пункт 1 статьи 9.

²⁰⁶ См., в частности, Женевскую конвенцию (IV) о защите гражданского населения во время войны (1949 год), часть первая статьи 27; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, правило 105 об уважении семейной жизни, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule105.

²⁰⁷ См., в частности, Четвертую Женевскую конвенцию 1949 года, статья 49; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, правило 131 об обращении с перемещенными лицами, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule131.

²⁰⁸ Женевская конвенция (IV) о защите гражданского населения во время войны (1949 год), статья 82; Дополнительный протокол I (1977 год) к Женевским конвенциям, пункт 4 статьи 77; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, правило 120 о размещении детей, лишенных свободы, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule120, «Дети, лишенные свободы, должны содержаться отдельно от взрослых, за исключением случаев, когда семьи размещаются вместе».

Пример из практики Франции: недопущение разлучения братьев и сестер как приоритетная задача

Согласно поручению премьер-министра от 23 февраля 2018 года правительство Франции уделяет первоочередное внимание недопущению разлучения братьев и сестер, возвращающихся из зон конфликта. Детей старше 18 месяцев помещают в ту же приемную семью, что и их братьев и сестер. Обычно судья по делам несовершеннолетних проводит слушания по решению о помещении в приемную семью в целях выработки долгосрочного решения, позволяющего не оставлять ребенка на попечении этой семьи на длительный срок.

важными компонентами системы защиты детей²⁰⁹. В Конвенции о правах ребенка предусмотрено, что ребенок не может быть разлучен со своими родителями вопреки его желанию, за исключением случаев, когда «компетентные органы, согласно судебному решению, определяют в соответствии с применимым законом и процедурами, что такое разлучение необходимо в наилучших интересах ребенка»²¹⁰. Разлучения следует избегать не только с биологическими родителями ребенка, но и с любым лицом, обладающим правами опекуна, основными попечителями, определенными по закону или в силу обычаев, приемными родителями и лицами, с которыми у ребенка сложились прочные личные отношения²¹¹.

111. Разлучение с родителями или основными попечителями может серьезно повлиять на детей, в том числе на их право на развитие²¹². Это особенно относится к детям младшего возраста, которые особенно уязвимы для негативных последствий в силу их физической зависимости от таких лиц и эмоциональной привязанности к ним. Кроме того, ограниченные возможности детей младшего возраста понять обстоятельства любого разлучения делают их еще более уязвимыми²¹³.

²⁰⁹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 60.

²¹⁰ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 9.

²¹¹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 60.

²¹² Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 7 (2005 год) об осуществлении прав ребенка в раннем детстве, пункт 36.

²¹³ Там же, пункт 18.

112. С учетом тяжелых последствий для ребенка его разлучения с родителями, такое разлучение может производиться лишь в крайнем случае, когда невозможно защитить ребенка с помощью менее радикальных мер²¹⁴.

Поддержка роли родителей

113. В Конвенции о правах ребенка указано, что родители или законные опекуны несут главную ответственность за развитие и благополучие ребенка и наилучшие интересы ребенка являются предметом их основной заботы²¹⁵. Государствам рекомендуется уважать главенствующую роль родителей, матерей и отцов. Комитет по правам ребенка настоятельно призвал государства-участники принимать все необходимые меры для обеспечения того, чтобы родители могли нести основную ответственность за своих детей²¹⁶. Общей целью должно являться сокращение до минимума числа детей, нуждающихся в институциональной или иной форме долговременной помощи, за исключением ограниченных случаев, когда такая помощь считается отвечающей наилучшим интересам ребенка²¹⁷.

114. Прежде чем прибегнуть к разлучению как к крайней мере при отсутствии менее радикальных мер по защите ребенка, государство должно оказать родителям содействие в выполнении ими своих родительских обязанностей и восстановить или укрепить способность семьи заботиться о своем ребенке²¹⁸.

Когда разлучение считается отвечающим наилучшим интересам ребенка

115. Вопрос о разлучении ребенка с его родителями должен рассматриваться только в том случае, если имеются веские основания полагать, что родители жестоко обращаются с ребенком или не заботятся о нем²¹⁹. Жестокое обращение с ребенком или отсутствие заботы о нем, которое может потребовать разлучения, толкуется как «психологическое насилие», то есть форма злоупотребления, включающая

внушение страха или угрозы²²⁰. Если имеются такие основания, необходимо оценить ситуацию ребенка и его семьи, по возможности с помощью междисциплинарной группы квалифицированных специалистов в области защиты детей и при надлежащем участии судебных органов в качестве гарантии отсутствия каких-либо иных вариантов, отвечающих наилучшим интересам ребенка²²¹. При оценке наилучших интересов одним из главных элементов, который следует учитывать, является вопрос о сохранении семейного окружения и поддержании семейных отношений²²². Любое вмешательство должно сопровождаться мерами по поддержке семьи. Государствам, которые желают репатриировать детей, затронутых действиями иностранных боевиков, следует иметь в виду, что дети, как правило, должны быть репатриированы вместе с их родителями или законными опекунами и, конечно, с братьями и сестрами. Если репатриировать всех вместе невозможно, например, по причине разного гражданства членов семьи, то с согласия родителей репатриация может осуществляться без рассмотрения вопроса о наилучших интересах. Однако определение наилучших интересов необходимо, если ребенок не имеет сопровождения, если ему грозит опасность причинения неминуемого вреда со стороны родителя или при наличии спора относительно опекуна. Если такую процедуру невозможно провести в стране, где на данный момент проживает ребенок, то ребенка следует репатриировать с родителем и выполнить процедуру определения наилучших интересов в стране происхождения при надлежащем соблюдении гарантий, с тем чтобы можно было учесть пожелания ребенка и родителей. (См. главу 4 о репатриации.)

116. Дети лиц, которые подозреваются как иностранные боевики, особенно подвержены риску принудительной вербовки со стороны обозначенной террористической группы²²³. Вооруженные группы воспринимают детей более поддающимися идеологическому влиянию, чем взрослые, и рассматривают их как легкие мишени для идеологической обработки и вербовки с целью участия в насилии²²⁴.

²¹⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 61.

²¹⁵ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 7 (2005 год), пункт 18, где цитируется Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 18 и пункт 2 статьи 27.

²¹⁶ Там же, пункт 18.

²¹⁷ Там же.

²¹⁸ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 61.

²¹⁹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 9.

²²⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), подпункты а) и б) пункта 21.

²²¹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 64.

²²² Там же, пункты 52, 58–70 Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 6 (2005 год), пункт 34.

²²³ A/HRC/40/28, пункт 34.

²²⁴ United Nations University, *Cradled by Conflict: Child Involvement with Armed Groups in Contemporary Conflict* (Университет Организации Объединенных Наций, «Воспитанные кон-

Руководящие указания по альтернативному уходу за детьми

Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций в 2010 году, Руководящие указания призваны укрепить осуществление Конвенции о правах ребенка и соответствующих положений других международных договоров, касающихся защиты и благополучия детей, лишенных родительского ухода или рискующих его лишиться. Руководящие указания направлены на обеспечение того, чтобы дети не оказались в условиях альтернативного ухода без веских причин. Кроме того, Руководящие указания призваны обеспечить, чтобы вид и качество альтернативного ухода соответствовали правам и конкретным потребностям данного ребенка. URL: www.unicef.org/protection/alternative_care_Guidelines-English.pdf.

Кроме того, дети часто наиболее подвержены вербовке или эксплуатации со стороны тех, кого они любят, или тех, от кого они полностью зависят, то есть со стороны членов их собственной семьи²²⁵. Поэтому родители и другие члены семьи, как отмечалось, играют важнейшую роль как в вербовке детей террористическими организациями, так и в предотвращении вербовки такими группами. Если возникает неминуемая опасность причинения вреда ребенку действиями родителей, может потребоваться его временное разлучение с ними²²⁶. И в этом случае решение также должно приниматься компетентным органом при участии суда на основе реальной опасности для благополучия ребенка и в соответствии с Руководящими указаниями по альтернативному уходу за детьми (см. вставку выше)²²⁷. Даже в таких случаях следует уделять первоочередное внимание обеспечению наилучших интересов ребенка и не допускать разлучение, за исключением случаев, когда отсутствуют менее радикальные меры для защиты ребенка²²⁸. Как указано выше, государства

фликтом: участие детей в вооруженных группах в условиях современных конфликтов») (2018), р. 113.

²²⁵ Ibid.

²²⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), раздел V, подраздел A 1) с); A/HRC/40/28, пункт 34. A/HRC/40/28, пункт 34.

²²⁷ A/HRC/40/28, пункт 34.

²²⁸ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), раздел V, подраздел A 1) с).

должны оказывать родителям поддержку в выполнении ими родительских обязанностей, прежде чем прибегать к разлучению²²⁹.

Содействие воссоединению семей

117. Даже если установлено, что разлучение отвечает наилучшим интересам ребенка, оно не обязательно должно быть постоянным или на неопределенный срок. В случае необходимости разлучения оно должно осуществляться на как можно меньший срок. Семьям следует оказать поддержку для устранения причин разлучения, а также необходимо ввести процедуру периодического пересмотра ситуации с целью окончательного воссоединения семьи, если, как установлено, это послужит наилучшим интересам ребенка. С учетом того, что международное право предусматривает особую защиту семьи, государства должны обеспечить проведение такого периодического пересмотра с целью воссоединения ребенка с его семьей, если это отвечает наилучшим интересам ребенка²³⁰. В ситуации когда ребенок и его/ее родитель или родители находятся в разных странах, статья 10 требует, чтобы заявления ребенка или его родителей на въезд в государство-участник или выезд из него с целью воссоединения семьи рассматривались государствами-участниками позитивным, гуманным и оперативным образом²³¹. Если установлено, что наилучшим интересам ребенка отвечает его репатриация без родителей или других членов семьи, ребенок должен быть принят в свою страну происхождения в кратчайшие сроки, с тем чтобы содействовать воссоединению семьи.

3.1.3 Правозащитные соображения при разлучении семьи

118. Даже если установлено, что разлучение отвечает наилучшим интересам ребенка, международные нормы по правам человека содержат некоторые соображения, которые должны учитывать государства с целью соблюдения и защиты прав ребенка. Если ребенок должен быть разлучен со своим родите-

²²⁹ Там же.

²³⁰ Всеобщая декларация прав человека (1958 год), пункт 3 статьи 16; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 23; Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 год), пункт 1 статьи 10; Американская конвенция о правах человека (1969 год), пункт 1 статьи 17; Дополнительный протокол к Американской конвенции о правах человека в области экономических, социальных и культурных прав (1988 год), пункт 1 статьи 15; Африканская хартия прав человека и народов (1981 год), статья 18.

²³¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 10.

лем или основным попечителем, государство обязано обеспечить ребенку альтернативный уход. Следует отдавать предпочтение уходу в рамках семьи, а не помещению ребенка в специальное учреждение. Последний вариант следует использовать только в крайнем случае и на кратчайший срок²³². Государства должны обеспечить, чтобы опекуны ни в коем случае не предоставлялись лицу или организации, которые вовлечены в конфликт²³³.

Право на сохранение контактов с семьей

119. Оценка наилучших интересов ребенка применяется также в связи с вопросом о разрешении ребенку поддерживать личные отношения и прямые контакты с его родителями, насколько это возможно. Если установлено, что разлучение отвечает наилучшим интересам ребенка и является необходимым, ребенок имеет право на сохранение связей и отношений со своими родителями и семьей, включая братьев и сестер, родственников и лиц, с которыми у ребенка сложились прочные личные отношения, если только это не противоречит наилучшим интересам ребенка²³⁴. Государства должны оценить качество отношений любого ребенка с его родителями при принятии решений относительно частоты и продолжительности посещений ребенка, если установлено, что поддержание семейных связей отвечает наилучшим интересам ребенка²³⁵.

Право на информацию о родителях

120. Даже если установлено, что разлучение отвечает наилучшим интересам ребенка, ребенок имеет право на информацию о своих родителях. Таким образом, ребенка следует информировать, насколько это возможно, о местонахождении отсутствующего родителя, «если предоставление этой информации не наносит ущерба благосостоянию ребенка»²³⁶. Эту информацию следует предоставлять на языке, который полностью понятен для ребенка²³⁷. Как ука-

зано выше, ребенок, разлучение которого, как установлено, отвечает его наилучшим интересам, имеет право, насколько это возможно, поддерживать личные отношения и прямые контакты с обоими родителями на регулярной основе, за исключением случаев, когда такие контакты противоречат наилучшим интересам ребенка²³⁸.

Соображения в отношении детей, разлученных по причине содержания под стражей или тюремного заключения родителей

121. Дети, разлученные со своими родителями по причине содержания под стражей или тюремного заключения родителей, могут нуждаться в дополнительной защите, в том числе от стигматизации²³⁹. Прежде всего, если родители или другие основные попечители обвиняются в преступлении, следует предусмотреть и применять в каждом конкретном случае альтернативы содержанию под стражей, при этом следует в полной мере учитывать возможные последствия различных мер наказания для наилучших интересов ребенка²⁴⁰. Если невозможно избежать содержания под стражей или тюремного заключения родителя, государство должно оказать детям поддержку с целью предотвращения риска насилия, которому может подвергнуться ребенок в результате такого положения родителя, признавая при этом дополнительную роль системы уголовного правосудия, ведомств, отвечающих за защиту детей, и органов здравоохранения, образования и социального обслуживания²⁴¹. Это может потребовать от государства рассмотрения вопроса об ответственности средств массовой информации и обеспечения соблюдения законодательства для защиты права таких детей на личную жизнь и предотвращения их стигматизации²⁴².

122. Дети, родители которых содержатся под стражей, имеют право на регулярные свидания с родителем или родителями, если это отвечает их наилучшим интересам²⁴³. Для обеспечения осуществления ребенком права на посещение своего родителя

²³² A/HRC/40/28, пункт 11.

²³³ Там же, пункт 26.

²³⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 3 статьи 9; Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), раздел V, подраздел A 1)(с).

²³⁵ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), раздел V, подраздел A 1)(с).

²³⁶ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 4 статьи 9.

²³⁷ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), URL: www.ohchr.org/Documents/HRBodies/CRC/Discussions/2011/DGD2011ReportAndRecommendations.pdf, пункт 44.

²³⁸ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 33.

²³⁹ Там же, пункт 35, где цитируется Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 3 статьи 9.

²⁴⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год) пункт 69.

²⁴¹ A/RES/69/194, пункт 23 h).

²⁴² Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 36.

²⁴³ Там же, пункты 38–39.

Пример из практики Нидерландов: поддержание семейных отношений

В Нидерландах Совет по защите детей считает важным, чтобы дети, уход за которыми осуществляется за пределами тюрьмы, имели возможность поддерживать отношения с их родителем или родителями, которые находятся в заключении. Одной из возможных мер для достижения этой цели является запись чтения матерью сказки на ночь, которая направляется ее ребенку. Голландская система разрешает ребенку раз в неделю посещать его родителя в тюрьме в сопровождении члена семьи или опекуна.

Пример из практики Туниса: подготовка к разлучению ребенка с матерью, содержащейся в тюрьме

В Тунисе, если ребенок должен быть принят семьей одного из его родителей, соответствующие сотрудники несколько раз посещают членов семьи, которым предстоит принять ребенка, прежде чем он будет разлучен с матерью, содержащейся в заключении, с тем чтобы облегчить процесс перехода ребенка из тюрьмы во внешний мир. Если ребенок будет помещен в специальное учреждение, психологи наблюдают за психологическим состоянием ребенка.

рекомендуется содержать родителя в учреждении, расположенном недалеко от места жительства ребенка²⁴⁴. В случае репатриации настоятельно рекомендуется, чтобы родитель и ребенок были репатриированы вместе для сохранения возможности поддержания семейных связей даже в случае содержания родителя под стражей. Посещения заключенного под стражу родителя должны проходить в благоприятной для ребенка обстановке, насколько это возможно. Это включает время посещения, которое сводит к минимуму вмешательство в жизнь ребенка, например в свободное от школьных занятий время, и продолжительность свидания, которая способствует укреплению или сохранению близких отношений²⁴⁵. Следует также обеспечить возмож-

²⁴⁴ Там же, пункт 40.

²⁴⁵ UNODC, Commentary to the Rules for the Treatment of Women Prisoners and Non-Custodial Measures for Women Offenders (the Bangkok Rules) (УНП ООН, Комментарий к Правилам, касающимся обращения с женщинами-заключен-

ность свиданий за пределами пенитенциарного учреждения, с тем чтобы общение между родителем и ребенком проходило в благоприятной для ребенка обстановке²⁴⁶. Если место заключения родителя находится далеко от места жительства ребенка, следует принять меры для устранения неудобств, связанных с большим расстоянием²⁴⁷. Это может включать разрешение альтернативных средств общения, в том числе по телефону, видеосвязи и с помощью других средств связи.

3.2 Ключевые рекомендации

123. Ниже представлены ключевые рекомендации:

Единая семья

- a) Все дети имеют право на единую семью. Не разлучать детей с их родителями и семьей, если только компетентный орган не установил, что разлучение отвечает их наилучшим интересам, и такое решение подлежит судебному рассмотрению. Если разлучение необходимо, оно должно осуществляться на кратчайший срок в соответствии с наилучшими интересами ребенка.
- b) Не разлучать ребенка с его семьей, если это возможно, поскольку разлучение серьезно отражается на развитии ребенка, если только оно не отвечает его наилучшим интересам. Ребенок не должен быть отлучен от родителей, если для его защиты имеются менее радикальные меры. Разлучение должно быть крайней мерой, применяемой в случаях, когда существует явная опасность причинения вреда ребенку и невозможно принять другие, менее радикальные меры для защиты ребенка.
- c) Обеспечить, насколько это возможно, чтобы братья и сестры с существующими связями не были разлучены и оставались вместе, если уста-

ными и мер наказания для женщин-правонарушителей, не связанных с лишением свободы (Бангкокские правила) (2011), URL: www.unodc.org/documents/justice-and-prison-reform/Bangkok_Rules_ENG_22032015.pdf, комментарий к правилу пункту 1 правила 26; Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 39.

²⁴⁶ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 39.

²⁴⁷ Генеральная Ассамблея, резолюция 65/229 (2010), Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся обращения с женщинами-заключенными и мер наказания для женщин-правонарушителей, не связанных с лишением свободы (Бангкокские правила), правило 26.

новлено, что это служит наилучшим интересам детей.

- d) Содействовать единству семьи посредством мер по предотвращению ее распада, выявлению разлученных детей и заботе о них, а также установлению родственных связей и воссоединению семей;

При принятии решения о разлучении

- e) Принимать любое решение, которое может привести к разлучению семьи, в том числе о репатриации, используя процедуры, предусматривающие процессуальные гарантии, на основе подхода, ориентированного на обеспечение наилучших интересов ребенка и с учетом международно-правовых требований относительно разлучения семьи. Если определить наилучшие интересы ребенка невозможно во исполнение требования, предусмотренного в статье 9 Конвенции о правах ребенка, то дети, соответственно, должны быть репатриированы вместе со своими матерями.
- f) Обеспечить незамедлительное проведение оценки и, если необходимо, определение наилучших интересов ребенка компетентным органом или квалифицированным специалистом или специалистами. Если это невозможно осуществить в стране проживания ребенка, то он должен быть репатриирован вместе с родителем и такое определение следует провести в стране происхождения.
- g) Ввести гарантии в отношении любых решений, касающихся ребенка, обеспечивающие его участие, с учетом его развивающихся способностей, в оценке и определении его наилучших интересов. Родители ребенка или основные попечители также должны иметь возможность участвовать в этом процессе и выразить свое мнение, насколько это возможно.
- h) Периодически или через определенные промежутки времени пересматривать решение о разлучении с целью определения сохранения необходимости в разлучении;

Требуемая защита, если разлучение необходимо

- i) Если ребенок разлучается с родителем, предоставить информацию и уведомление родителям и ребенку, с тем чтобы они могли попрощаться и чтобы свести к минимуму травму от разлучения

для обоих. В случаях разлучения по причине репатриации следует заблаговременно предоставить уведомление (как минимум за несколько дней) как ребенку, так и его родителю с конкретной информацией о том, где будет находиться каждый из них, и об уходе, который будет обеспечен ребенку. Родители должны участвовать в определении лица, которое будет осуществлять основной уход за ребенком, если это отвечает наилучшим интересам ребенка.

- j) Обеспечить специальные меры защиты любому ребенку, разлученному с его родителями или основным попечителем, в том числе в случаях, когда причиной разлучения стало заключение под стражу родителя или основного попечителя, поскольку такое разлучение делает ребенка гораздо более уязвимым.
- k) Обеспечить надлежащий альтернативный уход для разлученных или несопровождаемых детей. Следует отдавать предпочтение родственникам или помещению в семью, а не в специальное учреждение.
- l) Посоветоваться с родителями и ребенком при принятии решения о том, кто будет осуществлять основной уход за ребенком, насколько это возможно и если это отвечает наилучшим интересам ребенка. Уход в условиях семьи должен быть предпочтительным вариантом по сравнению с направлением ребенка в специальное учреждение, которое следует использовать в крайнем случае и на кратчайший срок. Соблюдать Руководящие указания по альтернативному уходу за детьми.
- m) Принять меры, обеспечивающие, насколько это возможно, сохранение контактов ребенка с семьей после разлучения, если только такие контакты не нанесут ущерба наилучшим интересам ребенка.
- n) Информировать ребенка о родителе и родителя о ребенке, если только такая информация не нанесет ущерба наилучшим интересам ребенка.
- o) Обеспечить надлежащую подготовку лиц, ответственных за заботу о ребенке, в вопросах ухода за детьми с психосоциальными расстройствами.
- p) Подготовить семью и общину к принятию любого ребенка, разлученного с родителями, в том числе с целью предотвращения стигматизации ребенка и обеспечения неприкосновенности его личной жизни.

РАЗДЕЛ 4: Репатриация

124. В последние годы вызывает острые споры вопрос о репатриации детей, затронутых действиями иностранных боевиков, и их семей, которые находятся за пределами страны происхождения или гражданства родителей. К таким детям могут относиться дети, завербованные за рубежом обозначенными террористическими группами, и которые уехали самостоятельно; дети, которых увезли из страны члены семьи с целью вступления в ряды обозначенных террористических групп; и дети, родившиеся у лиц, которые пересекли границы для вступления в ряды обозначенных террористических групп.

125. В настоящее время некоторые страны происхождения отказываются принимать взрослых лиц, которых подозревают в связях с вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы, и их детей²⁴⁸. Поэтому дети в течение длительного периода остаются под стражей или в ситуации лишения свободы в закрытых лагерях, оказавшись в правовом и административном вакууме²⁴⁹. Другие страны выразили готовность репатриировать из зон конфликта только детей, но не их родителей, что неизбежно приводит к риску распада семьи. Кроме того, некоторые государства проводят политику репатриации только сирот. Другие государства принимают только детей младше определенного возраста, нарушая тем самым международное право, которое предусматривает особую защиту всех детей, независимо от возраста. В результате осуществления такой политики дети неизбежно окажутся разлученными как с основными попечителями, так и со старшими братьями и сестрами.

126. Отказ в репатриации детей вместе с их родителями или репатриация детей только до определенного возраста способствуют ослаблению безопасности в долгосрочном плане. Оставление детей и их родителей в условиях длительного содержания под стражей и административного вакуума отсрочивает оказание базовых услуг, таких как медицинское обслуживание и образование, или вовсе лишает этих услуг, а также исключает их из процесса реабилитации и реинтеграции, что может привести к бесконечной маргинализации. Разлучение ребенка с его родителями или основными попечителями мо-

жет вызвать эмоциональный стресс, беспокойство, страх, злобу и даже ненависть, и все это способно помешать полной реинтеграции в общество. Если это отвечает наилучшим интересам ребенка, репатриация вместе с родителями или основными попечителями, а также братьями и сестрами является самым лучшим вариантом поддержки ребенка и родителей в реабилитации и реинтеграции при семейной поддержке. Даже если после репатриации родитель привлекается к уголовной ответственности и содержится под стражей или в тюремном заключении, находясь недалеко от ребенка, это в большей степени позволяет поддерживать семейные отношения, чем если бы они находились в разных странах.

127. Как показано в предыдущих главах, право на гражданство и право на семейную жизнь являются основными правами, которые гарантируются каждому ребенку международным правом. В данной главе кратко изложены ключевые положения международного права в области прав человека и международного гуманитарного права, при условии их применимости в отношении государств происхождения, которые обязывают эти государства способствовать репатриации детей, являющихся их гражданами или претендующими на их гражданство, которые находятся в зонах конфликта в связи с проблемой иностранных боевиков. В основном процесс репатриации ребенка в его страну происхождения или гражданства должен осуществляться при соблюдении принципа обеспечения наилучших интересов ребенка (см. выше раздел 1.2.2 о принципе обеспечения наилучших интересов ребенка) и принципа невыдворения в соответствии с международным правом.

4.1 Международно-правовые нормы и стандарты

4.1.1 Правозащитные соображения в связи с необходимостью репатриации

128. В феврале 2019 года Комитет по правам ребенка в своих заключительных замечаниях для Бельгии относительно осуществления Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающегося участия детей в вооруженных конфликтах, рекомендовал, «принимая к сведению пункт 26 резолюции 2427 (2018) Совета Безопасности, оказывать незамедлительное содействие репатриа-

²⁴⁸ S/2019/103, пункт 21.

²⁴⁹ A/HRC/40/70, пункт 10.

ции всех бельгийских детей и, по возможности, их семей независимо от возраста и степени предполагаемого участия в вооруженном конфликте и в соответствии со статьей 9 Конвенции»²⁵⁰. В апреле 2019 года заместитель Генерального секретаря Организации Объединенных Наций одобрил «Ключевые принципы в отношении защиты, репатриации, судебного преследования, реабилитации и реинтеграции женщин и детей, связанных с включенными в перечни Организации Объединенных Наций террористическими группами», которые рекомендуют государствам-членам обеспечить, чтобы их граждане, являющиеся членами семей подозреваемых иностранных боевиков, которым не предъявлены серьезные обвинения, были репатриированы в целях судебного преследования, реабилитации и/или реинтеграции²⁵¹. Эта рекомендация подкрепляется несколькими положениями международного права в области прав человека.

Право на жизнь

129. Обязательства государств в отношении права ребенка на жизнь, обеспечиваемое в максимально возможной степени выживание и развитие могут потребовать от них репатриации ребенка, оказавшегося в ситуации, когда его жизнь находится под угрозой²⁵². Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах, каждый ребенок имеет право «на такие меры защиты, которые требуются в его положении как малолетнего со стороны его семьи, общества и государства»²⁵³. Это положение требует от государств-участников принятия специальных мер, направленных на защиту жизни каждого ребенка. Конвенция о правах ребенка также требует от государств-участников принятия всех необходимых мер по защите ребенка от «всех форм физического или психологического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или экс-

плуатации»²⁵⁴. Эта статья распространяется на детей, не имеющих первичных или вторичных опекунов, детей родителей-мигрантов или несопровождаемых детей, находящихся за пределами страны их происхождения²⁵⁵. Государства должны принять на себя ответственность в качестве фактического опекуна или стороны, «заботящейся о ребенке», даже если эти дети не находятся в местах по обеспечению физического ухода²⁵⁶. Конвенция также обязывает государства-участники «обеспечить ребенку такую защиту и заботу, которые необходимы для его благополучия»²⁵⁷. Эти положения могут потребовать репатриации, если жизнь ребенка будет надежнее защищена в стране его происхождения и когда установлено, что это отвечает наилучшим интересам ребенка, при условии, что Международный пакт о гражданских и политических правах применим к государствам происхождения.

Право на въезд в свою собственную страну

130. Международные нормы по правам человека запрещают произвольное лишение права на въезд в свою собственную страну²⁵⁸. Право лица на въезд в свою собственную страну считается многогранным. «Оно предполагает право оставаться в своей стране. Оно включает не только право на возвращение в свою страну после выезда из нее, но и может также наделять лицо правом въехать в эту страну впервые, если оно родилось за пределами данной страны»²⁵⁹.

131. Важно отметить, что Международный пакт о гражданских и политических правах предусматривает право на въезд «в свою собственную страну», что считается более широким понятием, чем «страну своего гражданства»²⁶⁰. Оно не ограничивается гражданством в формальном значении этого понятия, а распространяется «на лиц, которые в силу своих особых связей с рассматриваемой страной или своих претензий в отношении этой страны не могут

²⁵⁰ Комитет по правам ребенка, заключительные замечания: Бельгия (2019 год) (CRC/C/BEL/CO/5-6), пункт 50 b).

²⁵¹ United Nations, Key principles for the protection, repatriation, prosecution, rehabilitation and reintegration of women and children with links to United Nations listed terrorist groups (Организация Объединенных Наций, Ключевые принципы защиты, репатриации, уголовного преследования, реабилитации и реинтеграции женщин и детей, связанных с террористическими группами, включенными в перечень Организации Объединенных Наций) (2019).

²⁵² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018 год), пункт 63.

²⁵³ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 1 статьи 24.

²⁵⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 19.

²⁵⁵ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 35.

²⁵⁶ Там же.

²⁵⁷ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 3.

²⁵⁸ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 4 статьи 12; Африканская хартия прав человека и народов (1981 год), статья 12; Протокол № 4 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в котором гарантируются определенные права и свободы, помимо тех, которые уже включены в Конвенцию и первый Протокол к ней, с поправками, внесенными Протоколом № 11 (1963 год), пункт 2 статьи 3.

²⁵⁹ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 27 (1999 год) о свободе передвижения, пункт 19.

²⁶⁰ Там же, пункт 20.

рассматриваться в качестве иностранцев»²⁶¹. К таким лицам относятся граждане страны, которые были лишены в ней своего гражданства в нарушение международного права²⁶². Запрещение произвольного лишения права лица на въезд в его собственную страну гарантирует, что даже вмешательство, предусмотренное законодательством, должно быть «разумным в соответствующих конкретных обстоятельствах»²⁶³. Комитет по правам человека считает, что обстоятельства, при которых лишение права на въезд в свою страну могло бы являться разумным, весьма немногочисленны, если они существуют вообще²⁶⁴.

132. Важно отметить, что Конвенция о правах ребенка с целью обеспечения права на единую семью предусматривает также право ребенка и его родителей покинуть любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну²⁶⁵. Заявление ребенка или его родителей на въезд в государство — участник Конвенции или выезд из него с целью воссоединения семьи должно рассматриваться государствами-участниками «позитивным, гуманным и оперативным образом»²⁶⁶.

Право на гражданство

133. Как показано в главе 2, право на гражданство предусмотрено в ряде международных договоров по правам человека. Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах, государства обязаны принять все соответствующие меры, в том числе в сотрудничестве с другими государствами, в целях обеспечения предоставления любому ребенку гражданства в момент его рождения²⁶⁷. Репатриация в страну происхождения или потенциального гражданства, вероятно, является одной из таких мер.

Право на семейную жизнь

134. Недопущение возвращения лица (в том числе ребенка) в страну, где проживает его семья, может также квалифицироваться как вмешательство в семейную жизнь. Государства не могут произвольно или незаконно вмешиваться в отношения лица с его

семьей²⁶⁸. Сам факт проживания членов семьи на территории какого-либо государства-участника отнюдь не гарантирует право въезда на территорию этого государства. Однако, хотя государства могут, преследуя законную цель, отказать лицу в праве на повторный въезд, это дискреционное право государства не может применяться произвольно²⁶⁹. Когда основанием для ограничения на повторный въезд в страну являются утверждения о том, что данное лицо представляет угрозу для национальной безопасности, такие утверждения должны подкрепляться вескими обоснованиями, в противном случае они могут рассматриваться как произвольное вмешательство в семейную жизнь²⁷⁰.

Право на реабилитацию и реинтеграцию

135. Как показано в главе 5, в соответствии с Факультативным протоколом к Конвенции о правах ребенка, касающимся участия детей в вооруженных конфликтах, государства-участники обязаны обеспечить реабилитацию и реинтеграцию детей, затронутых вооруженными конфликтами, в том числе действиями иностранных боевиков.

136. Государства обязаны помогать детям, находящимся в пределах их юрисдикции, которые были завербованы вооруженными группами, посредством оказания поддержки в восстановлении их физического и психологического состояния с целью обеспечения их права на развитие в обстановке, свободной от насилия²⁷¹. Поэтому государства должны оказывать поддержку детям, находящимся в пределах их юрисдикции, которые были завербованы, а затем перемещены через границу. Совет Безопасности также признал «важность ... своевременной и надлежащей помощи в деле реинтеграции и реабилитации детей, связанных с иностранными боевиками-террористами, возвращающимися или перемещающимися из зон конфликта»²⁷². Совет Безопасности отметил, что дети могут нуждаться в особой психосоциальной поддержке, такой как посттравматическая психологическая помощь, подчеркивая при этом, что

²⁶¹ Там же.

²⁶² Там же.

²⁶³ Там же, пункт 21.

²⁶⁴ Там же.

²⁶⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 10.

²⁶⁶ Там же, пункт 1 статьи 10.

²⁶⁷ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 17 (1989 год), пункт 8.

²⁶⁸ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статьи 17 и 23; Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 16; Африканская хартия прав человека и народов (1981 год), пункт 1 статьи 18; Европейская конвенция о правах человека (1950 год), статья 8.

²⁶⁹ *Ильясов против Казахстана* (CCPR/C/111/D/2009/2010), пункт 7.2.

²⁷⁰ Там же, пункты 7.3 и 7.5.

²⁷¹ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, пункт 3 статьи 6.

²⁷² Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 36.

с детьми необходимо обращаться таким образом, чтобы соблюдались их права и уважалось их человеческое достоинство, в соответствии с применимыми нормами международного права²⁷³. Для эффективной и своевременной реабилитации и реинтеграции детей, оказавшихся в зонах конфликта, репатриация в страны гражданства может иметь огромное значение и отвечать их наилучшим интересам. В связи с этим Специальный представитель Генерального секретаря по вопросу о детях и вооруженных конфликтах призвал государства содействовать возвращению всех детей, имеющих их гражданство, для целей реабилитации и реинтеграции²⁷⁴.

Доступ к консульским услугам

137. Конвенция о правах ребенка, при условии ее применимости, обязует государства-участники разрабатывать и осуществлять эффективную политику консульской защиты, включая конкретные меры, направленные на защиту прав детей, и распространение информации о протоколах о консульской защите²⁷⁵. Соответственно, государства пребывания также несут обязательства по Венской конвенции о консульских сношениях обеспечить лицам право на общение с сотрудниками консульства их страны гражданства и на посещение²⁷⁶. Если отсутствие доступа к консульским услугам является главным препятствием для возвращения ребенка на родину, обязательство по оказанию консульских услуг, наряду с вышеуказанным обязательством по оказанию защиты, является веским основанием для содействия репатриации в страну гражданства, если это отвечает наилучшим интересам ребенка.

4.1.2 Правозащитные соображения в связи с репатриацией ребенка

Сохранение единой семьи

138. Разлучение любой семьи по причине репатриации ребенка в его страну происхождения должно осуществляться в соответствии со статьей 9 Конвенции о правах ребенка, которая требует определения наилучших интересов ребенка компетентным органом согласно решению суда. С учетом тяжелых по-

следствий разлучения с семьей для ребенка, такое разлучение должно применяться только в качестве крайней меры и не может производиться, если существуют другие, менее радикальные меры для защиты ребенка. (См. главу 3 о сохранении единой семьи.) Это означает, что братья и сестры должны, насколько это возможно, быть репатрированы вместе, независимо от возраста, а дети должны быть репатрированы вместе с родителями, если только родители не дали свободного и осознанного согласия на разлучение или если компетентный орган согласно судебному решению не определил, что разлучение ребенка с его семьей отвечает наилучшим интересам этого ребенка. Поэтому государствам следует получить свободное и осознанное согласие родителей до разлучения детей в целях репатриации. По возможности следует получить согласие обоих родителей, если только это не противоречит наилучшим интересам ребенка. Если один из родителей недоступен или его местонахождение или личность неизвестны, то достаточно получить согласие имеющегося родителя или законного опекуна в целях репатриации ребенка. Если получить такое согласие невозможно, в том числе по причине содержания родителя под стражей, то следует как минимум посоветоваться с этим родителем, насколько это возможно, в непризудительной обстановке. Необходимо отметить, что, когда государства предпочитают репатриировать ребенка вместе с его родителями, определение наилучших интересов компетентным органом в целях репатриации не требуется.

Ребенок, разлученный с родителем, который подозревается как иностранный боевик

139. В случае разлучения ребенка с лицом, подозреваемым в качестве иностранного боевика, которое содержится под стражей за пределами своей родины (после определения наилучших интересов компетентным органом согласно решению суда), ребенок должен быть репатриирован, если это отвечает его наилучшим интересам²⁷⁷. Это следует сделать, по возможности, посредством индивидуальной оценки наилучших интересов ребенка, если родитель дал согласие, ребенок согласен и подходящая семья готова принять ребенка в стране происхождения. Следует провести консультации с данным родителем, который способен дать свободное и осознанное согласие, если только это не противоречит наилучшим интересам ребенка. Следует также соблюдать принцип невыдворения.

²⁷³ Там же, преамбула.

²⁷⁴ A/HRC/40/49, пункт 20.

²⁷⁵ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 19.

²⁷⁶ Венская конвенция о консульских сношениях (1963 год), статья 36.

²⁷⁷ Бангкокские правила (2010 год), пункт 2 правила 53.

140. Такая репатриация может быть особенно необходимой, когда признается, что ребенок иностранца, не являющегося резидентом, возможно, не имеет никого, кто мог бы обеспечить ему уход, в стране, где содержится под стражей его родитель²⁷⁸. Родитель должен иметь возможность связаться с консульскими должностными лицами страны происхождения, где предстоит воссоединение ребенка с членами его семьи²⁷⁹.

141. После получения заявления или осознанного согласия соответствующего родителя следует как можно раньше рассмотреть вопрос о передаче родителя его родной стране, если существуют соответствующие двусторонние или многосторонние соглашения²⁸⁰. Такая передача имеет особенно большое значение, если ребенок уже находится в родной стране. Вопрос о передаче взрослых заключенных, являющихся родителями, для отбывания наказания на родине, если они того пожелают, должен рассматриваться на самом раннем этапе после вынесения приговора в стране пребывания²⁸¹.

4.2 Ключевые рекомендации

142. Рекомендуется принять следующие меры:

Консульская помощь

- a) Обеспечить консульскую помощь при каждой возможности, в том числе, если это необходимо, через третье лицо, если имеются веские основания, указывающие на присутствие детей-граждан, нуждающихся в защите.
- b) Применить процедуру определения наилучших интересов ребенка, включая их оценку, как только подтвердится факт присутствия детей-граждан. Такая процедура может быть проведена квалифицированным третьим лицом, если в стране проживания ребенка не предусмотрена процедура определения наилучших интересов ребенка. Однако отсутствие своевременной процедуры определения наилучших интересов не должно откладывать репатриацию; в таких случаях дети и родители должны быть репатриированы вместе, а саму процедуру следует

провести в кратчайшие сроки после репатриации при их полноценном участии.

- c) Страны пребывания и происхождения должны по возможности осуществлять сотрудничество для ускорения процесса, учитывая при этом наилучшие интересы ребенка.
- d) В случае лишения родителя гражданства следует как можно скорее принять решение относительно репатриации ребенка в страну происхождения или о том, что он останется с родителем в стране пребывания, с согласия родителя и на основе индивидуальной оценки и определения наилучших интересов ребенка;

Подготовка к репатриации

- e) Если репатриация отвечает наилучшим интересам ребенка, то этот процесс должен начинаться как можно скорее;

Репатриация с родителями и без родителей

- f) Обеспечить, чтобы граждане, которые являются членами семьи подозреваемых боевиков-террористов и которым не предъявлены серьезные обвинения, были репатриированы в целях судебного преследования, реабилитации и/или реинтеграции, в зависимости от ситуации.
- g) При принятии решения о репатриации ребенка обеспечить проведение консультаций с родителем(ями) и ребенком, с тем чтобы выслушать и учесть их мнения.
- h) Заручиться свободным и осознанным согласием родителя, если ребенок репатрируется без него. Репатриация ребенка без родителя должна проводиться, если получено согласие родителя или если решение о репатриации принято на основе оценки наилучших интересов ребенка. Если необходимо получить согласие, оно должно быть оформлено в письменном виде и касаться только репатриации. Оно не должно использоваться для того, чтобы воспрепятствовать воссоединению семьи в будущем, или как доказательство в будущем разбирательстве в отношении лишения родительских прав.
- i) Если ребенок репатрируется без своих родителей, следует рассмотреть вопрос о скорейшей репатриации родителей. Если родителям предъявляются обвинения в преступлениях, следует изучить вопрос о возможном уголовном преследовании в стране происхождения родителей. Если родители уже осуждены, следует рассмо-

²⁷⁸ UNODC, Commentary to the Bangkok Rules (УНП ООН, Комментарий к Бангкокским правилам) (2011), комментарий к пункту 2 правила 53.

²⁷⁹ Ibid.

²⁸⁰ Бангкокские правила (2010 год), пункт 1 правила 53.

²⁸¹ UNODC, Commentary on the Bangkok Rules (УНП ООН, Комментарий к Бангкокским правилам) (2011), комментарий к пункту 1 правила 53.

можно ближе к родителям.

РАЗДЕЛ 5. Реабилитация и реинтеграция

143. Оказание государствами поддержки в реабилитации и реинтеграции крайне важно для обеспечения осуществления прав человека детьми, затронутыми действиями иностранных боевиков. В действительности такие дети сталкиваются со множеством проблем, включая постоянную дискриминацию со стороны государственных органов и/или общин, в которые они возвращаются. Наличие систем всесторонней поддержки со стороны государств и других субъектов, включая местные группы и организации гражданского общества, может помочь детям лучше реинтегрироваться и развиваться. Такая поддержка в полноценной интеграции, вероятно, послужит достижению государством долгосрочных целей в области безопасности путем предотвращения дальнейшей маргинализации, которая может подтолкнуть детей обратно в вооруженные группы, включая обозначенные террористические группы.

144. Многие дети, затронутые действиями иностранных боевиков, скорее всего, нуждаются в долгосрочной поддержке. Такая поддержка может включать ту или иную постоянную психологическую или более специализированную медицинскую помощь после интеграции в общество. Некоторые дети получили ранения или стали инвалидами; другие могут страдать хроническими нарушениями здоровья, поскольку они жили в условиях отсутствия необходимых базовых услуг. Стигматизация и дискриминация после возвращения в страну гражданства или переселение в третью страну могут также обострить проблемы, с которыми сталкиваются такие дети, как и отсутствие возможности получить образование или перерыв в образовании. Это может способствовать ухудшению психосоциального и психологического благополучия, если отсутствует надлежащая поддержка. Реабилитация и реинтеграция должны быть нацелены на оказание помощи детям, с тем чтобы они могли пользоваться своими правами, включая право на физическое, социальное, психологическое и умственное развитие без дискриминации и стигматизации.

145. В отношении реабилитации и реинтеграции детей, затронутых вооруженным конфликтом, включая тех, кто был завербован, использовался и эксплуатировался вооруженными группами, существует множество материалов, которые могут помочь государствам в разработке соответствующих программ. Поэтому данная глава ограничивается кратким изложением положений международного права в области прав человека и международного гуманитарного права, которые приводятся с целью напомнить государствам о соответствующих международных нормах, которые требуют реабилитации и реинтеграции детей, затронутых конфликтом.

5.1 Международно-правовые нормы и стандарты

5.1.1 Обязательства государств по реабилитации и реинтеграции

Дети, затронутые насилием, включая вооруженные конфликты

146. Конвенция о правах ребенка устанавливает обязательства государств-участников по содействию реабилитации и социальной реинтеграции детей, затронутых вооруженным конфликтом, включая действия иностранных боевиков. Конвенция обязует государства-участники принять все необходимые меры с целью защиты ребенка от всех форм физического или психологического насилия, оскорбления или злоупотребления, жестокого обращения и эксплуатации²⁸². Это обязательство существует не только на общенациональном уровне, но и на уровне провинций и муниципалитетов²⁸³. Оно означает, что государства должны принять меры по защите, даже если заботу о ребенке осуществляет его родитель или законный опекун. Такие меры по защите распространяются на осуществление «лечения и последующих мер в связи со случаями жестокого обращения с ребенком ... а также, в случае необходимости, для возбуждения судебной процедуры»²⁸⁴. Государ-

²⁸² Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 19.

²⁸³ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 5.

²⁸⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 19. Эта статья рассматривается как имеющая прямое отношение к

ства «принимают все необходимые меры для того, чтобы содействовать физическому и психологическому восстановлению и социальной реинтеграции ребенка, являющегося жертвой: любых видов пренебрежения, эксплуатации или злоупотребления, пыток или любых других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения, наказания или вооруженных конфликтов»²⁸⁵.

147. Совет Безопасности также рассматривал эти обязательства, в частности в своих резолюциях о детях и вооруженных конфликтах. Совет подчеркнул главную роль правительств в деле обеспечения защиты всех детей, затронутых вооруженными конфликтами, и оказания им чрезвычайной помощи²⁸⁶. Государствам рекомендуется «сосредоточить внимание на возможностях долгосрочной и устойчивой реинтеграции и реабилитации детей, затронутых вооруженными конфликтами»²⁸⁷. В связи с этим Совет настоятельно призвал все заинтересованные стороны, включая государства-члены, структуры Организации Объединенных Наций и финансовые учреждения, поддерживать развитие и укрепление потенциала национальных учреждений и местных сетей гражданского общества «по пропаганде, защите и реабилитации детей, затрагиваемых вооруженными конфликтами, для обеспечения реализации на устойчивой основе местных инициатив по защите детей»²⁸⁸.

148. Кроме того, в своей резолюции 2396 (2017) Совет Безопасности признал особую важность оказания своевременной и надлежащей помощи в деле реинтеграции и реабилитации «детей, связанных с иностранными боевиками-террористами, возвращающимися или перемещающимися из зон конфликта, в том числе путем обеспечения доступа к медицинской помощи, психосоциальной поддержке и образовательным программам, способствующим благополучию детей»²⁸⁹. Крайне важно, что в этой резолюции государствам рекомендуется создать надлежащие правовые гарантии для обеспечения того, чтобы разработанные стратегии судебного преследования, реабилитации и реинтеграции де-

тей находились в полном соответствии с обязательствами государств по международному праву и соответствовали потребностям детей²⁹⁰.

Дети, завербованные и используемые вооруженными группами

149. Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, запрещает вербовку и использование любого лица, не достигшего 18-летнего возраста, вооруженными группами (и вооруженными силами)²⁹¹. Факультативный протокол требует от государств-участников предупреждения вербовки и использования в военных действиях детей, находящихся под их юрисдикцией, и поддержки в реинтеграции, оказывая таким детям «всю надлежащую помощь в целях восстановления их физического и психологического состояния, а также их социальной реинтеграции»²⁹². В отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков, особенно тех, кто был завербован в своей стране происхождения и покинул ее с целью вступления в ряды обозначенной террористической группы, Факультативный протокол требует от стран происхождения оказания помощи в их восстановлении и реинтеграции. Кроме того, Факультативный протокол требует осуществления международного сотрудничества в деле реабилитации и социальной реинтеграции детей, которые были завербованы и использовались в военных действиях, в том числе посредством технического сотрудничества и финансовой помощи²⁹³.

150. Социальная реинтеграция предполагает право всех детей, которые были завербованы и использовались вооруженными группами, независимо от того, с какой именно группой они были связаны²⁹⁴. Инициативы должны быть комплексными и направленными на предотвращение стигматизации или дискриминации в отношении отдельных детей или групп детей, а также предусматривать участие семьи и членов общины²⁹⁵. При разработке

Факультативному протоколу, касающемуся участия детей в вооруженных конфликтах. См. Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 7 а).

²⁸⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 39.

²⁸⁶ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, седьмой абзац преамбулы; резолюция 2225(2015) Совета Безопасности, седьмой абзац преамбулы.

²⁸⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 26.

²⁸⁸ Резолюция 1612 (2005) Совета Безопасности, пункт 17; резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 37.

²⁸⁹ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 36.

²⁹⁰ Там же, пункт 37.

²⁹¹ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), статья 4.

²⁹² Там же, пункт 3 статьи 6.

²⁹³ Там же, статья 7.

²⁹⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 39.

²⁹⁵ См., например, United Nations, *5.30 Children and DDR: Integrated Disarmament, Demobilization and Reintegration Standards* (Организация Объединенных Наций, *5.30. Дети и РДР: единые стандарты разоружения, демобилизации и реинтеграции*) (2006). URL: <http://unddr.org/uploads/documents/ID-DRS%205.30%20Children%20and%20DDR.pdf>; резолюция 1261 (1999) о детях и вооруженных конфликтах.

стратегий реабилитации и реинтеграции государства-члены должны активно работать с детьми, связанными с вооруженными группами и живущими за пределами страны.

151. В своей резолюции 2396 (2017) Совет Безопасности подчеркнул, что «дети, связанные с иностранными боевиками-террористами, возвращающимися или перемещающимися в зоны конфликта и из них, могли выполнять самые разные роли, в том числе поддерживая терроризм, содействуя совершению террористических актов или совершая их, и что им необходимо уделять особое внимание при разработке адресных стратегий судебного преследования, реабилитации и реинтеграции»²⁹⁶. Совет также подчеркнул важность оказания помощи «детям, которые связаны с иностранными боевиками-террористами и могут быть жертвами терроризма, принимая при этом во внимание гендерные и возрастные особенности»²⁹⁷. Совет признал особую важность оказания на основе общегосударственного подхода своевременной и надлежащей помощи в деле реинтеграции и реабилитации «детей, связанных с иностранными боевиками-террористами, возвращающихся или перемещающихся из зон конфликта», в том числе путем обеспечения доступа к медицинской помощи, психосоциальной поддержке и образовательным программам, способствующим благополучию детей и обеспечению прочного мира и безопасности²⁹⁸. Совет также рекомендовал государствам-членам создать надлежащие правовые гарантии для обеспечения того, чтобы разработанные стратегии судебного преследования, реабилитации и реинтеграции находились в полном соответствии с их обязанностями по международному праву, в том числе в случаях, касающихся детей²⁹⁹.

5.1.2 Правозащитные соображения в связи с реабилитацией и реинтеграцией детей

Подход, основанный на обеспечении прав ребенка

152. Согласно Конвенции о правах ребенка, восстановление и интеграция ребенка должны осуществляться «в условиях, обеспечивающих здоровье, са-

²⁹⁶ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 31.

²⁹⁷ Там же.

²⁹⁸ Там же, пункт 36.

²⁹⁹ Там же, пункт 37.

³⁰⁰ S/2018/1177, приложение (2018 год), руководящий принцип 47.

Контртеррористический комитет Совета Безопасности отмечает в своем Добавлении 2018 года к **Руководящим принципам в отношении иностранных боевиков-террористов 2015 года (S/2018/1177)**, что в случаях, касающихся детей, государствам-членам следует обеспечить, чтобы стратегии судебного преследования, реабилитации и реинтеграции: *a)* предусматривали уделение первоочередного внимания обеспечению наилучших интересов ребенка; *b)* осуществлялись в соответствии с уголовным законодательством, с учетом тяжести любого преступления, которое, возможно, было совершено, принимая при этом во внимание возраст ребенка и признавая, что такой ребенок может также являться жертвой терроризма; *c)* предусматривали доступ к медицинской помощи, психосоциальной поддержке и образовательным программам, способствующим благополучию детей, и, по мере возможности, доступ к обычному образованию; *d)* учитывали возрастные и гендерные особенности; и *e)* обеспечивали возможность задействования субъектов, занимающихся вопросами защиты детей, и социального сектора, а также эффективной координации их деятельности с сектором правосудия³⁰⁰.

моуважение и достоинство ребенка»³⁰¹. Основанный на обеспечении прав ребенка подход, который должен применяться при принятии таких мер, требует смены парадигмы — от отношения к защите детей, при котором дети рассматриваются и с ними обращаются как с «объектами», нуждающимися в помощи», к рассмотрению их как «носителей прав, имеющих безусловное право на защиту»³⁰².

Индивидуальная поддержка внутри общины

153. Основанный на правах ребенка подход требует осуществления реабилитации и реинтеграции на индивидуальной основе. Следует принимать во внимание: *a)* взгляды ребенка; *b)* безопасность ребенка; и *c)* любые предсказуемые последствия потенциального вмешательства для долгосрочного

³⁰¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 39.

³⁰² Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 59.

Пример из практики Нидерландов: индивидуальные планы возвращения

В Нидерландах Совет по защите детей разрабатывает план возвращения ребенка еще до его возвращения из зоны конфликта. В этом плане предусмотрено, кто будет заботиться о ребенке после его возвращения (поскольку его мать, скорее всего, содержится под стражей); какой именно профессиональный уход должен получать ребенок; какая школа больше всего подходит для этого ребенка; и какие меры безопасности ребенка, если они требуются, должны быть приняты для обеспечения безопасности ребенка и его окружения. В любом случае первоочередное внимание уделяется наилучшим интересам ребенка. В процессе разработки плана Совет по защите детей может запросить консультацию у группы экспертов, состоящей из специалистов в области травм и идеологии, которая созывается для участия в процессе составления плана. Поскольку для репатриации таких детей требуется время, назначенный в каждом случае сотрудник ежемесячно контактирует с членами семьи ребенка в Нидерландах с целью получения информации о состоянии ребенка. Планы возвращения осуществляются муниципалитетами. Они организуют круглые столы для обсуждения ситуации в данном муниципалитете и отвечают за обеспечение соблюдения условий реализации планов возвращения. Совет по защите детей участвует в этих круглых столах, в частности, вместе с полицией, прокуратурой, спецслужбами, организацией по охране психического здоровья и службой пробации.

благополучия, здоровья и развития³⁰³. В зависимости от потребностей ребенка могут оказаться необходимыми медицинские, психологические, социальные и юридические услуги, а также последующие долгосрочные услуги³⁰⁴. Государства должны на раннем этапе спланировать процесс реинтеграции детей, возвращающихся из зон конфликта, и привлечь для этой работы все профильные министерства. С учетом того, что большинство детей, затронутых действиями иностранных боевиков и

возвращающихся из зон конфликта, скорее всего, испытывают психологический стресс, оказание этих услуг в долгосрочном плане крайне важно для обеспечения благополучия каждого ребенка. Кроме того, ребенок должен иметь возможность поддерживать контакты с обоими родителями, если только не будет установлено, что такие контакты не отвечают наилучшим интересам ребенка³⁰⁵. (См. главу 3 о сохранении единой семьи.)

154. Реинтеграция представляет собой процесс объединения ребенка с семьей или общиной или возвращения в них, который способствует развитию личности, навыков и компетенций ребенка и позволяет ему успешно развиваться и участвовать в жизни общины. С учетом стигматизации и особенностей детей, затронутых действиями иностранных боевиков, указанный выше индивидуальный подход должен быть дополнен подходом, применяемым в рамках общины, который предполагает оказание поддержки всем крайне уязвимым детям. Нельзя изолировать детей или разрабатывать для них особые программы. Напротив, услуги должны быть предусмотрены в уже существующих системах социальной поддержки и адаптированы к их потребностям. Подход в рамках общины уменьшает вероятность стигматизации или ненависти по отношению к возвращающимся детям, например, обеспечивая им услуги или льготы, которые не применяются широко в отношении других детей и которые способствуют их эффективной реинтеграции. В то же время, при проведении индивидуальной оценки следует также рассмотреть возможность «давления со стороны сверстников» внутри данной общины, которое может помешать эффективной реабилитации.

Гендерные особенности

155. При применении индивидуального подхода к реабилитации и реинтеграции необходимо также учитывать гендерные аспекты насилия. Государства должны обеспечить, чтобы при принятии мер были учтены различные виды риска для девочек и мальчиков в связи с различными видами насилия или злоупотреблений³⁰⁶. Совет Безопасности подчеркнул важность учета особых потребностей и особой уязвимости девочек, затронутых вооруженным конфликтом, включая, в частности, девочек, которые остались сиротами, подвергались сексуальной эксплуатации и использовались в качестве комба-

³⁰³ Там же, пункты 50–52.

³⁰⁴ Там же.

³⁰⁵ Там же, пункт 53; Конвенция о правах ребенка (1989 год) подпункт 3 пункта 9.

³⁰⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 72.

тантов³⁰⁷. Необходимо принимать во внимание особые потребности девочек, а также детей-инвалидов, включая доступ к программам медицинского обслуживания, психосоциальной поддержки и образования³⁰⁸. Приоритет следует отдавать воспитательным мерам, которые должны быть направлены на развитие отношений, навыков и поведения в направлении социальной интеграции³⁰⁹.

Общегосударственный подход

156. Совет Безопасности указал на важность «общегосударственного подхода» при оказании своевременной и надлежащей помощи в деле реинтеграции и реабилитации детей, затронутых действиями иностранных боевиков³¹⁰. Этот подход отражает также надлежащие меры защиты, требуемые согласно Конвенции о правах ребенка, которые распространяются на «все подразделения правительства» в рамках комплексной, последовательной, междисциплинарной и скоординированной системы³¹¹. Эти меры должны вносить ясность относительно следующего: «а) кто несет ответственность за ребенка и семью, начиная с сообщения и передачи на рассмотрение по всей цепочке до последующих мер; б) цели любого образа действий, которые должны быть подробно обсуждены с ребенком и другими соответствующими заинтересованными сторонами; с) подробности и конечные сроки выполнения и предложенная продолжительность любых действий; а также d) механизмы и даты для рассмотрения, мониторинга и оценки действий»³¹². В любое время и во всех случаях должна соблюдаться надлежащая правовая процедура, при этом первоочередное внимание уделяется обеспечению наилучших интересов ребенка³¹³. Следует отметить, что роль различных элементов междисциплинарного подхода может меняться в процессе реинтеграции в зависимости от потребностей и состояния отдельного ребенка, и этот процесс может продлиться до старшего юношеского возраста.

³⁰⁷ Резолюция 1314 (2000), пункт 13.

³⁰⁸ Резолюция 1314 (2000), пункт 13. Резолюция 2225 (2015) Совета Безопасности, восемнадцатый абзац преамбулы; и резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 14.

³⁰⁹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 52.

³¹⁰ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 36.

³¹¹ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 39.

³¹² Там же, пункт 53.

³¹³ Там же, пункт 54.

Пример из практики Индонезии: меморандум о взаимопонимании в отношении общегосударственного подхода

Правительство Индонезии уделяет особое внимание «общегосударственному подходу». Многочисленные ведомства осуществляют взаимодействие в решении проблем семей, вернувшихся из зон конфликта. К этим ведомствам относятся, в частности, Национальное агентство по борьбе с терроризмом, Министерство внутренних дел, Министерство социального обеспечения, Индонезийская национальная полиция и Комиссия по защите детей. Эти учреждения подписали меморандум о взаимопонимании в отношении реабилитации и реинтеграции возвращающихся лиц, включая детей. Очень важную роль играют также организации гражданского общества. Они вносят существенный вклад в поддержку социальных работников, которые занимаются возвращающимися лицами, и консультируют местные органы власти в вопросах обеспечения прав таких лиц.

157. Следует отметить, что Совет Безопасности признал важную роль организаций гражданского общества в содействии реабилитации и реинтеграции, поскольку они хорошо знают местные общины, контактируют и взаимодействуют с ними. Государствам рекомендуется в инициативном порядке взаимодействовать с этими организациями при разработке стратегий реабилитации и реинтеграции³¹⁴. Семьи, включая расширенные семьи, и общины также играют важнейшую роль, поскольку ребенок не может интегрироваться в общину сам по себе. Совет также признал важную роль местных и религиозных лидеров и сетей гражданского общества в недопущении стигматизации детей, особенно девочек, в том числе родившихся в результате сексуального насилия во время конфликта³¹⁵. И наконец, с учетом трансграничного характера насилия и злоупотреблений, которые испытали дети, затронутые действиями иностранных боевиков, может потребоваться разработка специального законодательства, политики и программ, а также установле-

³¹⁴ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 32.

³¹⁵ Резолюция 2225 (2015) Совета Безопасности, девятый абзац преамбулы и резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, девятый абзац преамбулы и пункт 28.

нии партнерских связей между соответствующими государствами³¹⁶.

5.2 Ключевые рекомендации

158. Рекомендуется принять следующие меры:

- a) Обеспечить, чтобы главными целями всех мер в отношении детей, затронутых действиями иностранных боевиков, были защита, реабилитация и реинтеграция. Это не препятствует проведению расследований и судебному преследованию детей, достигших минимального возраста для уголовной ответственности, в соответствии с международными принципами правосудия в отношении несовершеннолетних и нормами относительно справедливого судебного разбирательства, если существуют достоверные доказательства совершения преступления. Однако в любом случае следует рассмотреть возможность применения альтернатив судебной ответственности.
- b) Разработать и осуществить стратегии и программы, способствующие репатриации детей, если они находятся за пределами страны гражданства, их реабилитации и реинтеграции в семью и общество без какой-либо стигматизации и дискриминации.
- c) После репатриации включить детей в стандартные системы защиты детей без их изоляции и обеспечить им услуги по реабилитации и реинтеграции, в том числе, если необходимо, помощь в восстановлении их психического здоровья и психологического благополучия, нарушенного в результате испытанного ими гендерного насилия.
- d) Обеспечить, чтобы разработка и осуществление программ реабилитации и реинтеграции:
 - были основаны на принципе обеспечения наилучших интересов ребенка;
 - отражали взгляды ребенка;
 - предусматривали междисциплинарный и многопрофильный подход;
 - учитывали возраст, пол и инвалидность ребенка;
 - учитывали местные особенности;
 - были основаны на уважении религиозной и культурной идентичности;
 - не допускали стигматизации; и
 - учитывали преимущества и недостатки имеющихся в общине услуг, в том числе в расширенной семье.
- e) Придерживаться индивидуального подхода к каждому ребенку, соответствующей семье и общине с учетом уникальных условий, потребностей, наличия ресурсов и ограничений.
- f) Подготовить семьи и общины, которые принимают детей, затронутых действиями иностранных боевиков, особенно детей, вернувшихся из зон конфликта, и информировать их о соответствующих проблемах, соблюдая при этом право на личную жизнь и избегая стигматизации. Устранить любые факторы, существующие в общине, которые могут затруднить процесс реабилитации, включая давление со стороны сверстников.
- g) Обеспечить проведение периодической оценки программ реабилитации и реинтеграции, включая их эффективность. Проводить оценки рисков любых негативных последствий для осуществления прав человека.

³¹⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 13 (2011 год), пункт 76.

РАЗДЕЛ 6. Правосудие в отношении несовершеннолетних

159. Совет Безопасности подчеркнул, что к детям, которые были завербованы вооруженными группами в нарушение международного права и обвиняются в совершении преступлений в ходе вооруженных конфликтов, следует относиться прежде всего как к жертвам нарушения норм международного права³¹⁷. Совет настоятельно призвал государства-члены рассмотреть возможность применения в качестве альтернативы судебному преследованию и заключению под стражу мер несудебного характера, направленных на реабилитацию и реинтеграцию детей, ранее связанных с вооруженными силами и вооруженными группами³¹⁸. В руководящем принципе 31 принятых Контртеррористическим комитетом Совета Безопасности Руководящих принципах в отношении иностранных боевиков-террористов государствам-членам рекомендуется «рассмотреть возможность принятия соответствующих административных мер и/или осуществления программ реабилитации и реинтеграции в качестве альтернатив судебному преследованию, когда это уместно. Такие меры должны применяться сообразно применимым нормам международного права прав человека и внутреннего законодательства и должны подвергаться эффективному обзору»³¹⁹. Принципы Комитета отражают Принципы и установки в отношении детей, связанных с вооруженными силами или вооруженными группами (Парижские принципы), в которых уделяется главное внимание реинтеграции и реабилитации детей, являющихся прежде всего жертвами нарушений международного права. Предпочтительное применение альтернативных мер вместо судебного преследования основано на статусе детей как жертв нарушений международного права, связанных с вербовкой и использованием детей в боевых действиях, и подкрепляется подходом, нацеленным на минимальную вероятность повторной виктимизации. В действительности значительное число детей, особенно мальчиков подросткового возраста, систематически подвергаются аресту и заключению под стражу за предполагаемую связь с обозначен-

ными террористическими группами³²⁰. Их содержат в суровых условиях, предъявляют обвинения на основании законодательства по борьбе с терроризмом и даже приговаривают к смертной казни.

160. Хотя дети обладают свободой выбора, то, что они действительно добровольно вступают в связь с вооруженными группами, часто подвергается сомнению, поскольку дети, присоединяющиеся к вооруженным группам, делают это под воздействием серьезных манипуляций, принуждения и давления³²¹. Тем не менее дети достигшие возраста для уголовной ответственности, могут быть привлечены к уголовной ответственности за определенные деяния, но только при должном соблюдении их права на установленную для детей надлежащую процедуру и минимальных стандартов, учитывающих их возраст, потребности и конкретные факторы уязвимости, а также признанных на международном уровне норм, касающихся правосудия для несовершеннолетних и справедливого разбирательства. В течение судебного разбирательства, включая этапы расследования и самого судебного процесса, следует учитывать обстановку принуждения, в которой ребенок жил или вынужден был действовать. При применении законов и политики по противодействию терроризму в отношении детей следует уделять первоочередное внимание обеспечению наилучших интересов ре-

³²⁰ A/HRC/40/49, пункт 18; A/72/865, пункты 76, 186 и 224; A/73/278, пункт 9.

³²¹ Международный уголовный суд, представление замечаний Специального представителя Генерального секретаря Организации Объединенных Наций по вопросу о детях и вооруженных конфликтах в соответствии с правилом 103 Правил процедуры и доказывания в деле «Прокурор против Томы Лубанги Дыло» (ICC-01/04-01/06-1229-AnxA), 18 March 2008, paras. 10, 14, 18, 21 and 23, (где утверждается, что «1) Различие между добровольным вступлением и принудительной вербовкой не имеет смысла в условиях вооруженного конфликта, поскольку даже самое добровольное действие является отчаянной попыткой детей выжить при ограниченном выборе в обстановке войны; и 2) понятие «использование детей для активного участия» следует толковать широко, поскольку от детей требуют выполнения многочисленных функций поддержки, в том числе в качестве шпионов, посыльных, носильщиков, лазутчиков и поваров, которые ставят их под угрозу»); см. также International Criminal Court, *The Prosecutor v. Thomas Lubanga Dyilo*, ICC-01/04-01/06, judgment of 14 March 2012; United Nations University, *Cradled by Conflict: Child Involvement with Armed Groups in Contemporary Conflict* (Университет Организации Объединенных Наций, «Воспитанные конфликтом: участие детей в вооруженных группах в условиях современных конфликтов») (2018).

³¹⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 20.

³¹⁸ Там же, пункт 21; см. также пункт 20. резолюцию 2225 (2015) Совета Безопасности, пункт 9.

³¹⁹ S/2015/939, приложение II (2018 год), руководящий принцип 31.

бенка³²². Процесс правосудия должен преследовать главную цель, которая состоит в реабилитации и реинтеграции данного ребенка.

161. В отношении детей, завербованных вооруженными группами, которые являются обозначенными террористическими группами, Управление Организации Объединенных Наций по наркотикам и преступности (УНПООН) разработало «Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами»³²³. Пособие содержит руководство по разработке всеобъемлющего подхода к обращению с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами — от мер предупреждения до реинтеграции. Это руководство основано на анализе международно-правовой базы и выявлении соответствующих перспективных видов практики в различных регионах мира. Пособие, а также правовые нормы и стандарты, изложенные в следующем разделе, содержат указания относительно того, как осуществлять поддержку детей, которые, возможно, нарушили закон.

6.1 Международно-правовые нормы и стандарты

6.1.1 Содействие применению альтернатив судебному преследованию

Дети как жертвы нарушений международного права

162. Совет Безопасности подчеркнул, что к детям, которые были завербованы вооруженными группами в нарушение международного права и обвиняются в совершении преступлений в ходе вооруженных конфликтов, следует относиться прежде всего как к жертвам нарушения норм международного права³²⁴. В резолюции 2396 (2017) Совет Безопасности подчеркнул необходимость оказания помощи женщинам и детям, которые связаны с иностранными боевиками-террористами и могут быть жертвами терроризма, принимая при этом во внимание гендерные и возрастные особенности³²⁵.

³²² A/HRC/40/28, пункт 60.

³²³ УНП ООН, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами: Роль системы правосудия* (2019 год). Пособие опубликовано на английском, арабском, русском и французском языках в печатной и электронной форме.

³²⁴ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 20.

³²⁵ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 31.

163. Дети, используемые обозначенными террористическими группами, являются жертвами нарушений норм международного права, запрещающих вербовку и использование детей³²⁶. Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, запрещает вербовку и использование в боевых действиях любых лиц, не достигших 18 летнего возраста, вооруженными группами³²⁷. Международное гуманитарное право, согласно Дополнительным протоколам к Женевским конвенциям 1949 года и международному обычному праву, также запрещает вербовку и использование лиц, не достигших 15-летнего возраста, в боевых действиях³²⁸. В соответствии с Римским статутом Международного уголовного суда набор или вербовка детей в возрасте до пятнадцати лет или их использование для активного участия в боевых действиях представляют собой военное преступление³²⁹. И наконец, Конвенция № 182 Международной организации труда (МОТ) о наихудших формах детского труда также требует от государств запретить и немедленно искоренить «принудительную или обязательную вербовку детей для использования их в вооруженных конфликтах»³³⁰.

164. Совет Безопасности признал, что дети могли выполнять в обозначенных террористических группах самые разные роли, в том числе поддерживая терроризм и содействуя совершению террористических актов³³¹. Использование детей обозначенными террористическими группами следует толковать

³²⁶ УНП ООН, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами: Роль системы правосудия* (2019 год), с. 40–46.

³²⁷ Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах (2000 год), статья 4.

³²⁸ Дополнительный протокол I (1977 год) к Женевским конвенциям, пункт 2 статьи 77; Дополнительный протокол II (1977 год) к Женевским конвенциям, подпункт с) пункта 3 статьи 4; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 136 о вербовке детей-солдат, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule136; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 137 об участии детей-солдат в боевых действиях, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/eng/docs/v1_rul_rule137.

³²⁹ Римский статус Международного уголовного суда (1998 год), статья 8; резолюция 1261 (1999) Совета Безопасности, пункт 2; резолюция 1460 (2003) Совета Безопасности, пункт 8; резолюция 2143 (2014) Совета Безопасности, пункт 5.

³³⁰ Конвенция о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда (1999 год), пункт а) статьи 3.

³³¹ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 31.

Пример из практики Марокко: приоритет реабилитации

В Марокко реабилитация является более предпочтительной мерой, чем уголовное преследование, с учетом того, что уголовное преследование может само по себе еще больше травмировать детей, возвращающихся из зон конфликта. Правительство разработало программу реабилитации, которая, в конечном счете, направлена на возвращение детей в семью. Программа также содержит положения, касающиеся примирения, которые разработаны в консультации с богословами.

широко, поскольку детей могли использовать в качестве «боевиков, поваров, носильщиков, шпионов или в сексуальных целях». Термин «использование» не должен ограничиваться непосредственным участием в боевых действиях³³².

165. Дети, затронутые действиями иностранных боевиков, могут также быть жертвами похищения, сексуального насилия и торговли людьми. Совет Безопасности признает связь между похищениями, вербовкой и торговлей детьми. В ситуации вооруженного конфликта дети особенно уязвимы для торговли людьми³³³, и некоторые дети становятся жертвами торговли и эксплуатации со стороны обозначенных террористических групп. Жертвы торговли людьми и похищений не должны наказываться за преступления, совершенные в результате торговли ими³³⁴.

Добровольный характер связи и обстановка принуждения

166. Хотя дети признаются самостоятельными субъектами, вызывает споры вопрос о том, могут ли они считаться намеренно вступившими в вооруженные группы. С учетом того, что вербовка, которая на первый взгляд кажется абсолютно добровольной, может быть попыткой выжить в условиях войны, когда выбор ограничен, разница между добровольной и принудительной вербовкой представляется надуманной. Дети, вступающие в вооруженные группы,

часто делают это под воздействием серьезных манипуляций, принуждения и давления. Бывает так, что дети не в состоянии избежать связей с вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы, которые контролируют территорию и пользуются тактикой, методами и условиями, которые по сути сводятся к принуждению. Большинство детей, связанных с обозначенными террористическими группами, подвергаются принуждению или ограничениям в той или иной форме³³⁵. Даже дети, которые присоединяются к вооруженной группе в какой-то степени по собственной воле, часто делают это для удовлетворения своих основных потребностей³³⁶. Дети, живущие на территории, которая контролируется вооруженными группами, нередко не имеют другого выбора, кроме как присоединиться к ним в том или ином качестве, даже если эта связь ограничивается выполнением функций, не связанных с боевыми действиями, например, вынужденное вступление в брак или участие в программах подготовки и образования³³⁷. Поэтому не следует возбуждать уголовное преследование и наказывать детей, которые ранее находились под контролем обозначенной террористической группы, особенно если их связь только предполагается.

167. Оценку степени уголовной ответственности ребенка следует проводить в каждом конкретном случае с учетом любых смягчающих обстоятельств. Государства должны постараться обеспечить компетентным органам четкие критерии в этом вопросе. При любом контакте ребенка с системой правосудия следует принимать во внимание обстановку принуждения, в которой дети жили или были вынуждены действовать. Следует учитывать такие факторы, как возраст ребенка на момент его присоединения к вооруженной группе; причины такого присоединения; последствия отказа вступить в группу и последствия попытки выхода из нее; продолжительность участия в группе; принудительное употребление наркотиков, алкоголя и медикаментов; уровень образования и понимания; травмы, злоупотребления или жестокое обращение, которым подвергся ребенок; и отсутствие положительных примеров поведения.

³³² The Paris Principles on Children Associated with Armed Forces or Armed Groups (2007), para. 2.1.

³³³ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 39.

³³⁴ См., например, 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).

³³⁵ A/HRC/40/28, пункт 36.

³³⁶ Там же, пункт 37.

³³⁷ United Nations University, *Cradled by Conflict: Child Involvement with Armed Groups in Contemporary Conflict* (Университет Организации Объединенных Наций, «Воспитанные конфликтом: участие детей в вооруженных группах в условиях современных конфликтов») (2018), p. 240.

168. В то же время, в соответствии с внутригосударственным законодательством понятия «связь с вооруженными силами или группами или участие в них» часто применяется в отношении девочек и мальчиков, которые выполняют вспомогательные функции, а в некоторых законах включает подготовительные действия или пособничество, материальную поддержку или даже размещение постов в социальных сетях, поскольку законодательство по борьбе с терроризмом предусматривает широкий круг деяний³³⁸. Такие законы, в случае применения в отношении детей, нарушают международное право. Детям как жертвам вербовки и использования не должны предъявляться уголовные обвинения за связь с группой, обозначенной Организацией Объединенных Наций в качестве террористической. Вместо этого государства должны провести расследование и привлечь к уголовной ответственности взрослых, которые вербуют детей или манипулируют ими, принуждают или приказывают им совершать террористические акты. Аналогичным образом, выражения поддержки конкретных групп, действий или идеологий, которые не доходят до уровня подстрекательства к дискриминации, вражде или совершению террористических актов, не являются уголовными преступлениями³³⁹.

6.1.2 Международные нормы о правосудии в отношении несовершеннолетних

169. Многие дети, затронутые действиями иностранных боевиков, не достигли минимального возраста для уголовной ответственности (Комитет по правам ребенка рекомендует 14 лет) и/или просто живут под контролем вооруженных групп. В отношении этих детей отсутствует какие-либо законные причины для уголовного преследования. Дети не должны подвергаться уголовному преследованию за участие в вооруженной группе или принадлежность к ней на основании связей семьи или иных связей, поскольку вербовка и использование детей вооруженной группой является нарушением их прав.

170. В отношении любого ребенка старше минимального возраста для уголовной ответственности, который мог принимать активное участие в конфликте, государствам рекомендуется применять в рамках общины альтернативы судебному преследованию и содержанию под стражей в соответствии с

международными нормами, применимыми ко всем детям, вступившим в контакт с системой правосудия. Эти альтернативные меры включают досудебную замену уголовной ответственности, выполнение общественно полезных работ, административный надзор и назначение условного наказания³⁴⁰. Эти нормы в равной мере применяются в отношении детей, связанных с вооруженными группами, включая обозначенные террористические группы.

171. Даже при использовании уголовного преследования в качестве крайней меры должны соблюдаться процессуальные гарантии, установленные специально для детей, и минимальные стандарты, учитывающие возраст, потребности и конкретные факторы уязвимости ребенка. Действия государств-членов должны соответствовать международному праву в области прав человека относительно обеспечения соблюдения внутреннего законодательства и борьбы с терроризмом³⁴¹. Гарантии соблюдения надлежащей правовой процедуры должны соответствовать всем международным нормам по правам человека³⁴². Дела детей должны рассматриваться системой правосудия в отношении несовершеннолетних, а не военными трибуналами или специальными судами, в том числе в делах, связанных с террористическими преступлениями или преступлениями против национальной безопасности³⁴³. Государства должны обеспечить услуги по реабилитации и подготовке к реинтеграции в семью и общину на самом раннем этапе, в том числе во время содержания ребенка под стражей или отбывания уголовного наказания в виде тюремного заключения.

Минимальный возраст для уголовной ответственности

172. Комитет по правам ребенка, являющийся органом, который осуществляет контроль за осуществлением Конвенции о правах ребенка государствами-участниками, рекомендует применять свои нормы правосудия по делам несовершеннолетних ко всем лицам, не достигшим 18 летнего возраста³⁴⁴.

³⁴⁰ Пекинские правила (1985 год), правило 11.4.

³⁴¹ Резолюция 2396 (2017) Совета Безопасности, пункт 7.

³⁴² Резолюция 72/180 Генеральной Ассамблеи (2018 год) о защите прав человека и основных свобод в условиях борьбы с терроризмом, пункт 5 s).

³⁴³ A/HRC/40/28, пункт 52.

³⁴⁴ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 10 (2007 год), пункт 38; см. также Комитет по правам человека, заключительные замечания: Бельгия, ССРР/С/ВЕР/СО/5 (2010 год), пункт 23 («Государству-участнику следует пересмотреть свое законодательство для недопущения того, чтобы несовершеннолетние в возрасте 16–18 лет

³³⁸ Ibid., p. 42 и 220.

³³⁹ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статьи 19 и 20; резолюция 26/288 Генеральной Ассамблеи; Глобальная контртеррористическая стратегия (2006 год); и резолюция 1624 (2005) Совета Безопасности.

Кроме того, в настоящее время Комитет рекомендует установить минимальный возраст для уголовной ответственности на уровне 14–16 лет³⁴⁵. Комитет рекомендует судить всех лиц младше 18 лет как детей, если они достигли минимального возраста для уголовной ответственности. Поэтому как минимум ни один ребенок до 14 лет не должен подвергаться уголовному преследованию. Для устранения коренных причин такого поведения и последствий пережитого ими опыта следует предусмотреть социальные услуги, включая досудебное ведение дела, и услуги по реинтеграции³⁴⁶.

173. При привлечении к уголовной ответственности следует учитывать возраст ребенка на момент совершения преступления и одновременно способствовать реабилитации ребенка³⁴⁷. В отношении любого ребенка, который может быть привлечен к уголовной ответственности за преступления, совершенные в составе вооруженной группы, в ходе любого разбирательства следует учитывать обстановку принуждения, в которой ребенок жил или был вынужден действовать. Лица ни в коем случае не должны подвергаться наказанию в виде смертной казни или пожизненного заключения без возможности досрочного освобождения за деяния, которые они могли совершить, будучи детьми³⁴⁸. Си-

могли быть судимы как взрослые»); Комитет против пыток, заключительные замечания: Эфиопия, CAT/C/ETH/CO/1 (2011 год), пункт 27 (где государству рекомендуется классифицировать лиц в возрасте старше 15 и моложе 18 лет в качестве «молодых людей», в отношении которых применяются менее строгие наказания, чем предусмотренные в статьях 157–168 Уголовного кодекса, и которых нельзя содержать под стражей вместе со взрослыми правонарушителями»); Комитет против пыток, заключительные замечания: Люксембург, CAT/C/LUX/CO/5 (2007 год), пункт 10, (где государству рекомендуется «любой ценой обеспечить, чтобы дела несовершеннолетних не рассматривались так, как рассматриваются дела взрослых правонарушителей»); A/HRC/13/30/Add.2, пункт 31 (где выражается обеспокоенность в связи с «исключением детей в возрасте 16–18 лет из системы правосудия в отношении несовершеннолетних»).

³⁴⁵ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 10 (2007 год), пункт 35; см. также Inter-American Commission on Human Rights Rapporteurship on the Rights of the Child, *Juvenile Justice and Human Rights in the Americas* (Доклад Межамериканской комиссии по правам ребенка, «Правосудие в отношении несовершеннолетних и права человека в Северной и Южной Америке»), (2011), URL: www.oas.org/en/iachr/children/docs/pdf/JuvenileJustice.pdf, paras. 39–47.

³⁴⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год), пункт 38.

³⁴⁷ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статьи 37, 40; Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год), пункт 75.

³⁴⁸ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 5 статьи 6; Конвенция о правах ре-

стемы правосудия в отношении несовершеннолетних должны не допускать дальнейшего насилия.

174. Предъявление обвинения в совершении террористических преступлений или преступлений против национальной безопасности не должно служить основанием для опровержения презумпции, согласно которой ребенок младше минимального возраста для уголовной ответственности, как он определен во внутренних правовых системах, не может совершить уголовное преступление. Аналогичным образом, такое обвинение не может являться основанием для привлечения к уголовной ответственности и суду ребенка, то есть лица, не достигшего 18-летнего возраста на момент совершения преступления, как взрослого. Во внутригосударственном законодательстве не должно содержаться положение, устанавливающее другой (более низкий) минимальный возраст для уголовной ответственности исключительно для террористических преступлений или преступлений против национальной безопасности.

Процессуальные гарантии

175. Если дети старше минимального возраста для уголовной ответственности становятся подсудимыми, слушания и судебное разбирательство должны проводиться независимыми и беспристрастными судебными органами. Таким детям должны быть предоставлены все процессуальные гарантии, предусмотренные в международных нормах, включая правосудие в отношении несовершеннолетних при соблюдении принципа отсутствия обратной силы, презумпцию невиновности, право на адвоката, право быть заслушанным, право на реальное участие в разбирательстве, в том числе с помощью переводчика, и право на незамедлительное и непосредственное получение информации о предъявляемых обвинениях³⁴⁹.

176. Независимо от вида преступления, предположительно совершенного ребенком, государства должны также применять Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), где предусматриваются основные процессуальные гарантии для детей, многие из которых изложены

бенка (1989 год), пункт а) статьи 37; Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год), пункт 75.

³⁴⁹ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 14; Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 40.

также в Конвенции о правах ребенка³⁵⁰. В Пекинских правилах предусмотрено, что система правосудия в отношении несовершеннолетних должна быть направлена в первую очередь на:

- обеспечение благополучия ребенка и обеспечение соразмерности мер воздействия на правонарушителя³⁵¹;
- соблюдение презумпции невиновности, а также права быть поставленным в известность о предъявленном обвинении, права адвоката и представителя, права на присутствие родителя или опекуна, права на очную ставку со свидетелями и права на апелляцию³⁵²;
- незамедлительное рассмотрение вопроса об освобождении из-под стражи³⁵³;
- рассмотрение вопроса об изъятии дела из ведения уголовного правосудия на любом этапе принятия решения³⁵⁴ с рекомендуемой передачей этого дела в общинные службы³⁵⁵;
- содержание под стражей в течение кратчайшего периода времени и в качестве крайней меры и по возможности его замена другими альтернативными мерами³⁵⁶;
- запрещение смертной казни³⁵⁷;
- минимальное ограничение личной свободы, насколько это возможно³⁵⁸;
- минимальное использование мер, предусматривающих заключение в исправительные учреждения³⁵⁹;

350 Пекинские правила (1985 год). Нормы в отношении детей, вступивших в контакт с правосудием, закреплены также в Конвенции о правах ребенка (1989 год), Международном пакте о гражданских и политических правах (1966 год); резолюции 70/175 Генеральной Ассамблеи, в которой содержатся Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций в отношении обращения с заключенными (Правила Нельсона Манделлы).

351 Пекинские правила (1985 год), правило 5.1.

352 Там же, правила 7.1 и 15.1.

353 Там же, правило 10.2.

354 Там же, правило 11.2.

355 Там же, правило 11.3.

356 Там же, правила 13.1 и 13.2.

357 Там же, правило 17.2.

358 Там же, правило 17.1.

359 Там же, правило 19.1.

- оказание необходимой помощи в получении образования или профессиональной подготовки или других услуг по реабилитации³⁶⁰ и уделение внимания особым потребностям правонарушителей женского пола³⁶¹.

177. Невшательский меморандум о передовой практике в области правосудия в отношении несовершеннолетних в условиях борьбы с терроризмом³⁶² содержит конкретные указания для применения в условиях борьбы с терроризмом. Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних (Эр-Риядские руководящие принципы)³⁶³ и Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы (Гаванские правила)³⁶⁴, содержат дополнительные нормы в отношении правосудия для детей. Они включают право на идентичность и гражданство, право воспитываться в семейной обстановке и право на особую защиту в случае лишения такой семейной обстановки, а также право на адвоката, право на содержание отдельно от взрослых, если только это отвечает их наилучшим интересам, и право на получение услуг в условиях заключения.

178. Важно отметить, что для обеспечения эффективного осуществления этих прав крайне необходимо иметь в системе отправления правосудия в отношении несовершеннолетних компетентный и должным образом подготовленный персонал. Эти сотрудники должны знать о личных обстоятельствах ребенка, а также о потребностях наиболее уязвимых детей³⁶⁵.

360 Там же, правило 24.1.

361 Там же, правило 26.4.

362 Глобальный контртеррористический форум, Невшательский меморандум о передовой практике в области правосудия в отношении несовершеннолетних в условиях борьбы с терроризмом. URL: www.thegctf.org/Portals/1/Documents/Toolkit-documents/English-Neuchâtel-Memorandum-on-Juvenile-Justice.pdf.

363 Резолюция 45/112 (1990 год) Генеральной Ассамблеи, Руководящие принципы Организации Объединенных Наций для предупреждения преступности среди несовершеннолетних, URL: <https://undocs.org/ru/A/RES/45/112> (Эр-Риядские руководящие принципы).

364 Резолюция 45/113 (1990 год) Генеральной Ассамблеи, Правила Организации Объединенных Наций, касающиеся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, URL: www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/JuvenilesDeprivedOfLiberty.aspx.

365 Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год), пункт 40.

Пример из практики Франции: подготовка специалистов для работы с детьми

Правительство Франции организовало группу инструкторов, которые занимаются подготовкой всех специалистов для работы с детьми, затронутыми действиями иностранных боевиков. В эту группу вошли судьи и психологи. Подготовка охватывает ознакомление с травмами, причиненными детям, и реальными условиями жизни в зонах конфликта. Эта подготовка была признана полезной, поскольку она позволяет наладить более доверительные отношения между детьми и такими специалистами, когда последние знают, через какие испытания пришлось пройти каждому ребенку.

Заключение под стражу как крайняя мера

179. Дети должны заключаться под стражу лишь в качестве крайней меры и на кратчайший срок. Они не должны лишаться свободы в целях защиты. Независимо от характера предъявляемых им обвинений дети не должны содержаться под стражей в административном порядке. Дети, ранее связанные с вооруженными группами, не должны содержаться под стражей или подвергаться уголовному преследованию лишь на основании их связей с группой или участия в ней (см. главу 7 о лишении свободы).

6.2 Ключевые рекомендации

180. Рекомендуются следующие меры:

Решение о расследовании и уголовном преследовании

а) Дети старше минимального возраста для уголовной ответственности, или 14 лет, как рекомендует Комитет по правам ребенка, могут быть привлечены к ответственности за определенные деяния при наличии достоверных доказательств, но только в соответствии с признанными на международном уровне нормами правосудия и справедливого судебного разбирательства, включая нормы о правосудии в отношении несовершеннолетних, которые учитывают возраст ребенка на момент предполагаемого совершения преступления.

В Добавлении 2018 года к Мадридским руководящим принципам 2015 года в отношении иностранных боевиков-террористов (S/2018/1177) Контртеррористический комитет Совета Безопасности отметил, что в делах, касающихся детей, государства должны обеспечить, чтобы компетентные органы власти:

- обладали надлежащим объемом дискреционных полномочий на всех этапах разбирательства;
- имели в своем распоряжении различные альтернативы судебному разбирательству и назначению наказания, включая, в соответствующих случаях, учитывающие возрастную специфику меры защиты детей;
- имели четкие руководящие указания в отношении того, следует ли им — или при каких обстоятельствах следует — содержать ребенка под стражей и в каких случаях возможна замена уголовной ответственности альтернативными видами исправительного воздействия, при условии соблюдения норм международного права и национальных стандартов и с учетом того, что в случаях, связанных с детьми, к заключению под стражу следует прибегать в качестве крайней меры; и
- действовали в соответствии с руководящими принципами, регулирующими порядок досудебного содержания под стражей и применение других мер пресечения, предусмотренными их уголовным законодательством и определенными при соблюдении норм международного права³⁶⁶.

b) Не проводить расследование и не привлекать ребенка к уголовной ответственности лишь на основании связи ребенка с какой-либо группой или участия в ней. Детям как жертвам вербовки и использования не должны предъявляться уголовные обвинения в связях с обозначенной террористической группой. Вместо этого следует провести расследование и осуществить уголовное преследование в отношении взрослых лиц, которые вербовали детей или манипулировали

³⁶⁶ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 24 (2019 год).

ими, принуждали к совершению террористических актов или приказывали сделать это.

- c) Не проводить расследование и не привлекать к уголовной ответственности любое лицо за преступления, совершенные членами его семьи;

Процессуальные гарантии

- d) Обращаться со всеми детьми, обвиняемыми в совершении преступлений, включая террористические преступления, таким образом, который соответствует международным нормам о правосудии в отношении несовершеннолетних и о справедливом судебном разбирательстве.
- e) В ходе процесса отправления правосудия, включая судебное разбирательство, учитывать обстановку принуждения, в которой ребенок жил или был вынужден действовать;

Содержание под стражей и вынесение приговора

- f) Применять содержание под стражей в качестве крайней меры и на кратчайший срок. Изыскивать альтернативы содержанию под стражей, в том числе меры воздействия в рамках общины, меры, не связанные с лишением свободы и помещение в учреждения по уходу.
- g) При содержании детей под стражей в той или иной форме и вынесении им приговора следует преследовать цель их реабилитации и реинтеграции.
- h) Ни в коем случае не назначать смертную казнь или пожизненное заключение без возможности досрочного освобождения лицу, которое на момент совершения преступления было ребенком.

РАЗДЕЛ 7. Лишение свободы

181. Согласно международному праву в области прав человека, «лишение свободы» означает «любую форму содержания под стражей или тюремного заключения или помещения лица в государственное или частное место содержания под стражей, которое это лицо не имеет права покинуть по собственной воле, по приказу любого судебного, административного или иного органа»³⁶⁷. Такие меры могут включать аресты, предварительное заключение, «превентивное» содержание под стражей или «административное задержание»³⁶⁸.

182. В принципе лишение свободы почти никогда не отвечает наилучшим интересам ребенка. Применение в отношении ребенка лишения свободы должно быть крайней мерой, если отсутствуют другие, менее ограничительные варианты, и на как можно более короткий период времени. Если применяется лишение свободы, оно создает серьезные проблемы, которые могут причинить ущерб ребенку. Лишение свободы детей, затронутых действиями иностранных боевиков, включая тюремное заключение и содержание под стражей, также является контрпродуктивным в плане обеспечения безопасности. Такие меры повышают вероятность рецидивизма, вызывают обоснованное недовольство в некоторых общинах и уменьшают вероятность успешной реинтеграции³⁶⁹.

183. Некоторые дети, затронутые действиями иностранных боевиков, лишаются свободы за предполагаемые связи их родителей с обозначенными террористическими группами³⁷⁰. В своих резолюциях 2178 (2014) и 2396 (2017) Совет Безопасности обязал

государства-члены квалифицировать серьезные уголовные правонарушения, проводить расследования и осуществлять преследование в отношении лиц, подозреваемых в качестве иностранных боевиков-террористов. Большинство лиц, подозреваемых в качестве иностранных боевиков-террористов, подвергаются заключению под стражу и уголовному преследованию в стране, где происходит конфликт, или по возвращении на родину. Дети женщин, имеющих иностранное гражданство, содержатся под стражей вместе с их родителями или основными попечителями. Как отмечалось выше, многие дети, особенно мальчики подросткового возраста, систематически подвергаются арестам и заключению под стражу за предполагаемые связи с обозначенными террористическими группами³⁷¹. Мальчиков старшего возраста часто задерживают вместе с их отцами в ходе расследования. Их содержат в суровых условиях, обвиняют на основании законов о борьбе с терроризмом и даже приговаривают к смертной казни. Кроме того, в отношении детей чрезмерно часто применяется административное задержание³⁷². Существуют также ситуации, когда большое число женщин, связанных с обозначенными террористическими группами, содержатся под стражей или в лагерях вместе с детьми в течение длительного периода времени³⁷³.

184. С учетом распространенной практики лишения свободы детей, затронутых действиями иностранных боевиков, в данной главе кратко изложены соответствующие принципы в области прав человека и гуманитарного права, которые применяются ко всем детям, лишенным свободы. В этой главе также приводятся соображения, которые следует учитывать при заключении детей под стражу вместе с их родителями, а также в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. Содержание детей под стражей по причинам, связанным с их миграционным статусом и миграционным статусом их родителей, запрещено международным правом³⁷⁴.

³⁶⁷ Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (2002 год), пункт 2 статьи 4.

³⁶⁸ CTITF Working Group on protecting human rights while countering terrorism, *Basic Human Rights Reference Guide: Detention in the Context of Countering Terrorism* (Рабочая группа ЦГОКМ по защите прав человека в условиях борьбы с терроризмом, Справочное руководство по основным правам человека: задержание в контексте борьбы с терроризмом) (2014), пара. 5.

³⁶⁹ United Nations University, *Cradled by Conflict: Child Involvement with Armed Groups in Contemporary Conflict* (Университет Организации Объединенных Наций, «Воспитанные конфликтом: участие детей в вооруженных группах в условиях современных конфликтов») (2018), р. 224; УНПООН, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами* (2019 год), с. 98.

³⁷⁰ A/72/865, пункт. 224.

³⁷¹ A/HRC/40/49, пункт 18; A/72/865, пункты 76, 186, 224; A/73/278, пункт 9.

³⁷² УНП ООН, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами* (2019 год), с. 97.

³⁷³ A/HRC/40/70, пункт 45.

³⁷⁴ Совместное замечание общего порядка № 4 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункты 5–13.

7.1 Международно-правовые нормы и стандарты

7.1.1 Ключевые принципы и нормы, касающиеся лишения свободы детей

Право на личную свободу

185. Согласно международному праву каждый человек имеет право на свободу³⁷⁵. В отношении детей, вступивших в контакт с системой правосудия, Конвенция о правах ребенка требует, чтобы содержание детей под стражей применялось в качестве крайней меры и в течение как можно более короткого периода времени³⁷⁶. Как отмечалось выше, Совет Безопасности также настоятельно призвал государства-члены рассмотреть возможность применения в качестве альтернативы судебному преследованию и заключению под стражу мер несудебного характера в отношении детей, ранее связанных с вооруженными группами³⁷⁷.

Запрещение произвольного задержания детей

186. Международные нормы и стандарты в области права человека содержат минимальные требования, обеспечивающие, чтобы лица не были произвольно или незаконно лишены свободы и чтобы не нарушались права задержанных. Конвенция о правах ребенка запрещает произвольное или незаконное лишение ребенка свободы³⁷⁸. Совет Безопасности подтвердил принцип, согласно которому ни один ребенок не должен быть лишен свободы произвольным или незаконным образом, и призвал все стороны в конфликте прекратить произвольные или незаконные задержания³⁷⁹.

187. Понятие «произвольности» следует толковать широко, «включая в него элементы неприемлемости, несправедливости, непредсказуемости и несоблюдения процессуальных гарантий, наряду с элементами целесообразности, необходимости и соразмерности»³⁸⁰. Любое решение о лишении ре-

бенка свободы должно учитывать первостепенное обеспечение его наилучших интересов с точки зрения продолжительности и условий его содержания под стражей³⁸¹. Задержание должно производиться на основаниях, ранее установленных законом. Эти основания для задержания не могут сводиться к допущениям, особенно к общим предположениям относительно возраста ребенка, и должны устанавливаться в каждом конкретном случае.

Условия содержания под стражей

188. Если ребенок лишается свободы, международные нормы требуют, чтобы условия содержания под стражей соответствовали определенным стандартам. Государства несут повышенную ответственность за обеспечение заботы о лицах, лишенных свободы, и принятие всех необходимых мер для защиты их жизни и физической неприкосновенности³⁸². С детьми следует обращаться с особым уважением и обеспечивать им защиту, в том числе когда они лишены свободы³⁸³. К детям лиц, содержащихся под стражей или в тюремном заключении, никогда нельзя относиться как к заключенным³⁸⁴. Для того чтобы избежать причинения физического или психологического вреда таким детям, обстановка, в которой они находятся, должна быть максимально приближена к обычным условиям за пределами места лишения свободы. Руководство пенитенциарного учреждения должно проявить гибкость с целью удовлетворения потребностей заключенных, содержащихся вместе с их детьми.

189. Некоторые практические аспекты, отраженные в соответствующих международных документах, включают следующее:

- **Запрещение пыток и других видов жестокого обращения.** Запрещение пыток и других видов жестокого обращения рассматривается как норма *jus cogens* международного обычного права, которая применяется ко всем государствам во всех обстоятельствах. Некоторые договоры по правам человека, включая Конвенцию о правах ребенка, также закрепляют это требование. В Конвенции предусмотрено, что ни один ребенок не может быть подвер-

ность) пункт 12.

³⁸¹ Там же, пункт 18.

³⁸² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 36 (2018 год), пункт 25.

³⁸³ МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 135 о детях, https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule135.

³⁸⁴ Бангкокские правила (2010 год), правило 49.

³⁷⁵ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 9; Конвенция о правах инвалидов (2006 год), статья 14; Международная конвенция о защите права всех трудящихся-мигрантов и членов их семей (1990 год), статья 16.

³⁷⁶ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 37.

³⁷⁷ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 21.

³⁷⁸ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт b) статьи 37.

³⁷⁹ Резолюция 2225 (2015) Совета Безопасности, семнадцатый абзац преамбулы; резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, тринадцатый абзац преамбулы.

³⁸⁰ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 35 (2014 год) о статье 9 (свобода и личная неприкосновен-

гнут пыткам или другим жестоким, бесчеловечным или унижающим достоинство видам обращения или наказания³⁸⁵. Конвенция также требует от государств-участников гуманного обращения с лишенным свободы ребенком и уважения неотъемлемого достоинства его личности³⁸⁶.

Согласно международному гуманитарному праву обязательство по гуманному обращению, предусмотренное в общей статье 3 Женевских конвенций, влечет за собой требование в отношении гуманного обращения с детьми. При установлении того, является ли обращение с лицом, лишенным свободы, или условия его содержания жестоким или бесчеловечным обращением, следует учитывать не только объективные элементы, связанные со степенью тяжести вреда, но и субъективные элементы, связанные с состоянием потерпевшего. Важно отметить, что физические, психические и моральные последствия действия или бездействия для ребенка зависят от возраста ребенка и, следовательно, от его возраста зависят также степень и вид страданий, которые равнозначны нарушению общей статьи 3.

- **Защита и безопасность.** Сами условия содержания под стражей могут способствовать насилию в отношении детей в различных формах. Для устранения этой проблемы государствам настоятельно рекомендуется обеспечить надлежащую заботу и защиту и распространять передовую практику с целью усиления защиты и безопасности детей, включая тех, кто находится в заключении вместе с родителем, в том числе выделение специальных блоков для матери и ребенка³⁸⁷. Государствам рекомендуется обеспечивать гражданским структурам, занимающимся вопросами защиты детей, и независимым наблюдателям в области прав человека доступ к детям, которые были лишены свободы за связь с вооруженными группами³⁸⁸.

- **Единство семьи и раздельное содержание взрослых и детей.** Как правило, за исключением случаев, когда семьи размещаются вместе, дети должны содержаться в отдельных помещениях от взрослых³⁸⁹. Хотя международное гуманитарное право не исключает содержания детей под стражей, оно подчеркивает, что детей следует размещать вместе с их родителями, если они интернированы во время международного вооруженного конфликта, в соответствии с четвертой Женевской конвенцией³⁹⁰. Обычное международное гуманитарное право также требует уважения семейной жизни, насколько это возможно (см. главу 3 о сохранении единой семьи)³⁹¹. Дети, содержащиеся под стражей без родителей, должны быть размещены в отдельном блоке для несовершеннолетних. В случае задержания ребенка государства обязаны уведомить родителей и семью любого задержанного ребенка о его местонахождении и предоставить ребенку информацию о местонахождении членов его семьи и способствовать семейным контактам. Поддержание семейных связей крайне важно не только для сохранения единой семьи и реабилитации и реинтеграции ребенка, но и для уменьшения его страха и беспокойства по поводу пропавших без вести членов семьи.
- **Регистрация.** Во время приема в реестр зачисляются число и персональные данные детей, поступающих в место заключения, включая их имена и возраст³⁹². Вся информация, касающаяся личности детей, хранится конфиденциально, и использование такой информации всегда осуществляется с соблюдением принципа обеспечения наилучших интересов детей³⁹³.

³⁸⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт а) статьи 37. См. также Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (1987 год), статья 2; и Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 7.

³⁸⁶ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт с) статьи 37

³⁸⁷ A/RES/69/194, пункты 38 d) и g).

³⁸⁸ Резолюция 2427 (2018), пункт 20.

³⁸⁹ МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 120 о размещении детей, лишенных свободы, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule120.

³⁹⁰ Женевская конвенция (IV) о защите гражданского населения во время войны (1949 год), статья 82; МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 120 о размещении детей, лишенных свободы, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule120.

³⁹¹ МККК, База данных по обычному международному гуманитарному праву, норма 105 об уважении семейной жизни, URL: https://ihl-databases.icrc.org/customary-ihl/rus/docs/v1_rul_rule105.

³⁹² Бангкокские правила (2010 год), пункт 1 правила 3.

³⁹³ Там же, пункт 2 правила 3.

Примеры из практики Марокко и Таиланда: регистрация рождения

В Марокко дети, родившиеся в тюрьме, регистрируются. Информация об адресе тюрьмы или о факте рождения ребенка в тюрьме не вносится в регистрационные документы. Аналогичным образом, в Таиланде, если ребенок родился в тюрьме, запрещается указывать тюрьму как место рождения.

- **Адекватный уровень жизни.** Следует обеспечивать надлежащее и своевременное питание, а также создавать благоприятные для здоровья условия и возможности для регулярного занятия физическими упражнениями³⁹⁴. Следует обеспечить регулярное снабжение водой для целей личной гигиены детей и матерей³⁹⁵.
- **Медицинское обслуживание.** Каждый ребенок проходит медицинский осмотр, предпочтительно у специалиста-педиатра. Соответствующее медицинское обслуживание должно быть как минимум, равноценно тому, которое предоставляется по месту жительства, включая регулярные вакцинации³⁹⁶. За развитием детей должны следить специалисты в сотрудничестве с общинными службами здравоохранения³⁹⁷. Беременные или кормящие женщины-заключенные получают консультации, касающиеся их здоровья и питания³⁹⁸. Персонал, работающий в пенитенциарных учреждениях, должен пройти базовую подготовку в вопросах медицинского ухода за детьми, с тем чтобы при необходимости и в чрезвычайных ситуациях принимать надлежащие меры³⁹⁹.
- **Образование и досуг.** Дети должны получать адекватное образование в соответствии с их возрастом⁴⁰⁰. Дети также должны иметь возможность участвовать в развлекательных мероприятиях, соответствующих их возрасту, а также в культурной жизни и заниматься искусством⁴⁰¹.

³⁹⁴ Там же, пункт 1 правила 48.

³⁹⁵ Там же, правило 5.

³⁹⁶ Там же, правило 9; UNODC, the Bangkok Rules Commentary (УНПООН, Комментарий к Бангкокским правилам) (2011), rules 9 and 49-52.

³⁹⁷ Бангкокские правила (2010 год), пункт 1 правила 51.

³⁹⁸ Там же, пункт 1 правила 48.

³⁹⁹ Там же, правило 33.

⁴⁰⁰ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 28.

⁴⁰¹ Там же, статья 31.

Пример из практики Бельгии: инфраструктура для детей

В Бельгии детям, находящимся со своими матерями в заключении, обеспечивается надлежащая инфраструктура, соответствующая их возрасту. Она часто включает отдельное помещение рядом с камерой матери со свободным проходом в эту камеру. Во всех случаях ребенок имеет отдельную кровать. Помещение оснащено всем необходимым для пребывания младенца или совсем маленького ребенка. Камеры остаются открытыми как можно чаще (в течение дня, и закрываются только на ночь). В принципе ребенок может свободно передвигаться по помещению. Он также может выходить во двор и заниматься там играми, подходящими для маленьких детей. В камере ребенка имеются игрушки. Родственники регулярно навещают ребенка в тюрьме и играют с ним. Кроме того, дети могут регулярно покидать здание тюрьмы, в том числе для общения с другим родителем (или родственниками). Для того чтобы не допустить изоляции ребенка от общества, существует множество служб поддержки и помощи, которые отвечают за поддержание отношений ребенка с внешним миром. Это включает обеспечение максимальных контактов с остальными членами семьи, особенно с отцом, бабушками и дедушками. Кроме того, ребенок регулярно выходит за пределы тюрьмы в сопровождении взрослого для посещения детского сада или просто прогулки на свежем воздухе.

- **Услуги:** Необходимо иметь программы или механизмы, позволяющие родителям-заключенным участвовать в продуктивной деятельности. В то же время, родителям следует предоставить самые широкие возможности для проведения времени с их детьми⁴⁰². Рекомендуется также предоставлять достаточные социальные услуги надлежащего качества, в том числе в области охраны здоровья и образования⁴⁰³. Дети должны иметь возможность свободно передвигаться в открытом пространстве и проводить время на игровых площадках, как если бы они находились в своей общине.

⁴⁰² Бангкокские правила (2010 год), правила 42 и 50.

⁴⁰³ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 34.

7.1.2 Лишение свободы в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних

190. Конвенция о правах ребенка и международное гуманитарное право требуют гуманного обращения с каждым ребенком, содержащимся под стражей, и уважения его человеческого достоинства таким образом, который соответствует потребностям ребенка, в зависимости от его возраста⁴⁰⁴. Никакая форма лишения свободы не должна приводить к выводу заключенного под стражу ребенка из-под защиты закона⁴⁰⁵. Все положения Конвенции о правах ребенка применимы к детям, лишенных свободы, включая право на личную жизнь и право на наивысший достижимый уровень здоровья и образования. Кроме того, государства обязаны соблюдать меры защиты, установленные в Правилах Организации Объединенных Наций, касающихся защиты несовершеннолетних, лишенных свободы, Минимальных стандартных правилах Организации Объединенных Наций, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) и других международных нормах.

191. Меры защиты, обеспечиваемые лишенным свободы детям международным правом в области прав человека в рамках процесса правосудия в отношении несовершеннолетних, включают обжалование содержания под стражей и другие основополагающие гарантии надлежащей правовой процедуры и судебные гарантии⁴⁰⁶. Например, немедленно после задержания ребенка по обвинению в уголовном преступлении он должен быть доставлен к судье или к другому должностному лицу, которому принадлежит по закону право осуществлять судебное полномочие по рассмотрению задержания⁴⁰⁷. Ребенок должен иметь возможность оспорить законность задержания в любое время⁴⁰⁸. При каждой возможности содержание под стражей до суда должно быть заменено альтернативными мерами⁴⁰⁹, а условное освобождение должно применяться в возможно бо-

лее широких масштабах и в возможно более ранние сроки⁴¹⁰. Дети не должны содержаться под стражей в течение периода, который превышает срок, предусмотренный за вменяемые им преступления.

192. Как показано в предыдущем разделе, дети должны содержаться отдельно от взрослых, если только это не противоречит их наилучшим интересам, и в учреждениях, пригодных для их возраста и пола⁴¹¹. Забота, защита и вся необходимая индивидуальная помощь, включая социальную поддержку, помощь в получении образования и профессиональной подготовки, психологическую, медицинскую и физическую поддержку, должны обеспечиваться с учетом возраста, пола и личности ребенка⁴¹². Дети имеют право на юридическую помощь и услуги во время содержания под стражей, с тем чтобы они могли восстановиться и реинтегрироваться в свои семьи и общины после освобождения.

193. Законодательство некоторых государств допускает административное задержание в интересах обеспечения безопасности, превентивное задержание в связи с террористической угрозой или угрозой для национальной безопасности, задержание в полиции без предъявления обвинений в течение периода, превышающего обычные продления сроков задержания в полиции, или любое аналогичное исключение из обычных оснований и продлений сроков задержания. Исключительный режим задержания ни при каких обстоятельствах не должен применяться в отношении детей, предположительно связанных с вооруженными группами, включая обозначенные Организацией Объединенных Наций террористические группы или другие группы, которые используют тактику терроризма, даже в случае, когда такие исключительные режимы задержания могут законно применяться в отношении взрослых лиц.

Дополнительное обсуждение вопроса о лишении свободы детей, предположительно связанных с обозначенными террористическими группами, содержится в публикации УНП ООН «Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами: Роль системы правосудия» (2019 год), в частности раздел D главы 3 о детях, лишенных свободы.

⁴⁰⁴ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт с) статьи 37; Женевские конвенции от 12 августа 1949 года, общая статья 3.

⁴⁰⁵ Резолюция 72/180 Генеральной Ассамблеи (2017 год), Защита прав человека и основных свобод в условиях борьбы с терроризмом, пункт 5 d).

⁴⁰⁶ Резолюция 2427 (2018) Совета Безопасности, пункт 21; резолюция 72/180 Генеральной Ассамблеи (2017 год), Защита прав человека и основных свобод в условиях борьбы с терроризмом, пункт 5 c).

⁴⁰⁷ Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), пункт 3 статьи 9.

⁴⁰⁸ Там же, пункт 4 статьи 9.

⁴⁰⁹ Пекинские правила (1985 год), правило 13.2.

⁴¹⁰ Там же, правило 28.1.

⁴¹¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт с) статьи 37. Пекинские правила (1985 год), правило 13.4.

⁴¹² Пекинские правила (1985 год), правило 13.5.

Пример из практики Туниса: система пробацции с акцентом на реинтеграции

В Тунисе система пробацции, созданная в соответствии с Кодексом защиты детей, с 1995 года используется для реинтеграции детей, обвиняемых в террористических преступлениях. В качестве сотрудников по пробацции судьи назначают социальных работников. Эта система позволяет ребенку оставаться на свободе под надзором в течение периода от одного года до трех лет. Этот срок может быть продлен до достижения ребенком 20-летнего возраста. Система нацелена на содействие процессу социальной реинтеграции. В течение срока пробацции ребенку предлагается участвовать в различных видах деятельности, таких как образование, спортивные занятия и профессиональная подготовка. Программа осуществляется совместно несколькими учреждениями и организациями гражданского общества.

7.1.3 Содержание ребенка под стражей с основным попечителем

Наилучшие интересы ребенка как первоочередное соображение в связи с содержанием под стражей

194. В отношении младенцев и детей младшего возраста, родители которых содержатся под стражей или в тюремном заключении, законодательство стран предусматривает разный возраст, до которого детям разрешается оставаться с родителями в тюрьме⁴¹³. Тем не менее, согласно Конвенции о правах ребенка такое решение должно быть основано на обеспечении наилучших интересов ребенка⁴¹⁴. Крайне важно провести оценку наилучших интересов ребенка, поскольку решение о том, оставлять или не оставлять ребенка с родителями в заключении, будет также

иметь последствия в виде разлучения ребенка с родителем или основным попечителем⁴¹⁵.

195. Решение о том, что лучше отвечает интересам ребенка — пребывание с родителем в заключении или на свободе — должно всегда приниматься в каждом конкретном случае с уделением первоочередного внимания обеспечению наилучших интересов ребенка⁴¹⁶. При проведении оценки следует учитывать последствия, в частности для права ребенка на развитие и на семейную жизнь. Лишение семейной заботы, длительный разрыв отношений или разлучение могут серьезно отразиться на праве ребенка на развитие, а также на его реальном развитии⁴¹⁷. В то же время, в условиях заключения или ограничения свободы детям наносится непоправимый психологический вред. В таких условиях они становятся более уязвимыми, а девочки особенно подвергаются риску насилия⁴¹⁸.

196. Государства должны уделять должное внимание обстоятельствам, в которых наилучшим образом могут быть обеспечены интересы ребенка в условиях пребывания под стражей вместе с родителем. Такое должное внимание должно уделяться общим условиям заключения, включая имеющиеся для ребенка услуги, наличие и готовность членов семьи осуществлять уход за ребенком и качество ухода за пределами тюрьмы, а также особую потребность в контактах ребенка с родителями в раннем детстве⁴¹⁹. В то же время решение об оставлении ребенка под стражей вместе с его родителем должно регулярно пересматриваться судебным органом, особенно если этапы расследования или вынесения приговора затягиваются. Если будет решено, что наилучшим интересам ребенка отвечает его пребывание на свободе, то крайне важно объяснить ребенку на понятном ему языке, что он будет разлучен с родителем, подготовить его к этому и обращаться с ним крайне заботливо. (См. главу 3 о сохранении единой семьи.)

⁴¹³ UNODC, the Bangkok Rules Commentary (2011), rules 49-52.

⁴¹⁴ Бангкокские правила (2010 год), правило 49; UNODC, the Bangkok Rules Commentary, правила 49–52. Хотя Бангкокские правила касаются в основном женщин, содержащихся под стражей или в тюремном заключении, в них также признается, что, «поскольку большое внимание уделено и детям матерей, находящимся в заключении, необходимо признать центральную роль обоих родителей в жизни детей. Поэтому некоторые из этих правил в равной мере применимы и к заключенным и правонарушителям мужского пола, которые являются отцами», A/RES/65/229, приложение I, пункт 12.

⁴¹⁵ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 32 e).

⁴¹⁶ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 33; UNODC, the Bangkok Rules Commentary (2011), rules 49-52.

⁴¹⁷ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 7 (2005 год), пункт 36 b).

⁴¹⁸ УНП ООН, *Пособие по работе с детьми, завербованными и эксплуатируемыми террористическими и воинствующими экстремистскими группами* (2019 год), с. 98.

⁴¹⁹ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 37; UNODC, the Bangkok Rules Commentary (2011), rules 49-52.

Пример из практики Бельгии: обеспечение наилучших интересов ребенка

В соответствии с бельгийским законодательством содержащиеся под стражей матери могут оставить с собой детей до достижения ими 3-летнего возраста. Эта норма применяется как к детям, матери которых были арестованы, осуждены и содержатся в заключении, так и к детям, родившимся в тюрьме. Просьба об оставлении ребенка должна в любом случае исходить от самой матери. В принципе решение о том, следует ли позволить матери оставить с собой ребенка, принимает начальник тюрьмы. В соответствии с нормативными положениями начальник тюрьмы не может отказать матери в просьбе оставить с ней ребенка, который нуждается в материнском уходе. Наилучшие интересы ребенка являются главным критерием при принятии такого решения. В случае возникновения проблем дело может быть передано судье по делам несовершеннолетних, который выносит окончательное решение, исходя из наилучших интересов ребенка. В некоторых тюрьмах (Брюгге, Беркендель и Ланден) имеются специальные услуги по уходу за ребенком. Теоретически эта норма распространяется также на отцов, но из-за отсутствия специальной инфраструктуры в мужских тюрьмах на практике ребенок не может оставаться со своим отцом.

Пример из практики Марокко: право покинуть пенитенциарное учреждение

В Марокко статья 46 Закона о пенитенциарных учреждениях предусматривает право покинуть пенитенциарное учреждение не только для детей, но и для их матерей, если они отбыли более половины срока своего наказания. Они могут выходить из тюрьмы и оставаться со своими семьями в течение 10 дней для поддержания семейных отношений. Эта система может использоваться и в других целях, например для участия в культурных мероприятиях или в целях образования.

ное наказание. Такие меры избавят детей от негативных последствий содержания их родителей под стражей, включая их собственное пребывание в условиях заключения⁴²².

198. Особенно рекомендуется назначать наказания, не связанные с лишением свободы, беременным женщинам и женщинам, имеющим детей на иждивении⁴²³. Государства должны сделать все возможное для того, чтобы не применять к таким женщинам тюремное заключение, учитывая должным образом степень тяжести данного преступления и его опасность для общества⁴²⁴. Предпочтительное применение мер, не связанных с лишением свободы, в отношении беременных женщин и матерей с малолетними детьми предусмотрено также на региональном уровне. Например, в Африканской хартии прав и благополучия ребенка (1999 год) предусмотрено, что в первую очередь следует рассматривать возможность применения мер, не связанных с лишением свободы, и что для таких матерей следует ввести альтернативные меры и способствовать их применению⁴²⁵. Совет Европы также рекомендовал избегать назначения наказаний в виде лишения свободы в отношении беременных женщин и предусмотреть и применять меры в рамках общин для матерей с малолетними детьми⁴²⁶.

Альтернативы лишению свободы

197. В целом следует предусмотреть и применять альтернативы лишению свободы, если в совершении преступления обвиняются родители или основные попечители ребенка. Это необходимо с учетом возможных последствий лишения свободы и мер, не связанных с лишением свободы, для наилучших интересов соответствующего ребенка⁴²⁰. Выбор в пользу применения мер, не связанных с лишением свободы, следует делать не только в связи назначением наказания, но и на этапах досудебного расследования и судебного разбирательства⁴²¹. Меры, не связанные с лишением свободы, могут включать домашний арест, помещение в дом матери и ребенка, общественно полезные работы, probation и услов-

⁴²⁰ Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 14 (2013 год), пункт 69.

⁴²¹ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 30.

⁴²² UNODC, the Bangkok Rules Commentary (2011), rules 57-58.

⁴²³ Бангкокские правила (2010 год), правило 64.

⁴²⁴ Там же; резолюция 10/2 Совета по правам человека (2009 год), Права человека при отправлении правосудия, в частности правосудия в отношении несовершеннолетних, пункт 13.

⁴²⁵ Африканская хартия прав и благополучия ребенка (1999 год), статья 30.

⁴²⁶ Совет Европы, рекомендация 1469 (2000) Парламентской ассамблеи о матерях и детях младшего возраста в пенитенциарных учреждениях.

7.2 Ключевые рекомендации

199. Рекомендуется принять следующие меры:

Неприменение лишения свободы

- a) Как правило, лишение свободы не отвечает наилучшим интересам ребенка. В случае применения такой меры она должна назначаться только в крайнем случае, после того как были испробованы другие меры, которые не дали результата, или если отсутствуют менее ограничительные альтернативные варианты. Лишение свободы должно применяться на кратчайший срок с применением наименее ограничительного режима.
- b) Соблюдать запрет на произвольное задержание в соответствии с международным правом. Любое задержание должно осуществляться на основаниях, ранее установленных законом.
- c) Если ребенок подвергается судебному преследованию и наказанию, обеспечить процессуальные гарантии для регулярного пересмотра и рассмотрения возможности применения менее ограничительных альтернативных мер.
- d) Даже в ситуациях, когда ребенок интернирован в ходе вооруженного конфликта, как предусмотрено в международном гуманитарном праве, по причине настоятельной необходимости обеспечения безопасности, но не на основании уголовных обвинений, обеспечить, чтобы условия интернирования соответствовали международному гуманитарному праву и международным нормам по правам человека. Обеспечить периодический пересмотр решения об интернировании ребенка и освободить его, как только исчезнет причина для интернирования.
- e) Ни в коем случае не задерживать лицо на основании преступлений, предположительно совершенных членами его семьи, за исключением младенцев и детей младшего возраста, чьи основные попечители содержатся под стражей, если пребывание ребенка вместе с таким попечителем отвечает его наилучшим интересам.
- f) Военные власти ни в коем случае не должны задерживать никаких детей. Если ребенок задержан военными властями, его следует передать гражданским органам в кратчайшие сроки;

Обращение в местах лишения свободы

- g) Ни в коем случае не применять пытки и другие жестокие, бесчеловечные или унижающие достоинство виды обращения и наказания, кото-

рые запрещены международным правом. Даже обвинения в террористических преступлениях никогда не могут служить оправданием для применения пыток.

- h) Обеспечить гуманное обращение и такие условия содержания в заключении, при которых уважается достоинство ребенка с учетом его особых потребностей, связанных с его возрастом и полом.
- i) На всех этапах содержания в заключении, включая досудебное содержание под стражей, обеспечивать доступ к основным продуктам и услугам, включая продовольствие, воду, предметы личной гигиены, медицинское обслуживание, психиатрическую помощь, образование, психосоциальную поддержку, физические упражнения и юридическую помощь. Предоставляемые услуги должны соответствовать возрасту и полу, а также учитывать инвалидность.
- j) Обеспечить размещение детей отдельно от взрослых, за исключением случаев, когда они являются членами одной семьи и совместное размещение отвечает наилучшим интересам ребенка.
- k) Соблюдать абсолютный запрет на исчезновения; обеспечить регистрацию каждого ребенка, включая его личные данные и местонахождение, а также семейные контакты.
- l) Обеспечить конфиденциальность личных данных каждого ребенка и разрешить доступ к ним только уполномоченному сотруднику в целях, установленных законом. Такие данные должны быть уничтожены по истечении срока, указанного в законе или подзаконном акте.
- m) Обеспечить каждому ребенку, содержащемуся в заключении, возможность поддерживать контакты с его семьей, включая братьев и сестер, посредством переписки и свиданий, за исключением особых обстоятельств.
- n) Любой ребенок, находящийся вместе с заключенным родителем, должен рассматриваться не как заключенный, а получать такие необходимые услуги и возможности, которые обеспечиваются в условиях общины.
- o) Обеспечить доступ и возможность осуществления контроля для независимого гражданского надзорного органа в любое место лишения свободы.

РАЗДЕЛ 8. Сбор данных и обмен ими

200. Сбор государствами данных о детях и обмен ими может способствовать достижению важных целей защиты, в частности выявлению пропавших без вести детей и/или детей, которые, возможно, были похищены или увезены, стали жертвами торговли людьми или эксплуатировались иным образом. Кроме того, бывают обстоятельства, когда сбор данных о детях или обмен ими может потребоваться для целей безопасности, если ребенок считается представляющим серьезную опасность для него самого или для общества. Такие меры должны тщательно регламентироваться и осуществляться согласно соответствующим международным нормам по правам человека, включая Конвенцию о правах ребенка и Международный пакт о гражданских и политических правах, а также при соблюдении любых внутригосударственных и/или региональных правовых документов, касающихся защиты персональных данных.

201. В своей резолюции 2396 (2017) Совет Безопасности постановил, что государства-члены должны вести списки для наблюдения или базы данных в отношении лиц, которые, как было установлено, являются террористами или которые подозреваются в террористической деятельности, включая иностранных боевиков-террористов, для использования правоохранительными органами, службами по обеспечению безопасности границ, таможенными органами, военными ведомствами и разведывательными службами с целью проверки пассажиров и проведения оценки рисков и расследований согласно внутреннему законодательству и международному праву, включая право в области прав человека. В резолюции 2396 не содержится прямого требования о включении детей в такие списки для наблюдения или базы данных.

202. К различным видам данных, спискам для наблюдения и базам данных относятся национальные и региональные системы предупреждения, которые обеспечивают процедуры раннего оповещения и проверки с целью содействия опознанию и выявлению подозреваемых преступников, террористов и подозрительных товаров и материалов на пунктах пересечения границы, а также своевременному обнаружению подозреваемых или ранее неизвестных террористов. Списки для наблюдения и базы данных служат важным инструментом обнаружения лиц, подозреваемых в террористических преступлениях, во время обычных пограничных, иммиграционных и полицейских проверок. Списки для наблюдения и

базы данных также способствуют международному обмену информацией. Не существует какого-либо согласованного на международном уровне определения списков для наблюдения и баз данных или разницы между ними, хотя базы данных часто считаются более постоянными и упорядоченными.

203. Возможное неправильное или неправомерное использование списков для наблюдения или баз данных может создать серьезные трудности с точки зрения прав человека и верховенства права, особенно в случаях, когда речь идет о детях. В отсутствие общих международных стандартов в отношении разработки и ведения списков для наблюдения и баз данных, они обычно разрабатываются на национальном уровне без четких и признанных на международном уровне правовых стандартов. В данной главе рассматриваются некоторые связанные с этим проблемы в области прав человека. В частности, что касается детей, отсутствие эффективной нормативной базы и надзора в отношении сбора данных и обмена ими противоречит принципу обеспечения наилучших интересов ребенка. Это может вызвать недовольство в обществе и еще больше усугубить конфликт, либо негативно отразиться на социальной сплоченности или инициативах по урегулированию конфликта.

204. Как и в других действиях в отношении детей, при сборе и обмене информации о детях следует руководствоваться принципами обеспечения наилучших интересов ребенка и недискриминации, а также правами ребенка, закрепленными в Конвенции о правах ребенка. Ни в коем случае не следует собирать и обмениваться информацией о детях исключительно по причине их родства с родителями, если только обмен информацией не осуществляется исключительно с целью защиты ребенка и наилучшего обеспечения его интересов⁴²⁷. Кроме того, дети ни

⁴²⁷ United Nations Secretary-General, Key principles for the protection, repatriation, prosecution, rehabilitation and reintegration of women and children with links to United Nations listed terrorist groups (Генеральный секретарь Организации Объединенных Наций, Ключевые принципы защиты, репатриации, уголовного преследования, реабилитации и реинтеграции женщин и детей, связанных с террористическими группами, включенными в перечень Организации Объединенных Наций) (2019), р. 6, где указано, что «государства-члены должны предотвращать, насколько это возможно, дальнейшую стигматизацию детей, связанных с террористическими группами, которые включены в перечни Организации Объединенных Наций. Если отсут-

в коем случае не должны быть включены в списки, если это приводит к фактическому лишению определенных прав, например, в списки лиц, для которых запрещен перелет, что явно отражается на праве на свободу передвижения, о котором говорится ниже.

205. В данном разделе рассматриваются основные соображения, касающиеся прав человека, в отношении сбора информации и обмена информацией о детях в целях защиты и обеспечения безопасности. Важно отметить, что последствия сбора данных и обмена ими для прав человека могут быть самыми разными, в зависимости от цели осуществления таких мер. В связи с этим в данной главе кратко рассматриваются основные права человека, которые могут быть ущемлены сбором данных и обменом ими. Кроме того, в главе анализируются последствия для прав человека, вытекающие из различных целей сбора информации о детях и обмена ею, особенно в свете принципов обеспечения наилучших интересов ребенка и недискриминации. В заключение приводится краткий обзор процессуальных гарантий при осуществлении сбора данных о детях и обмена ими.

8.1 Международно-правовые нормы и стандарты

8.1.1 Права, затрагиваемые сбором и использованием информации о детях и обменом ею

206. Сбор информации о детях и обмен ею могут отразиться на осуществлении различных прав человека, в зависимости от способов сбора и обмена, преследуемой цели и наличия гарантий, предотвращающих неправомерное использование данных. Поскольку все права человека связаны между собой и неделимы, воздействие на одно право влечет за собой последствия для осуществления других прав.

Право на неприкосновенность личной жизни

207. Право на неприкосновенность личной жизни⁴²⁸ считается одним из основополагающих аспек-

твуют доказательства совершения преступлений, дети не должны быть включены в списки для наблюдения или другие базы данных на основании связей или предполагаемых связей семьи с вооруженными группами».

⁴²⁸ «Неприкосновенность личной жизни» определена как «презумпция того, что частные лица должны иметь определенное поле для самостоятельного развития, взаимодействия и свободы, «частную сферу» во взаимодействии с другими лицами или без него, свободную от вмешательства государства...». A/HRC/23/40, пункт 22; A/HRC/13/37, пункт 11; в обоих документах цитируется по публикации Lord Lester

тов демократического общества. Нарушение этого права влияет на многочисленные другие права человека, включая право на жизнь, личную свободу и неприкосновенность, здоровье, труд и социальное обеспечение⁴²⁹. Одной из самых больших опасностей, связанных со сбором и использованием персональных данных и обменом ими, является потенциальное нарушение права на неприкосновенность личной жизни, которое закреплено в ряде международных документов, включая Конвенцию о правах ребенка⁴³⁰. Конвенция требует от государств-участников защиты каждого ребенка от произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь, семейную жизнь, неприкосновенность жилища или тайну корреспонденции⁴³¹. Кроме того, ни один ребенок не должен подвергаться незаконным⁴³² посягательствам на его честь или репутацию. Каждый ребенок имеет также право на защиту закона от такого вмешательства или посягательства⁴³³. В отношении детей старше минимального возраста для уголовной ответственности, в Минимальных стандартных правилах Организации Объединенных Наций, касающихся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила), уточняется право на неприкосновенность личной жизни и прямо предусматривается, что государства-члены должны обеспечить, чтобы право на неприкосновенность личной жизни ребенка уважалось «на всех этапах, чтобы избежать причинения ей или ему вреда из-за ненужной гласности или из-за ущерба репутации»⁴³⁴.

208. Положение о праве ребенка на неприкосновенность личной жизни, закрепленное в Конвенции о правах ребенка, не устанавливает каких-либо конкретных ограничений этого права. В Конвенции предусмотрено, что ни один ребенок не может быть объектом «произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную

and D. Pannick (eds.), *Human Rights Law and Practice* (London, Butterworth, 2004), para. 4.82.

⁴²⁹ A/HRC/40/52, пункт 23.

⁴³⁰ Конвенция о правах ребенка (1989 год), статья 16; Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год), статья 17; Всеобщая декларация прав человека (1948 год), статья 17.

⁴³¹ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 16.

⁴³² Термин «незаконное» толкуется как означающий, что «вмешательство вообще не может иметь места за исключением случаев, предусмотренных законом», который должен, в свою очередь, соответствовать международным нормам по правам человека. Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 16 (1988 год), пункт 3.

⁴³³ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункты 1–2 статьи 16.

⁴³⁴ Пекинские правила (1985 год), правило 8.

жизнь»⁴³⁵. Что касается положения о праве на неприкосновенность личной жизни в Международном пакте о гражданских и политических правах, запрещение «произвольного вмешательства» считается означаящим требование, чтобы любое вмешательство в право на неприкосновенность личной жизни было обоснованным и необходимым в данных конкретных обстоятельствах, а также соразмерным достигаемой цели⁴³⁶.

209. Широко признается, что любое вмешательство в осуществление права на неприкосновенность личной жизни должно соответствовать принципам законности, необходимости и соразмерности⁴³⁷. Иными словами, любое такое вмешательство в осуществление права на неприкосновенность личной жизни должно быть а) предусмотрено в законе и закон должен быть достаточно понятным, ясным и четким; б) необходимым для достижения законной цели; и с) соразмерным этой цели и наименее ограничительным из имеющихся вариантов⁴³⁸. Эти ограничения должны применяться наряду с другими ключевыми принципами, включая принципы недискриминации и обеспечения наилучших интересов ребенка⁴³⁹.

Право на свободу передвижения и его последствия

210. Еще одним правом, которое может быть затронуто сбором информации о детях и особенно обменом такой информацией, является право на свободу передвижения. При обмене информацией о детях на международном уровне, в зависимости от цели такого обмена, существует риск негативных последствий для решений об иммиграции и предоставлении убежища⁴⁴⁰. Таким образом может быть значительно

⁴³⁵ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 1 статьи 16.

⁴³⁶ A/HRC/27/37, пункт 21.

⁴³⁷ См. Контртеррористическое управление Организации Объединенных Наций и Исполнительный директорат Контртеррористического комитета, *Сборник практических рекомендаций Организации Объединенных Наций по ответственному использованию биометрических данных и обмену ими в рамках борьбы с терроризмом* (2018 год).

⁴³⁸ A/HRC/13/37, пункт 19; A/HRC/27/37, пункт 23; A/HRC/34/61, пункт 36.

⁴³⁹ A/HRC/37/52, пункт 8.

⁴⁴⁰ International Commission of Jurists, *Addressing Damage, Urging Action. Report of the Eminent Jurists Panel on Terrorism, Counter-Terrorism and Human Rights* (Международная комиссия юристов, Возмещение ущерба, неотложные меры. Доклад группы видных юристов о терроризме, борьбе с терроризмом и правах человека) (2009), URL: <https://www.refworld.org/docid/499e76822.html>.

ущемлена свобода ребенка на передвижение⁴⁴¹. Включение в список лиц, которым запрещен перелет, также серьезно отражается на свободе передвижения. На самом деле, дети не должны быть внесены в эти списки, с учетом пожизненных последствий такого административного решения и принципа обеспечения наилучших интересов ребенка.

211. Ограничение свободы передвижения может отразиться на семейной жизни ребенка, если члены его семьи живут в странах, не являющихся странами их гражданства или постоянного проживания. (См. главу 3 о сохранении единой семьи и главу 4 о репатриации.) Это может еще больше ограничить возможности ребенка в получении образования или трудоустройстве в будущем. Такое ограничение может также иметь катастрофические последствия для развития ребенка, если он будет вынужден остаться в государстве или регионе, где ему грозят насилие или другие нарушения прав человека. Государства обязаны обеспечить, чтобы включение ребенка в такие базы данных не нарушало принципа невыдворения.

8.1.2 Последствия для прав человека различных целей сбора и использования информации о детях и обмена ею

212. Как отмечалось выше, международные нормы по правам человека разрешают ограничивать определенные права, включая право на неприкосновенность личной жизни, при соблюдении конкретных требований. Одно из таких требований состоит в том, что цель вмешательства должна быть законной. В целом «законная цель» определяется как охрана «государственной безопасности, общественного порядка (ordre public), здоровья или нравственности населения или прав и свобод других лиц»⁴⁴². Специальный докладчик Организации Объединенных Наций по вопросу о поощрении и защите прав человека и основных свобод в условиях борьбы с терроризмом заявил, что «предотвращение, подавление и расследование террористических актов, несомненно, являются законной целью» в случае ограничения права на личную жизнь⁴⁴³. В соответствии с Международным пактом о гражданских и политических правах государства-участники несут позитивное обязательство по защите своих граждан и других лиц, находящихся под их юрисдикцией, от

⁴⁴¹ A/HRC/13/37, пункт 37.

⁴⁴² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 27 (1999 год), пункт 11.

⁴⁴³ A/69/397, пункт 33.

террористических актов с целью защиты их права на жизнь. Поэтому Специальный докладчик заявил, что эта обязанность может быть выполнена посредством сбора и анализа соответствующей информации⁴⁴⁴. Верховный комиссар Организации Объединенных Наций по правам человека также выразил мнение, согласно которому законной целью может быть, в частности, слежение по соображениям национальной безопасности или для предотвращения террористических актов или других преступлений. Однако степень вмешательства должна соизмеряться со степенью необходимости и практической пользой конкретной меры для достижения цели⁴⁴⁵. С учетом вышеизложенного, в данном разделе кратко рассматриваются различные возможные цели, для которых можно собирать и использовать данные о детях и/или обмениваться ими, а также возможные последствия для прав человека, которые могут иметь такие цели.

Защита ребенка

213. Некоторые государства собирают информацию о детях, которые пропали без вести или, как подозреваются, стали жертвами похищения, и обмениваются такой информацией с различными ведомствами и даже на международном уровне. Например, дети, уехавшие с лицами, которые являются иностранными боевиками или подозреваются в этом, возможно, были увезены родителями или стали жертвами криминального похищения либо торговли людьми. Информацию о детях, которые, возможно, уехали с лицами, являющимися иностранными боевиками или подозреваемыми в этом, могут быть включены в списки или базы данных о лицах, пропавших без вести. Государства могут своевременно и эффективно обмениваться такой информацией, например, через распространение желтых уведомлений Интерпола. Некоторые государства также отмечают в своих списках для наблюдения или базах данных об известных или предполагаемых террористах, включая иностранных боевиков-террористов, что подозреваемое лицо перемещается с ребенком, не указывая имени ребенка.

214. Своевременный и эффективный обмен информацией о детях, которые, возможно, пропали без вести и/или были увезены, стали жертвами похищения, торговли людьми и эксплуатации, может обеспечить властям возможность принять действенные и надлежащие меры, когда они вступают в контакт с такими

детьми, в том числе на пунктах пограничного контроля перед выездом, по прибытии на территорию другого государства или по возвращении ребенка.

215. Как указывалось в главе 1, Конвенция о правах ребенка, наряду с другими документами, требует от государств-участников защиты права ребенка на жизнь. Поэтому сбор данных и обмен ими в целях защиты ребенка, вероятно, преследует законную цель. Однако цель сбора данных и обмена ими должна быть ясно указана в соответствующем законодательстве в соответствии с принципом законности. Кроме того, информация, собранная в целях защиты, не должна использоваться или обмениваться в каких-либо других целях⁴⁴⁶. Данные ребенка должны использоваться только в мерах по защите ребенка. Применение систем блокировки может быть такой мерой по обеспечению защиты прав ребенка. Системы блокировки — это меры, которые отделяют правоохранительную деятельность государств в области иммиграции от других видов деятельности, таких как процессы отправления уголовного правосудия. Такие меры обеспечивают, чтобы иммиграционные органы не были обязаны делиться информацией относительно иммиграционного статуса каждого ребенка с другими учреждениями⁴⁴⁷.

Наблюдение за ребенком как за потенциальным подозреваемым по причине того, что его родитель подозревается в террористических преступлениях

216. Конвенция о правах ребенка требует от государств-участников уважения и обеспечения прав ребенка без какой-либо дискриминации, включая дискриминацию на основании статуса, деятельности, выраженных мнений или убеждений родителей ребенка⁴⁴⁸. Дети, родители которых объявлены или подозреваются как причастные к террористической деятельности, также подлежат защите от всех форм дискриминации и стигматизации⁴⁴⁹. Поэтому инфор-

⁴⁴⁶ Там же, пункт 24.

⁴⁴⁷ OHCHR and Global Migration Group Working Group on Migration, *Human Rights and Gender, Principles and Guidelines, supported by practical guidance, on the human rights protection of migrants in vulnerable situations* (УВКПЧ и Рабочая группа по миграции, правам человека и гендерным проблемам Глобальной группы по миграции, «Принципы и руководящие положения в отношении защиты прав человека мигрантов, находящихся в уязвимом положении»), URL: <https://www.refworld.org/docid/5a2f9d2d4.html>, p. 12.

⁴⁴⁸ Конвенция о правах ребенка (1989 год), пункт 2 статьи 2.

⁴⁴⁹ Комитет по правам ребенка, Доклад и рекомендации Дня обсуждения общих вопросов по теме «Дети родителей-заключенных» (2011 год), пункт 33.

⁴⁴⁴ Там же.

⁴⁴⁵ A/HRC/27/37, пункт 24.

мация о детях не должна собираться или обмениваться в целях наблюдения или слежения лишь на основании реальной или предполагаемой террористической деятельности его родителей.

217. Сбор информации о ребенке и обмен ею исключительно по причине его родства с членом семьи, который подозревается в террористическом преступлении, могут также нарушить процессуальные гарантии ребенка и его право на индивидуальное рассмотрение его дела, в том числе в иммиграционных целях. Это может, в свою очередь, привести к нарушению запрета на коллективную высылку, который установлен в международном праве в области прав человека⁴⁵⁰. Важно отметить, что в контексте миграции персональные данные о ребенке, в частности биометрические данные, должны использоваться только в целях установления личности ребенка, его защиты и наилучшего обеспечения его интересов⁴⁵¹. Как указано выше, ущемление права на свободу передвижения, в свою очередь, отражается на осуществлении других прав.

⁴⁵⁰ Этот запрет основан на том, что такие массовые высылки лишают отдельных мигрантов права на разумное и объективное рассмотрение их конкретного случая и вынесение по нему решения, что делает такие высылки по сути произвольными и поэтому запрещенными. Международная конвенция о защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей (1990 год), пункт 1 статьи 22; Комитет по защите прав трудящихся-мигрантов, замечание общего порядка № 2 (2013 год) о правах трудящихся-мигрантов, не имеющих постоянного статуса, и членов их семей, пункт 51; Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 47; Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 15 (1986 год) о положении иностранцев в соответствии с Пактом, пункт 10; Комитет по ликвидации расовой дискриминации, общая рекомендация № 30 (2003 год) о дискриминации неграждан, пункт 26; A/HRC/36/39/Add.2, пункты 33, 60; A/72/335, пункт 93; A/HRC/37/50, пункт 4; Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 17; см. также Контртеррористическое управление Организации Объединенных Наций и Исполнительный директорат Контртеррористического комитета, *Сборник практических рекомендаций Организации Объединенных Наций по ответственному использованию биометрических данных и обмену ими в рамках борьбы с терроризмом (2018 год)*, с. 25-27.

⁴⁵¹ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 17; см. также Контртеррористическое управление Организации Объединенных Наций и Исполнительный директорат Контртеррористического комитета, *Сборник практических рекомендаций Организации Объединенных Наций по ответственному использованию биометрических данных и обмену ими в рамках борьбы с терроризмом (2018 год)*, с. 25-27.

218. Наблюдение за ребенком на основании подозрений в отношении его родителей можно было бы считать необходимым для достижения законной цели защиты общественной безопасности. Однако, если учесть серьезные последствия, в частности, для принципов обеспечения наилучших интересов ребенка и недискриминации, становится ясно, что принятие такой меры лишь на основании подозрений в отношении родителей не будет считаться соразмерным этой цели или не будет наименее ограничительным вариантом.

Наблюдение за ребенком по соображениям безопасности

219. Принцип обеспечения наилучших интересов ребенка должен лежать в основе решения государства о сборе и использовании информации о ребенке или обмене ею, в том числе о том, какие данные следует собирать, как их использовать и в течение какого срока их следует хранить. Этот принцип также применяется, когда службы безопасности обеспокоены тем, что ребенок может представлять угрозу для безопасности. Как указано выше в подразделе 1.2.2 о принципе обеспечения наилучших интересов ребенка, могут возникнуть ситуации, когда наилучшие интересы ребенка и наилучшие интересы других лиц, включая широкую общественность, могут вступить в противоречие. Государства могут решить, что ребенок представляет угрозу для безопасности, в том числе вследствие его действий в прошлом в составе обозначенной террористической группы, хотя дети не должны считаться представляющими угрозу для безопасности на основании только связи с такой группой.

220. Как правило, связь любого лица с известными или подозреваемыми террористами, внесенными в список для наблюдения или базу данных, скорее всего, окажет весьма негативное влияние на его жизнь и повлечет за собой юридические, социальные и репутационные последствия для этого лица и его семьи, особенно в случае потенциальной утечки данных⁴⁵². Внесение ребенка в список для наблюдения или базу данных о подозреваемых террористах может иметь дополнительные серьезные последствия для его будущего и нанести особый ущерб, если не осуществляется эффективный независимый

⁴⁵² A/HRC/14/46, пункт 37; International Commission of Jurists, *Addressing Damage, Urging Action. Report of the Eminent Jurists Panel on Terrorism, Counter-Terrorism and Human Rights* (Международная комиссия юристов, «Возмещение ущерба, неотложные меры. Доклад группы видных юристов о терроризме, борьбе с терроризмом и правах человека») (2009), URL: www.refworld.org/docid/499e76822.html.

надзор за всей процедурой внесения в списки или базу данных и не уделяется особое внимание функциям управления данными и целям, для которых используются данные, с тем чтобы не допустить любого несанкционированного расширения сферы охвата или доступа. Дети особенно уязвимы для стигматизации, и исследования по вопросу о нанесении ущерба репутации свидетельствуют об отрицательных последствиях, связанных с постоянным применением по отношению к молодым лицам таких определений, как «правонарушитель» или «преступник»⁴⁵³. Это относится даже к таким ситуациям, когда они, в конечном счете, признаются невиновными в совершении предполагаемого преступления, когда вывод о виновности не отражен ни в одном из документов, когда они уже отбыли срок наказания или когда закон предусматривает, что вывод о виновности не должен лишать ребенка права на трудоустройство или на какую-либо должность в будущем⁴⁵⁴. Эти последствия могут стать еще более серьезными, если считается, что ребенок связан с террористическими группами. Как показывает опыт, детям, которые в прошлом подвергались стигматизации или были причастны к преступной деятельности, впоследствии крайне трудно получить образование, жилье, работу или возможность заниматься какой-либо другой деятельностью, необходимой для их развития⁴⁵⁵.

221. Как подчеркивается в резолюции 2427 (2018) Совета Безопасности, к детям, которые были связаны с вооруженными группами, включая детей, совершивших преступления, следует относиться прежде всего как к жертвам (см. подраздел 1.3.1 об обращении с детьми прежде всего как с жертвами). Как отмечается в главе 3, государства обязаны обеспечить реабилитацию и реинтеграцию детей, которые были завербованы и использовались террористическими группами. Сбор информации и обмен информацией о ребенке, который может представлять угрозу для безопасности, и связанная с этим стигматизация могут стать препятствием для реинтеграции и восстановления детей, являющихся жертвами нарушений прав человека. Возможно, они были жертвами террористической группы, а затем и стигматизации после высвобождения. Государства

⁴⁵³ Пекинские правила (1985 год), правило 8 о защите права на неприкосновенность личной жизни.

⁴⁵⁴ Там же.

⁴⁵⁵ Jamaal Abdul-Alim, "Juvenile Records Often Have Lifelong Consequences, Experts Say" («Дела несовершеннолетних часто имеют пожизненные последствия: мнение экспертов»), *Juvenile Justice Information Exchange* (2015), URL: <https://jjie.org/2015/06/29/juvenile-records-often-have-lifelong-consequences-experts-say/>.

не должны собирать информацию и обмениваться информацией о детях, которые ранее были связаны с вооруженными группами, для более пристального слежения и наблюдения лишь на основании этих прежних связей, особенно если данные о них могут использоваться для правоохранительных и контртеррористических мер, таких как включение в списки лиц, которым запрещен перелет.

222. Право на недискриминацию также имеет огромное значение для детей, затронутых действиями иностранных боевиков, которые пересекли границы, поскольку в других государствах дети подвергаются повышенному риску дискриминационного обращения⁴⁵⁶. Государства обязаны обеспечить, что никакие меры по борьбе с терроризмом не осуществлялись по признаку расовой или этнической принадлежности ребенка, на основе стереотипного отношения или любой другой формы дискриминации⁴⁵⁷. Кроме того, государства обязаны принимать меры по противодействию любым тенденциям преследовать, клеймить, применять стереотипы или характеризовать по дискриминационному признаку, уделяя особое внимание группам населения, которые являются объектами такого отношения со стороны политиков, должностных лиц, средств массовой информации и электронных коммуникационных сетей⁴⁵⁸. Поскольку вопрос о потенциальной угрозе со стороны детей, затронутых действиями иностранных боевиков, носит политический характер и широко обсуждается, любые действия в отношении этих детей или их отнесение к той или иной категории должны пристально контролироваться, с тем чтобы не допустить политической предвзятости или давления со стороны средств массовой информации, а также предусматривать уважение прав ребенка.

223. Когда государства устанавливают, что соблюдены критерии для включения ребенка в список для наблюдения или базу данных, они должны принять меры, обеспечивающие, чтобы включение ребенка в список или базу данных не привело к дискриминационному обращению с этим ребенком, в том числе в форме лишения или ограничения доступа ребенка к услугам или образованию, свободы передвижения или осуществления других прав. Государствам рекомендуется осуществлять сбор информации и обмен информацией о ребенке как о потенциальном подозреваемом в совершении террористических преступлений, только если:

⁴⁵⁶ Комитет по ликвидации расовой дискриминации, общая рекомендация № 30 (2003 год), пункт 8.

⁴⁵⁷ Там же, пункт 10.

⁴⁵⁸ Там же, пункт 12.

- i) ребенок достиг минимального возраста для уголовной ответственности в соответствии с международными стандартами правосудия в отношении несовершеннолетних;
- ii) существуют веские основания полагать, что ребенок совершил или может совершить террористические преступления и никакие менее ограничительные меры не могут уменьшить этот риск;
- iii) вопрос о включении ребенка в этот список рассматривается компетентными органами в каждом конкретном случае на основе четких критериев для включения лиц в списки для наблюдения и базы данных и при соблюдении всесторонних гарантий (см. подраздел 8.1.3 ниже) на протяжении всей процедуры внесения ребенка в список; и
- iv) разработаны эффективные механизмы надзора и возмещения вреда с целью обеспечения защиты прав ребенка, особенно с учетом потенциальных пожизненных последствий таких мер для соответствующих детей.

8.1.3 Процессуальные гарантии, обеспечивающие защиту прав ребенка при сборе данных и обмене ими

Нормативная база

224. Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах, информация о личной жизни лица может храниться только в том случае, если она необходима в интересах общества⁴⁵⁹, и этот критерий требует тщательного рассмотрения, когда речь идет об информации о личности ребенка. Эти меры должны также включать строгое правоприменение соответствующих норм о сборе, использовании и хранении информации и доступе к ней⁴⁶⁰. Следует также ввести положение об истечении срока хранения информации, которое обеспе-

⁴⁵⁹ Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 16 (1988 год), пункт 7.

⁴⁶⁰ Совместное замечание общего порядка № 3 (2017 год) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017 год) Комитета по правам ребенка, пункт 17; Контртеррористическое управление Организации Объединенных Наций и Исполнительный директорат Контртеррористического комитета, *Сборник практических рекомендаций Организации Объединенных Наций по ответственному использованию биометрических данных и обмену ими в рамках борьбы с терроризмом* (2018 год), с. 30; S/2018/1177, руководящий принцип 2.

чит изъятие информации из базы данных по истечении определенного периода времени⁴⁶¹.

Прозрачность

225. Государства должны обеспечить каждому ребенку право знать, кто владеет данными о нем, с тем чтобы ребенок мог потребовать исправления или изъятия данных, если их хранение или распространение осуществляется в нарушение закона⁴⁶². Государства должны обеспечить каждому ребенку право установить, какая хранится информация о нем, например, включено ли его имя в базу данных, а также право знать цель такого хранения⁴⁶³. Включение информации о детях старше признанного на международном уровне минимального возраста для уголовной ответственности должно быть основано на разумных и достоверных доказательствах и в соответствии со стандартами отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. (См. рекомендацию выше, а также главу 6 о правосудии в отношении несовершеннолетних.)

Меры защиты при международном обмене информацией

226. Транснациональный обмен личной информацией создает значительную опасность нарушения прав и неприкосновенности личной жизни лица по причине различий в правовой базе и надлежащих гарантиях для обмена информацией, которые применяются при управлении личными данными на национальном и региональном уровнях. Государства обязаны проявлять должную осмотрительность перед обменом данными о ребенке с другими государствами, с тем чтобы убедиться в том, что получающее государство имеет адекватные гарантии для защиты данных ребенка и не будет использовать эту информацию в других целях, помимо согласованной. Крайне важно обеспечить, чтобы при

⁴⁶¹ United Nations University, *Cradled by Conflict: Child Involvement with Armed Groups in Contemporary Conflict* (Университет Организации Объединенных Наций, «Воспитанные конфликтом: участие детей в вооруженных группах в условиях современных конфликтов») (2018), р. 230; см. также Комитет по правам ребенка, замечание общего порядка № 10, пункт 67, где рекомендуется ввести правила, допускающие автоматическое исключение из материалов уголовных дел имени ребенка — правонарушителя до достижения им 18-летнего возраста или при определенных условиях, например, несовершение преступления в течение установленного периода.

⁴⁶² Комитет по правам человека, замечание общего порядка № 16 (1988 год), пункт 10.

⁴⁶³ UNICEF, *Implementation Handbook for the Convention on the Rights of the Child* (ЮНИСЕФ, «Пособие по осуществлению Конвенции о правах ребенка») (2007), р. 209.

О сборе данных в связи с проблемой иностранных боевиков см. также: Counter-Terrorism Implementation Task Force, “Guidance to States on human rights-compliant responses to the threat posed by foreign fighters” (2018), особенно главу VII об обмене информацией, сборе и анализе данных. URL: <https://www.ohchr.org/EN/newyork/Documents/Human-Rights-Responses-to-Foreign-Fighters-web%20final.pdf>.

Пример из практики Таиланда: информация о ребенке в базе данных

В Таиланде Закон о судебном производстве по делам несовершеннолетних и семьи (2010 год) регулирует обращение с информацией о детях, нарушивших закон. Королевская полиция Таиланда ведет учет такой информации. Если ребенок прошел программу реабилитации, в полицию направляется уведомление, а информация ребенка передается в закрытый архив.

исключения ребенка из списка для наблюдения или базы данных государства применялся эффективный механизм, гарантирующий исключение имени этого ребенка из баз данных всех других учреждений и государств, которые получили эти данные. При этом необходимо осуществлять полноценное сотрудничество между государствами и предпринять необходимые меры.

Судебные средства защиты и юридическая помощь

227. Каждый ребенок имеет право оспорить включение своего имени в базу данных, и поэтому государства должны предусмотреть судебные средства правовой защиты для детей с целью оспаривания вмешательства в их личную жизнь, если ребенок считает, что он был включен в базу данных неправильно или что его личные данные были собраны незаконно⁴⁶⁴. Необходимо создать эффективный независимый надзорный орган для пересмотра решений о сборе, хранении, сохранении данных или

обмене ими, с тем чтобы удостовериться в том, что эти меры были абсолютно необходимы, соразмерны и осуществлялись на справедливой, недискриминационной основе.

228. Как правило, дети имеют ограниченный доступ к юридическим услугам, необходимым для понимания последствий включения в список и оспаривания этой меры. Сделать это еще труднее детям, которые не являются гражданами, поскольку они могут столкнуться с препятствиями в отстаивании своих прав и получении доступа к судебным средствам правовой защиты в иностранном государстве. Особенно это относится к детям-апатридам⁴⁶⁵. Государствам следует принять меры для упрощения доступа к необходимым юридическим услугам и рассмотреть вопрос о назначении специальных адвокатов для пострадавших детей.

8.2 Ключевые рекомендации

229. Рекомендуются следующее:

Нормативная база

- a) Разработать специальную нормативную базу, правовые гарантии и процедуры в отношении сбора и использования личных данных ребенка и обмена ими, в том числе ситуаций, когда имя ребенка внесено в списки и базы данных в целях его защиты.
- b) Разработать четкие и надлежащие стандарты, критерии и процедуры в отношении включения имени ребенка в списки и базы данных, управления такими базами данных и обмена ими, а также исключения из них имен, с учетом огромной важности презумпции невиновности и возраста ребенка.
- c) Собирать информацию и обмениваться информацией о ребенке, который может подозреваться в совершении террористических преступлений, только если:
 - i) ребенок достиг минимального возраста для уголовной ответственности в соответствии с международными стандартами правосудия в отношении несовершеннолетних;
 - ii. существуют веские основания полагать, что ребенок совершил или может совершить террористические преступления и

⁴⁶⁴ UNICEF, *Implementation Handbook for the Convention on the Rights of the Child* (2007), p.209.

⁴⁶⁵ A/HRC/13/37, пункт 31.

никакие менее ограничительные меры не могут уменьшить этот риск;

- iii. вопрос о включении ребенка в такой список рассматривается компетентными органами в каждом конкретном случае на основе четких критериев для включения лиц в списки для наблюдения и базы данных и при соблюдении всесторонних гарантий; и
 - iv. разработаны эффективные механизмы надзора и возмещения вреда с целью обеспечения защиты прав ребенка, особенно с учетом потенциальных пожизненных последствий таких мер для соответствующих детей.
- d) Обеспечить применение процедур должной осмотрительности с целью изучения нормативной базы, политики и процедур по защите данных, предусмотренных в других государствах, прежде чем обмениваться информацией о конкретном ребенке с этими государствами, и обеспечить наличие соглашений, гарантирующих исключение информации о детях из баз данных этих государств;

Цель

- e) В контексте миграции персональные данные о ребенке, в частности биометрические данные, должны использоваться только в целях установления личности ребенка, его защиты и наилучшего обеспечения его интересов, при строгом соблюдении соответствующих норм, касающихся сбора, использования и сохранения данных, а также доступа к ним.
- f) Отмечать в списке для наблюдения или базе данных, что установленный или подозреваемый террорист, включая иностранного боевика-террориста, перемещается с ребенком, без указания имени ребенка, что может помочь соответствующим органам принять надлежащие и своевременные меры. При этом четко определить в соответствующем законодательстве цель включения ребенка в список или базу данных согласно принципу законности.
- g) Запретить обмен личными данными ребенка и их использование в целях безопасности, если они были собраны в целях защиты ребенка, применения средств правовой защиты, регистрации акта гражданского состояния и доступа

к услугам в рамках обеспечения иммиграционного статуса;

Ограниченный доступ

- h) Строго ограничивать доступ к информации, в том числе путем четкого разграничения мандатов и полномочий на основании опубликованных законов, в частности о защите детей.
- i) Обеспечить, чтобы действия и меры всех соответствующих правоохранительных органов и пограничных служб, основанные на свертке со списком для наблюдения или с базой данных, соответствовали внутригосударственному законодательству и международному праву, в том числе в области прав человека.
- j) Обеспечить подготовку сотрудников компетентных органов в области соответствующих международных норм по правам человека и правам ребенка, включая Конвенцию о правах ребенка, уделяя главное внимание праву на неприкосновенность личной жизни и праву на защиту от насилия в любой форме, в том числе от вреда, связанного со стигматизацией;

Надзор

- k) Сбор, получение, использование и хранение личных данных ребенка и обмен ими должны осуществляться с применением эффективных механизмов надзора и контроля. Когда речь идет о ребенке, в число надзорных органов должно также входить ведомство, которое специально отвечает за уход за детьми и защиту их прав. Эти надзорные органы должны быть независимыми от политического вмешательства исполнительной власти;

Средства правовой защиты

- l) Если ребенок считает, что его права были ущемлены, он должен иметь возможность обратиться с жалобой в суд с целью эффективной правовой защиты и получения возмещения. Такой ребенок должен иметь доступ к адвокату для поддержки в отстаивании своих прав.
- m) Когда речь идет о детях, соответствующие правоохранительные органы и пограничные службы должны осуществлять координацию со службами по защите прав ребенка на самом раннем этапе.

