

**Информация по вопросу «О международном похищении
детей: правовые аспекты»**

Докладчик: Закиева Динара Болатовна, Уполномоченный по правам ребенка в Республике Казахстан

В настоящее время проблема международного похищения детей становится всё более актуальной ввиду глобализации, увеличения международных браков, что сопровождается увеличением числа родительских споров, касающихся опеки над детьми, методики воспитания и решений, связанных с их проживанием.

Такие ситуации могут возникать, когда один из родителей без согласия другого вывозит ребёнка за границу, что приводит к юридическим конфликтам и нарушению прав ребёнка. В связи с этим разработаны различные международные конвенции и договоры, направленные на защиту прав детей и предотвращение их незаконного перемещения.

Одним из таких документов является Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года, целями которой являются: обеспечение возвращения детей, незаконно перемещенных или удерживаемых в договаривающихся государствах; соблюдение прав на опеку и доступ, установленных законодательством одного государства и в других договаривающихся государствах.

Казахстан ратифицировал Конвенцию 13 ноября 2012 г.

Конвенция вступила в силу на территории Республики Казахстан 1 сентября 2013 года.

Центральным органом, по выполнению положений Конвенции определено Министерство просвещения Республики Казахстан.

Комитетом по охране прав детей Министерства просвещения Республики Казахстан при проведении переговоров с родителями по разрешению семейных споров используется практическое руководство по применению Гаагской Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года, в части применения и проведения процедуры медиации, которая регулируется Законом Республики Казахстан «О медиации».

Бывают случаи, когда Конвенция не может быть применена.

Это возможно, если между Республикой Казахстан и государством, на территории которого находится ребёнок, не заключено международное соглашение в рамках Конвенции, либо если похищение произошло до вступления Конвенции в силу между этими странами. В подобных ситуациях применяются альтернативные правовые механизмы.

В отсутствие действия Конвенции возможно признание и исполнение судебных решений на основании других международных договоров.

Так, Республика Казахстан в целях защиты законных прав и интересов детей при сотрудничестве со странами, не являющимися участниками Конвенции, руководствуется, во-первых,

статьей 11 Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, в соответствии с которой государства – участники принимают меры для борьбы с незаконным перемещением и невозвращением детей из-за границы,

Соглашением о сотрудничестве государств-участников Содружества Независимых Государств в вопросах возвращения несовершеннолетних в государства их постоянного проживания от 7 октября 2002 года,

Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года, которая содержит положения о признании и исполнении судебных актов на территории государств-участников.

Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 года.

Также Казахстан заключил с рядом стран двусторонние соглашения о правовой помощи по гражданским делам, которые предусматривают возможность признания и исполнения судебных решений. По вопросам наличия такого соглашения и порядка обращения в рамках соответствующего договора необходимо обратиться в Министерство юстиции Республики Казахстан, которое координирует выполнение международных обязательств в этой сфере.

Во-вторых, существует возможность непосредственного обращения в суд государства, на территории которого находится ребёнок. Законодательство некоторых стран позволяет рассматривать дела о незаконном перемещении или удержании ребёнка даже при отсутствии международного договора с Казахстаном.

Кроме того, в отдельных странах подобные действия могут рассматриваться не только как гражданско-правовое нарушение, но и как уголовно наказуемое деяние. В таких случаях возможно возбуждение уголовного дела независимо от действия Конвенции.

В-третьих, может быть задействован механизм консульской защиты. Если ребёнок, незаконно перемещённый или удерживаемый за рубежом, имеет гражданство Республики Казахстан, его права могут защищаться при содействии Министерства иностранных дел и дипломатических представительств Казахстана.

Обращение может осуществляться как на основании Конвенции о правах ребёнка от 20 ноября 1989 года, так и на основе двусторонних консульских соглашений. Консульские учреждения уполномочены представлять интересы граждан, содействовать защите прав несовершеннолетних, в том числе в вопросах установления опеки или попечительства.

Однако следует учитывать, что запрашиваемое государство может отказать в выполнении таких обращений, не признав международные нормы основанием для действий в отношении ребёнка и родителя.

И, наконец, даже при отсутствии правовых механизмов всегда остаётся возможность использования процедуры медиации. Это добровольный способ урегулирования спора, позволяющий родителям самостоятельно договориться о

порядке общения с ребёнком и его месте жительства, не прибегая к судебным разбирательствам. Медиация особенно актуальна при желании сторон прийти к мирному соглашению и сохранить психологическое благополучие ребёнка.

Порядок рассмотрения в случае, если ребенок был незаконно вывезен с территории Казахстана в другое государство, осуществляется следующим образом.

Процедура начинается с подачи запроса одним из родителей или законных представителей. Запрос может быть направлен через дипломатические каналы, на официальные электронные адреса Комитета.

После получения запроса Комитет по охране прав детей Министерства просвещения Республики Казахстан проверяет его на соответствие условиям применения Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года. В частности, проверяется, не исполнилось ли ребенку 16 лет, нарушены ли права опеки или доступа, прошло ли с момента перемещения менее одного года, а также действует ли Конвенция между Республикой Казахстан и государством, на территорию которого был вывезен ребенок.

При соблюдении условий Комитет по охране прав детей организует мероприятия по установлению местонахождения ребенка. Для этого направляются соответствующие запросы в органы внутренних дел, пограничную службу, Национальную образовательную базу данных, местные исполнительные органы, а также органы опеки и попечительства.

Когда местонахождение ребенка устанавливается, Комитет по охране прав детей предпринимает попытки урегулировать ситуацию в досудебном порядке. Ведутся переговоры с родителем, у которого находится ребенок, с предложением разрешить конфликт через процедуру медиации. В случае отказа от медиации Комитет по охране прав детей рекомендует заявителю обратиться в компетентный суд по месту нахождения ребенка с иском о его возвращении или об осуществлении права доступа к нему.

Суды, в свою очередь, играют ключевую роль в разрешении семейных споров. При рассмотрении дел они обязаны учитывать мнение ребенка, достигшего 10-летнего возраста, и исходить из его интересов. Комитет по охране прав детей может участвовать в судебном процессе в рамках полномочий, предусмотренных действующим законодательством. Согласно практике Верховного Суда Республики Казахстан, даже при повторных исках о месте жительства ребенка, суд не вправе отказывать в принятии дела, если изменились обстоятельства.

После вынесения судебного решения Комитет по охране прав детей оказывает содействие в его исполнении, обращаясь в уполномоченные органы, включая Министерство юстиции Республики Казахстан.

Дополнительно Комитет по охране прав детей проводит информационно-разъяснительную работу с родителями и другими заинтересованными сторонами по вопросам применения норм национального законодательства и международной Конвенции.

Важно отметить, что Конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25 октября 1980 года регулирует исключительно вопрос возвращения ребенка в страну его постоянного проживания. Вопросы опеки и воспитания рассматриваются отдельно в судебном порядке. Также подчеркивается, что государственные органы не вправе обращаться в суд от имени родителей – это остается обязанностью самого заявителя или его адвоката.

Помимо Комитета по охране прав детей ключевую роль в успешной реализации положений международных договоров играют и другие уполномоченные органы.

Министерство иностранных дел Республики Казахстан и его дипломатические представительства за рубежом обеспечивают защиту прав и интересов граждан Казахстана за границей. Они выступают посредниками в межгосударственном взаимодействии, особенно в тех случаях, когда требуется представление интересов ребенка в иностранных юрисдикциях.

Во-вторых, пограничная служба осуществляет контроль за въездом и выездом лиц, а также обеспечивает доступ к данным о пересечении границы ребенком. Это особенно важно для установления факта и даты незаконного перемещения ребенка.

Следующим важным звеном являются органы внутренних дел, которые ведут единые базы данных по перемещениям иностранных граждан и граждан Республики Казахстан. Они также проводят оперативно-розыскные мероприятия в случае, если необходимо установить местонахождение похищенного или удерживаемого ребенка. Их полномочия включают как административные, так и следственные меры.

Несмотря на общий принцип Конвенции 1980 года, направленный на немедленный возврат незаконно перемещённых или удерживаемых детей в страну их постоянного проживания, в её положениях предусмотрены исключения, при наличии которых суд может отказать в возврате ребёнка.

Одним из таких оснований является ситуация, когда родитель, подавший заявление о возврате, фактически не осуществлял право опеки на момент похищения или удержания. Это означает, что если он не исполнял родительские обязанности или был формально лишён этих прав, суд может отказать в возврате ребёнка (пункт а) статьи 13 Конвенции).

Ещё одним исключением является наличие серьёзной угрозы причинения физического или психологического вреда ребёнку, либо возможность помещения ребёнка в иные нетерпимые условия в случае его возвращения (пункт б) статьи 13 Конвенции). Это может касаться как бытового насилия, так и нестабильной или опасной обстановки, в которую ребёнок может быть возвращён.

Также основанием для отказа может стать возражение самого ребёнка против возвращения, если он достиг такого возраста и уровня зрелости, при котором его мнение должно учитываться (статья 13 Конвенции). Это положение предполагает, что воля ребёнка может иметь вес в принятии судебного решения.

Кроме того, если с момента похищения прошло более одного года, и суд установит, что ребёнок адаптировался в новой среде, это может стать основанием для отказа в его возврате (статья 12 Конвенции).

В этом случае возвращение может нанести вред его эмоциональному состоянию. Также возврат может быть отклонён, если он может привести к нарушению прав человека и основных свобод (статья 20 Конвенции). Это исключение применяется в тех случаях, когда возврат может вступить в прямое противоречие с фундаментальными правами, признанными международным и национальным законодательством.

Конвенция 1980 г. не требует обязательного заслушивания ребёнка, однако согласно Конвенции о правах ребёнка, государство обязано обеспечивать возможность выражения мнения детьми, особенно если это касается их жизни и благополучия. В Казахстане учёт мнения ребёнка, достигшего 10 лет, является обязательным, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Таким образом, хотя Конвенция 1980 г. и направлена на защиту прав детей через их возвращение в страну постоянного проживания, она также учитывает ситуации, когда такой возврат может нанести ребёнку вред или противоречить его интересам.

При этом важно отметить, что каждое дело рассматривается индивидуально, и окончательное решение о применении исключений принимает исключительно суд. Главным критерием является благополучие ребёнка и его права.