

**МОДУЛЬ 3. ДОСТУП К ПРАВОСУДИЮ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ НА ЗДРАВООХРАНЕНИЕ, ОБРАЗОВАНИЕ, СЕМЬЮ И ТРУД**

****

**ПРОЕКТ**

**МОДУЛЬ 3. ДОСТУП К ПРАВОСУДИЮ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ НА ЗДРАВООХРАНЕНИЕ, ОБРАЗОВАНИЕ, СЕМЬЮ И ТРУД**

**Алматы**

**2019**

**МОДУЛЬ 3. ДОСТУП К ПРАВОСУДИЮ ДЛЯ ЗАЩИТЫ ПРАВ НА ЗДРАВООХРАНЕНИЕ, ОБРАЗОВАНИЕ, СЕМЬЮ И ТРУД - Алматы, 2019 – 48 С.**

****

***Данная публикация подготовлена при финансовой поддержке Европейского Союза. Содержание данной публикации является предметом ответственности ОФ «Центр исследования правовой политики» (LPRC) и не отражает точку зрения Европейского Союза.***

***Публикация подготовлена Центром исследования правовой политики (LPRC), Международной комиссией юристов (ICJ) и Международной комиссией юристов – Европа (ICJ – EI) в рамках проекта «Усиление правовой защиты прав мигрантов в Казахстане», реализуемого при финансовой поддержке Европейского Союза. Все материалы используются с социальной целью, не связанной с получением прибыли.***

|  |  |
| --- | --- |
| ***C:\Users\Tatyana\Documents\LPRC WEB SITE\Лого\LPRC.jpg*** |  |

**© Центр исследования правовой политики**

На обложке использовано изображение https://pixabay.com

**CОДЕРЖАНИЕ**

|  |  |
| --- | --- |
| **I. ВВЕДЕНИЕ В ЭКОНОМИЧЕСКИЕ, СОЦИАЛЬНЫЕ И КУЛЬТУРНЫЕ ПРАВА** | **4** |
| * 1. Источники прав ЭСКП | 4 |
| 1.2. Обязанность уважать, защищать, исполнять | 5 |
| 1.3. Прогрессивная реализация и отсутствие регресса | 5 |
| 1.4. Минимальные основные обязательства | 7 |
| 1.5. Средства правовой защиты и возмещение | 8 |
| 1.6. Экстерриториальные обязательства | 9 |
| **II. НЕДИСКРИМИНАЦИЯ** | **10** |
| 2.1. Прямая/косвенная дискриминация | 10 |
| 2.2. Положительные меры | 11 |
| **III. ПРАВО НА ДОСТАТОЧНЫЙ ЖИЗНЕННЫЙ УРОВЕНЬ** | **17** |
| **IV. ПРАВО НА НАИВЫСШИЙ ДОСТИЖИМЫЙ УРОВЕНЬ ЗДОРОВЬЯ** | **18** |
| **V. ПРАВО НА ОБРАЗОВАНИЕ** | **21** |
| **VI. ПРАВА РЕБЕНКА** | **23** |
| 6.1. Кто считается ребенком? | 23 |
| 6.2. Возрастная оценка | 24 |
| 6.3. Руководящие принципы, касающиеся прав детей | 25 |
| **VII. ПРАВО НА СЕМЕЙНУЮ ЖИЗНЬ** | **34** |
| 7.1. Право на воссоединение семьи | 36 |
| 7.2. Высылка и право на семейную жизнь | 43 |
| **VIII. ТРУДОВЫЕ ПРАВА** | **44** |
|  |  |
|  |  |

1. **ВВЕДЕНИЕ В ЭКОНОМИЧЕСКИЕ, СОЦИАЛЬНЫЕ И КУЛЬТУРНЫЕ ПРАВА (ЭСКП)**

Устав ООН (1945) не проводит различий между экономическими, социальными и культурными правами и гражданскими и политическими правами (статьи 55 и 56). Аналогичным образом, во Всеобщей декларации прав человека (ВДПЧ) 1948 года не проводится различий. Когда права были закреплены в международных договорах (Международный Пакт о Гражданских и Политичеких Правах (МПГПП) и Международный Пакт об экономических, Социальных и Культурных Правах (МПЭСКП), эти два набора прав были помещены в отдельные инструменты по причинам, отражающим политическую динамику времени. Венская декларация прав человека, принятая на основе консенсуса всех государств-членов ООН на Всемирной конференции по правам человека 1993 года, подтвердила, что «Все права человека универсальны, неделимы, взаимозависимы и взаимосвязаны. Международное сообщество должно относиться к правам человека во всем мире справедливо и на равных, с одинаковым упором и с одинаковым акцентом». (Венская декларация и Программа действий по правам человека, пункт 5[[1]](#footnote-1)). По существу, существует тесная связь между двумя наборами прав.

В своих итерациях в международных договорах, таких как МПЭСКП, обязательства в области прав сформулированы в общих чертах, что, в свою очередь, может привести к трудностям в (прямом) применении судами. Ограничения, связанные с вопросом о возможности судебного разбирательства, могут привести к ограничению доступа к правосудию.

Как и в случае со всеми другими правами человека, имеется большое число инструментов толкования, которые, хотя и не имеют прямой юридической силы для государств, в тоже время могут и будут использоваться судами для авторитетного толкования того, что является обязательным, а именно самих договорных положений.

**1.1. Источники ЭСКП**

Основным универсальным документом, регулирующим ЭСКП, является Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (МПЭСКП). В отношении прав отдельных групп, Конвенции о правах ребенка, Международной конвенции о правах трудящихся-мигрантов и членов их семей, Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации, Конвенции о ликвидации дискриминации в отношении женщин, в Конвенции о правах инвалидов и в Женевской конвенции о беженцах 1951 года также содержатся важные и конкретные ЭСКП.

Обязательными для разъяснения характера и объема ЭСКП в соответствии с МПЭСКП являются Общие комментарии Комитета по экономическим, социальным и культурным правам (КЭСКП), органа, ответственного за авторитетное толкование Пакта. Также важно упомянуть свод разработанных экспертами стандартов, связанных с правами ЭСК, которые дают информацию о работе КЭСКП, специальных процедур ООН и других международных органов. К ним относятся Лимбургские принципы 1986 года об осуществлении Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах[[2]](#footnote-2) (принят 8 января 1987 года, воспроизведен в документе DOCООН.E/CN.4/1987/17); Маастрихтские руководящие принципы по нарушениям экономических, социальных и культурных прав 1997 года[[3]](#footnote-3) (воспроизведены в 20 Human Rights Quarterly 459, 691-704 (1998)); Маастрихтские принципы 2011 года об экстерриториальных обязательствах государств в области экономических, социальных и культурных прав[[4]](#footnote-4) (воспроизведено с комментариями в 34 Human Rights Quarterly 1084).

Эти учебные материалы должны предоставить юристам международно-правовую базу по ЭСКП. Более подробная информация доступна в Руководстве ICJ для практикующих юристов: Судебные процессы по вопросам экономических, социальных и культурных прав на национальном уровне и в главе 5 Руководства ICJ для практикующих юристов по миграции и международному праву прав человека.

**1.2. Обязанность уважать, защищать, исполнять**

ЭСКП несут юридически обязательные обязательства для государств уважать, защищать и осуществлять эти права.

Обязательство уважать влечет за собой обязанность организовывать государственный аппарат и осуществлять государственную власть таким образом, чтобы это не мешало осуществлению ЭСКП.

Обязательство защищать включает принятие практических мер для защиты от риска вмешательства в осуществление ЭСКП третьими сторонами, то есть частными субъектами и другими государствами и организациями.

Обязательство исполнять требует, чтобы государства приняли соответствующие законодательные, административные, бюджетные, судебные и другие меры для полной реализации ЭСКП. Это обязательство, возможно, должно быть выполнено посредством международной помощи и сотрудничества.

**1.3. Прогрессивная реализация и отсутствие регресса**

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[5]](#footnote-5)**

**Статья 2.1.**

Каждое участвующее в настоящем Пакте государство обязуется в индивидуальном порядке и в порядке международной помощи и сотрудничества, в частности в экономической и технической областях, принять в максимальных пределах имеющихся ресурсов меры к тому, чтобы обеспечить постепенно полное осуществление признаваемых в настоящем Пакте прав всеми надлежащими способами, включая, в частности, принятие законодательных мер.

Принцип «прогрессивной реализации» относится только к уровню выполнения обязательств. Обязательства уважать и защищать, как правило, не подлежат «прогрессивной реализации», а имеют непосредственный эффект.

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 3 о характере обязательств государств-участников (пункт 1 статьи 2 Пакта), UN Doc. E/1991/23[[6]](#footnote-6)**

1. ... В частности, хотя в Пакте предусматривается ... обязательства безотлагательного характера. Два из них имеют особое значение для понимания точной природы обязательств государств-участников. Одно из этих обязательств, которое рассматривается в отдельном замечании общего порядка и которое будет рассматриваться Комитетом на его шестой сессии, заключается в том, что государства "обязуются гарантировать", что соответствующие права "будут осуществляться без какой бы то ни было дискриминации...".

9. … Тем не менее тот факт, что согласно Пакту такое осуществление может происходить в течение какого-то времени или, другими словами, постепенно, не следует ложно интерпретировать как лишающий это обязательство всякого конкретного смысла…. Тем самым устанавливается обязательство в отношении как можно более быстрого и эффективного продвижения к этой цели. Кроме того, любые умышленно регрессивные меры в этой связи потребовали бы самого тщательного рассмотрения и нуждались бы в исчерпывающем обосновании с учётом всей совокупности прав, предусмотренных в Пакте, и в увязке с полным использованием максимума наличных ресурсов.

Поскольку определенные обязательства, связанные с каким-либо правом, не требуют постепенной реализации, а вместо этого имеют немедленный эффект, существуют также некоторые права, которые по своей природе должны рассматриваться как несомненно подлежащие судебной ответственности. К ним относятся обязательства уровней уважения и защиты, а также недискриминация, минимальные основные уровни и отсутствие регресса, среди других.

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 9, Внутреннее применение Пакта, UN Doc. E/C.12/1998/24[[7]](#footnote-7)**

10. Когда речь идёт о гражданских и политических правах, необходимость наличия средств судебной защиты в случае их нарушений, как правило, воспринимается как нечто само собой разумеющееся. К сожалению, в случае экономических, социальных и культурных прав подход слишком часто является противоположным. Это расхождение не может быть оправдано ни характером прав, ни соответствующими положениями Пакта. Комитет уже ясно заявил, что он считает возможным прямое применение многих положений Пакта. Так, в Замечании общего порядка 3 (1990 год) он в качестве примера привёл следующие статьи Пакта: 3, 7 (подпункт а)i)), 8, 10 (пункт 3), 13 (пункт 2, подпункт а), и пункты 3 и 4) и 15 (пункт 3). В этой связи важно проводить различие между возможностью обеспечения прав в судебном порядке (это касается вопросов, которые должным образом решаются судами) и прямо применяемыми нормами (которые могут применяться судами непосредственно). Хотя необходимо учитывать общий подход, характерный для каждой правовой системы, следуют иметь в виду, что в Пакте нет ни одного права, которое в подавляющем большинстве систем не могло бы рассматриваться в качестве обладающего по крайней мере некоторыми существенными аспектами, обеспечивающими возможность его защиты в судебном порядке. […] Таким образом, принятие жёсткой классификации экономических, социальных и культурных прав, которая уже в силу самого их определения вывела бы их из круга ведения судов, было бы произвольным и несовместимым с тем принципом, что эти две группы прав человека являются неделимыми и взаимозависимыми. Это также резко сократило бы возможности судов по защите прав самых уязвимых и обездоленных групп общества.

11. Пакт не исключает возможности рассмотрения содержащихся в нём прав в качестве прямо применяемых в системах, предусматривающих такую возможность. Более того, в период подготовки Пакта попытки включить в него конкретное положение о "невозможности его прямого применения" были решительно отвергнуты. В большинстве государств решение вопроса о возможности прямого применения того или иного договорного положения относится к компетенции судов, а не исполнительной или законодательной власти. […] Особенно важно не занимать заранее той позиции, что эти нормы не должны рассматриваться в качестве прямо применяемых норм. Более того, многие из них имеют формулировки, которые по меньшей мере так же ясны и конкретны, как и формулировки других договоров в области прав человека, положения которых регулярно толкуются судами в качестве прямо применяемых.

**1.4. Минимальные основные обязательства**

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 3 о характере обязательств государств-участников (пункт 1 статьи 2 Пакта), UN Doc. E/1991/23[[8]](#footnote-8)**

10. … всякая оценка выполнения тем или иным государством своего минимального основного обязательства должна учитывать и те ограничения, которые испытывает данная страна с точки зрения ресурсов. Пункт 1 статьи 2 возлагает на каждое государство-участник обязательство принять необходимые меры "в максимальных пределах имеющихся ресурсов". А для того чтобы государство- участник могло мотивировать свою неспособность выполнить хотя бы минимальные основные обязательства нехваткой наличных ресурсов, оно должно продемонстрировать, что им были предприняты все усилия для использования всех имеющихся в его распоряжении ресурсов с тем, чтобы в приоритетном порядке выполнить эти минимальные обязательства.

Каждое из прав, защищаемых в Пакте, имеет элементы, которые должны рассматриваться как часть минимального основного обязательства. Например, для права на жилье минимальным основным обязательством/минимумом будет укрытие, которое, например, защищает от окружающей среды. Полная реализация права была бы тогда более сложной.

**1.5. Средства правовой защиты и возмещение**

Право на эффективное средство правовой защиты в случае нарушения любого нарушения прав человека является общим принципом права, признанным всеми государствами, например, это нашло свое отражение в единогласном принятии Генеральной Ассамблеей ООН в 2005 году Основные принципы и руководящие положения, касающиеся права на правовую защиту и возмещение ущерба для жертв грубых нарушений международных норм в области прав человека и серьезных нарушений международного гуманитарного права.

**Принцип 3**

3. Обязательство уважать, обеспечивать уважение и осуществлять международные нормы в области прав человека и международного гуманитарного права (…) включает (…) обязанность (…): с) обеспечивать тем, кто утверждает, что стал жертвой (…) нарушения (…) на равноправный и эффективный доступ к правосудию (…) и

(…) d) предоставлять жертвам эффективные средства правовой защиты (…).

Доступные средства правовой защиты не всегда должны быть судебными средствами правовой защиты, чтобы быть эффективными, хотя всегда следует прибегать к судебному органу, по крайней мере, для проверки правильности и законности любого внесудебного средства правовой защиты. С другой стороны, существуют определенные обязательства и нарушения, в отношении которых независимый судья считается обязательным.

**Конституция РК[[9]](#footnote-9)**

**Статья 13.[[10]](#footnote-10)**

Каждый имеет право на признание его правосубъектности и вправе защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами, включая необходимую оборону.

Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.

Каждый имеет право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 9, Внутреннее применение Пакта, UN Doc. E/C.12/1998/24[[11]](#footnote-11)**

9. Право на эффективную защиту не следует толковать как непременно требующее наличия средств судебной защиты. Во многих случаях средства административной защиты будут достаточными, и те, кто находится под юрисдикцией государства-участника, имеют законные основания, базирующиеся на принципе добросовестности, рассчитывать на то, что при принятии своих решений все административные органы будут учитывать требования Пакта. Любые такие средства административной защиты должны быть доступными, приемлемыми, своевременными и эффективными. Зачастую уместной была бы также возможность обжалования в конечном итоге таких административных процедур в судебном порядке. Аналогичным образом, существуют некоторые обязательства, такие, как (но ни в коей мере не исключительно) обязательства, касающиеся недискриминации (а также ряд других), в отношении которых для выполнения требований Пакта, как представляется, непременно требуется обеспечение определённой формы судебной защиты. Иными словами, во всех случаях, когда полное и эффективное осуществление того или иного права по Пакту невозможно обеспечить без определённого судебного вмешательства, необходимо предусмотреть средства судебной защиты.

**1.6. Экстерриториальные обязательства**

В актах о правах человека признается, что обязательства в области прав человека применяются также экстерриториально на территории ответственного государства, хотя сфера экстерриториальных обязательств (ЭТО) может быть уже, чем те, которые связаны с правами людей в пределах юрисдикции государства. ЭTO были признаны Международным Судом, судами по правам человека и договорными органами ООН. Они были разработаны в Маастрихтских принципах (см. Выше), как объясняется в комментарии.

Существует два вида экстерриториальных обязательств в отношении ЭСКП. Во-первых, это обязательство того, что государства, действуя таким образом, которое имеет реальные и предсказуемые последствия для прав человека за пределами границ, должны обеспечивать, чтобы они уважали и защищали права. Во-вторых, это обязательство принимать меры по осуществлению прав посредством международной помощи и сотрудничества, как того требует МПЭСКП. Последнее связано не только с оказанием помощи - это также означает, что в двусторонних и многосторонних соглашениях, таких как, например, в областях международной торговли, инвестиций, финансов, окружающей среды и иммиграции, государства должны действовать сообща для осуществления прав. Это обязательство признало, что реализация ЭСКП в некоторых аспектах не может быть достигнута одним государством.

1. **НЕДИСКРИМИНАЦИЯ**

Государства должны обеспечить равное отношение к мигрантам как де-факто, так и де-юре, а также ликвидировать как прямую, так и косвенную дискриминацию в отношении них.

В частности, обязательства государств по обеспечению равенства и недискриминации включают, среди прочего, обязанность

• воздерживаться от дискриминационных действий, которые подрывают пользование правами, устранять дискриминационные законы и практику, а также пересматривать законы и практику с целью обеспечения того, чтобы они не составляли или не способствовали дискриминации (обязанность уважать);

• предотвращать и защищать от дискриминации со стороны частных лиц (обязанность защищать);

• принимать позитивные активные меры для обеспечения равного осуществления прав человека (обязанность выполнять).

Государства должны не только устранить явно дискриминационные законы, политику и практику, но и обеспечить, чтобы кажущиеся нейтральными меры не оказывали дискриминационного эффекта в реальном выражении. Для исправления ситуаций неравенства и дискриминации от государства также может потребоваться принятие временных специальных мер, необходимых для (восстановления) равенства.

**Конституция РК**

**Статья 14.[[12]](#footnote-12)**

Все равны перед законом и судом.

Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам.

**2.1. Прямая / косвенная дискриминация**

Прямая дискриминация - это дифференцированное обращение по таким признакам, как раса, цвет кожи, пол, инвалидность, сексуальная ориентация или гендерная идентичность, религия, язык, политические или иные убеждения, национальное или этническое происхождение, имущественное положение, рождение или иной статус, не основанный на разумных и объективных критериях и не с целью достижения или соразмерности этой цели. Прямая дискриминация не является оправданной или законной.

Косвенная дискриминация имеет место, когда, по-видимому, нейтральное положение, критерий или практика, когда они применяются, ставят человека, разделяющего определенную характеристику, в невыгодное положение по сравнению с другими, аналогично расположенными по таким признакам, как раса, цвет кожи, пол, инвалидность, сексуальная ориентация, гендерная идентичность, религия, язык, политические или иные взгляды, национальное или этническое происхождение, собственность, рождение или иной статус, без законной цели или несоразмерным образом.

Различия в обращении по таким признакам, как раса, цвет кожи, пол, пол, инвалидность, сексуальная ориентация или гендерная идентичность, религия, язык, политические или иные убеждения, национальное или этническое происхождение, собственность, рождение или другой статус, которые преследуют законную цель и пропорциональна достижению этой цели не является дискриминационным.

**2.2. Положительные меры**

Позитивные меры могут потребоваться для защиты детей или определенных групп мигрантов от уязвимости перед дискриминацией, в том числе в зависимости от их возраста.

Принцип равенства иногда требует от государств-участников принятия позитивных мер в целях уменьшения или устранения условий, которые вызывают или способствуют увековечению дискриминации, запрещенной международным правом (например, МПГПП). Например, в государстве, где общие условия определенной части населения препятствуют или препятствуют осуществлению ими прав человека, государству следует принять конкретные меры для исправления этих условий. Такие действия могут включать предоставление в течение определенного периода времени определенного преференциального режима в конкретных вопросах для соответствующей части населения по сравнению с остальной частью населения. Однако до тех пор, пока такие действия необходимы для исправления фактической дискриминации, это случай законной дифференциации согласно МПГПП (Замечание общего порядка № 18 КПЧ, пункт 10).

Хотя некоторые различия в обращении между гражданами и негражданами не охватываются положениями МКЛРД, Комитет по ликвидации расовой дискриминации уточнил, что дифференцированный режим, основанный на гражданстве или иммиграционном статусе, будет представлять собой дискриминацию, если критерии такой дифференциации не будут применяются в соответствии с законной целью и не пропорциональны достижению этой цели.

**Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП)[[13]](#footnote-13)**

**Статья 2**

1. Каждое участвующее в настоящем Пакте Государство обязуется уважать и обеспечивать всем находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, признаваемые в настоящем Пакте, без какого бы то ни было различия, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

**Статья 26**

Все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона. В этом отношении всякого рода дискриминация должна быть запрещена законом, закон должен гарантировать всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку, как-то расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[14]](#footnote-14)**

Статья 2 (2) Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются гарантировать, что права, провозглашенные в настоящем Пакте, будут осуществляться без какой бы то ни было дискриминации, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[15]](#footnote-15)**

**Статья 2**

1. Государства-участники уважают и обеспечивают все права, предусмотренные настоящей Конвенцией, за каждым ребенком, находящимся в пределах их юрисдикции, без какой-либо дискриминации, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального, этнического или социального происхождения, имущественного положения, состояния здоровья и рождения ребенка, его родителей или законных опекунов или каких-либо иных обстоятельств.

2. Государства-участники принимают все необходимые меры для обеспечения защиты ребенка от всех форм дискриминации или наказания на основе статуса, деятельности, выражаемых взглядов или убеждений ребенка, родителей ребенка, законных опекунов или иных членов семьи.

**Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации[[16]](#footnote-16)**

**Статья 1.1.**

«… любое различие, исключение, ограничение или предпочтение, основанное на признаках расы, цвета кожи, родового, национального или этнического происхождения…»

**Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин[[17]](#footnote-17)**

**Статья 1**

Для целей настоящей Конвенции понятие "дискриминация в отношении женщин" означает любое различие, исключение или ограничение по признаку пола, которое направлено на ослабление или сводит на нет признание, пользование или осуществление женщинами, независимо от их семейного положения, на основе равноправия мужчин и женщин, прав человека и основных свобод в политической, экономической, социальной, культурной, гражданской или любой другой области.

**Конвенция о правах инвалидов[[18]](#footnote-18)**

**Статья 5 Равенство и недискриминация**

1. Государства-участники признают, что все лица равны перед законом и по нему и имеют право на равную защиту закона и равное пользование им без всякой дискриминации.

2. Государства-участники запрещают любую дискриминацию по признаку инвалидности и гарантируют инвалидам равную и эффективную правовую защиту от дискриминации на любой почве.

**КЭСКП, Комитет по экономическим, социальным и культурным правам, Замечание общего порядка № 20, по статье 2 (2) МПЭСКП, Недискриминация в отношении экономических, социальных и культурных прав[[19]](#footnote-19)**

8. Для того чтобы государства-участники могли "гарантировать", что права, закрепленные в Пакте, будут осуществляться без какой-либо дискриминации, дискриминацию необходимо ликвидировать как формально, так и по существу:

а) формальная дискриминация: для ликвидации формальной дискриминации необходимо обеспечить, чтобы Конституция, законы и политические документы государства не предполагали дискриминации на запрещенных основаниях; например, законы не должны отказывать женщинам в льготах по социальному обеспечению на основании их замужнего статуса;

b) дискриминация по существу: просто решение проблемы формальной дискриминации не обеспечит равенство по существу, которое предусматривается и определяется в пункте 2 статьи 2 8. На эффективное пользование правами, закрепленными в Пакте, часто влияет принадлежность соответствующего лица к какой-либо группе, характеризуемой наличием запрещенных оснований для дискриминации. На практике для ликвидации дискриминации необходимо уделять достаточное внимание группам лиц, которые страдают от исторических или сохраняющихся предрассудков, а не просто сравнивать порядок формального обращения с лицами, находящимися в аналогичных ситуациях. Поэтому государства-участники должны незамедлительно принять необходимые меры по недопущению создания, ограничению и ликвидации условий и взглядов, которые вызывают или способствуют сохранению дискриминации по существу или фактической дискриминации. Например, обеспечение того, чтобы у всех людей был равный доступ к достойному жилью, воде и санитарии, будет способствовать преодолению дискриминации в отношении женщин и девочек и лиц, живущих в неформальных поселениях и сельской местности.

[…]

10. По смыслу пункта 2 статьи 2 Пакта дискриминацией могут быть как прямые, так и косвенные формы дифференцированного обращения:

a) прямая дискриминация имеет место тогда, когда к какому-либо лицу относятся менее благосклонно, чем к другому лицу, находящемуся в аналогичном положении, по причине, связанной с запрещенным основанием; например, когда принятие в образовательные или культурные учреждения или членство в профессиональном союзе зависит от политических убеждений заявителей или работников. Прямая дискриминация также включает в себя причиняющие вред действия или бездействие на запрещенных основаниях в тех случаях, когда сопоставимая аналогичная ситуация отсутствует (например, в случае с беременной женщиной);

b) косвенная дискриминация связана с наличием законов, политики или практики, которые на первый взгляд кажутся нейтральными, но имеют несоразмерно серьезные последствия для обеспечения закрепленных в Пакте прав, о чем свидетельствуют запрещенные основания для дискриминации. Например, требование представить свидетельство о рождении для зачисления в школу может являться дискриминацией в отношении представителей этнических меньшинств или неграждан, у которых нет таких свидетельств или которым в них было отказано.

**Комитет по экономическим, социальным и культурным правам, Замечание общего порядка № 16 (2005) по статье 3 МПЭСКП: равное право мужчин и женщин на пользование всеми экономическими, социальными и культурными правами[[20]](#footnote-20)**

7. Пользование правами человека на основе равенства мужчин и женщин следует понимать комплексным образом. Гарантии недискриминации и равенства в международных договорах о правах человека закрепляют равенство как де-факто, так и де-юре. Равенство де-юре (или формальное равенство) и равенство де-факто (или равенство по существу) являются разными, но взаимосвязанными концепциями. Формальное равенство предполагает, что равенство достигнуто, если тот или иной закон или политика предусматривают нейтральное обращение с мужчинами и женщинами. Равенство по существу охватывает, помимо этого, последствия применения законов, политики и практики, а также обеспечение того, чтобы они не закрепляли, а облегчали изначально неблагоприятное положение, в котором находятся отдельные группы.

[…]

12. Прямая дискриминация имеет место, когда различие в обращении основано прямо и явно на отличиях, вытекающих исключительно из признака пола и особенностей мужчин или женщин, и не имеет объективных обоснований.

13. Косвенная дискриминация имеет место, когда тот или иной закон, политика или программа, на первый взгляд не носящие дискриминационного характера, приводят к дискриминационным последствиям при их практическом осуществлении. Это может происходить, например, когда вследствие ранее сложившегося неравенства женщин ставят в неравное с мужчинами положение в том, что касается пользования какой-либо конкретной возможностью или льготой. Применение нейтрального с гендерной точки зрения закона может привести к сохранению или усугублению существующего неравенства.

**КЛДЖ, Общая рекомендация № 25, в отношении пункта 1 статьи 4 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин, о временных специальных мерах[[21]](#footnote-21)**

4. Сфера действия и значение пункта 1 статьи 4 должны определяться в контексте общего объекта и цели Конвенции, которая заключается в ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин с целью достижения де-юре и де-факто женщин. равенство с мужчинами в осуществлении их прав человека и основных свобод. Государства-участники Конвенции несут юридическое обязательство уважать, защищать, поощрять и осуществлять это право на недискриминацию в отношении женщин и обеспечивать развитие и улучшение положения женщин, с тем чтобы улучшить их положение де-юре и де-факто равенство с мужчинами.

[...]

7. Во-первых, обязательство государств-участников состоит в том, чтобы в их законах не было прямой или косвенной дискриминации в отношении женщин и чтобы женщины были защищены от дискриминации - со стороны государственных органов, судебных органов, организаций, предприятий или частных лиц - в государственных органах. а также частные сферы компетентными трибуналами, а также санкции и другие средства правовой защиты. Во-вторых, обязательство государств-участников состоит в том, чтобы улучшить положение женщин де-факто с помощью конкретной и эффективной политики и программ. В-третьих, обязанность государств-участников состоит в том, чтобы противодействовать преобладающим гендерным отношениям и сохранению гендерных стереотипов, которые затрагивают женщин не только в результате индивидуальных действий отдельных лиц, но и в законодательстве, а также в правовых и общественных структурах и институтах.

**Комитет по ликвидации расовой дискриминации, Общая рекомендация № 32, Значение и сфера применения специальных мер в Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации, параграф. 6[[22]](#footnote-22)**

6. Конвенция основана на принципах достоинства и равенства всех людей. Принцип равенства, закрепленный в Конвенции, сочетает в себе формальное равенство перед законом и равную защиту закона с подлинным или фактическим равенством с точки зрения использования и осуществления прав человека в качестве цели, достигаемой с помощью добросовестного применения ее принципов.

**Замечание общего порядка Комитета по правам человека № 32, по статье 14 МПГПП, право на равенство перед судами и трибуналами и на справедливое судебное разбирательство[[23]](#footnote-23)**

9. Статья 14 охватывает право доступа в суды при рассмотрении любого уголовного обвинения и при определении прав и обязанностей в каком-либо гражданском процессе. Доступ к отправлению правосудия должен действенным образом гарантироваться во всех таких случаях в целях обеспечения того, чтобы никакое лицо не было с процессуальной точки зрения лишено своего права требовать правосудия. Право на обращение в суды и трибуналы и на равенство перед ними принадлежит не только гражданам государств-участников, но должно быть также предоставлено всем лицам независимо от гражданства или их статуса апатридов или любого другого их статуса, будь то просители убежища, беженцы, трудящиеся-мигранты, несопровождаемые дети или другие лица, которые могут оказаться на территории или под юрисдикцией государства-участника. Ситуация, в условиях которой попытки лица добиться доступа в компетентные суды или трибуналы систематически сводятся на нет де-юре или де-факто, противоречит гарантии, предусмотренной в первом предложении пункта 1 статьи 14 7. Эта гарантия запрещает также любые различия в отношении доступа к судам и трибуналам, не основанные на законе и не могущие быть оправданными по объективным и разумным основаниям. Данная гарантия оказывается нарушенной, если каким-либо лицам препятствуют в предъявлении иска любым другим лицам, исходя из таких признаков, как раса, цвет кожи, пол, язык, вероисповедание, политические или иные убеждения, национальное или социальное происхождение, имущественное положение, рождение, или иных оснований

1. **ПРАВО НА ДОСТАТОЧНЫЙ ЖИЗНЕННЫЙ УРОВЕНЬ**

Право на достаточный жизненный уровень, как описано в статье 11 МПЭСКП, является правом, которое состоит из неограниченного числа отличительных прав, включая права на воду, одежду, еду и жилище. Ряд прав, составляющих право на достаточный жизненный уровень, сами по себе являются отдельными правами. Конкретные права, перечисленные в статье 11, не являются исчерпывающими, и сфера действия соответствующего стандарта может со временем меняться в зависимости от обстоятельств.

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[24]](#footnote-24)**

**Статья 11**

1. Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого на достаточный жизненный уровень для него и его семьи, включающий достаточное питание, одежду и жилище, и на непрерывное улучшение условий жизни….

Эти права легко связаны с тем, что МПЭСКП называет минимальными основными обязательствами. Основные элементы этих прав являются настолько основными, что в случае невыполнения они могут привести к нарушению prima facie. Каждый элемент права на достаточный жизненный уровень тесно связан с основным понятием человеческого достоинства, лежащим в основе прав человека. Это также касается других прав человека, таких как право на частную и семейную жизнь, запрет на бесчеловечное и унижающее достоинство обращение и, возможно, право на жизнь.

Конституция РК не содержит такого права. Соответственно, в Казахстане это право не гарантируется, только отдельные его элементы.

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 12, Право на достаточное питание (статья 11), док. E / C.12 / 1999/5[[25]](#footnote-25)**

4. Комитет подтверждает, что право на достаточное питание неразрывно связано с присущим человеку достоинством и является неотъемлемым условием осуществления других прав человека, закрепленных в Международном билле о правах человека. [...]

**КЭСКП, Замечание общего порядка № 15, Право на воду (статьи 11 и 12), док. E / C.12 / 2002/11[[26]](#footnote-26)**

1. Вода является ограниченным природным ресурсом и общественным благом, необходимым для жизни и здоровья. Право человека на воду необходимо для того, чтобы вести жизнь в человеческом достоинстве. Это необходимое условие для реализации других прав человека.

1. **ПРАВО НА НАИВЫСШИЙ ДОСТИЖИМЫЙ УРОВЕНЬ ЗДОРОВЬЯ**

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[27]](#footnote-27)**

**Статья 12**

1. Участвующий в данном государстве признает право каждого человека на наивысший достижимый уровень человеческого и психического здоровья.

2. Меры, которые должны быть приняты участвующими в данном соглашении государствами-участниками.

а) обеспечение снижения уровня смертности и здорового развития ребенка;

б) улучшение всех аспектов гигиены внешней среды и гигиены труда в промышленности;

с) предупреждение и лечение эпидемических, эндемических, профессиональных и заболеваний и борьбы с ними;

d) создание условий для оказания медицинской помощи.

**Конституция РК**

**Статья 29**

Граждане Республики Казахстан имеют право на охрану здоровья.

Граждане Республики вправе получать бесплатно гарантированный объем медицинской помощи, установленный законом.

Получение платной медицинской помощи в государственных и частных лечебных учреждениях, а также у лиц, занимающихся частной медицинской практикой, производится на основаниях и в порядке, установленных законом.

Отдельно право на здоровье регулируется Кодексом о здоровье народа и системе здравоохранения РК.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[28]](#footnote-28)**

**Статья 24**

1. Государства-участники признают право ребенка на пользование наиболее совершенными услугами системы здравоохранения и средствами лечения болезней и восстановления здоровья. Государства-участники стремятся обеспечить, чтобы ни один ребенок не был лишен своего права на доступ к подобным услугам системы здравоохранения.

2. Государства-участники добиваются полного осуществления данного права и, в частности, принимают необходимые меры для:

a) снижения уровней смертности младенцев и детской смертности;

b) обеспечения предоставления необходимой медицинской помощи и охраны здоровья всех детей с уделением первоочередного внимания развитию первичной медико-санитарной помощи;

c) борьбы с болезнями и недоеданием, в том числе в рамках первичной медико-санитарной помощи, путем, среди прочего, применения легкодоступной технологии и предоставления достаточно питательного продовольствия и чистой питьевой воды, принимая во внимание опасность и риск загрязнения окружающей среды;

d) предоставления матерям надлежащих услуг по охране здоровья в дородовой и послеродовой периоды;

e) обеспечения осведомленности всех слоев общества, в частности родителей и детей, о здоровье и питании детей, преимуществах грудного кормления, гигиене, санитарии среды обитания ребенка и предупреждении несчастных случаев, а также их доступа к образованию и их поддержки в использовании таких знаний;

f) развития просветительной работы и услуг в области профилактической медицинской помощи и планирования размера семьи.

3. Государства-участники принимают любые эффективные и необходимые меры с целью упразднения традиционной практики, отрицательно влияющей на здоровье детей.

4. Государства-участники обязуются поощрять международное сотрудничество и развивать его с целью постепенного достижения полного осуществления права, признаваемого в настоящей статье. В этой связи особое внимание должно уделяться потребностям развивающихся стран.

**Замечание общего характера 14 – КЭСКП[[29]](#footnote-29)**

8. Право на здоровье не следует понимать как право быть здоровым. Право на здоровье включает как свободы, так и смежные права. К свободам относятся право на контроль за своим здоровьем и телом6 включая половую и репродуктивную свободу6 и право быть свободным от всякого вмешательства, например право быть свободным от пыток и не подвергаться без свободного согласия медицинским или научным опытам. С другой стороны6 к произвольным правам относится право на систему здравоохранения, обеспечивающую людям равные возможности в стремлении к наивысшему достижимому уровню здоровья.

30. Хотя Пакт предусматривает прогрессивное осуществление и признает проблемы, связанные с ограниченностью имеющихся ресурсов, он также налагает на государства-участники различные обязательства, носящие безотлагательный характер. Государства-участники имеют безотлагательные обязательства в связи с правом на здоровье, такие, как обеспечение осуществления этого права без какой-либо дискриминации (статья 2.2) и обязательства принимать меры (статья 2.1) для обеспечения полного осуществления статьи

12. Такие меры должны являться преднамеренными, конкретными и направленными на полное осуществление права на здоровье.

34. В частности, государства несут обязанность уважать право на здоровье, в частности воздерживаясь от принятия мер, закрывающих или ограничивающих равный доступ всем, в том числе заключенным или содержащимся под стражей лицами,, представителям меньшинств, лицам, просящим убежища, и незаконным мигрантам, к профилактическим, лечебным и паллиативным услугам здравоохранения, воздерживаясь от возведения дискриминационной практики в ранг государственной политики, а также от дискриминационного отношения к здоровью женщин и их потребностям в этой области. …

43. В Замечании общего порядка №3 Комитет подтверждает, что государства-участники имеют основное обязательство по обеспечению удовлетворения по крайней мере минимальных базовых уровней каждого из прав, провозглашённых в Пакте, включая основополагающее базовое медицинское обслуживание. … Таким образом, по мнению Комитета, к числу этих основных обязательства относятся как социально отчужденных следующие:,

a) обеспечение право доступа к объектам, товарам и услугам в области здравоохранения на недискриминационной основе, в особенности для уязвимых и социально отчужденных групп;

b) обеспечение доступа к минимальному базовому питанию, являющемуся адекватным с точки зрения питательной ценности и безопасным, с целью обеспечения каждому человеку свободы от голода;

c) обеспечение доступа к базовому жилью и санитарно-гигиеническим услугам и адекватное снабжение безопасной питьевой водой;

d) обеспечение основными медикаментами, периодически определяемыми в Программе действий ВОЗ по основным медикаментам;

e)обеспечение справедливого распределения всех объектов, товаров и услуг здравоохранения;

f) принятие на основе имеющихся эпидемиологических данных и осуществление общенациональной государственной стратегии по охране здоровья и плана действий, учитывающих потребности в сфере здравоохранения всего населения; эти стратегии и план действий должны быть разработаны и должны периодически пересматриваться при соблюдении принципа участия населения и принципа транспарентности; они должны предусматривать методы, такие, как право на информацию о показателях и ориентирах в области здравоохранения, на основе которых можно пристально следить за достигнутом прогрессом; в рамках процедуры разработки стратегии и плана действий, а также определения их содержания следует уделять особое внимание всем уязвимым или социально отчужденным группам.

45. Для того чтобы рассеять любые сомнения, Комитет желает подчеркнуть, что на государствах-участниках и других сторонах, имеющих возможность оказывать помощь, лежит особая ответственность по оказанию «международной помощи и осуществлению сотрудничества, в особенности экономического и технического», позволяющих развивающимся странам осуществлять свои основные и другие обязательства, указанные в пунктах 43 и 4 выше.

1. **ПРАВО НА ОБРАЗОВАНИЕ**

Право на образование фигурирует как в договорах о гражданских и политических правах, так и в договорах об экономических, социальных и культурных правах. Хотя договоры отличаются по способу описания права на образование, элементы «свободный» и «родительский выбор» присутствуют во всех.

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[30]](#footnote-30)**

**Cтатья 13**

1. Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого человека на образование. Они соглашаются, что образование должно быть направлено на полное развитие человеческой личности и сознания ее достоинства и должно укреплять уважение к правам человека и основным свободам. […]

2. Участвующие в настоящем Пакте государства признают, что для полного осуществления этого права:

a) начальное образование должно быть обязательным и бесплатным для всех;

b) среднее образование в его различных формах, включая профессионально-техническое среднее образование, должно быть открыто и сделано доступным для всех путем принятия всех необходимых мер и, в частности, постепенного введения бесплатного образования; […]

3. Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются уважать свободу родителей и в соответствующих случаях законных опекунов выбирать для своих детей не только учрежденные государственными властями школы, но и другие школы, отвечающие тому минимуму требований для образования, который может быть установлен или утвержден государством, и обеспечивать религиозное и нравственное воспитание своих детей в соответствии со своими собственными убеждениями.

**Конституция РК**

**Статья 30**

Гражданам гарантируется бесплатное среднее образование в государственных учебных заведениях. Среднее образование обязательно.

Гражданин имеет право на получение на конкурсной основе бесплатного высшего образования в государственном высшем учебном заведении.

Получение платного образования в частных учебных заведениях осуществляется на основаниях и в порядке, установленных законом.

Государство устанавливает общеобязательные стандарты образования. Деятельность любых учебных заведений должна соответствовать этим стандартам.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[31]](#footnote-31)**

**Статья 28**

1. Государства-участники признают право ребенка на образование, и с целью постепенного достижения осуществления этого права на основе равных возможностей они, в частности:

a) вводят бесплатное и обязательное начальное образование;

b) поощряют развитие различных форм среднего образования, как общего, так и профессионального, обеспечивают его доступность для всех детей и принимают такие необходимые меры, как введение бесплатного образования и предоставление в случае необходимости финансовой помощи;

c) обеспечивают доступность высшего образования для всех на основе способностей каждого с помощью всех необходимых средств;

d) обеспечивают доступность информации и материалов в области образования и профессиональной подготовки для всех детей;

e) принимают меры по содействию регулярному посещению школ и снижению числа учащихся, покинувших школу.

Хотя обязательство cделать среднее образование бесплатным является прогрессивным, оно имеет ограничения, вызванными запретом принимать преднамеренные регрессивные меры. Это означает, что после того, как среднее образование стало бесплатным, его можно изменить только в очень тяжелых (экономических или других) ситуациях.

Смотрите также:

**Конвенция ЮНЕСКО о борьбе с дискриминацией в области образования[[32]](#footnote-32)**

1. **ПРАВА ДЕТЕЙ**

**6.1. Кто считается ребенком?**

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[33]](#footnote-33)**

**Статья 1**

Для целей настоящей Конвенции ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее.

Согласно международному праву дети в силу своей физической и психической незрелости имеют право на особую правовую защиту, уход и гарантии. Помимо всех прав человека, применимых к ним, у детей есть права, которые дополняют права взрослых.

Дети-мигранты часто оказываются в ситуации двойной или даже множественной уязвимости: ребенок, беженец или ребенок-мигрант, несопровождаемый или разлученный со своей семьей, имеющий инвалидность, являющийся жертвой жестокого обращения и т.д. Дети-мигранты часто сталкиваются с ограниченным доступом к правосудию, образование, социальные и медицинские услуги.

**Закон о защите прав ребенка РК от 8 августа 2002 года № 345-II**

**Статья 1**

п. 2…2) ребенок - лицо, не достигшее восемнадцатилетнего возраста (совершеннолетия);...

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка № 14 (2013) о праве ребенка на то, чтобы его или ее наилучшие интересы были приняты в качестве основного соображения (статья 3, пункт 1), CRC / C / GC / 14, 29 мая 2013 г.[[34]](#footnote-34)**

e) Уязвимое положение

75. Одним из важных элементов, которые должны учитываться при рассмотрении, является уязвимость положения ребенка в силу, например, инвалидности, принадлежности к тому или иному меньшинству, к числу беженцев или просителей убежища, жертв злоупотреблений, беспризорности и прочее. Цель определения наилучших интересов ребенка или детей, находящихся в уязвимом положении, должна устанавливаться не только применительно к задаче полного осуществления всех прав, провозглашенных в Конвенции, но и в свете других правозащитных норм, применимых к данной конкретной ситуации, в частности охватываемых Конвенцией о правах инвалидов и Конвенцией о статусе беженцев.

76. Наилучшие интересы ребенка, находящегося в конкретном уязвимом положении, не идентичны таким интересам всех детей, находящихся в подобном уязвимом положении. Административные органы и лица, принимающие решения, должны принимать во внимание различный характер и степень уязвимости каждого ребенка, поскольку каждый ребенок уникален и каждую ситуацию следует оценивать сообразно его уникальности. Следует производить в индивидуальном порядке оценку всей истории жизни каждого ребенка с момента рождения, регулярно проводя рассмотрение его ситуации силами многопрофильной группы и вынося рекомендации о разумной корректировке на протяжении всего процесса развития ребенка.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, док. CRC / GC / 2005/6 (1 сентября 2005 года)[[35]](#footnote-35)**

**Несопровождаемые и разлученные дети**

"Несопровождаемые дети" (называемые также несопровождаемыми несовершеннолетними лицами) - это дети согласно определению, содержащемуся) в статье 1 Конвенции, разлученные с обоими родителями и другими родственниками и не находящиеся на попечении взрослого лица, которое по закону или обычаю несет ответственность за такое попечительство.

"Разлученные дети" - это дети согласно определению, содержащемуся в статье 1 Конвенции, разлученные с обоими родителями или со своими предыдущими законными или традиционными попечителями, но не обязательно с другими родственниками. Поэтому к их числу могут относиться дети, сопровождаемые другими взрослыми членами семьи.

**6.2. Оценка возраста**

Учитывая определение ребенка и право детей на особый уход и защиту, важно обеспечить, чтобы лица, не достигшие 18 лет, рассматривались как дети. В сомнительных случаях к человеку следует относиться как к ребенку (если иное не доказано иным образом).

Оценка возраста относится к процедурам, с помощью которых власти пытаются установить возраст мигранта, чтобы определить, является ли данное лицо ребенком или нет, и, таким образом, должны ли применяться особые процедуры и правила, применимые к детям, и индивидуум должен получать особый уход и лечение.

Оценка возраста с целью определения процессуальных и материальных прав человека должна проводиться только в том случае, если есть сомнения относительно того, является ли человек ребенком. В контексте миграции такая оценка должна проводиться позитивным, человеческим и оперативным образом, чтобы соответствовать статье 10 КПР (см. Вставку ниже). Пока не доказано иное, индивидуум должен рассматриваться как ребенок.

Требуется согласие ребенка на процедуру оценки возраста. Оценка возраста должна проводиться научным, безопасным, учитывающим интересы ребенка и пола и справедливым образом, избегая любого риска нарушения физической неприкосновенности ребенка; должное уважение к человеческому достоинству. Любое медицинское обследование проводится с полным уважением достоинства человека, является наименее инвазивным обследованием и проводится квалифицированными медицинскими работниками.

Должна быть эффективная возможность оспорить решение об оценке возраста в судебном порядке. Детям должна быть предоставлена правовая и процессуальная информация, в том числе о том, как можно оспорить решение.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[36]](#footnote-36)**

**Статья 10**

1. В соответствии с обязательством государств-участников по пункту 1 статьи 9 заявления ребенка или его родителей на въезд в государство-участник или выезд из него с целью воссоединения семьи должны рассматриваться государствами-участниками позитивным, гуманным и оперативным образом. Государства-участники далее обеспечивают, чтобы представление такой просьбы не приводило к неблагоприятным последствиям для заявителей и членов их семьи.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения[[37]](#footnote-37)**

**(V). ОТКЛИК НА ОБЩИЕ И ОСОБЫЕ ПОТРЕБНОСТИ В ЗАЩИТЕ**

а) Первоначальная оценка и меры

31. Наилучшее обеспечение интересов ребенка должно быть также руководящим принципом при определении степени приоритетности потребностей в защите и порядка применения мер в отношении несопровождаемых и разлученных детей. Этот необходимый процесс первоначальной оценки включает, в частности, следующие этапы:

i) приоритетное выявление разлученных или несопровождаемых детей сразу по прибытии в пункт въезда или как только их присутствие в стране становится известным властям (статья 8). Такие меры по определению положения ребенка включают оценку возраста, и при этом следует учитывать не только внешние физические данные лица, но и степень его или ее психологической зрелости. Кроме того, эта оценка должна проводиться на научной, безопасной, учитывающей интересы ребенка и фактор его пола, а также справедливой основе, без какого-либо риска нарушения физической неприкосновенности ребенка и с должным уважением человеческого достоинства, а в случае наличия сомнений вопрос должен решаться в пользу рассматриваемого лица, т.е. если есть вероятность того, что данное лицо является ребенком, то с нею или с ним следует обращаться как с таковым; […].

**6.3. Руководящие принципы по правам детей**

Руководящие принципы в отношении прав детей являются основополагающими требованиями для реализации всех прав ребенка, изложенными в Конвенции о правах ребенка (КПР). Эти руководящие принципы включают в себя:

• недопущение дискриминации;

• наилучшие интересы ребенка;

• право на жизнь, выживание и развитие; а также

• право участвовать и быть услышанным.

В этом разделе представлены три руководящих принципа, касающихся защиты прав детей-мигрантов, наилучших интересов ребенка и права быть услышанным и права быть свободным от дискриминации.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка № 5 об общих мерах по осуществлению Конвенции о правах ребенка[[38]](#footnote-38)**

12. …Утверждением в качестве приоритетных принципов защиты прав детей в деятельности органов исполнительной, законодательной и судебной власти всех уровней обеспечивается эффективное осуществление Конвенции в целом, и в частности следующих ее статей, выделяемых Комитетом в качестве общих принципов:

**Статья 2**: обязательство государств уважать и обеспечивать все права, предусмотренные настоящей Конвенцией за каждым ребенком, находящимся в пределах их юрисдикции, без какой-либо дискриминации. Это обязательство недискриминации требует от государств активного выявления отдельных детей и групп детей, для признания и осуществления прав которых могут потребоваться специальные меры. Например, Комитет подчеркивает, в частности, необходимость сбора дезагрегированных данных, с тем чтобы обеспечить выявление случаев фактической или возможной дискриминации. Решение проблем дискриминации может потребовать изменений в законодательной и административной сферах и в распределении ресурсов, а также мер в области образования в целях изменения подходов. Следует подчеркнуть, что применение недискриминационного принципа равного доступа к правам не означает применения одинакового для всех режима. В замечании общего порядка Комитета по правам человека была подчеркнута важность принятия специальных мер в целях ослабления воздействия или устранения условий, вызывающих дискриминацию

**Статья 3 (1)**: уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению интересов ребенка во всех действиях в отношении детей. В этой статье говорится о действиях, предпринимаемых "государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами". Данный принцип требует принятия активных мер на всех уровнях исполнительной, законодательной и судебной власти. Каждый законодательный, административный и судебный орган или учреждение обязаны руководствоваться принципом наилучшего обеспечения интересов ребенка посредством систематического рассмотрения вопроса о том, каким образом их решения и действия затрагивают или затронут права и интересы детей, в частности предлагаемыми или существующими законами или политикой, или административными мерами, или судебными решениями, включая и те из них, которые прямо не касаются детей, но косвенно их затрагивают.

**Статья 6**: неотъемлемое право ребенка на жизнь и обязательство государств-участников обеспечивать в максимально возможной степени выживание и здоровое развитие ребенка. Комитет ожидает от государств, что они будут понимать выражение "здоровое развитие ребенка" в его самом широком смысле в качестве целостного понятия, охватывающего физическое, умственное, духовное, моральное, психологическое и социальное развитие ребенка. Соответствующие меры по осуществлению должны быть направлены на обеспечение возможностей оптимального развития для всех детей.

**Статья 12**: право ребенка свободно выражать свои взгляды "по всем вопросам, затрагивающим ребенка", и уделение взглядам ребенка должного внимания. Этот принцип, подчеркивающий роль ребенка как активного участника процесса поощрения защиты и контроля осуществления его прав, в равной степени применяется и ко всем мерам, принимаемым государствами в целях осуществления Конвенции.

**НАИЛУЧШИЕ ИНТЕРЕСЫ РЕБЕНКА**

Во всех действиях, касающихся детей, включая детей-мигрантов, принцип наилучшего обеспечения интересов ребенка должен быть главным соображением. Это основное право, основополагающий толковательный правовой принцип, а также правило процедуры, которое должно основываться на оценке всех элементов интересов ребенка или детей в конкретной ситуации.

Государства должны ввести официальные процедуры для оценки и определения наилучших интересов ребенка для всех решений, принимаемых судьями или административными органами, особенно в тех областях, которые непосредственно затрагивают ребенка или детей.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[39]](#footnote-39)**

**Статья 3**

1. Во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка.

2. Государства-участники обязуются обеспечить ребенку такую защиту и заботу, которые необходимы для его благополучия, принимая во внимание права и обязанности его родителей, опекунов или других лиц, несущих за него ответственность по закону, и с этой целью принимают все соответствующие законодательные и административные меры.

3. Государства-участники обеспечивают, чтобы учреждения, службы и органы, ответственные за заботу о детях или их защиту, отвечали нормам, установленным компетентными органами, в частности, в области безопасности и здравоохранения и с точки зрения численности и пригодности их персонала, а также компетентного надзора.

**ООН, Комитет по правам ребенка, Замечание общего порядка № 14 (2013) о праве ребенка на то, чтобы в первую очередь учитывались его интересы (пункт 1 статьи 3)[[40]](#footnote-40)**

6. Комитет подчеркивает, что концепция наилучших интересов ребенка является триединой и предполагает:

a) материальное право. Право ребенка на то, чтобы его наилучшие интересы оценивались и принимались во внимание в качестве одного из первоочередных соображений в контексте рассмотрения различных интересов с целью выработки решения по стоящему вопросу, а также гарантированная реализация этого права в любых случаях принятия решения в отношении ребенка, очерченной или неочерченной группы детей или детей в целом. Пункт 1 статьи 3 устанавливает неоспоримое обязательство государств, является нормой прямого применения (не нуждается в принятии соответствующих законов), и на него можно ссылаться в судах;

b) основополагающий толковательный правовой принцип. Если возможны разные толкования того или иного юридического положения, следует опираться на то толкование, которое наиболее эффективным образом отвечает наилучшим интересам ребенка. Опорой при толковании служат права, провозглашенные в Конвенции и факультативных протоколах к ней;

c) правило процедуры. Когда предстоит принятие решения, затрагивающего конкретного ребенка, определенную группу детей или детей в целом, процесс принятия решения должен включать в себя оценку возможного воздействия (позитивного или негативного) данного решения на соответствующего ребенка или соответствующих детей. Для оценки и определения наилучших интересов ребенка требуются процессуальные гарантии. Кроме того, при обосновании решения необходимо продемонстрировать факт однозначного учета данного права. В этой связи государства-участники должны пояснить, каким образом принятое решение обеспечивает реализацию этого права, т.е. что именно было признано соответствующим наилучшим интересам ребенка; какие критерии были положены в его основу; а также какая значимость придана интересам ребенка по сравнению с другими соображениями, будь то более широкими политическими мотивами или частными обстоятельствами конкретного случая.

32. Концепция наилучших интересов ребенка отличается сложностью, и ее содержание требуется определять в каждом отдельном случае. Уяснение концепции и ее конкретное применение законодателем, судьей, административным, социальным или образовательным органом возможно только посредством толкования и применения пункта 1 статьи 3 в сочетании с другими положениями Конвенции. Поэтому концепция наилучших интересов ребенка является гибкой и адаптируемой. Она подлежит корректировке и определению в индивидуальном порядке применительно к особенностям положения соответствующего ребенка или детей с учетом их личных обстоятельств, положения и потребностей. При принятии решений по индивидуальным случаям оценка и определение наилучших интересов ребенка должны проводиться в свете конкретных обстоятельств, в которых находится данный ребенок. При принятии решений коллективного характера, например законодателем, оценка и определение наилучших интересов детей в целом должны проводиться с учетом обстоятельств, в которых находится данная группа и/или дети в целом. И в том, и в другом случае оценка и определение должны проводиться при полном уважении прав, оговоренных в Конвенции и факультативных протоколах к ней.

46. Как было сказано выше, "наилучшее обеспечение интересов ребенка" – это право, принцип и правило процедуры, которые основаны на оценке всех элементов, отражающих интересы ребенка или детей, в конкретных обстоятельствах. При оценке и определении наилучших интересов ребенка с целью принятия решения о применении той или иной конкретной меры надлежит действовать в следующем порядке:

a) во-первых, с учетом конкретных обстоятельств дела следует определить, в чем состоят соответствующие элементы оценки наилучших интересов, наполнить их конкретным содержанием и определить значимость каждого из них в соотношении с другими;

b) во-вторых, с этой целью необходимо следовать правилам, обеспечивающим юридические гарантии и надлежащую реализацию этого права.

47. Оценка и определение наилучших интересов ребенка – это две обязательные ступени в процессе принятия решения. "Оценка наилучших интересов" включает в себя оценку и нахождение баланса между всеми элементами, необходимыми для принятия решения в конкретной ситуации применительно к данному ребенку или группе детей. Она производится лицом, ответственным за принятие решения, и его сотрудниками (по возможности, многопрофильной группой), для чего требуется участие ребенка. Термин "определение наилучших интересов" предполагает оговоренную строгими процессуальными гарантиями формализованную процедуру, предназначенную для определения наилучших интересов ребенка на основе оценки наилучших интересов. […]

**ЭЛЕМЕНТЫ, ПОДЛЕЖАЩИЕ УЧЕТУ ПРИ ОЦЕНКЕ НАИЛУЧШИХ ИНТЕРЕСОВ РЕБЕНКА**

52. В свете этих предварительных соображений Комитет считает, что применительно к рассматриваемой ситуации уместными и подлежащими учету при оценке и определении наилучших интересов ребенка являются следующие элементы:

Взгляды ребенка […]

Личность ребенка […]

Сохранение семейного окружения и поддержание отношений […]

Забота, защита и безопасность ребенка […]

Ситуация уязвимости […]

Право ребенка на здоровье […]

Право ребенка на образование […]

[…]

**ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ГАРАНТИИ ОБЕСПЕЧЕНИЯ НАИЛУЧШИХ ИНТЕРЕСОВ РЕБЕНКА**

85. Для того чтобы добиться корректного осуществления права ребенка на уделение первоочередного внимания наилучшему обеспечению его интересов, необходимо ввести и применять некоторые ориентированные на интересы детей

процессуальные гарантии. В этом смысле концепцию наилучшего обеспечения интересов ребенка можно рассматривать как правило процедуры […].

86. Государственные органы и организации, которые принимают решения в отношении детей, обязаны руководствоваться обязательством, касающимся оценки и определения наилучших интересов ребенка; вместе с тем нельзя ожидать, что люди, которые принимают решения в отношении детей на повседневной основе (например, родители, опекуны, преподаватели и др.), будут строго следовать этой двухъярусной процедуре, хотя решения, принимаемые в повседневной жизни, также должны исходить из наилучших интересов ребенка и отражать их.

87. Государства должны разработать подкрепленные строгими процессуальными гарантиями формализованные процедуры, призванные обеспечить оценку и определение наилучших интересов ребенка в связи с принятием решений, затрагивающих ребенка, включая механизмы оценки достигнутых результатов. Государства должны разработать транспарентные объективные процедуры, регулирующие принятие законодателями, судьями или административными органами любых решений, особенно по вопросам, непосредственно затрагивающим ребенка или детей.

**УВКБ ООН, Заключение Исполнительного комитета № 47 (XXXVIII) - 1987 - Дети-беженцы, пара. (Д)[[41]](#footnote-41)**

[…] Все действия, предпринимаемые в интересах детей-беженцев, должны руководствоваться принципом наилучшего обеспечения интересов ребенка, а также принципом единства семьи.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка № 10 - Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, док. CRC / C / GC / 10 (25 апреля 2007 года)[[42]](#footnote-42)**

10. Во всех решениях, принимаемых в контексте отправления правосудия по делам несовершеннолетних, главным соображением должно быть наилучшее обеспечение интересов ребенка. Дети отличаются от взрослых по своему физическому и психологическому развитию и по своим эмоциональным и образовательным потребностям. Такие различия составляют основу для признания меньшей вины за детьми, находящимися в конфликте с законом. Эти и другие различия служат причинами для создания отдельной системы правосудия по делам несовершеннолетних и требуют иного обращения с детьми. Наилучшее обеспечение интересов ребенка означает, например, что традиционные цели уголовного правосудия, такие, как пресечение/наказание, должны уступать место реабилитации и исправительным целям правосудия в отношении детей-правонарушителей. Этого можно добиться с учетом соображений эффективной общественной безопасности.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, док. CRC/GC/2005/6 (1 сентября 2005 года)[[43]](#footnote-43)**

19. Статья 3 (1) гласит: "Во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов ребенка". Когда речь идет о перемещенном ребенке, этот принцип должен соблюдаться на всех этапах цикла перемещения. На любом из этих этапов документальное определение наилучших путей обеспечения интересов ребенка должно быть составной частью процесса подготовки любого решения, имеющего кардинальное значение для судьбы несопровождаемого или разлученного ребенка.

20. Для определения того, чтонаилучшим образом отвечает интересам ребенка, требуется четкая и всесторонняя оценка личности ребенка, включая ее или его гражданство, воспитание, этническую, культурную и языковую среду происхождения, особые факторы уязвимости и потребности в защите. Следовательно, допуск ребенка на территорию страны является предварительным условием для такого процесса первоначальной оценки. Этот процесс оценки должен проводится в позитивной и безопасной атмосфере квалифицированными специалистами, владеющими методикой ведения собеседований с учетом особенностей, связанных с возрастом и полом.

**ПРАВО БЫТЬ УСЛЫШАННЫМ**

В соответствии со статьей 12 Конвенции о правах ребенка государства обязаны уважать и защищать право ребенка быть услышанным. Это означает, что ребенку должна быть предоставлена возможность и средства для представления своих взглядов, и им следует придавать должное значение этим взглядам при принятии решений, которые будут влиять на них. Это право также закреплено в Хартии основных прав ЕС.

**Гражданский процессуальный кодекс РК[[44]](#footnote-44)**

**Статья 314. Рассмотрение заявлений[[45]](#footnote-45)**

Дела об усыновлении ребенка суд рассматривает с обязательным участием самих усыновителей (усыновителя), представителей органа, осуществляющего функции по опеке или попечительству.

В необходимых случаях суд может привлечь к участию в деле родителей (родителя) или иных законных представителей усыновляемого ребенка, его родственников и других заинтересованных лиц, а также самого ребенка, достигшего возраста десяти лет.

Дела об усыновлении ребенка суд рассматривает в закрытом судебном заседании.

Право быть услышанным в основном предоставляется ребенку при рассмотрении гражданских дел, связанных с усыновлением/удочерением и расторжением брака родителями.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[46]](#footnote-46)**

**Статья 12**

1. Государства-участники обеспечивают ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем вопросам, затрагивающим ребенка, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с возрастом и зрелостью ребенка.

2. С этой целью ребенку, в частности, предоставляется возможность быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства, затрагивающего ребенка, либо непосредственно, либо через представителя или соответствующий орган, в порядке, предусмотренном процессуальными нормами национального законодательства.

**Комитет по правам ребенка, Замечание общего порядка № 12: Право ребенка быть услышанным, док. CRC / C / GC / 12 (2009), пп. 1, 2, 21, 34[[47]](#footnote-47)**

1. Статья 12 Конвенции о правах ребенка (Конвенция) - это уникальное положение для договора в области прав человека; она касается правового и социального статуса детей, которые, с одной стороны, в отличие от взрослых не имеют полной самостоятельности, а с другой стороны, являются правообладателями. Пункт 1 гарантирует каждому ребенку, способному сформулировать свои собственные взгляды, право свободно выражать эти взгляды по всем затрагивающим его вопросам, причем взглядам ребенка уделяется должное внимание в соответствии с его возрастом и зрелостью. В пункте 2, в частности, указывается, что ребенку предоставляется право быть заслушанным в ходе любого затрагивающего его судебного или административного разбирательства.

2. Право всех детей быть заслушанными и воспринятыми со всей серьезностью является одним из основополагающих принципов Конвенции. Комитет по правам ребенка (Комитет) рассматривает статью 12 как один из четырех общих принципов Конвенции, к которым также относятся право на недискриминацию, право на жизнь и развитие, а также принцип уделения первоочередного внимания наилучшему обеспечению интересов ребенка. Это означает, что данная статья не только сама по себе устанавливает конкретное право, но и должна учитываться при толковании или осуществлении всех прочих прав.

[…]

21. Комитет подчеркивает, что в статье 12 не устанавливается какого-либо возрастного ограничения в отношении права ребенка выражать свои взгляды и она не поощряет государства-участники к введению в законодательстве или на практике возрастных ограничений, которые бы ущемляли право ребенка быть заслушанным по всем затрагивающим его вопросам. В этой связи Комитет подчеркивает следующие моменты:

• во‑первых, в своих рекомендациях, разработанных по результатам проведения в 2004 году дня общей дискуссии по вопросу осуществления прав ребенка в раннем детстве, Комитет подчеркнул, что концепция ребенка как правообладателя является "…нормой в повседневной жизни ребенка с самого раннего возраста" 5. Исследования свидетельствуют, что ребенок способен формулировать взгляды с самого раннего возраста, даже если он не может выразить их вербально 6. Соответственно полное осуществление статьи 12 предполагает признание и уважение невербальных форм коммуникации, включая игры, жесты, мимику, а также рисунки и картины, через посредство которых дети в раннем возрасте выражают понимание, выбор или предпочтения;

• во‑вторых, ребенок отнюдь не должен иметь всеобъемлющие знания по всем аспектам затрагивающих его вопросов и ему достаточно такого понимания вопроса, которое позволяло бы ему надлежащим образом сформулировать по нему свои мнения;

• в-третьих, государства-участники также обязаны обеспечивать осуществление этого права детям, испытывающим трудности в своих попытках добиться учета своих мнений. Например, дети-инвалиды должны располагать и уметь пользоваться любыми средствами связи, необходимыми для упрощения выражения ими своих взглядов. Следует также прилагать усилия по признанию права на выражение взглядов за детьми, являющимися выходцами из семей меньшинств, коренных народов и мигрантов, и за другими детьми, которые не говорят на языке большинства;

• наконец, государства-участники обязаны сознавать возможные негативные последствия непродуманного осуществления этого права, особенно если речь идет о детях в самом раннем возрасте, или о случаях, в которых ребенок является жертвой уголовного преступления, сексуальных домогательств, насилия или других форм ненадлежащего обращения. Государства-участники должны принимать все необходимые меры для обеспечения осуществления права быть заслушанным в условиях полноценной защиты ребенка.

34. Заслушивание ребенка не может быть эффективным, если оно происходит в условиях запугивания, во враждебной обстановке либо без учета особенностей и возраста ребенка. Разбирательства должны быть доступны и подобающим образом организованы с должным учетом интересов ребенка. Особое внимание необходимо уделять обеспечению ребенка информацией в доступной для него форме, надлежащей поддержке самостоятельной защиты, наличию должным образом подготовленного персонала, планировке судебных помещений, надлежащей одежде судей и адвокатов, информационным табло и раздельным залам ожидания.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка № 10 - Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, док. CRC / C / GC / 10 (25 апреля 2007 года) пункт. 12[[48]](#footnote-48)**

[...]

12. Право ребенка свободно выражать свои взгляды по всем вопросам, касающимся ребенка, должно полностью соблюдаться и осуществляться на всех этапах процесса отправления правосудия в отношении несовершеннолетних. [...]

1. **ПРАВО НА СЕМЕЙНУЮ ЖИЗНЬ**

Все мигранты являются обладателями прав человека и имеют право на семейную жизнь и воссоединение семьи в соответствии с международным правом.

**Всеобщая декларация прав человека (ВДПЧ)[[49]](#footnote-49)**

**Статья 16.3**

Семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства.

**Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП)[[50]](#footnote-50)**

**Статья 17**

1. Никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию.

2. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств.

**Статья 23**

1. Семья является естественной и основной ячейкой общества и имеет право на защиту со стороны общества и государства.

**Конституция РК**

**Статья 27**

Брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства.

Забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей.

Совершеннолетние трудоспособные дети обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях.

**Конвенция о правах ребенка (КПР)[[51]](#footnote-51)**

**Статья 9**

1. Государства-участники обеспечивают, чтобы ребенок не разлучался со своими родителями вопреки их 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. Такое определение может оказаться необходимым в том или ином конкретном случае, например, когда родители жестоко обращаются с ребенком или не заботятся о нем, или когда родители проживают раздельно и необходимо принять решение относительно места проживания ребенка.

**Статья 10**

1. В соответствии с обязательством государств-участников по пункту 1 статьи 9 заявления ребенка или его родителей на въезд в государство-участник или выезд из него с целью воссоединения семьи должны рассматриваться государствами-участниками позитивным, гуманным и оперативным образом. Государства-участники далее обеспечивают, чтобы представление такой просьбы не приводило к неблагоприятным последствиям для заявителей и членов их семьи.

2. Ребенок, родители которого проживают в различных государствах, имеет право поддерживать на регулярной основе, за исключением особых обстоятельств, личные отношения и прямые контакты с обоими родителями. С этой целью и в соответствии с обязательством государств-участников по пункту 2 статьи 9 государства-участники уважают право ребенка и его родителей покидать любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну. В отношении права покидать любую страну действуют только такие ограничения, какие установлены законом и необходимы для охраны государственной безопасности, общественного порядка (ordre public), здоровья или нравственности населения или прав и свобод других лиц и совместимы с признанными в настоящей Конвенции другими правами.

**Статья 22**

2. С этой целью государства-участники оказывают, в случае, когда они считают это необходимым, содействие любым усилиям Организации Объединенных Наций и других компетентных межправительственных организаций или неправительственных организаций, сотрудничающих с Организацией Объединенных Наций, по защите такого ребенка и оказанию ему помощи и поиску родителей или других членов семьи любого ребенка-беженца, с тем чтобы получить информацию, необходимую для его воссоединения со своей семьей. В тех случаях, когда родители или другие члены семьи не могут быть найдены, этому ребенку предоставляется такая же защита, как и любому другому ребенку, по какой-либо причине постоянно или временно лишенному своего семейного окружения, как это предусмотрено в настоящей Конвенции.

**Совместное замечание общего порядка № 3 (2017) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 22 (2017) Комитета по правам ребенка об общих принципах, касающихся прав человека детей в контексте международной миграции, 16 ноября 2017 г.[[52]](#footnote-52)**

29. Государства-участники обеспечивают, чтобы наилучшие интересы ребенка полностью учитывались в иммиграционном законодательстве, (…) а также решений, касающихся единства семьи и опеки над детьми, когда наилучшие интересы ребенка должны быть одним из главенствующих соображений и, следовательно, иметь высокий приоритет.

41. Комитеты признают, что отсутствие регулярных и безопасных каналов миграции для детей и семей приводит к тому, что дети совершают угрожающие их жизни и чрезвычайно опасные миграционные перемещения. То же самое можно сказать о мерах пограничного контроля и наблюдения, которые ориентированы на репрессивные действия, а не на облегчение, упорядочение и регулирование перемещения, включая практику содержания под стражей и депортации, отсутствие своевременной возможности для воссоединения семей и отсутствие возможностей для легализации статуса.

**7.1. Право на воссоединение семьи**

Государства несут позитивные обязательства по обеспечению эффективного осуществления детьми их права на уважение семейной жизни. Наилучшие интересы ребенка должны быть главными соображениями всех судебных и административных органов при принятии любого решения, касающегося права ребенка на уважение его / ее семейной жизни. Другие ключевые принципы включают недискриминацию, право быть заслушанным, право на опекуна, быть представленным адвокатом, их экономические, социальные и культурные права и необходимость индивидуальной оценки и рассмотрения каждого случая.

Что касается заявления о въезде в страну в целях воссоединения семьи, в статье 10.1 Конвенции о правах ребенка (см. Выше) излагаются обязательства государства.

**Совместное замечание общего порядка № 4 (2017) Комитета по защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей и № 23 (2017) Комитета по правам ребенка об обязательствах государств в отношении прав человека детей в контексте международной миграции в странах происхождения, транзита, назначения и возвращения[[53]](#footnote-53)**

**ВОССОЕДИНЕНИЕ СЕМЬИ**

32. Согласно статье 10 Конвенции о правах ребенка государства-участники обязаны обеспечивать, чтобы заявления о воссоединении семьи рассматривались позитивным, гуманным и оперативным образом, включая упрощение процедур воссоединения детей со своими родителями. Когда отношения между ребенком и его родителями и/или братьями и сестрами прерываются по причине миграции (в случае как родителей без ребенка, так и ребенка без родителей и/или братьев и сестер), при оценке наилучших интересов ребенка в связи с принятием решения о воссоединении семьи необходимо учитывать соображения сохранения семьи.

33. В случае не имеющих документов детей в контексте международной миграции государства разрабатывают и осуществляют рекомендации, уделяя особое внимание тому, чтобы установленные сроки, дискреционные полномочия и/или недостаточная прозрачность административных процедур не ущемляли право ребенка на воссоединение семьи.

34. В случае несопровождаемых или разлученных детей, в том числе детей, разлученных со своими родителями в результате применения иммиграционных законов и, например, лишения свободы родителей, следует незамедлительно прилагать усилия по поиску надежных, основанных на правозащитном подходе решений в их интересах, не исключая возможности воссоединения семьи. Если у ребенка имеется семья в стране назначения, стране происхождения или в третьей стране, органы охраны детства и социального обеспечения в странах транзита или назначения должны связаться с родственниками в возможно короткий срок. Решение по вопросу о воссоединении ребенка со своей семьей в стране происхождения, транзита и/или назначения должно приниматься на основе обоснованной оценки, позволяющей учесть в качестве одного из основных соображений наилучшие интересы ребенка, а также фактор воссоединения семьи и план устойчивой реинтеграции, гарантирующий участие ребенка в этом процессе.

35. Воссоединения семьи в стране происхождения не следует добиваться при наличии разумных оснований предполагать наличие риска того, что такое возвращение повлечет за собой нарушение прав человека ребенка. В тех случаях, когда воссоединение семьи в стране происхождения не отвечает наилучшим интересам ребенка или не представляется возможным в силу юридических или иных препятствий для возвращения, вступают в силу обязательства согласно статьям 9 и 10 Конвенции о правах ребенка и государства должны руководствоваться ими при принятии решений относительно воссоединения семьи на территории страны происхождения. Должны быть приняты меры для воссоединения родителей со своими детьми и/или урегулирования их статуса на основании принципа наилучшего обеспечения интересов детей. Страны должны упрощать процедуры воссоединения семей в целях их оперативного выполнения в соответствии с принципом наилучшего обеспечения интересов ребенка. Государствам рекомендуется при завершении процесса воссоединения семей применять процедуры определения наилучших интересов ребенка.

36. Отказывая в воссоединении семьи ребенка и/или его родственников, страна назначения должна подробно проинформировать ребенка в доступной с учетом его возраста форме о причинах отказа и о его праве на апелляцию.

37. Дети, остающиеся в своих странах происхождения, стремясь воссоединиться со своими родителями и/или старшими братьями и сестрами в странах назначения, могут в конечном счете мигрировать без соблюдения установленных правил и в небезопасных условиях. Государствам следует разработать эффективные и доступные процедуры воссоединения семей, чтобы дети могли эмигрировать в установленном порядке, в том числе дети, которые остаются в странах происхождения и могут попытаться эмигрировать без соблюдения установленных правил. Государствам рекомендуется разработать политику, позволяющую мигрантам находиться вместе с семьями на законных основаниях, с тем чтобы избежать разлучения. Действующие процедуры должны способствовать налаживанию семейной жизни и обеспечивать, чтобы любые ограничения носили законный, необходимый и соразмерный характер. Хотя эта обязанность ложится в первую очередь на принимающие страны и страны транзита, государства происхождения также должны принимать меры для упрощения процедуры воссоединения семей.

38. Комитеты сознают, что нередко из-за нехватки финансовых ресурсов возникают препятствия для осуществления права на воссоединение семей и что отсутствие доказательств наличия у семьи достаточного дохода может затруднить прохождение процедур воссоединения. Государствам рекомендуется оказывать надлежащую финансовую поддержку и другие социальные услуги таким детям и их родителям, братьям, сестрам и, в соответствующих случаях, другим родственникам.

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, док. CRC / GC / 2005/6 (1 сентября 2005 года)[[54]](#footnote-54)**

12. Обязательства государства по Конвенции применяются к каждому ребенку, находящемуся на территории данного государства, и ко всем детям, подпадающим под его юрисдикцию (статья 2). Эти обязательства государства не могут быть произвольно и в одностороннем порядке сокращены в результате исключения тех или иных зон или районов из территории государства или в результате определения каких-либо зон или районов в качестве не подпадающих под его юрисдикцию или подпадающих под нее лишь частично. Кроме того, обязательства государства по Конвенции применяются в пределах границ данного государства, в том числе в отношении тех детей, которые подпадают под его юрисдикцию, пытаясь проникнуть на территорию страны. Таким образом, пользоваться правами, закрепленными в Конвенции, могут не только дети, являющиеся гражданами государства-участника, и поэтому эти права, если в Конвенции конкретно не предусмотрено иное, должны быть доступны для всех детей - включая просителей убежища, беженцев и детей-мигрантов - вне зависимости от гражданства, иммиграционного статуса или безгражданства.

18. Принцип недискриминации во всей его полноте применяется ко всем аспектам обращения с разлученными и несопровождаемыми детьми. В частности, он запрещает любую дискриминацию на основе статуса ребенка как несопровождаемого или разлученного либо как беженца, просителя убежища или мигранта. Этот принцип, если его понимать правильно, не препятствует, а, наоборот, может фактически требовать дифференциации на основе различных потребностей в защите, например обусловленных возрастом и/или полом. Следует также принять меры для преодоления возможных неверных представлений и негативного отношения к несопровождаемым или разлученным детям в обществе. Полицейские или иные меры, связанные с поддержанием общественного порядка и затрагивающие несопровождаемых или разлученных детей, допустимы лишь в тех случаях, когда такие меры основаны на нормах закона, предполагают не коллективную, а индивидуальную оценку, соответствуют принципу соразмерности и представляют собой наиболее щадящий вариант действий. Поэтому для того, чтобы не нарушать принцип недискриминации, такие меры ни в коем случае нельзя применять на групповой или коллективной основе.

20. Для определения того, что наилучшим образом отвечает интересам ребенка, требуется четкая и всесторонняя оценка личности ребенка, включая ее или его гражданство, воспитание, этническую, культурную и языковую среду происхождения, особые факторы уязвимости и потребности в защите. Следовательно, допуск ребенка на территорию страны является предварительным условием для такого процесса первоначальной оценки. Этот процесс оценки должен проводится в позитивной и безопасной атмосфере квалифицированными специалистами, владеющими методикой ведения собеседований с учетом особенностей, связанных с возрастом и полом.

21. Последующие шаги, такие, как скорейшее возможное назначение компетентного опекуна, служат ключевой процедурной гарантией соблюдения принципа наилучшего обеспечения интересов несопровождаемого или разлученного ребенка. Поэтому процедуры рассмотрения ходатайства о предоставлении убежища или иные процедуры в отношении такого ребенка следует начинать лишь после назначения опекуна. В случае начала процедур рассмотрения ходатайств о предоставлении убежища или иных административных или судебных процедур в отношении разлученных или несопровождаемых детей, помимо опекуна, для такого ребенка должен быть назначен законный представитель

**Руководство по международной защите № 8: Заявления о предоставлении убежища детям в соответствии со статьями 1 (A) 2 и 1 (F) Конвенции 1951 года и / или Протокола 1967 года о статусе беженцев, УВКБ ООН, док. HCR / GIP / 09/08, 22 декабря 2009 г.[[55]](#footnote-55)**

Для несопровождаемых и разлученных детей-заявителей необходимо как можно скорее предпринять усилия для начала розыска и воссоединения семьи с родителями или другими членами семьи. Однако будут исключения из этих приоритетов, когда станет доступной информация, предполагающая, что отслеживание или воссоединение может подвергнуть опасности родителей или других членов семьи, что ребенок подвергся жестокому обращению или пренебрежению, и/или когда родители или члены семьи могут быть вовлечены или были вовлечены в их преследование.

**УВКБ ООН, Заключение Исполнительного комитета № 107 (LVIII)[[56]](#footnote-56)**

Пункт (h) (iii) Содействовать тому, чтобы дети пользовались семейным единством, внедряя процедуры, предотвращающие разлучение, а в отношении несопровождаемых и разлученных детей - содействие розыску и воссоединению семьи с членами их семей в соответствии с наилучшими интересами соответствующего ребенка, с должным уважением к национальному законодательству соответствующих государств

**Исполнительный комитет УВКБ ООН, заключение № 15[[57]](#footnote-57)**

Пункт е) В интересах воссоединения семьи и по гуманитарным соображениям государствам следует облегчить въезд на свою территорию по меньшей мере супруга и несовершеннолетних или находящихся на иждивении детей любого лица, которому предоставлено временное убежище или долговременное убежище.

**Исполнительный комитет УВКБ ООН, заключение № 24[[58]](#footnote-58)**

Пункт 8 В целях содействия быстрой интеграции семей беженцев в стране поселения в принципе близким членам семьи должен быть предоставлен тот же правовой статус и льготы, что и для главе семьи, который был официально признан беженцем.

**ЗАВИСИМОСТЬ**

Во многих странах вид на жительство лица, въезжающего в страну в целях воссоединения семьи, исходит из:

(а) наличие и действительность разрешения, будь то по причинам работы или международной защиты, у владельца основного разрешения, т.е. обычно у того, кто мигрировал туда первым, или

(б) его или ее семейные отношения с гражданином страны.

В обоих случаях это приводит к зависимости от существования отношений с этим человеком.

Международные правозащитные органы и механизмы признали уязвимость женщин, вид на жительство которых зависит от их работы или отношений с партнером. CEDAW рекомендовал государствам принять правила, которые разрешают работнице-мигрантке, которой предоставляется вид на жительство на основании спонсорства работодателя или супруга, разрешить женщине продолжать законное проживание в стране, если она покидает работодателя или супруга по причине их злоупотребления или увольнения с работы после жалобы на такое злоупотребление. Комитет министров Совета Европы также рекомендовал государствам рассмотреть вопрос о предоставлении женщинам-иммигрантам, ставшим / являющимся жертвами бытового насилия, независимого права на проживание.

**CEDAW Общая рекомендация № 26 о трудящихся женщинах-мигрантах, док. CEDAW / C / 2009 / WP.1 / R (2008)[[59]](#footnote-59)**

26. (f) Недискриминационные правила проживания: когда разрешения на проживание трудящихся женщин-мигрантов основываются на спонсорстве работодателя или супруга, государства-участники должны принять положения, касающиеся статуса независимого проживания. Должны быть приняты правила, разрешающие законное пребывание женщины, которая бежит от своего оскорбительного работодателя или супруга или уволена за жалобу по жестокому обращению (статья 2 (f));

**Рекомендация Комитета министров Совета Европы Rec (2002) 5 государствам-членам о защите женщин от насилия[[60]](#footnote-60)**

24. в частности, обеспечить, чтобы все услуги и средства правовой защиты, доступные для жертв бытового насилия, предоставлялись женщинам-иммигрантам по их просьбе;

59. рассмотреть, где это необходимо, предоставление женщинам-иммигрантам, ставшим / являющимся жертвами бытового насилия, независимого права на проживание, с тем чтобы они могли покинуть своих насильственных мужей без необходимости покидать страну пребывания.

**Комитет министров в Рекомендации Rec (2002)4 Комитета министров государствам-членам о правовом статусе лиц, допущенных к воссоединению семьи, принятой Комитетом министров Совета Европы 26 марта 2002 года на 790-м заседании Заместителей министров[[61]](#footnote-61)**

I. Автономность статуса проживания члена семьи по отношению к статусу основного правообладателя

1. После четырех лет легального проживания взрослым членам семьи должен быть предоставлен автономный вид на жительство, независимый от разрешения основного лица.

2. В случае развода, отделения или смерти принципала член семьи, проживающий на законных основаниях не менее одного года, может подать заявление на получение автономного вида на жительство. Государства-члены будут должным образом учитывать такие заявки. В их решениях первоочередное внимание уделяется наилучшему обеспечению интересов соответствующих детей.

**НЕСОПРОВОЖДАЕМЫЕ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИЕ И ВОССОЕДИНЕНИЕ СЕМЬИ**

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, док. CRC / GC / 2005/6 (1 сентября 2005 года)[[62]](#footnote-62)**

80. Поиск родственников составляет важнейший аспект любой работы по нахождению надежного решения, и он должен быть ее приоритетным направлением, если только сам акт поиска или способ его осуществления не противоречит принципу наилучшего обеспечения интересов ребенка или не ставит под угрозу основные права разыскиваемых лиц. При проведении поисковых мероприятий ни в коем случае нельзя упоминать о том,

что ребенок является просителем убежища или беженцем. (…)

82. Воссоединение семьи в стране происхождения не соответствует принципу наилучшего обеспечения интересов ребенка и в связи с этим должно быть исключено, если имеются разумные основания говорить о наличии риска того, что такое возвращение приведет к нарушению основных прав человека ребенка. Наличие такого риска непременно указывается в документе о предоставлении статуса беженца или в решении компетентных органов о применении обязательств, касающихся недопустимости принудительного возвращения (включая обязательства, вытекающие из статьи 3 Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и статей 6 и 7 Международного пакта о гражданских и политических правах). Соответственно предоставление статуса беженца составляет имеющее обязательную юридическую силу препятствие для возвращения в страну происхождения, а следовательно, и для воссоединения семьи в этой стране. Если условия в стране происхождения характеризуются более низким уровнем риска и имеются опасения, например, по поводу того, что ребенок, может быть затронут неизбирательным воздействием широкомасштабного насилия, то такие факторы риска должны быть полностью учтены и сопоставлены с другими правозащитными соображениями, в том числе с последствиями дальнейшего разлучения. В этом контексте необходимо помнить о том, что первоочередное значение имеет выживание ребенка, и оно является предварительным условием для осуществления любых других прав.

83. Если воссоединение семьи в стране происхождения является невозможным - будь то в силу наличия юридических препятствий для возвращения или ввиду того, что против возвращения говорят результаты сопоставительного анализа последствий с точки зрения наилучшего обеспечения интересов ребенка, в действие вступают обязательства по статьям 9 и 10 Конвенции, которые должны служить основой для решений принимающей страны относительно воссоединения семьи на ее территории. В этом контексте государствам-участникам следует особо помнить о том, что "заявления ребенка или его родителей на въезд в государство-участник или выезд из него с целью воссоединения семьи должны рассматриваться государствами-участниками позитивным, гуманным и оперативным образом" и их подача не должна приводить "к неблагоприятным последствиям для заявителей и членов их семьи" (статья 10 (1)). Страны происхождения должны уважать "право ребенка и его родителей покидать любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну" (статья 10 (2)).

**Исполнительный комитет УВКБ ООН, заключение № 24[[63]](#footnote-63)**

7. «(…) необходимо приложить все усилия, чтобы разыскать родителей или других близких родственников несопровождаемых несовершеннолетних»

**Заключительные замечания по Дании, CCPR, док. CCPR / CO / 70 / DNK, 15 ноября 2000 г.[[64]](#footnote-64)**

**Пункт 15**

Комитет отмечает, что в соответствии со статьей 40с Акта об иностранцах иммиграционные власти могут требовать проведения анализа ДНК заявителя и лиц, с которыми заявитель заявляет о семейных узах, на которых должен основываться вид на жительство. Тестирование ДНК может иметь важные последствия для права на неприкосновенность частной жизни в соответствии со статьей 17 Пакта. Дания должна обеспечить, чтобы такое тестирование использовалось только тогда, когда это необходимо и уместно для определения семейных связей, на которых основан вид на жительство (…).

**Заключительные замечания по Франции, CCPR, CCPR / C / FRA / CO / 4, 31 июля 2008 г.[[65]](#footnote-65)**

Комитет обеспокоен продолжительностью процедур воссоединения семей для признанных беженцев. Он также отмечает, что процедура, позволяющая использовать ДНК-тестирование как способ установления родства с целью воссоединения семьи, введенная статьей 13 Закона № 2007/1631 от 20 ноября 2007 года, может создавать проблемы в отношении ее совместимости со статьями 17. и 23 Пакта, несмотря на его факультативный характер и процессуальные гарантии, предусмотренные законом. (Статьи 17 и 23)

**Типовые правила содержания несовершеннолетних в Центрах адаптации несовершеннолетних РК от 13 марта 2014 года №75**

**Пункт 3 «Основные задачи Центра»**

пп.6: …6) содействие в возвращении несовершеннолетних, находящихся в Центре, в семьи;…

**7.2. Высылка и право на семейную жизнь**

**Комитет ООН по правам ребенка, Замечание общего порядка №. 6: Обращение с несопровождаемыми и разлученными детьми за пределами страны их происхождения, док. CRC / GC / 2005/6 (1 сентября 2005 года)[[66]](#footnote-66)**

81. Для обеспечения полного соблюдения обязательства государств по статье 9 Конвенции, которая требует обеспечить, чтобы ребенок не разлучался со своими родителями вопреки их желанию, следует предпринимать все усилия для возвращения несопровождаемого или разлученного ребенка его или ее родителям, если только дальнейшее разлучение не является необходимым для наилучшего обеспечения интересов ребенка, при полном учете права ребенка выражать свои взгляды (статья 12) (см. также раздел IV е) "Право ребенка свободно выражать свои взгляды"). Если соображения, конкретно указанные во втором предложении пункта 1 статьи 9, а именно жестокое обращение с ребенком или отсутствие заботы о нем со стороны родителей, могут исключить возможность воссоединения в любом месте, то другие соображения, связанные с наилучшим обеспечением интересов ребенка, могут воспрепятствовать воссоединению лишь в определенных местах.

Также смотрите пункты 82-83 выше.

1. **ПРАВА НА РАБОЧЕМ МЕСТЕ**

**Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП)**

**Статья 8**

1. Никто не должен содержаться в рабстве; рабство и работорговля запрещаются во всех их видах.

2. Никто не должен содержаться в подневольном состоянии.

3. а) Никто не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду;

b) в тех странах, где в виде наказания за преступление может назначаться лишение свободы, сопряженное с каторжными работами, пункт 3 (а) не считается препятствием для выполнения каторжных работ по приговору компетентного суда, назначившего такое наказание;

c) термином "принудительный или обязательный труд" в настоящем пункте не охватываются:

i) какая бы то ни была не упоминаемая в подпункте b работа или служба, которую, как правило, должно выполнять лицо, находящееся в заключении на основании законного распоряжения суда, или лицо, условно освобожденное от такого заключения;

ii) какая бы то ни была служба военного характера, а в тех странах, в которых признается отказ от военной службы по политическим или религиозно-этическим мотивам, какая бы то ни была служба, предусматриваемая законом для лиц, отказывающихся от военной службы по таким мотивам;

iii) какая бы то ни была служба, обязательная в случаях чрезвычайного положения или бедствия, угрожающих жизни или благополучию населения;

iv) какая бы то ни была работа или служба, которая входит в обыкновенные гражданские обязанности.

**Конституция РК**

Не содержит запрета на рабство, соответственно, свобода от рабства не гарантируется в Казахстане. В отношении трудовых прав:

**Статья 24[[67]](#footnote-67)**

1.Каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения.

2.Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы.

3. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

4. Каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

**Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах[[68]](#footnote-68)**

**Статья 7**

Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого на справедливые и благоприятные условия труда, включая, в частности:

a) вознаграждение, обеспечивающее, как минимум, всем трудящимся:

i) справедливую зарплату и равное вознаграждение за труд равной ценности без какого бы то ни было различия, причем, в частности, женщинам должны гарантироваться условия труда не хуже тех, которыми пользуются мужчины, с равной платой за равный труд;

ii) удовлетворительное существование для них самих и их семей в соответствии с постановлениями настоящего Пакта;

b) условия работы, отвечающие требованиям безопасности и гигиены;

с) одинаковую для всех возможность продвижения в работе на соответствующие более высокие ступени исключительно на основании трудового стажа и квалификации;

d) отдых, досуг и разумное ограничение рабочего времени и оплачиваемый периодический отпуск, равно как и вознаграждение за праздничные дни.

**Статья 8**

1. Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются обеспечить:

а) право каждого человека создавать для осуществления и защиты своих экономических и социальных интересов профессиональные союзы и вступать в таковые по своему выбору при единственном условии соблюдения правил соответствующей организации. Пользование указанным правом не подлежит никаким ограничениям кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности или общественного порядка или для ограждения прав и свобод других;

b) право профессиональных союзов образовывать национальные федерации или конфедерации и право этих последних основывать международные профессиональные организации или присоединяться к таковым;

с) право профессиональных союзов функционировать беспрепятственно без каких-либо ограничений кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности или общественного порядка или для ограждения прав и свобод других;

d) право на забастовки при условии его осуществления в соответствии с законами каждой страны.

2. Настоящая статья не препятствует введению законных ограничений пользования этими правами для лиц, входящих в состав вооруженных сил, полиции или администрации государства.

3. Ничто в настоящей статье не дает права государствам, участвующим в Конвенции Международной организация труда 1948 года относительно свободы ассоциаций и защиты права на организацию, принимать законодательные акты в ущерб гарантиям, предусматриваемым в указанной Конвенции, или применять закон таким образом, чтобы наносился ущерб этим гарантиям.

**Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин[[69]](#footnote-69)**

**Статья 11**

1. Государства-участники принимают все соответствующие меры для ликвидации дискриминации в отношении женщин в области занятости, с тем, чтобы обеспечить на основе равенства мужчин и женщин равные права, в частности:

а) право на труд как неотъемлемое право всех людей;

b) право на одинаковые возможности при найме на работу, в том числе, применение одинаковых критериев отбора при найме;

с) право на свободный выбор профессии или рода работы, на продвижение по должности и гарантию занятости, а также на пользование всеми льготами и условиями работы, на получение профессиональной подготовки и переподготовки, включая ученичество, профессиональную подготовку повышенного уровня и регулярную переподготовку;

d) право на равное вознаграждение, включая получение льгот, на равные условия в отношении труда равной ценности, а также на равный подход к оценке качества работы;

е) право на социальное обеспечение, в частности, в случае ухода на пенсию, безработицы, болезни, инвалидности, по старости и в других случаях потери трудоспособности, а также право на оплачиваемый отпуск;

f) право на охрану здоровья и безопасные условия труда, в том числе, по сохранению функции продолжения рода.

2. Для предупреждения дискриминации в отношении женщин по причине замужества или материнства и гарантирования им эффективного права на труд государства-участники принимают соответствующие меры для того, чтобы:

а) запретить, под угрозой применения санкций, увольнение с работы на основании беременности или отпуска по беременности и родам или дискриминацию ввиду семейного положения при увольнении;

b) ввести оплачиваемые отпуска или отпуска с сопоставимыми социальными пособиями по беременности и родам без утраты прежнего места работы, старшинства или социальных пособий;

с) поощрять предоставление необходимых дополнительных социальных услуг, с тем, чтобы позволить родителям совмещать выполнение семейных обязанностей с трудовой деятельностью и участием в общественной жизни, в частности, посредством создания и расширения сети учреждений по уходу за детьми;

d) обеспечить женщинам особую защиту в период беременности на тех видах работ, вредность которых для их здоровья доказана.

3. Законодательство, касающееся защиты прав, затрагиваемых в настоящей статье, периодически рассматривается в свете научно- технических знаний, а также пересматривается, отменяется или расширяется, насколько это необходимо.

**Конвенция о правах инвалидов[[70]](#footnote-70)**

**Статья 27 Труд и занятость**

1. Государства-участники признают право инвалидов на труд наравне с другими; оно включает право на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который инвалид свободно выбрал или на который он свободно согласился, в условиях, когда рынок труда и производственная среда являются открытыми, инклюзивными доступными для инвалидов. Государства-участники обеспечивают и поощряют реализацию права на труд, в том числе теми лицами, которые получают инвалидность во время трудовой деятельности, путем принятия, в том числе в законодательном порядке, надлежащих мер, направленных, в частности, на следующее:

a) запрещение дискриминации по признаку инвалидности в отношении всех вопросов, касающихся всех форм занятости, включая условия приема на работу, найма и занятости, сохранения работы, продвижения по службе и безопасных и здоровых условий труда;

b) защита прав инвалидов наравне с другими на справедливые и благоприятные условия труда, включая равные возможности и равное вознаграждение за труд равной ценности, безопасные и здоровые условия труда, включая защиту от домогательств, и удовлетворение жалоб;

c) обеспечение того, чтобы инвалиды могли осуществлять свои трудовые и профсоюзные права наравне с другими;

d) наделение инвалидов возможностью эффективного доступа к общим программам технической и профессиональной ориентации, службам трудоустройства и профессиональному и непрерывному обучению;

e) расширение на рынке труда возможностей для трудоустройства инвалидов и их продвижения по службе, а также оказание помощи в поиске, получении, сохранении и возобновлении работы;

f) расширение возможностей для индивидуальной трудовой деятельности, предпринимательства, развития кооперативов и организации собственного дела;

g) наем инвалидов в государственном секторе;

h) стимулирование найма инвалидов в частном секторе с помощью надлежащих стратегий и мер, которые могут включать программы позитивных действий, стимулы и другие меры;

i) обеспечение инвалидам разумного приспособления рабочего места;

j) поощрение приобретения инвалидами опыта работы в условиях открытого рынка труда;

к) поощрение программ профессиональной и квалификационной реабилитации, сохранения рабочих мест и возвращения на работу для инвалидов.

2. Государства-участники обеспечивают, чтобы инвалиды не содержались в рабстве или в подневольном состоянии и были защищены наравне с другими от принудительного или обязательного труда.

**Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации[[71]](#footnote-71)**

**Статья 5**

В соответствии с основными обязательствами, изложенными в статье 2 настоящей Конвенции, государства-участники обязуются запретить и ликвидировать расовую дискриминацию во всех ее формах и обеспечить равноправие каждого человека перед законом, без различия расы, цвета кожи, национального или этнического происхождения, в особенности в отношении осуществления следующих прав: …

е) прав в экономической и культурной областях, в частности:

i) права на труд, свободный выбор работы, справедливые и благоприятные условия труда, защиту от безработицы, равную плату за равный труд, справедливое и удовлетворительное вознаграждение;

ii) права создавать профессиональные союзы и вступать в них…

**Конвенции МОТ**

**C029 - Конвенция о принудительном труде 1930 года (№ 29)**

**Конвенция о свободе объединений и защите права на организацию 1948 года (№ 87)**

**C098 - Конвенция о праве на организацию и на ведение коллективных переговоров 1949 года (№ 98)**

**C138 - Конвенция о минимальном возрасте 1973 года (№ 138)**

**C182 - Конвенция 1999 года о наихудших формах детского труда (№ 182)**

**C100 - Конвенция о равном вознаграждении 1951 года (№ 100)**

**C111 - Конвенция 1958 года о дискриминации (в области труда и занятий) (№ 111)**

**C183 - Конвенция об охране материнства, 2000 г. (№ 183)**

1. http://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/Vienna.aspx [↑](#footnote-ref-1)
2. http://www.right-to-education.org/sites/right-to-education.org/files/resource-attachments/UN\_Limburg\_Principles\_1987\_En.pdf [↑](#footnote-ref-2)
3. http://www.refworld.org/docid/48abd5730.html [↑](#footnote-ref-3)
4. http://www.ciel.org/wp-content/uploads/2015/05/Maastricht\_ETO\_Principles\_21Oct11.pdf [↑](#footnote-ref-4)
5. http://www.un-documents.net/icescr.htm [↑](#footnote-ref-5)
6. http://www.refworld.org/docid/4538838e10.html [↑](#footnote-ref-6)
7. http://www.refworld.org/docid/47a7079d6.html [↑](#footnote-ref-7)
8. http://www.refworld.org/docid/4538838e10.html [↑](#footnote-ref-8)
9. https://online.zakon.kz/document/?doc\_id=1005029 [↑](#footnote-ref-9)
10. См. также постановление Конституционного Совета РК от 29 марта 1999 г. N 7/2; постановление Конституционного Совета РК от 15 февраля 2002 г. N 1. [↑](#footnote-ref-10)
11. http://www.refworld.org/docid/47a7079d6.html [↑](#footnote-ref-11)
12. См. также Постановление Конституционного Совета РК от 10 марта 1999 г. N 2/2; постановление Конституционного Совета РК от 29 марта 1999 г. N 7/2. [↑](#footnote-ref-12)
13. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/ccpr.aspx [↑](#footnote-ref-13)
14. http://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/CESCR.aspx [↑](#footnote-ref-14)
15. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-15)
16. http://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/CERD.aspx [↑](#footnote-ref-16)
17. http://www.un.org/womenwatch/daw/cedaw/cedaw.htm [↑](#footnote-ref-17)
18. http://www.un.org/disabilities/convention/conventionfull.shtml [↑](#footnote-ref-18)
19. http://www.refworld.org/docid/4a60961f2.html [↑](#footnote-ref-19)
20. http://www2.ohchr.org/english/bodies/cescr/docs/CESCR-GC16-2005.pdf [↑](#footnote-ref-20)
21. http://www.un.org/womenwatch/daw/cedaw/recommendations/General recommendation 25 %28English%29.pdf [↑](#footnote-ref-21)
22. http://www2.ohchr.org/english/bodies/cerd/docs/GC32\_English.pdf [↑](#footnote-ref-22)
23. http://www.refworld.org/docid/478b2b2f2.html [↑](#footnote-ref-23)
24. http://www.un-documents.net/icescr.htm [↑](#footnote-ref-24)
25. http://www.refworld.org/docid/4538838c11.html [↑](#footnote-ref-25)
26. http://docstore.ohchr.org/SelfServices/FilesHandler.ashx?enc=4slQ6QSmlBEDzFEovLCuW1AVC1NkPsgUedPlF1vfPMJGPrCK5aXxG4bAqt2RQ8OBgsAGw8XJOuajoG9jmUjYRQ5MFTYfmhvQ3AV3OHC0EpYsH2tVRbnt70368ltdOVYd [↑](#footnote-ref-26)
27. http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000087\_ [↑](#footnote-ref-27)
28. http://adilet.zan.kz/rus/docs/B940001400\_ [↑](#footnote-ref-28)
29. http://docstore.ohchr.org/SelfServices/FilesHandler.ashx?enc=4slQ6QSmlBEDzFEovLCuW1AVC1NkPsgUedPlF1vfPMJ2c7ey6PAz2qaojTzDJmC0y%2b9t%2bsAtGDNzdEqA6SuP2r0w%2f6sVBGTpvTSCbiOr4XVFTqhQY65auTFbQRPWNDxL [↑](#footnote-ref-29)
30. http://www.un-documents.net/icescr.htm [↑](#footnote-ref-30)
31. http://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/CRC.aspx [↑](#footnote-ref-31)
32. https://www.ohchr.org/EN/ProfessionalInterest/Pages/DiscriminationInEducation.aspx [↑](#footnote-ref-32)
33. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-33)
34. http://www2.ohchr.org/English/bodies/crc/docs/GC/CRC\_C\_GC\_14\_ENG.pdf [↑](#footnote-ref-34)
35. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-35)
36. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-36)
37. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-37)
38. http://www.refworld.org/docid/4538834f11.html [↑](#footnote-ref-38)
39. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-39)
40. http://www2.ohchr.org/English/bodies/crc/docs/GC/CRC\_C\_GC\_14\_ENG.pdf [↑](#footnote-ref-40)
41. http://www.unhcr.org/en-us/excom/exconc/3ae68c432c/refugee-children.html [↑](#footnote-ref-41)
42. http://www2.ohchr.org/english/bodies/crc/docs/CRC.C.GC.10.pdf [↑](#footnote-ref-42)
43. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-43)
44. https://online.zakon.kz/document/?doc\_id=34329053#pos=6;-217 [↑](#footnote-ref-44)
45. См. также: Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 31 марта 2016 года № 2 «О практике применения судами законодательства об усыновлении (удочерении) детей» [↑](#footnote-ref-45)
46. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-46)
47. http://www2.ohchr.org/english/bodies/crc/docs/AdvanceVersions/CRC-C-GC-12.pdf [↑](#footnote-ref-47)
48. http://www2.ohchr.org/english/bodies/crc/docs/CRC.C.GC.10.pdf [↑](#footnote-ref-48)
49. http://www.un.org/en/universal-declaration-human-rights/ [↑](#footnote-ref-49)
50. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/ccpr.aspx [↑](#footnote-ref-50)
51. http://www.ohchr.org/en/professionalinterest/pages/crc.aspx [↑](#footnote-ref-51)
52. http://www.refworld.org/docid/5a1293a24.html [↑](#footnote-ref-52)
53. http://www.refworld.org/docid/5a12942a2b.html [↑](#footnote-ref-53)
54. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-54)
55. http://www.unhcr.org/publications/legal/50ae46309/guidelines-international-protection-8-child-asylum-claims-under-articles.html [↑](#footnote-ref-55)
56. http://www.unhcr.org/excom/exconc/4717625c2/conclusion-children-risk.html [↑](#footnote-ref-56)
57. http://www.unhcr.org/excom/exconc/3ae68c960/refugees-asylum-country.html [↑](#footnote-ref-57)
58. http://www.unhcr.org/excom/exconc/3ae68c43a4/family-reunification.html [↑](#footnote-ref-58)
59. http://www.refworld.org/docid/4a54bc33d.html [↑](#footnote-ref-59)
60. http://www.legislationline.org/documents/action/popup/id/8324 [↑](#footnote-ref-60)
61. https://search.coe.int/cm/Pages/result\_details.aspx?ObjectID=09000016805e25d0 [↑](#footnote-ref-61)
62. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-62)
63. http://www.unhcr.org/excom/exconc/3ae68c43a4/family-reunification.html [↑](#footnote-ref-63)
64. http://docstore.ohchr.org/SelfServices/FilesHandler.ashx?enc=6QkG1d%2fPPRiCAqhKb7yhsmq1D%2b4Wvg6LhA1iuk%2bHo%2bX805oSfdWJSZYp32fNIDayb47s7i9Lu%2bV84JmyGdqUwUWfiKivzCucuvifopqLD0EXek%2fwiyVEwAojlNvX%2fwyP [↑](#footnote-ref-64)
65. http://docstore.ohchr.org/SelfServices/FilesHandler.ashx?enc=6QkG1d%2fPPRiCAqhKb7yhsmtlAMSUVPZr5NwSxcDwgKKzVXActyPzt7%2b3Y4lcLo7zmb2lg9bqPASymFZmbJfBoIfKQVY5cavMeJWb2wARArHemKdgYQwapj8vMdQP9I8f [↑](#footnote-ref-65)
66. http://www.refworld.org/docid/42dd174b4.html [↑](#footnote-ref-66)
67. См. также: Постановление Конституционного Совета РК от 10 марта 1999 г. N 2/2. [↑](#footnote-ref-67)
68. http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000087\_ [↑](#footnote-ref-68)
69. http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000248\_ [↑](#footnote-ref-69)
70. http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1500000288 [↑](#footnote-ref-70)
71. http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000245\_ [↑](#footnote-ref-71)