

Анализ Закона Республики Таджикистан «О защите прав ребенка»

Автор: Галина Деревенченко

Данная публикация Общественного фонда «Правовая инициатива» была подготовлена в рамках проекта "Правовая помощь детям жертвам пыток, насилия и трафика" реализуемого при финансовой поддержке Института "Открытое общество" - Будапешт.

Материалы не отражают официальную точку зрения Института "Открытое общество" – Будапешт.

Введение

18 марта 2015 года Президентом РТ был подписан Закон Республики Таджикистан «О защите прав ребенка». До принятия настоящего закона в Таджикистане не было единого закона о правах ребенка. Необходимо отметить, что принятие такого закона было рекомендовано Комитетом ООН по правам ребенка. Так в 2010 году Республике Таджикистан было рекомендовано: *«тщательно изучить существующие законодательные и иные меры с целью внесения изменений в действующее законодательство или принятия новых законов для учета всех положений, закрепленных в Конвенции»*.¹

В регионе СНГ были уже предприняты определенные попытки в разработке и принятии подобных законов. Например, в 2009 году Межпарламентской Ассамблеей государств-участников СНГ в новой редакции был принят Модельный Закон «Об основных гарантиях прав ребенка в государстве». В России, например, еще в 1998 году был принят Закон «Об основных гарантиях прав ребенка», а в Казахстане Закон «О правах ребенка» принят в 2002 году. Республика Кыргызстан пошла по иному пути, где в частности был принят Кодекс «О детях», который включил в себя все положения касающиеся детей (первый Кодекс принят в 2006 году, а последняя вариант в 2012).

Настоящий анализ был проведен в рамках проекта "Правовая помощь детям жертвам пыток, насилия и трафика" при финансовой поддержке Института "Открытое общество" - Будапешт. В части общих замечаний и рекомендаций было использовано экспертное мнение Ренаты Винтер, члена Комитета по правам ребенка, подготовленное и предоставленное Маджлиси Оли Республики Таджикистан. Документ предоставляет информацию о действующем Законе Республики Таджикистан «О защите прав ребенка» и рекомендации по внесению изменений и дополнений в него. Он может быть использован всеми заинтересованными лицами: парламентариями, юристами практиками, сотрудниками государственных учреждений и общественных организаций по правам ребенка и др.

1. История разработки закона «О защите прав ребенка»

¹ Заключительные замечания Комитета ООН по правам ребенка в отношении Таджикистана, 53 сессия, 11-29 января 2010 года, параграф 9. Доступно по адресу:

http://tbinternet.ohchr.org/_layouts/treatybodyexternal/Download.aspx?symbolno=CRC%2fC%2fTJK%2fCO%2f2&Lang=en

Проект закона «О защите прав ребенка» был разработан в 2013 году. В 2014 году параллельно разрабатывались еще два проекта закона: «О правах ребенка в Республике Таджикистан» и «О государственной поддержке детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей». Таким образом, в Парламенте одновременно оказалось три законопроекта, которые в дальнейшем были объединены в один проект закона названный «О защите прав ребенка». Проект закона в последующем был рассмотрен и принят Парламентом Таджикистана и вступил в действие весной 2015 года.

2. Содержание закона

Закон состоит из 6 глав и 50 статей.

Первая глава: Общие положения (2 статьи)

Вторая глава: Государственная политика по защите прав ребенка (8 статей)

Эта глава среди прочего включает в себя установление государственных минимальных социальных стандартов для ребенка, а также полномочия и компетенции государственных органов, физических и юридических лиц по защите прав ребенка.

Третья глава: Права и свободы ребенка (21 статья)

Эта глава в частности регулирует следующие права ребенка: на жизнь, свободу, неприкосновенность, честь, достоинство и личную жизнь; на личность; на охрану здоровья; на свободу слова и совести, информацию и участие в общественной жизни; имущественные права ребенка; на жилище; на образование; на труд; на отдых и досуг; на объединение в детские и молодежные организации; на проживание и воспитание в семье; на общение с отдельно проживающими родителями.

Отдельными статьями выделены: защита прав ребенка в специальных учебно-воспитательных учреждениях для несовершеннолетних, защита прав детей-беженцев; защита прав детей, пострадавших от стихийных бедствий и техногенных катастроф; запрет на участие детей в военных действиях и вооруженных конфликтах; защита детей от их незаконного перемещения через государственную границу; приобщение ребенка к национальной и мировой культуре; защита ребенка от отрицательного воздействия социальной среды; запрещение ограничения прав ребенка и особенности ответственности ребенка.

Четвертая глава: Защита прав детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (13 статей)

Глава регулирует различные формы устройства детей, лишенных родительского попечения и государственные гарантии социальной и правовой защиты детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (включая право на труд, образование, жилье, охрану здоровья и др.).

Пятая глава: Защита прав ребенка инвалида (2 статьи)

Закреплены вопросы прав ребенка с инвалидностью и отдельной статьей государственные гарантии занятости детей с инвалидностью.

Шестая глава: Заключительные положения (4 статьи)

3. Общие замечания и рекомендации

В законе отдельной категорией выделены дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей – что может быть расценено в качестве дискриминации, поскольку не учтены другие уязвимые категории детей. Так, несмотря на то, что названные категории нуждаются в поддержке государства, однако они выделены как особые, в то время как не упомянуты, например дети — жертвы вооруженных и межнациональных конфликтов, экологических и техногенных катастроф, стихийных бедствий; дети вынужденных переселенцев; дети, оказавшиеся в экстремальных условиях; дети — жертвы насилия; дети, отбывающие наказание в виде лишения свободы в воспитательных колониях; дети, находящиеся в специальных учебно-воспитательных учреждениях; дети, проживающие в малоимущих семьях; дети с отклонениями в поведении; дети, жизнедеятельность которых объективно нарушена в результате сложившихся обстоятельств и которые не могут преодолеть данные обстоятельства самостоятельно или с помощью семьи. *Все эти дети, наряду с детьми-сиротами и детьми с инвалидностью относятся к категории детей «находящихся в трудной жизненной ситуации».* Задача состоит в том, чтобы удовлетворить потребности и права детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, детей с инвалидностью, а также других уязвимых групп детей, которые нуждаются в особой защите, не выделяя их и, не различая их, а также принять во внимание их конкретные потребности и права.

В настоящее время в Законе в главе Государственная политика по защите прав ребенка есть статьи о компетенции различных государственных и негосударственных учреждений. Для предотвращения любого вида дискриминации общая глава могла бы быть посвящена механизмам защиты и отдельная специальная глава могла бы касаться специальных нужд – это облегчило бы работу для всех лиц, работающих с детьми и для детей. Например, вопросы состояния здоровья детей-сирот ничем не отличаются от вопросов здравоохранения других детей (поскольку нет никакой разницы между детьми из бедных семей и детьми-сиротам и т. д.).

В Конституции РТ есть статья, которая признает преимущественное применение международных стандартов перед национальным законодательством. Так в соответствии со ст. 10 Конституции международно-правовые акты, признанные Таджикистаном, являются составной частью правовой системы республики. В случае несоответствия законов республики признанным международно-правовым актам применяются нормы международно-правовых актов. Таким образом, Закон «О защите прав ребенка» не должен только отражать положения Конвенции о правах ребенка, но и обеспечивал более глубокую защиту для ребенка. Кроме того, существуют пробелы в законодательстве, которые определяют защиту детей для поддержки процесса реформ по уходу за ребенком, а также защиты детей. Этот закон должен охватывать все вопросы, касающиеся защиты ребенка, в том случае, если государство не имеет намерения в разработке и принятии

Кодекса о защите ребенка / детей / молодежного кодекса. Существует Модельный Закон по защите ребенка, разработанный Университетом Тафтса в рамках проекта по защите. Он включает в себя лучшие практики 300 различных законов из более чем 60 стран по всему миру. Этот модельный закон может быть использован как база в процессе подготовки/пересмотре всеобъемлющего детского/молодежного Кодекса. Он доступен на английском и русском языках.²

Также в пользу наличия единого Кодекса о детях говорит, тот факт, что в Таджикистане, как и во многих других странах, существует множество законов, указов и постановлений по вопросам, связанных с детьми, как по гражданским, так и по уголовным делам. Наличие единого Кодекса или иного документа могло бы облегчить задачу специалистов-практиков, таких как социальные работники, сотрудники органов местного самоуправления, судей и прокуроров, в использовании разрозненного законодательства будет сложно быть постоянно в курсе всех изменений и дополнениями, которые вносятся в эти законы, указы и постановления. По уголовным делам, эта ситуация допускает различное толкования закона, так как не все практикующие специалисты могут быть ознакомлены с изменениями и иметь их в своем распоряжении эта ситуация приводит к значительным задержкам в рассмотрении дел, поскольку необходимо ознакомиться со многими документами. Эта ситуация приводит к значительным отставаниям в рассмотрении дел. Это создает ситуацию незащищенности каждого, кто, так или иначе, связан с защитой детей в контакте или конфликте с законом. Таким образом, было бы важно в вопросах защиты иметь всеобъемлющий Детский / Молодежный Кодекс, чтобы сэкономить время и деньги, как законодателей, так и практиков.

Вопросам правосудия для несовершеннолетних посвящена всего одна статья Закона (ст. 31 Особенности ответственности ребенка), что представляется недостаточным. Кроме этого никак не отражены вопросы защиты прав детей жертв и свидетелей преступлений. Предлагается либо существенно расширить положения Закона, по вопросам правосудия для несовершеннолетних, либо принять отдельный Закон по правосудию в отношении несовершеннолетних. При разработке может быть использован Типовой Закон о Правосудии в Отношении Несовершеннолетних и Соответствующий Комментарий³, разработанный Управлением ООН по наркотикам и преступности в 2014 году (*данный Закон был переведен на таджикский язык ЮНИСЕФ в Таджикистане*).

В большинстве стран с системой континентального права (в отличие от стран общего права, таких как США или Соединенное Королевство), а так же в нескольких странах общего права, уголовное законодательство в отношении детей (лиц младше 18 лет – для стран ратифицировавших КПП, таких как Таджикистан) отделено от уголовного законодательства, действующего в отношении взрослых. Это включает в себя минимальный возраст для наступления уголовной ответственности, меры профилактики, процессуальное право, систему наказаний, лишение свободы, социальные услуги, надзор за отбыванием условного наказания, учреждения и тюрьмы для несовершеннолетних открытого или полуоткрытого типа, вопросы, связанные с детьми-потерпевшими и

² http://www.protectionproject.org/wp-content/uploads/2010/11/CP-Model-Law_Final_January-2013_Russian.docx.

³ https://www.unodc.org/documents/justice-and-prison-reform/Russian_Model_Law_21122014_final.pdf

свидетелями, а в некоторых случаях – законодательство в отношении преступлений, совершенных против детей. Имеет важное значение урегулирование всех данных вопросов в рамках одного кодекса, для того, чтобы обеспечить равно одинаковое применение ювенальной юстиции всеми исполнителями.

4. Общий анализ Закона

4.1 Отсылочный характер статей

Одним из общих недостатков Закона является отсылочный характер многих статей (например, ст. 30 запрещающая ограничение прав ребенка), так *«запрещается ограничение прав ребенка, за исключением случаев, установленных законодательством Республики Таджикистан»*. При этом не указаны конкретные законодательные акты. Представляется, что использованные формулировки должны быть точными и ясными и не иметь отсылочный характер.

4.2. Общие положения (ст. 1-2)

Статья 1 Закона содержит основные понятия, используемые в Законе. Так согласно закону *«ребенок - инвалид - ребенок, нуждающийся в социальной защите, в результате нарушения здоровья со стойким расстройством функций организма, вызванного заболеванием, травмой, умственным или физическим недостатком, обуславливающегося ограничениями его нормальной жизнедеятельности»*.

Существует 4-ре подхода к инвалидности: благотворительный, медицинский, социальный и подход, основанный на правах человека. Национальное законодательство Республики Таджикистан отражает социальный подход к инвалидности, указывая, что причинами ограничения жизнедеятельности являются расстройства функций организма и в силу этого необходима социальная защита. В то время, как в Конвенции отражен подход, основанный на правах человека, указывающий что участие инвалидов в жизни общества ограничивают барьеры в среде. Подход, основанный на правах человека основан на запрете дискриминации и обеспечении равных возможностей пользоваться всеми правами человека. Таким образом, в Законе «О защите прав ребенка» не отражает связь между нарушениями здоровья и барьерами среды, как это отражено в Конвенции. Кроме этого в ст. 1 Закона «О защите прав ребенка» используется недопустимая терминология, такая как *«умственные или физические недостатки»*, в то время как в Конвенции используется термин *«физические, психические, интеллектуальные и сенсорные нарушения»*. Кроме этого в Модельном Законе СНГ «Об основных гарантиях прав ребенка в государстве» указано следующее: *«ребенок с ограниченными возможностями здоровья (ребенок-инвалид) – ребенок, имеющий нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, травмами, их последствиями, дефектами, приводящее к ограничению жизнедеятельности»*.

В связи с этим рекомендуется внести изменения в ст.1 Закона «О защите прав ребенка» в части определения ребенка с инвалидностью и изложить в следующей редакции: *«ребенок с инвалидностью – это ребенок с устойчивыми физическими, психическими, интеллектуальными или сенсорными нарушениями, мешающие ему при взаимодействии с*

различными барьерами осуществлять полное и эффективное участие в жизни общества наравне с другими детьми».

В статье 1, понятие «детей оставшихся без попечения родителей» необходимо дополнить фразой *«временно или постоянно лишены семейной среды».*

Данная статья содержит только понятие «патронажной семьи», которое является ограниченным: **«патронажная семья (воспитатель) - семья или лицо, принявшее на воспитание ребенка-сироту или ребенка, оставшегося без попечения родителей».** Необходимо дополнить данную статью следующими понятиями: патронажное воспитание, служба патронажного воспитания, семья патронажного воспитателя, патронажный воспитатель. Изложить в следующей редакции:

«Патронажное воспитание - является социальной услугой, посредством которой ребенку предоставляется уход в семье патронажного воспитателя, заменяющий семейный уход, на основании разграничения прав и обязанностей по защите прав ребенка и его законных интересов между отделами социального обеспечения и защиты семьи и патронажным воспитателем.

Служба патронажного воспитания - предоставляет услуги на местном уровне и создается при отделах социального обеспечения и защиты семьи.

Патронажная семья (воспитатель) – семьи, принявшие на воспитание детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей; все лица, проживающие в семье патронажного воспитателя, кроме ребенка/детей, пользующихся услугами службы.

Патронажный воспитатель - лицо, принявший на воспитание детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей; лицо, осуществляющее у себя дома временный уход, содержание и воспитание ребенка для обеспечения его интеграции (реинтеграции) в биологическую, расширенную семью, учреждения опеки/попечительства, усыновления или других форм ухода семейного типа».

Самое важное, что настоящая статья не содержит понятия детей, находящихся в сложной жизненной ситуации, которое должно быть изложено следующим образом:

«дети, находящиеся в трудной жизненной ситуации, – дети, оставшиеся без попечения родителей; дети с ограниченными возможностями здоровья (дети-инвалиды); дети – жертвы вооруженных и межнациональных конфликтов, ситуаций насилия внутри страны, экологических и техногенных катастроф, стихийных бедствий; дети из семей беженцев и вынужденных переселенцев; дети, оказавшиеся в экстремальных условиях; дети – жертвы насилия; дети, находящиеся в специальных учебно-воспитательных учреждениях; дети, проживающие в малоимущих семьях; дети с отклонениями в поведении; дети, жизнедеятельность которых объективно нарушена в результате сложившихся обстоятельств и которые не могут преодолеть данные обстоятельства самостоятельно или с помощью семьи» (ст. 1 Модельного закона СНГ «Об основных гарантиях прав ребенка в государстве»).

Кроме этого Закон не содержит понятий «социальной адаптации» и «социальной реабилитации ребенка», которые могут быть изложены следующим образом:

«социальная адаптация ребенка – процесс активного приспособления ребенка, находящегося в трудной жизненной ситуации, к принятым в обществе правилам и нормам поведения, а также процесс преодоления последствий психологической или моральной травмы;

социальная реабилитация ребенка – мероприятия по восстановлению утраченных ребенком социальных связей и функций, восполнению среды жизнеобеспечения, усилению заботы о ребенке».

Кроме этого не упомянуто понятие «социальной инфраструктуры для детей». В частности государственные органы при принятии решений по вопросам социально-экономического развития соответствующих территорий должны учитывать нормативы строительства объектов социальной инфраструктуры для детей. Решения принимаемые государственными органами о реконструкции, модернизации, об изменении назначения или о ликвидации объекта социальной инфраструктуры для детей, являющегося государственной собственностью, не должны допускаться без предварительной экспертной оценки последствий такого решения для обеспечения жизнедеятельности, образования, воспитания и развития детей, для оказания им медицинской, лечебно-профилактической помощи, для социального обслуживания. В Законе также не имеется отдельной статьи по этому вопросу. Для примера такая статья имеется в Модельном Законе СНГ «Об основных гарантиях прав ребенка» (статья 17) и Законе Российской Федерации «Об основных гарантиях прав ребенка» (статья 13).

Статья 3 Цель государственной политики по защите прав ребенка

Ст. 3 Закона о защите прав ребенка признает *«преимущество прав детей-инвалидов с целью обеспечения достойных условий для их обучения и воспитания»*, но не прописывает *«обеспечение равных возможностей для детей инвалидов для полного осуществления их прав»*. Рекомендуется включить это положение.

4.3. Государственная политика по защите прав ребенка (статьи 3-10)

Статья 5 Компетенция Правительства Республики Таджикистан по защите прав ребенка

Предлагается дополнить статью 5 следующими положениями:

«установление порядка судебной защиты и судебная защита прав и законных интересов ребенка», и «исполнение международных обязательств Республики Таджикистан и представительство интересов Республики Таджикистан в международных организациях по вопросам защиты прав ребенка».

Статья 8 Полномочия местных исполнительных органов государственной власти и органов самоуправления поселков и сел по защите прав ребенка

Пункт 2 статья 8 Закона устанавливает полномочия местных исполнительных органов государственной власти (органов опеки и попечительства) в области обеспечения прав, свобод и законных интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. Список полномочий рекомендуется дополнить следующим положениями:

- *обеспечение установления/отмены статуса ребенка, временно оставшегося без попечения родителей, или ребенка, оставшегося без попечения родителей;*
- *участие в формировании социальной инфраструктуры для детей;*
- *определение порядка информирования и проведения консультаций, осуществления мероприятий по защите прав и законных интересов ребенка.*

Необходимо отметить, что данная статья в основном сосредоточена по защите прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей и детей с инвалидностью, нет упоминания о защите прав детей находящихся в трудной жизненной ситуации (дети беженцев и вынужденных переселенцев, жертв насилия и эксплуатации и др.). Необходимо дополнить полномочия государственных органов соответствующими положениями, либо сделать полномочия и компетенции общими, чтобы они касались и других категорий детьми, поскольку особое выделение определенных групп детей может вести к дискриминации.

Рекомендуется дополнить статью 9 Закона (участие физических и юридических лиц по защите прав ребенка) пунктом 3 и изложить его следующим образом:

Законами Республики Таджикистан могут быть установлены льготы для физических и юридических лиц, осуществляющих деятельность по обеспечению занятости детей-инвалидов, организации их профессиональной подготовки и переподготовки.

Статья 10 Закона посвященная, государственной помощи семье, носит общий и отсылочный характер. Так, *«с целью создания надлежащих материальных условий для воспитания ребенка в семье государство предоставляет родителям или другим законным представителям ребенка социальную помощь и льготы, предусмотренные законодательством Республики Таджикистан»*. При этом не указаны, какие именно это семьи (малообеспеченные, многодетные и др.), а также не перечислены какая помощь и льготы имеется в виду.

4.4. Права и свободы ребенка (ст. 11-31)

Статья 11 Закона, посвященная праву ребенка на жизнь, свободу, неприкосновенность, честь, достоинство и личную жизнь, носит общий характер, где 2 пункта из трех посвящены вопросам обеспечения равенства детей (независимости от различных признаков) и осуществления социальных и экономических мер для цели обеспечения благоприятных условий для ребенка. К сожалению, в данной статье не отражены вопросы защиты ребенка от насилия и эксплуатации. Также не имеется прямого запрета на применение телесных наказаний. В связи с этим предлагается дополнить данную статью пунктами следующего содержания:

«Запрещается применять телесные наказания и дисциплинарные меры, унижающие достоинства ребенка, в том числе любые формы физического и психического насилия,

а также другие действия, которые могут унижить или оскорбить ребенка»; (ст. ст. 31 Модель законодательства о защите детей)

«Государство обеспечивает личную неприкосновенность ребенка, осуществляет его защиту от физического и (или) психического насилия, жестокого, грубого или унижающего человеческого достоинства обращения, действий сексуального характера, вовлечения в преступную деятельность и совершения антиобщественных действий и иных видов деятельности, ущемляющих закрепленные Конституцией Республики Таджикистан права и свободы человека и гражданина».

Кроме этого необходимо на уровне закона предусмотреть меры поддержки и защиты детей жертв насилия и эксплуатации, такие как юридическая, психологическая, медицинская и иная помощь.

Статья 12 (право ребенка на личность), говорит о том, что ребенок имеет право на фамилию, имя и отчество, национальность и гражданство. Но в законе не указано прямо, что *«каждый ребенок после рождения должен быть зарегистрирован в соответствии с законами Республики Таджикистан».*

Статья 13. Право ребенка на охрану здоровья

Меры по охране здоровья не включают гарантии получения детьми (их опекунами и представителями) информации о лечении. Кроме этого рекомендуется дополнить настоящую статью следующими положениями:

«Родителям и опекунам, вне зависимости от их религиозных или моральных взглядов, запрещается преднамеренно ограничивать ребенка в оказании ему необходимых профилактических или медицинских обследований и лечения.

В случае подобного отказа суд может обязать родителей или опекунов обеспечить ребенку необходимое лечение. Суд также должен иметь полномочия принимать решение по перемещению ребенка из дома родителей или опекунов для оказания ему необходимого лечения». (ст. 35 Модель законодательства о защите детей)

Статья 14. Право ребенка на свободу слова и совести, информацию и участие в общественной жизни

Данная статья не содержит упоминания права на участие ребенка в мирных собраниях и не поясняет, в какого рода организациях добровольно может участвовать ребенка. Необходимо дополнить п.1 ст.14 после слов «добровольное участие в» - *общественных объединениях, а также в других формах некоммерческих организаций и мирных собраниях.*

Статья 16. Право ребенка на жилище

Не содержится указания о принятии мер по сохранению жилища детей-сирот, детей,

оставшихся без попечения родителей. В частности местные органы государственной власти должны:

- *производить учет и осуществлять контроль за сохранностью жилища детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей;*
- *обеспечивать сохранность жилища детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, до их устройства под опеку или попечительство, на патронатное воспитание, в организации образования, медицинские и другие организации;*
- *устанавливать опеку над жилищем детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей;*
- *осуществлять контроль за выполнением законными представителями ребенка обязанности по сохранности жилища детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей.*

Кроме этого в статье должно быть упомянуто об ответственности родителей, должностных лиц местных исполнительных органов и законные представители ребенка за невыполнение обязанности по сохранности жилища детей-сирот, детей, оставшихся без попечения.

Статья 17. Право ребенка на образование

Включение отдельного пункта в данной статье о гарантии обеспечении образования ребенку с инвалидностью является нецелесообразным, поскольку п. 1 данной статьи уже гарантирует всем детям получение образования. Этот пункт можно было бы исключить. Предлагается уточнить в статье, что не просто «ребенок», а «каждый ребенок» имеет право на образование, что подчеркнуло бы отсутствие дискриминации. Кроме этого рекомендуется внести положение об ответственности за нарушение прав ребенка в процессе образования следующего содержания:

«При осуществлении деятельности в области образования ребенка в образовательном учреждении, специальном учебно-воспитательном учреждении или ином оказывающем соответствующие услуги учреждении нарушение прав ребенка влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Республики Таджикистан».

Статья 18. Право ребенка на труд

Рекомендуется внести дополнение о том, что работодатель обязан обеспечить ребенку безопасные и благоприятные условия труда.

Кроме этого ст. 36 Закона регулирует вопросы государственной гарантии осуществления прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на труд. Эти гарантии рекомендуется указать в общей статье «право на труд» в качестве отдельного пункта статьи, поскольку наличие отдельной статьи ведет к особому выделению этой категории детей.

Статья 21. Право ребенка на проживание и воспитание в семье

В статье указано, что ребенок имеет право знать своих родителей, предлагается добавить также и «других близких родственников».

Статья 23. Защита прав ребенка в специальных учебно-воспитательных учреждениях для несовершеннолетних

По смыслу содержания данная статья относится не только к детям находящимся в учебно-воспитательных учреждениях, но а также к детям, употребляющим алкогольные напитки, наркотические средства и психотропные вещества и направляемых в лечебные учреждения. Однако название статьи говорит только о специальных-воспитательных учреждениях. Предлагается переименовать название ст.23 следующим образом: «Защита прав ребенка в воспитательных, лечебных и иных аналогичных учреждениях». Кроме этого рекомендуется совместить эту статью со ст. 34 Закона (Содержание и воспитание детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в образовательных, воспитательных, лечебных и иных подобных учреждениях), так как наличие двух статей по одному вопросу является нецелесообразным.

В соответствии с п.2 ст. 11 Уголовно-процессуального Кодекса Республики Таджикистан содержание лица в воспитательном учреждении допускается только по решению суда или судьи. В связи с этим предлагается дополнить п. 1 ст. 23 Закона «О защите прав ребенка» словами *«только по решению суда»*. Решения о досрочном выпуске ребенка из специальных учебно-воспитательных учреждений либо переводе из одного учреждения в другое. Также должно приниматься судом.

Также рекомендуется дополнить настоящую статью правом детей обращаться с жалобами и заявлениями о нарушении их прав в учебно-воспитательных учреждениях в прокуратуру, суд, Уполномоченному по правам человека, общественным организациям и др. При этом эти заявления и жалобы не должны подвергаться цензуре и должны быть высланы администрацией учреждения в течении трех дней (кроме выходных и праздничных дней) с момента подачи.

Процедуры защиты прав ребенка в специальных учебно-воспитательных учреждениях предусмотрены Политикой защиты прав ребенка для учреждений закрытого типа (также как и Процедурами Специальной школы и Специального профессионально-технического лицея по выполнению Политики защиты прав ребенка). Эти документы были разработаны и утверждены Комиссией по правам ребенка при Правительстве РТ в 2008-2009 годах.

Статья 24. Защита прав детей-беженцев

Регулирование данной статьи относится только к детям беженцам, но не включает вынужденных переселенцев. Рекомендуется включать эту категорию детей в ст. 24 Закона.

Статья 26. Запрет на участие детей в военных действиях и вооруженных конфликтах

Согласно статьи 26, дети, находящиеся на территории военных действий и военных конфликтов в случае необходимости могут быть устроены в учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, или в учреждения отрасли

образования, в то время как дети беженцы могут быть устроены в «соответствующие детские учреждения или патронажные семьи (воспитателю)». Рекомендуется привести в соответствие ст. 24 и 26 в части форм устройства этих детей.

Статья 29. Защита ребенка от отрицательного воздействия социальной среды

Предлагается дополнить настоящую статью пунктами следующего содержания:

- *«Пропаганду здорового образа жизни и правовое просвещение детей государство признает одним из приоритетных направлений своей политики.*
- *Ребенку, перенесшему физическую или психологическую травму вследствие уголовного правонарушения, насилия или иного незаконного деяния, должна быть оказана необходимая помощь в восстановлении здоровья и социальной адаптации».*

Статья 31. Особенности ответственности ребенка

Согласно п.1 Задержание и арест ребенка, как исключительная мера, применяются только в случаях, установленных законодательством Республики Таджикистан. Однако не указано, что такой арест или задержание должно применяться на как можно **краткий срок**.

Предлагается дополнить п.1 ст. 31 следующим предложением: *«Каждый ребенок имеет право на помощь адвоката с момента задержания и право не быть допрашиваемым в отсутствие защитника. Государство обеспечивает оказание бесплатной юридической помощи детям».* А также пунктом:

«Запрещается применение к ребенку насилия, угроз, других незаконных действий с целью принуждения его дать показания или признать вину».

В силу того, что в стране не имеется отдельного Закона по ювенальной юстиции (правосудию для несовершеннолетних) данная статья должна включить все процессуальные гарантии прав детей в конфликте: на презумпцию невиновности, право быть уведомленным о своих правах и обвинениях, переводчика и др. Кроме этого важными являются вопросы реабилитации и реинтеграции детей освобождаемых из закрытых учреждений. Таким образом, данная статья нуждается в серьезной доработке.

4.5. Защита прав детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей (ст. 32-44)

Как уже было указано ранее выделение отдельной главы (содержащей 13 статей) о правах детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, является нецелесообразным, поскольку в Законе уже есть отдельные статьи регулирующие отдельные права ребенка, такие как право на труд, жилье, охрану здоровья. Таким образом все эти вопросы должны быть включены отдельными подпунктами в общих статьях. Кроме этого рекомендуется объединить главы 4 (защита прав детей сирот и

детей, оставшихся без попечения родителей) и 5 (защита прав ребенка с инвалидностью) и назвать эту главу «Защита прав детей в трудной жизненной ситуации».

К определению детей в трудной жизненной ситуации относятся: дети, оставшиеся без попечения родителей; дети с ограниченными возможностями здоровья (дети-инвалиды); дети – жертвы вооруженных и межнациональных конфликтов, ситуаций насилия внутри страны, экологических и техногенных катастроф, стихийных бедствий; дети из семей беженцев и вынужденных переселенцев; дети, оказавшиеся в экстремальных условиях; дети – жертвы насилия; дети, находящиеся в специальных учебно-воспитательных учреждениях; дети, проживающие в малоимущих семьях; дети с отклонениями в поведении; дети, жизнедеятельность которых объективно нарушена в результате сложившихся обстоятельств и которые не могут преодолеть данные обстоятельства самостоятельно или с помощью семьи (ст. 1 Модельного закона СНГ «Об основных гарантиях прав ребенка в государстве»).

В этой главе могут и должны быть урегулированы вопросы защиты и обеспечения прав всех остальных детей в трудной жизненной ситуации, а не только дети, лишенные семейного окружения и дети с инвалидностью.

Статья 36 Закона предусматривает создание благоприятных условий труда и работы, государственными органами и организациями, принимающими на работу молодых специалистов из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, по направлению соответствующего государственного органа. Закон не предусматривает создания благоприятных условий для работы для детей с инвалидностью, равно как и создание разумных приспособлений, что может быть признано в качестве дискриминации. Рекомендуются внести это положение.

4.6. Защита прав ребенка инвалида (ст. 45-46)

Статья 45 Права ребенка - инвалида

Термин «разумное приспособление» означает адаптацию условий труда, образовательной среды, транспортной системы или медицинской помощи с тем, чтобы убрать барьеры, мешающие инвалиду (лиц с ограниченными возможностями) участвовать в соответствующей деятельности или пользоваться соответствующими услугами наравне с другими. В соответствии с Конвенцией ООН о правах инвалидов отказ в разумном приспособлении является дискриминацией.

Закон «О защите прав ребенка» запрещает дискриминацию ребенка в связи с инвалидностью, но не указывает, что отказ в разумном приспособлении может быть признан дискриминацией. Рекомендуется дополнить п.4 ст. 45 Закона вышеуказанным положением.

Статья 46. Государственные гарантии по занятости детей-инвалидов

Предлагается объединить статьи 45 и 46 Закона «О защите прав ребенка» под названием «права и государственные гарантии детей с инвалидностью». Поскольку ст.

46 «Государственные гарантии по занятости детей-инвалидов», содержит также положения о материальной помощи, социального обеспечения и охраны здоровья.

Закон не содержит право детей инвалидов свободно выражать свои взгляды по вопросам затрагивающим их. Рекомендуются внести дополнение в ст.45 Закона «О защите прав ребенка» право выражать свое мнение, так как это отражено в Конвенции о правах инвалидов.

4.7. Заключительные положения (ст. 47-50)

Статья 49. Ответственность за нарушение требований настоящего Закона

Необходимо признать, что вопросы ответственности являются ключевыми в деле реализации положений Закона. Этому важному вопросу посвящено лишь одно предложение следующего содержания: «физические и юридические лица за нарушение требований настоящего Закона привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством Республики Таджикистан».

Следует уточнить и дополнить базовыми положениями об ответственности лиц за нарушение требований закона.

Заключительные положения Закона не содержат вопросов о государственном и негосударственном контроле в области защиты прав ребенка.

Предлагается включить статью о государственном и негосударственном контроле. Кроме этого не урегулированы вопросы судебного порядка защиты прав ребенка. В частности неизвестно, кто может обратиться, о возмещении какого вреда и взимается ли государственная пошлина.