



BUDAPEST 20-21 November 2001

Сила закона: правовые основы и борьба с СЭДКЦ¹

Законы и СЭДКЦ: в чем состоит основная проблема?

Существует множество докладов и обзоров международных и национальных правовых основ, касающихся сексуальной эксплуатации детей в коммерческих целях (СЭДКЦ). Однако почти во всех них рассматриваются только законы и положения, которые непосредственно относятся к преступному деянию СЭДКЦ и мерам наказания преступников. Лишь в немногих из них рассматриваются гораздо более широкие вопросы, которые необходимо решать в законодательстве и при его исполнении и которые касаются обстоятельств, при которых происходит СЭДКЦ.

Речь идет о социальных, экономических, культурных и религиозных ограничениях, воздействие которых на ребенка, подвергающегося риску, и ребенка, подвергающегося надругательству, на его/ее семью и общину, а по сути, и на преступника, следует принимать во внимание. Например, положение девочки в некоторых традиционных культурах может подразумевать, что она на практике не пользуется той защитой, которую ей мог бы предоставить закон. Там, где минимальный возраст вступления в брак установлен законом, девочку, например, могут тем не менее выдать замуж до достижения ею этого возраста, при этом мала вероятность того, что в общине, где обычаями такой брак допускается, об этом нарушении будет сообщено.

Зачастую дети не имеют доступа к процедурам подачи жалобы как в своей стране, так и в тех странах, куда их могут перевезти. Там, где такая возможность имеется, они могут не захотеть воспользоваться ею из чувства страха или стыда. Возможно, трудности в исследовании или обсуждении этой проблемы возникают из-за недостаточной осведомленности о СЭДКЦ или терпимости в отношении этого явления, усугубляющейся религиозными и культурными факторами.

Несмотря на наличие доброй воли, стимулирующего воздействия первого Всемирного конгресса 1996 года и нового свода международно-правовых норм, в которых давно существовала потребность, не хватает властных и вспомогательных структур, которые могли бы противостоять сексуальной эксплуатации девочек. Мальчики также подвергаются сексуальной эксплуатации, но высокий процент страдающих от нее девочек свидетельствует о том, что необходимо специально разрабатывать правовые нормы и действия, учитывая возрастную и гендерную динамику СЭДКЦ.

Говоря коротко, даже наиболее тщательно проработанные законы не достигнут цели, если в них не отражены все эти основополагающие аспекты контекста СЭДКЦ. Для того чтобы соблюдение закона обеспечивалось как на уровне местной общины, так и на национальном уровне, необходимы культурные сдвиги в сознании и определенные усилия. Слишком часто ресурсы правоохранительных органов, затрачиваемые на борьбу с СЭДКЦ, напоминают

перевернутую вершиной вниз пирамиду, тогда как бóльшую часть средств следует тратить в ее основании.

Эффективные меры по предотвращению СЭДКЦ и борьбе с ней должны начинаться с учета интересов ребенка, подвергающегося сексуальной эксплуатации. Тогда к применению закона не будут подходить поверхностно, с узкой точки зрения. Нельзя рассматривать право только с позиции суда и законодательства; в любую программу действий необходимо также включить более широкую юридическую ответственность за последствия нищеты и структурной перестройки, включая ограниченный доступ к образованию и развитие специфических видов туризма.

Какие успехи были достигнуты в создании международно-правовых норм?

За период с 1996 года было принято несколько новых международных документов, в которых основное внимание уделяется созданию международных норм и обеспечению их исполнения.

Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка Организации Объединенных Наций, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии (2000 год), охватывает те же темы, что и статьи 32–36 *Конвенции о правах ребенка* Организации Объединенных Наций, но при этом вносятся уточнения в положения, касающиеся обеспечения соблюдения закона и совершенствования судопроизводства, учитывающего интересы ребенка. В нем внимание государств также привлекается к непропорционально значительному числу девочек, подвергающихся сексуальной эксплуатации.

Как минимум, государства-участники обязаны признавать СЭДКЦ уголовным преступлением, независимо от того, осуществляется она внутри страны или же носит транснациональный характер. В Протоколе уточняется, что государство должно применять экстерриториальную юрисдикцию. Это позволяет привлекать лиц, совершающих надругательство, к ответственности в государстве проживания за преступления, совершенные в других странах, и снижает риск того, что какая-либо страна будет рассматриваться как "безопасное убежище" для тех, кто с целью эксплуатации выезжает за рубеж. Важную роль играет и выдача преступников, чтобы тот, кто подвергает эксплуатации ребенка в другой стране, преследовался по закону либо у себя на родине, либо в той стране, где осуществлялась эксплуатация. В Протоколе устанавливается, что правонарушения, связанные с СЭДКЦ, являются основанием для выдачи преступника, и подразумевается, что в том случае, когда просьба о выдаче поступает от государства, с которым нет договора о выдаче, государство, к которому обращена эта просьба, может рассматривать Протокол в качестве правового основания для такой выдачи.

Протокол представляет особую ценность, поскольку сосредоточивает внимание на ответственности правительства за создание судопроизводства, учитывающего интересы детей. Статья 8 предусматривает защиту прав детей-жертв и свидетелей без нанесения ущерба правам обвиняемого на справедливое судебное разбирательство. Государства должны информировать детей, ставших жертвами преступления, об их правах, их роли, а также о содержании, сроках и ходе судопроизводства и обеспечивать "надлежащую поддержку детям-жертвам", включая защиту частной жизни ребенка. Необходимо также обеспечить безопасность ребенка, его семьи и свидетелей.

Принятая МОТ в 1999 году *Конвенция 182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда* требует от государств запрещения и искоренения наихудших форм детского труда "в срочном порядке". Наихудшие формы включают продажу детей и торговлю ими, использование, вербовку или предложение ребенка для занятия проституцией, производства порнографической продукции или для порнографических выступлений, а также любую работу, которая может нанести вред здоровью, безопасности или нравственности ребенка.

В статье 7 подчеркивается значение бесплатного базового образования и, по мере возможности, профессионально-технической подготовки в качестве как профилактической, так и

реинтеграционной меры. Государства-участники должны оказывать "необходимое и должное" содействие для прекращения сексуальной эксплуатации детей.

Конвенция 182 имеет большое значение, поскольку обладает горизонтальным эффектом, обязывая государства проводить консультации с организациями работодателей и трудящихся с целью создания или определения механизмов контроля. Вовлекая в этот процесс гражданское общество, она помогает повысить осведомленность о СЭДКЦ и представляет особую ценность в качестве инструмента, помогающего борьбе с детским секс-туризмом.

Конвенция против транснациональной организованной преступности Организации Объединенных Наций 2000 года имеет два дополнительных Протокола или договора. Наиболее существенным для борьбы с СЭДКЦ является *Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее*. Конвенция обязывает государства-участники оказывать друг другу "самую широкую взаимную правовую помощь в расследовании, уголовном преследовании и судебном разбирательстве", но при этом важно сознавать, что Конвенция применима в отношении СЭДКЦ, только если за такие правонарушения предусматривается наказание в виде четырех и более лет лишения свободы или если оно связано с дополнительным правонарушением в виде воспрепятствования правосудию. Взаимная правовая помощь определяется в самых общих чертах и охватывает получение свидетельских показаний и заявлений, вручение судебных документов, проведение обыска и производство выемки или ареста, а также любой иной вид помощи в соответствии с законодательством государства-участника, к которому обращена такая просьба. Соблюдение банковской тайны не является основанием для отказа.

Другие элементы включают обязательство принимать меры по криминализации применения силы, угроз, запугивания или обещания; использовать соответствующие меры по обеспечению эффективной защиты всех свидетелей и поддержке исков детей – жертв СЭДКЦ о возмещении ущерба.

Протокол содержит важное уточнение в отношении того, что необходимо для физической, психологической и социальной реабилитации детей – жертв торговли, включая предоставление надлежащего крова, консультативной помощи и информации, в том числе относительно юридических прав, медицинской, психологической и материальной помощи, а также возможностей в области трудоустройства, образования и профессиональной подготовки. Протокол также обязывает государства-участники разрабатывать на комплексной основе меры политики для предупреждения ревиктимизации, в особенности детей.

Вызывает беспокойство тот факт, что все обязательства в отношении обеспечения исполнения законов содержатся в самой Конвенции, а все положения, связанные с защитой жертв и оказанием им помощи, помещены в Протокол. Это приводит к неправомерному разграничению, поскольку эффективное обеспечение исполнения законов возможно только в том случае, когда дети чувствуют себя в безопасности, давая свидетельские показания, и уверены, что их защищают, а не подвергают преследованию.

Из нескольких других документов, принятых после 1996 года, пожалуй, с наибольшим нетерпением ожидается вступление в силу *Римского статута Международного уголовного суда* (1998 год). Когда он вступит в силу, в юрисдикцию Международного уголовного суда войдут военные преступления и преступления против человечности. В последнюю категорию входят порабощение, а также "изнасилование, обращение в сексуальное рабство, принуждение к проституции... или любые другие формы сексуального насилия сопоставимой тяжести", если оно сознательно совершается в рамках широкомасштабного или систематического нападения. Порабощение включает торговлю людьми. Изнасилование, обращение в сексуальное рабство и принуждение к проституции могут также составлять военное преступление.

Что такое судебные процедуры, учитывающие интересы детей?

Если дети не считаются заслуживающими доверия свидетелями, они неохотно выступают в суде, и, как правило, их туда даже не вызывают. В результате значительная доля уголовных преследований не достигает цели, и это лишает стимулов работников правоохранительных органов. Юридические процедуры, учитывающие интересы детей, крайне важны для поддержки усилий по преследованию правонарушителей. В мире существует множество институтов, где во главу угла ставятся исключительно интересы взрослых. Судебные процедуры должны быть щадящими по отношению к ребенку и учитывать его возраст и возможности, с тем чтобы он/она чувствовали, что могут надлежащим образом давать показания прямым или косвенным путем. Для того чтобы в должном порядке получить и оценить свидетельские показания, возможно, потребуется соответствующая подготовка юристов, судей и работников правоохранительных органов.

В большинстве случаев правоохранительные органы и суды ожидают от детей такой же логики рассуждений, как от взрослых, и если они ее проявляют, их считают достаточно взрослыми. Таким образом, внимание сосредоточивается на возможностях и способностях к аргументации, присущих взрослому, а не ребенку; судьи и юристы должны принимать это во внимание. Важно избегать излишне сложной лексики и запутанных вопросов, на которые нельзя однозначно ответить; кроме того, дети более способны к взвешенным суждениям, если для этого им оказывается социальная поддержка и создаются надлежащие условия.

Исследования показали, что дети реагируют на повторно задаваемые вопросы иначе, чем взрослые. Они делают вывод, что их первому ответу не поверили, и поэтому могут изменить ответ. В результате детей нередко считают "ненадежными" свидетелями, которые, испытывая давление, "фантазируют". Учитывая это, в некоторых странах производят аудио- или видеозапись первого допроса ребенка, и запись признается в суде доказательством.

Аналогичным образом, в некоторых странах детей можно допрашивать через стекло, которое со стороны ребенка имеет свойства зеркала, или с использованием внутреннего телевидения, чтобы ребенку не нужно было являться в суд и встречаться с человеком, обвиняемым в насилии.

Какие приоритеты остаются для международного права, международных организаций и гражданского общества?

Второй Всемирный конгресс против сексуальной эксплуатации детей в коммерческих целях предоставляет возможность оценить достижения и определить, какую работу еще предстоит проделать. Измерению масштабов результатов при проведении таких оценок существенно мешало отсутствие в докладах государств-участников конкретных данных о реализации *Конвенции о правах ребенка*. Отсутствуют подробности как относительно принятых законодательных мер, так и о времени их принятия и документах, в которых они отражены.

- Следует условиться, что государства-участники должны в законном порядке предоставлять статистическую информацию и сведения по конкретным делам в отношении того, как обеспечивается исполнение закона, и чтобы Комитет по правам ребенка мог потребовать подробную информацию о законодательных мерах, конкретных делах и политических мерах по обеспечению соблюдения законодательства, а также проводить подробные слушания по этим вопросам.
- В рамках международного права у государств-участников следует запрашивать информацию об обеспечении соблюдения законов и положений Факультативного протокола, касающихся детей, независимо от того, являются ли данные государства его стороной. Это объясняется тем, что Протокол дополняет, но не превышает предел компетенции статей 34, 35 и 36 Конвенции и таким образом просто конкретизирует обязательства, которые правительства 91 государства уже взяли на себя.

- Необходимо обязать каждое государство – участника *Конвенции о правах ребенка* представлять экземпляры соответствующих законодательных актов, основных судебных дел и национальных планов действий, и эти документы должны прилагаться к докладам государств. Тем самым любому государству, желающему укрепить свое законодательство, будет предоставлена ценная информация благодаря доступу к лучшим образцам законодательной практики.
- Комитет по правам ребенка пока еще не выпустил общие замечания, определяющие пределы компетенции по каждому из прав. Общие замечания к статьям 34, 35 и 36 оказали бы большую помощь в практическом применении этих статей, а также стокгольмской Декларации и Плана действий.
- Необходимо незамедлительно и тщательно рассмотреть вопрос о включении в *Конвенцию о правах ребенка* вопроса о системе подачи исковых заявлений, чтобы эти иски могли быть непосредственно представлены в Комитет в случаях СЭДКЦ.
- Следует предпринять согласованные действия, в том числе с участием гражданского общества, чтобы обеспечить включение в национальное законодательство положений *Протокола о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее*.
- Конференция государств – участников *Конвенции против транснациональной организованной преступности*, на которой будут периодически проводиться обзоры осуществления Конвенции, должна также рассматривать осуществление положений о защите детей и оказании им помощи.
- Все остальные международные положения должны творчески и конструктивно использоваться для предупреждения СЭДКЦ и борьбы с ней, включая обязательство по обеспечению формального и неформального образования и просвещения по вопросам сексуального здоровья, а также обязательство по установлению для обоих полов одинакового возраста согласия на сексуальный контакт и брак.

Какие приоритеты остаются для национального законодательства, национальных органов и гражданского общества?

- Защита детей от сексуальной эксплуатации является одной из основных обязанностей государства. Необходимо разработать и предоставить типовое законодательство, которое охватывало бы все основные элементы различных аспектов сексуальной эксплуатации детей.
- Необходимо повысить осведомленность относительно существенного воздействия законодательства о социальном обеспечении на создание механизмов гарантии безопасности и помощи в предупреждении СЭДКЦ.
- Обеспечение осуществления защиты от СЭДКЦ является обязанностью не только юристов и полиции. Нужно изучать и поддерживать инициативы на уровне общины, включая альтернативные процедуры разрешения конфликтов, которые базировались бы на принципах прав человека, включая гендерное равенство.
- Нужно тщательно проанализировать законодательство, чтобы гарантировать, что законы, особенно иммиграционное и уголовное законодательство, не оказывают отрицательного воздействия.
- Информация о законодательстве должна широко распространяться на местах в доступных формах.
- Дети, которые, по их утверждению, подверглись сексуальной эксплуатации за пределами страны проживания, не должны подпадать под общее иммиграционное законодательство,

а должны быть защищены гуманитарными положениями в соответствии со статьей 20 *Конвенции о правах ребенка* как имеющие право на "особую защиту и помощь".

- Между судебной властью и государством должен существовать институциональный диалог, направленный на достижение цели защиты и реинтеграции детей, которые подверглись сексуальной эксплуатации. Следует организовывать специальные семинары по проблеме сексуальной эксплуатации детей для судей и мировых судей как на местном, так и на национальном уровне.
- Некоторые государственные положения о выдаче были сформулированы задолго до наступления глобализации. Проблема сексуальной эксплуатации детей может потребовать пересмотра политики в области выдачи.
- Государства, которые не разрешают выдачу своих граждан в другие государства, должны принять соответствующие меры для обеспечения их уголовного преследования на своей территории.
- Сексуальная эксплуатация детей влечет столь серьезные нарушения прав человека, что следует отказаться от существующего в некоторых государствах требования "двойной преступности" деяния при решении вопросов выдачи.
- Ассоциации адвокатов и другие профессиональные объединения юристов должны предлагать бесплатные услуги по оказанию помощи детям, подвергающимся сексуальной эксплуатации.
- Между правоохранительными органами и министерствами, ведающими туризмом, должен существовать более тесный контакт.
- Для осуществления каждой из требуемых мер необходимы национальные программы действий и реалистичные графики исполнения, при этом должно быть конкретно указано, кто отвечает за реализацию каждого из разделов плана.
- Национальное законодательство должно предусматривать правовое обязательство авиакомпаний и аэропортов относительно уведомления общественности о детском секс-туризме.
- В национальном законодательстве должен быть установлен минимальный возраст вступления в брак, который должен соответствовать международным резолюциям; он должен быть одинаковым для обоих полов.
- Независимо от установленного брачного возраста, защита от сексуальной эксплуатации должна распространяться на всех детей младше 18 лет как в национальном, так и экстерриториальном законодательстве.
- Правовая реформа имеет важное значение, но для того, чтобы законы эффективно работали, необходимо иметь соответствующие ресурсы.

¹ Данное резюме частично основывается на работе *Сексуальная эксплуатация детей, бедность и закон*, одном из шести тематических докладов, подготовленных в качестве справочных материалов для участников второго Всемирного конгресса против сексуальной эксплуатации детей в коммерческих целях, который состоится в Иокогаме, Япония, 17–20 декабря 2001 года. Джеральдина Ван Бюрен подготовила этот доклад по поручению Международного подготовительного комитета Конгресса (МПК). В МПК входят представители правительства Японии, ЮНИСЕФ, "ЭКПАТ интернэшнл" и Группы НПО по Конвенции о правах ребенка. Все ссылки на исследования и другие источники приводятся в исходной работе.