**Специальная защита женщин и детей комбатантовв международном праве**

***Статья подготовлена главным специалистом по МГП и гуманитарным ценностям Белорусского Общества Красного Креста О.Е. Арефьевым.***

*Женщины и дети становятся неизбежными жертвами вооружённых конфликтов. В силу своей уязвимости они страдают больше остальных категорий населения, а в силу природных особенностей нуждаются в большем уходе и заботе. Кроме того, участники вооруженных действий часто используют насилие и методы физического воздействия на девочек и женщин во время вооружённых конфликтов, и такие случаи почти всегда остаются безнаказанными, так как во многих культурах женщина стыдиться подобных фактов и может быть заклеймена позором.*

*Следует отметить, что многие женщины и дети принимают активное участие в вооруженных конфликтах как косвенно, так и непосредственно* – *в качестве комбатантов. По статистике, около 8% женщин и детей входят в регулярные вооруженные силы различных стран[[1]](#footnote-1). Тем не менее, большинство женщин и детей страдают от вооруженных конфликтов, являясь частью гражданского населения. Более того, около 80% беженцев всего мира составляют именно женщины и дети[[2]](#footnote-2).*

*Такие страшные цифры, постоянный рост случаев насилия и пыток в отношении женщин и детей, непрекращающиеся отчеты об использовании детей-солдат и многие другие причины привели к созданию единой системы международной защиты женщин и детей в вооруженных конфликтах как международного, так и немеждународного характера. Структура такой защиты представляет двухъярусную систему и состоит из общей и специальной защиты[[3]](#footnote-3). Общая защита предоставляется женщинам и детям на тех же основаниях, что и иным лицам в вооружённых конфликтах, относятся ли они к комбатантам, гражданскому населению или к лицам, прекратившим принимать участие в военных действиях. Специальная защита предоставляется на основании признака преференциального отношения к женщинам и детям в период вооруженных конфликтов в силу их уязвимости, особенностей пола и возраста. Она представляет ряд комплементарных мер, которые направлены на то, чтобы женщины и дети не испытывали никакие дополнительные страдания во время войны, которые могут быть связаны с их физиологическими особенностями или иными факторами, присущими данной группе лиц.*

**Специальная защита женщин и детей комбатантов.**

Женщины и дети добровольно или принудительно становились комбатантами почти во всех прошедших военных конфликтах. На современном этапе более 250.000 детей служат солдатами в вооруженных силах во время различных военных столкновений[[4]](#footnote-4). Количество женщин-комбатантов в вооруженных конфликтах также не уменьшается. Так, во время войны в Персидском заливе в 1990 и 1991 годах среди военнослужащих США было более 40 тысяч женщин[[5]](#footnote-5).

Необходимо начать с того, что, кроме общих норм защиты, женщины и дети имеют право на специальную защиту при нахождении в плену в качестве военнопленных, в силу особой уязвимости. Более того, нельзя не затронуть в целом вопрос законности участия детей в вооруженных действиях, а также защиту детей от незаконной вербовки. Также важным на современном этапе развития международного гуманитарного права и международной уголовной юстиции стоит вопрос об ответственности детей за совершение военных преступлений, геноцида и преступлений против человечности. Данные вопросы будут подробно рассмотрены в настоящей статье.

***Запрещение вербовать и использовать детей в военных действиях***

Активная вербовка детей во время вооруженных конфликтов не является секретом. Дети легко обучаемы, они хорошо переносят любые стрессы и готовы сделать многое за похвалу. Кроме того, у многих детей, которые остаются без родителей во время войны, нет другого выходы, кроме как пойти в армию и сражаться[[6]](#footnote-6). Детей во время вооруженных конфликтов используют в разных сферах, которые условно можно разделить на: косвенное участие (передача военной информации, перевозка оружия[[7]](#footnote-7)) и фактическое участие (например, вербовка других детей, включение в активные боевые действия[[8]](#footnote-8)). Кроме того, в силу детского возраста и наивности детей зачастую используют для переноса взрывчатых веществ и их доставки без их собственного ведома[[9]](#footnote-9).

Все вышеперечисленные действия вызывают вопрос о том, является ли такое поведение нарушением норм международного гуманитарного права, а также с какого возраста вербовка детей будет являться законной, если такое вообще возможно. Для ответа на этот вопрос необходимо проанализировать ряд международных документов, так как единой нормы определяющей нижний возрастной предел участия детей в вооруженных конфликтах не существует, в основном в силу различий понятия «ребенок» в законодательстве разных стран. На международном уровне в статье 1 Конвенции о правах ребенка определено, что «ребенком является каждое человеческое существо *до достижения 18-летнего возраста*, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее». Для того чтобы рассмотреть нормы, относящиеся к защите детей от принудительной вербовки, необходимо обратиться к ряду международно-правовых документов.

|  |  |
| --- | --- |
| **Международно-правовой документ** | **Норма, относящаяся к минимальному возможному пределу вербовки детей** |
| Первый Дополнительный Протокол 1977 года | ***Статья 77 (2):*** стороны, находящиеся в конфликте, предпринимают все практически возможные меры для того, чтобы дети, ***не достигшие пятнадцатилетнего возраста***, не принимали непосредственного участия в военных действиях, и, в частности, стороны воздерживаются от вербовки их в свои вооруженные силы. При вербовке из числа лиц, достигших пятнадцатилетнего возраста, но которым еще не исполнилось восемнадцати лет, стороны, участвующие в конфликте, стремятся отдавать предпочтение лицам более старшего возраста. |
| Второй Дополнительный Протокол 1977 года | ***Статья 4 (3в):*** дети, ***не достигшие пятнадцатилетнего возраста***, не подлежат вербовке в вооруженные силы или группы и им не разрешается принимать участие в военных действиях |
| Обычное международное гуманитарное право | ***Норма 136:*** Дети не должны вербоваться в вооруженные силы или вооруженные группировки.  ***Норма 137:*** Нельзя допускать, чтобы дети принимали участие в военных действиях. |
| Конвенция о правах ребенка 1989 года | ***Статья 38 (2,3):*** государства-участники принимают все возможные меры для обеспечения того, чтобы лица, ***не достигшие 15-летнего возраста***, не принимали прямого участия в военных действиях. При вербовке из числа лиц, достигших 15-летнего возраста, но которым еще не исполнилось 18 лет, государства-участники стремятся отдавать предпочтение лицам более старшего возраста. |
| Факультативный Протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах 2000 года[[10]](#footnote-10) | ***Статьи 1:*** Государства-участники принимают все возможные меры для обеспечения того, чтобы военнослужащие их вооруженных сил, ***не достигшие 18-летнего возраста***, не принимали прямого участия в военных действиях. |
| Африканская хартия прав и благополучия ребенка 1990 года | ***Статья 22:*** дети не могут принимать участие в вооруженных действиях, их нельзя вербовать. В соответствии со статьёй 2 Хартии, ребенок – лицо ***до 18 лет***. |
| Конвенция МОТ 182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда 1999 года[[11]](#footnote-11) | ***Статья 2:*** […] термин «ребенок» применяется ко всем лицам в возрасте ***до 18 лет.***  ***Статья 3 (а):*** термин «наихудшие формы детского труда» включает […] принудительную или обязательную вербовку детей для использования их в вооруженных конфликтах. |
| Римский Статут МУС 1998 года | ***Статья 8 (2б (xxvi)):*** набор или вербовка детей в возрасте ***до пятнадцати лет*** в состав национальных вооруженных сил или их использование для активного участия в боевых действиях является военным преступлением. |

Кроме того, вербовка и использование детей в возрасте до 15 лет является одним из 6 серьёзных нарушений прав ребенка, указанных в Резолюции 1612 (2005). Совет Безопасности требует и в других своих резолюциях (например, Резолюция СБ ООН S/Res 1270 (Сьерра-Леоне)), чтобы «отвратительная и бесчеловечная практика вербовки, подготовки и участия детей в боевых действиях была немедленно прекращена, а все дети-солдаты были демобилизованы»[[12]](#footnote-12).

В связи с неопределенностью вопроса о принудительной вербовке детей-солдат, остаётся достаточно открытым и вопрос о их ***добровольном участии*** в вооружённых действиях. Так, в соответствии с положением статьи 3 (1) Факультативного протокола к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, государства-участники повышают минимальный возраст добровольного призыва лиц в их национальные вооруженные силы до 16 лет[[13]](#footnote-13). Кроме того, в соответствии с положением статьи 3 (3) Протокола должны обеспечить, чтобы призыв для лиц, не достигших 18 - летнего возраста, был как минимум:

* действительно добровольным;
* производился с осознанного согласия родителей или опекунов;
* эти лица были проинформированы об обязанностях, связанных с несением военной службы.

Данная норма не применяется в отношении воспитанников военных училищ[[14]](#footnote-14).

Тем не менее полного согласия в вопросе добровольного призыва детей к участию в военных действиях не существует. Так, в 2008 году Специальный представитель по вопросу о положении детей и вооружённых конфликтах, выступая по делу Лубанга в МУС, составила экспертное заключение, в котором она утверждала, что различие между добровольной и принудительной вербовкой носит искусственный характер и такое различие не имеет смысла в условиях войны, так как такое добровольное действие может быть просто попыткой ребенка выжить[[15]](#footnote-15).

Можно сделать вывод о том, что минимальный предел участия детей в вооруженных конфликтах установлен и составляет 15 лет. Тем не менее остается много вопросов относительно повышения такого минимально возраста, а также различия между добровольной и насильственной вербовкой.

***Специальные нормы, защищающие детей и женщин военнопленных***

Как уже было сказано выше, женщины и дети комбатанты не перестают быть уязвимой группой во время вооруженного конфликта и нуждаются в особой заботе.

Статья 14 (2) Третьей Женевской Конвенции подчеркивает, что «*к женщинам следует относиться со всем полагающимся их полу уважением».* Обращение со всеми детьми-военнопленными должно быть привилегированным ввиду их возраста (статья 77 (1) Первого Дополнительного протокола).

Если говорить о физических условиях пребывания женщин и детей в плену, то нужно отметить следующие основные положения:

* для женщин-военнопленных должны быть обеспечены отдельные помещения для сна (статья 25 (4) Третьей Женевской Конвенции, статья 5 (2а) Второго Дополнительного Протокола). Дети размещаются в отдельных помещениях от взрослых, кроме случаев, когда семьи размещаются по отдельности (статья 77 (4) Первого Дополнительного Протокола);
* для женщин-военнопленных должны быть предоставлены отдельные санитарные условия (статья 29 (2));
* трудовая деятельность должна осуществляться с учетом возраста и пола (статья 49 (1)).

В отношении *санкций и взысканий* в Третьей Женевской Конвенции также присутствуют специальные нормы, относящиеся к женщинам и детям. Так, женщины-военнопленные не должны приговариваться к более суровым наказаниям, чем женщины из состава вооруженных сил держащей в плену Державы (статья 88 (2)). Кроме того, женщины-военнопленные, отбывающие дисциплинарное взыскание, должны содержаться отдельно от мужчин и под наблюдением женщин (статья 97 Третьей Женевской Конвенции, статья 75 (5) Первого Дополнительного Протокола).

*Репатриация.* Беременные женщины и женщины с малолетними детьми, а также женщины с тяжелыми хроническими гинекологическими заболеваниями подлежат непосредственной репатриации или госпитализации в нейтральной стране (Приложение к Третьей Женевской Конвенции). Кроме того, находящиеся в конфликте стороны должны способствовать тому, чтобы осиротевшие или разлученные со своими семьями дети были репатриированы на территорию нейтральной страны во время вооруженного конфликта[[16]](#footnote-16).

Данные нормы являются принципиально важными. Особенно, учитывая тот факт, что эксперты МККК пришли к выводу, что именно женщины и дети, содержащиеся под стражей, находятся в наибольшей опасности стать жертвами сексуальных и физических посягательств[[17]](#footnote-17).

***Вопросы ответственности детей-солдат в рамках международной уголовной юстиции за преступления против человечности, геноцид и военные преступления***

Тот факт, что дети могут принимать участие в вооруженных конфликтах, говорит и о том, что детьми могут нарушаться нормы международного гуманитарного права. Однако если дети были приняты на службу в армию незаконно, следует ли из этого тот факт, что ответственность для них не наступает?

Стоит сказать, что в отношении детей-солдат в международном праве не существует положений, исключающих уголовное преследование. Тем не менее делается оговорка на то, что ответственность должна оцениваться в соответствии с возрастом, а меры ответственности должны нести скорее воспитательный, нежели карательный характер[[18]](#footnote-18). Кроме того, нельзя забывать об уже упомянутом ранее принципе невынесения и неприменения смертной казни по отношению к детям (статья 77 Первого Дополнительного Протокола).

В статье 26 Римского Статута содержится положение, согласно которому лицо в возрасте моложе 18 лет не может быть привлечено к суду. Дополнительная юрисдикция суда фактически оставляет право привлечения к ответственности детей-солдат за национальным законодательством. Нужно отметить, что послевоенные страны по-разному решали проблему привлечения детей-солдат к уголовной ответственности. Так, в Либерии и Демократической Республике Конго все дети-солдаты попали под амнистию. После войны в Руанде для рассмотрения дел детей-солдат были созданы специализированные палаты при военных трибуналах в составе трех судей для рассмотрения дел несовершеннолетних. Дети-солдаты в Сьерра-Леоне отправлялись на реабилитацию, минуя уголовную юстицию[[19]](#footnote-19). Таким образом, можно заметить, что как на национальном, так и на международном уровне признают, что за действия детей, совершенные в рамках вооруженных конфликтов, ответственность должны нести не сами дети, а лица, которые завербовали детей, а также командный состав.

\*\*\*

Вопросы участия детей и женщин в вооруженных конфликтах являются достаточно деликатными в силу того, что данная категория в первую очередь из-за своей природной уязвимости ассоциируется почти всегда с гражданским населением. Тем не менее условия вооруженных конфликтов таковы, что женщинам и детям приходится браться за оружие и рисковать жизнью. Именно поэтому четкое и непреклонное следование нормам, защищающим женщин и детей комбатантов, может привести к значительному сокращению устрашающих последствий войны для этой группы.

По мнению автора, возраст, установленный Факультативным Протоколом к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах, вполне оправдан как с моральной, так и с юридической точки зрения. Необходимость следования наивысшим интересам ребенка не должна заканчиваться там, где заканчивается мир.

Таким образом, можно заметить, что защита для детей и женщин, принимающих непосредственное участие в вооружённых действиях, является всесторонней и рассматривается на двух основных уровнях: как защита, предоставляемая всем военнопленным, и специальная защита. Такая степень международно-правовой защиты позволяет наилучшим образом удовлетворять потребности детей и женщин, которые вступили в военные действия, и предупреждает возможные нарушения со стороны комбатантов.

1. Kumar, K. Civil War, Women and Gender Relations: An Overview / K. Kumar // Woman and civil war: Impact, Organisation and action. – London: Boulder, 2001. – Р. 59. [↑](#footnote-ref-1)
2. Там же. P. 58. [↑](#footnote-ref-2)
3. Линдсей, Ш. Женщины и война / Ш. Линдсей. – М.: МККК, 2003. – С. 21. [↑](#footnote-ref-3)
4. Happold, M. Child Prisoners in War / М. Happold [Электронный ресурс]. – Oxford: Oxford University Press, 2010. – Режим  доступа: <http://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=1321546>. – Дата доступа: 28.03.2013. – p. 1 [↑](#footnote-ref-4)
5. Линдсей, Ш. Женщины и война / Ш. Линдсей. – М.: МККК, 2003. – С. 26. [↑](#footnote-ref-5)
6. Tiefenbrun, S. Child Soldiers, Slavery, and the Trafficking of Children / S. Tiefenbrun // TJSL Legal Studies Research: Paper № 10203412010, 2007 [Electronic resource]. – 2007. – Mode of access: <http://papers.ssrn.com/sol3/papers.cfm?abstract_id=1020341>. – Date of access: 28.03.2013. [↑](#footnote-ref-6)
7. Kuper, J. International Law Concerning Child Civilians in Armed Conflict, Aug. 21, 1997 / J. Kuper. – Oxford: Oxford University Press, 1997. – Р. 8. [↑](#footnote-ref-7)
8. Платтнер, Д. Защита детей в международном гуманитарном праве / Д. Платтнер // Дети и война: сб. ст. – М.: МККК, 1995. – С. 18. [↑](#footnote-ref-8)
9. Поощрение и защита прав детей: доклад Специального представителя Генерального секретаря по вопросу о детях и вооруженных конфликтах. 66 сесс., 2011 г. // Организация Объединенных Наций [Электронный ресурс]. – 2001. – Режим доступа: http://www.un.org/ru/sg/srsg/other.shtml. – Дата доступа: 11.02.2013. [↑](#footnote-ref-9)
10. Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах: резолюция Генеральной Ассамблеи 54/263, 2000 г. // Организация Объединенных Наций [Электронный ресурс]. – 2000. – Режим доступа: <http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/rightschild_protocol1.shtml>. – Дата доступа: 10.01.2013. [↑](#footnote-ref-10)
11. Конвенция о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда 182, 1999 г. // Генеральная конференция Международной организации труда, 87 сесс. [Электронный ресурс]. – 1999. – Режим доступа: <http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/convention182.shtml>. – Дата доступа: 20.04.2013. [↑](#footnote-ref-11)
12. Давид, Э. Принципы права вооруженных конфликтов: курс лекций: пер. с фр. / Э. Давид. – М.: МККК, 2011. – С. 553. [↑](#footnote-ref-12)
13. Там же. С. 552. [↑](#footnote-ref-13)
14. Дети и война: сб. статей [Электронный ресурс]. – М.: МККК, 2011. – Режим  доступа: <http://www.icrc.org/rus/resources/documents/misc/irrc-841-844-2001.htm>. – Дата доступа: 28.03.2013. [↑](#footnote-ref-14)
15. Child Recruitment // Office of Special Representative of the Secretary-General for Children and armed conflict [Электронный ресурс]. – Режим  доступа: <http://childrenandarmedconflict.un.org/effects-of-conflict/the-most-grave-violations/child-soldiers/>. – Дата доступа: 28.03.2013. [↑](#footnote-ref-15)
16. Дутли, М.Т. Дети-комбатанты, захваченные в плен / М.Т. Дутли // Дети и война: сб. статей. – М.: МККК, 1995. – С. 76. [↑](#footnote-ref-16)
17. Там же. С. 78. [↑](#footnote-ref-17)
18. Там же. С. 71. [↑](#footnote-ref-18)
19. Арзуманян, Н., Пиццутелли, Ф. Жертвы и палачи: вопросы ответственности связанные с проблемой детей-солдат в Африке / Н. Арзуманян, Ф. Пиццутелли [Электронный ресурс]. – М.: МККК, 2003. – Режим  доступа: <http://www.icrc.org/rus/resources/documents/misc/5wnjet.htm>. – Дата доступа: 28.03.2013. [↑](#footnote-ref-19)