

TRAUMA SEMINAR

***Training of Lawyers on European Law relating to
Unaccompanied Migrant Minors***

**27/09/2019 in Warsaw, Poland
at the National Bar of Attorneys-at-Law**



The project is co-financed with the support of the European Union's Justice programme



EU legislation and case-law on the protection of rights of unaccompanied minors in the context of immigration

Marcin Górski

Ph.D., assistant professor at the University of Łódź, attorney, member of
the Human Rights Committee of the National Bar of Attorneys



Context:

Primary law:

Article 3 (5) TEU: in its relations with the wider world, the Union shall uphold and promote its values and interests and contribute to the protection of its citizens. It shall contribute to [...] the protection of human rights, in particular the rights of the child [...]"

Article 24 ChFR

Article 79 TFEU



Secondary law: *regular immigration* / integration / *irregular immigration* / international protection

The revised **Asylum Procedures Directive** (2013/32)

The revised **Reception Conditions Directive** (2013/33)

The revised **Qualification Directive** (2011/95)

The revised **Dublin Regulation** (604/2013)

The **Return Directive** (2008/115)

The **Family Reunification Directive** (2003/86)

The **Temporary Protection Directive** (2001/55)

The **Directive on Prevention and Combating of Trafficking in Human Beings** (2011/36)

The revised **Asylum Procedures Directive** (2013/32)



#TRAUMA

Article 25

Guarantees for unaccompanied minors

1. *With respect to all procedures provided for in this Directive and without prejudice to the provisions of Articles 14 to 17, Member States shall:*

(a) *take measures as soon as possible to ensure that a representative represents and assists the unaccompanied minor to enable him or her to benefit from the rights and comply with the obligations provided for in this Directive. The unaccompanied minor shall be informed immediately of the appointment of a representative. The representative shall perform his or her duties in accordance with the principle of the best interests of the child and shall have the necessary expertise to that end. The person acting as representative shall be changed only when necessary. Organisations or individuals whose interests conflict or could potentially conflict with those of the unaccompanied minor shall not be eligible to become representatives. The representative may also be the representative referred to in Directive 2013/33/EU;*

(b) *ensure that the representative is given the opportunity to inform the unaccompanied minor about the meaning and possible consequences of the personal interview and, where appropriate, how to prepare himself or herself for the personal interview. Member States shall ensure that a representative and/or a legal adviser or other counsellor admitted or permitted as such under national law are present at that interview and have an opportunity to ask questions or make comments, within the framework set by the person who conducts the interview.*

Member States may require the presence of the unaccompanied minor at the personal interview, even if the representative is present.

2. *Member States may refrain from appointing a representative where the unaccompanied minor will in all likelihood reach the age of 18 before a decision at first instance is taken.*

3. *Member States shall ensure that:*

(a) *if an unaccompanied minor has a personal interview on his or her application for international protection as referred to in Articles 14 to 17 and 34, that interview is conducted by a person who has the necessary knowledge of the special needs of minors;*

(b) *an official with the necessary knowledge of the special needs of minors prepares the decision by the determining authority on the application of an unaccompanied minor.*

The revised **Asylum Procedures Directive** (2013/32)



#TRAUMA

4. *Unaccompanied minors and their representatives shall be provided, free of charge, with legal and procedural information as referred to in Article 19 also in the procedures for the withdrawal of international protection provided for in Chapter IV.*
5. *Member States may use medical examinations to determine the age of unaccompanied minors within the framework of the examination of an application for international protection where, following general statements or other relevant indications, Member States have doubts concerning the applicant's age. If, thereafter, Member States are still in doubt concerning the applicant's age, they shall assume that the applicant is a minor. Any medical examination shall be performed with full respect for the individual's dignity, shall be the least invasive examination and shall be carried out by qualified medical professionals allowing, to the extent possible, for a reliable result. Where medical examinations are used, Member States shall ensure that:*
- (a) unaccompanied minors are informed prior to the examination of their application for international protection, and in a language that they understand or are reasonably supposed to understand, of the possibility that their age may be determined by medical examination. This shall include information on the method of examination and the possible consequences of the result of the medical examination for the examination of the application for international protection, as well as the consequences of refusal on the part of the unaccompanied minor to undergo the medical examination;*
 - (b) unaccompanied minors and/or their representatives consent to a medical examination being carried out to determine the age of the minors concerned; and*
 - (c) the decision to reject an application for international protection by an unaccompanied minor who refused to undergo a medical examination shall not be based solely on that refusal.*
- The fact that an unaccompanied minor has refused to undergo a medical examination shall not prevent the determining authority from taking a decision on the application for international protection.*
6. *The best interests of the child shall be a primary consideration for Member States when implementing this Directive.*

The revised **Reception Conditions Directive** (2013/33)

Article 11(3):

3. Unaccompanied minors shall be detained only in exceptional circumstances. All efforts shall be made to release the detained unaccompanied minor as soon as possible.

Unaccompanied minors shall never be detained in prison accommodation.

As far as possible, unaccompanied minors shall be provided with accommodation in institutions provided with personnel and facilities which take into account the needs of persons of their age.

Where unaccompanied minors are detained, Member States shall ensure that they are accommodated separately from adults.

Article 21:

Member States shall take into account the specific situation of vulnerable persons such as minors, unaccompanied minors, disabled people, elderly people, pregnant women, single parents with minor children, victims of human trafficking, persons with serious illnesses, persons with mental disorders and persons who have been subjected to torture, rape or other serious forms of psychological, physical or sexual violence, such as victims of female genital mutilation, in the national law implementing this Directive.



#TRAUMA

The revised **Reception Conditions Directive** (2013/33)

Article 24:

1. Member States shall as soon as possible take measures to ensure that a representative represents and assists the unaccompanied minor to enable him or her to benefit from the rights and comply with the obligations provided for in this Directive. The unaccompanied minor shall be informed immediately of the appointment of the representative. The representative shall perform his or her duties in accordance with the principle of the best interests of the child, as prescribed in Article 23(2), and shall have the necessary expertise to that end. In order to ensure the minor's well-being and social development referred to in Article 23(2)(b), the person acting as representative shall be changed only when necessary. Organisations or individuals whose interests conflict or could potentially conflict with those of the unaccompanied minor shall not be eligible to become representatives.

Regular assessments shall be made by the appropriate authorities, including as regards the availability of the necessary means for representing the unaccompanied minor.

2. Unaccompanied minors who make an application for international protection shall, from the moment they are admitted to the territory until the moment when they are obliged to leave the Member State in which the application for international protection was made or is being examined, be placed:

- (a) with adult relatives;
- (b) with a foster family;
- (c) in accommodation centres with special provisions for minors;
- (d) in other accommodation suitable for minors.

Member States may place unaccompanied minors aged 16 or over in accommodation centres for adult applicants, if it is in their best interests, as prescribed in Article 23(2).

As far as possible, siblings shall be kept together, taking into account the best interests of the minor concerned and, in particular, his or her age and degree of maturity. Changes of residence of unaccompanied minors shall be limited to a minimum.

3. Member States shall start tracing the members of the unaccompanied minor's family [...]

4. Those working with unaccompanied minors shall have had and shall continue to receive appropriate training concerning their needs, and shall be bound by the confidentiality rules provided for in national law, in relation to any information they obtain in the course of their work.

The revised **Reception Conditions Directive** (2013/33)
– interpretation

C-233/18, Zubair Haqbin v Federaal Agentschap voor de opvang van asielzoekers



#TRAUMA

The revised **Qualification Directive** (2011/95)

Article 31

Unaccompanied minors

1. As soon as possible after the granting of international protection Member States shall take the necessary measures to ensure the representation of unaccompanied minors by a legal guardian or, where necessary, by an organisation responsible for the care and well-being of minors, or by any other appropriate representation including that based on legislation or court order.
2. Member States shall ensure that the minor's needs are duly met in the implementation of this Directive by the appointed guardian or representative. The appropriate authorities shall make regular assessments.
3. Member States shall ensure that unaccompanied minors are placed either:
 - (a) with adult relatives; or
 - (b) with a foster family; or
 - (c) in centres specialised in accommodation for minors; or
 - (d) in other accommodation suitable for minors.

In this context, the views of the child shall be taken into account in accordance with his or her age and degree of maturity.

4. As far as possible, siblings shall be kept together, taking into account the best interests of the minor concerned and, in particular, his or her age and degree of maturity. Changes of residence of unaccompanied minors shall be limited to a minimum.
5. If an unaccompanied minor is granted international protection and the tracing of his or her family members has not already started, Member States shall start tracing them as soon as possible after the granting of international protection, whilst protecting the minor's best interests. If the tracing has already started, Member States shall continue the tracing process where appropriate. In cases where there may be a threat to the life or integrity of the minor or his or her close relatives, particularly if they have remained in the country of origin, care must be taken to ensure that the collection, processing and circulation of information concerning those persons is undertaken on a confidential basis.
6. Those working with unaccompanied minors shall have had and continue to receive appropriate training concerning their needs.



#TRAUMA

The revised **Dublin Regulation** (604/2013)

Articles 6 and 8



#TRAUMA

Article 8

Minors

1. Where the applicant is an unaccompanied minor, the Member State responsible shall be that where a family member or a sibling of the unaccompanied minor is legally present, provided that it is in the best interests of the minor. Where the applicant is a married minor whose spouse is not legally present on the territory of the Member States, the Member State responsible shall be the Member State where the father, mother or other adult responsible for the minor, whether by law or by the practice of that Member State, or sibling is legally present.
2. Where the applicant is an unaccompanied minor who has a relative who is legally present in another Member State and where it is established, based on an individual examination, that the relative can take care of him or her, that Member State shall unite the minor with his or her relative and shall be the Member State responsible, provided that it is in the best interests of the minor.
3. Where family members, siblings or relatives as referred to in paragraphs 1 and 2, stay in more than one Member State, the Member State responsible shall be decided on the basis of what is in the best interests of the unaccompanied minor.
4. In the absence of a family member, a sibling or a relative as referred to in paragraphs 1 and 2, the Member State responsible shall be that where the unaccompanied minor has lodged his or her application for international protection, provided that it is in the best interests of the minor.

The **Return Directive** (2008/115)

Article 10

Return and removal of unaccompanied minors

1. Before deciding to issue a return decision in respect of an unaccompanied minor, assistance by appropriate bodies other than the authorities enforcing return shall be granted with due consideration being given to the best interests of the child.
2. Before removing an unaccompanied minor from the territory of a Member State, the authorities of that Member State shall be satisfied that he or she will be returned to a member of his or her family, a nominated guardian or adequate reception facilities in the State of return.

Article 17

Detention of minors and families

1. Unaccompanied minors and families with minors shall only be detained as a measure of last resort and for the shortest appropriate period of time.
2. Families detained pending removal shall be provided with separate accommodation guaranteeing adequate privacy.
3. Minors in detention shall have the possibility to engage in leisure activities, including play and recreational activities appropriate to their age, and shall have, depending on the length of their stay, access to education.
4. Unaccompanied minors shall as far as possible be provided with accommodation in institutions provided with personnel and facilities which take into account the needs of persons of their age.
5. The best interests of the child shall be a primary consideration in the context of the detention of minors pending removal.

C-441/19 TQ v Staatssecretaris van Justitie en Veiligheid

Regional Court in Lublin (05.08.2015, XI Kz 386/15)

“the circumstance raised by the foreigner being that her minor child is to be placed in the detention facility is not an obstacle for the extension of the period of detention. Placing children in [the detention facility] together with their legal custodian is aimed at protecting their rights and interests and it is justified by the principle of family integrity. Such a decision cannot be challenged by references to Article 3 of the Convention on the Rights of a Child or Article 5 (4) ECHR. While coming to the [Polish] border with a minor child the foreigner should have been aware of the consequences of such a behaviour. It must be stressed as well that far more severe consequences for the child would occur should the child be separated from their parents than in the situation where they remain together in the detention centre”



#TRAUMA

Problems in Poland in the EU legal context



#TRAUMA

- Complexity and incomprehensiveness of legislation implementing EU law.
- Lack of institutional foster care institutions specialized in foreign children – contrary to Articles 11 § 3 and 24 § 2 (c) and (d) RCD, 31 § 3 (c) and (d) QD and 17 § 4 RD.
- Lack of proper preparation of family courts' judges for working with foreign minors
- Lengthy of proceedings on placing the child in family foster care (a child should not stay in the intervention institution longer than 3 months but in practice it is sometimes even up to 6 months which has destructive influence on the child's situation)
- Placing children in guarded foreigners' centres which are not adequate to child's situation – children should never be detained (see: ECtHR, 19.01.2010, *Muskhadzhiyeva et al. v. Belgium*, appl. No. 41442/07, also: *SF et al. v. Bulgaria*, 7.12.2017, appl. No. 8138/16). It is also contrary to – contrary to Articles 11 § 3 and 24 § 2 (c) and (d) RCD, 31 § 3 (c) and (d) QD and 17 § 4 RD and specifically Article 17 § 1 of the Return Directive.
- Lack of proper preparation of schools and kindergartens for placing there foreign children
- Lack of legal grounds for appointing one guardian responsible for representing the child in all types of legal proceedings – contrary to the best interests' principle immanent to all discussed normative acts and rooted in the ChFR (Article 24).
- Lack of effective and expeditious procedures for identification of human trafficking victims

Seminarium „TRAUMA”

POLSKIE USTAWODAWSTWO I ORZECZNICTWO DOTYCZĄCE OCHRONY PRAW DZIECI-MIGRANTÓW POZBAWIONYCH OPIEKI W SPRAWACH IMIGRACYJNYCH

r.pr. Magdalena Sadowska
Katarzyna Słubik, prezeska Stowarzyszenia Interwencji
Prawnej



The project is co-financed with the support of the European Union's Justice programme

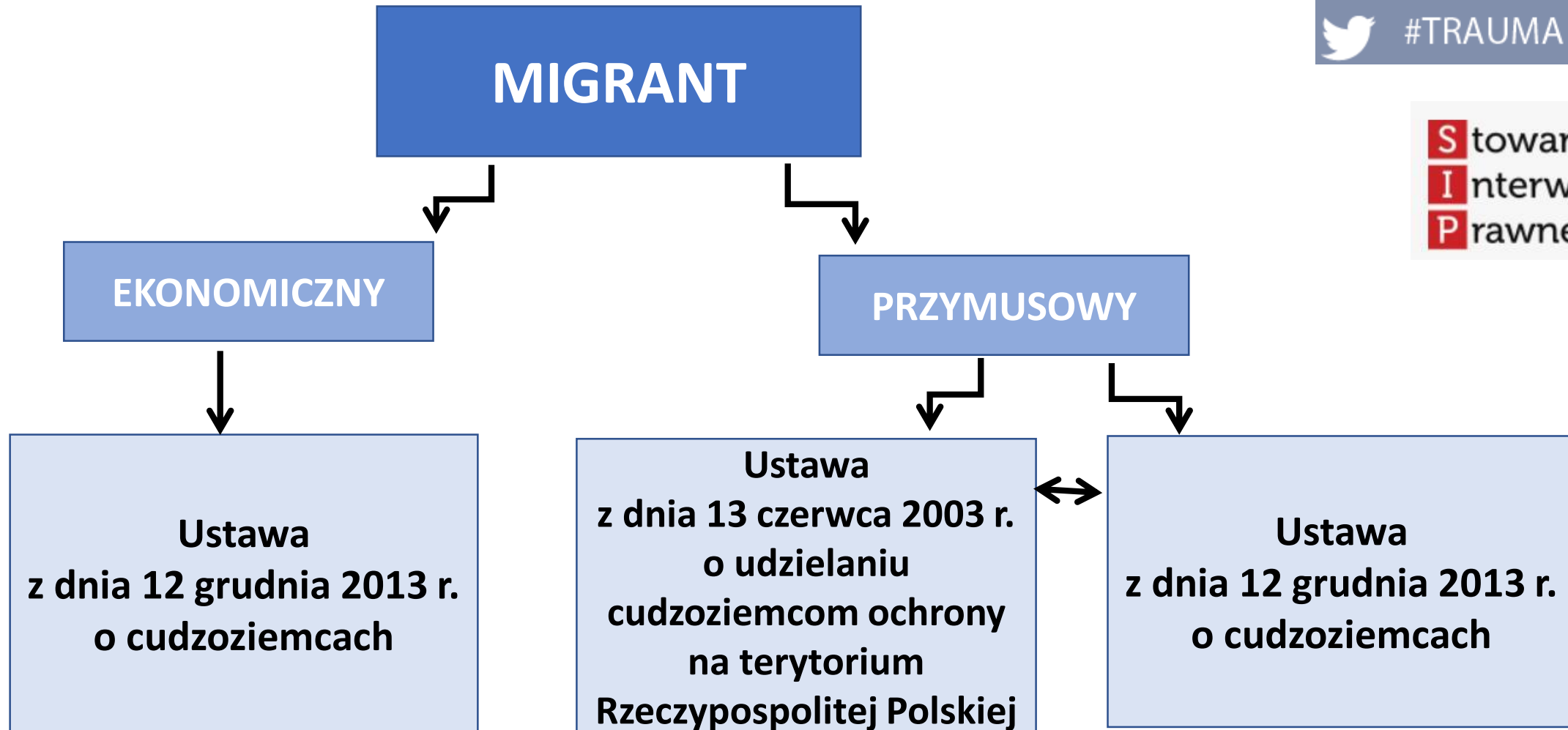
POLSKIE USTAWODAWSTWO W SPRAWACH IMIGRACYJNYCH

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej



MAŁOLETNI BEZ OPIEKI – DEFINICJA LEGALNA

➤ **ustawa o cudzoziemcach** posługuje się pojęciem „**osoby małoletniej bez opieki**” - brak definicji legalnej w ustawie o cudzoziemcach

➤ art. 2 pkt 9a ustawy **o udzielaniu cudzoziemcom ochrony** na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej – definicja legalna pojęcia „**małoletni bez opieki**”

małoletni bez opieki - małoletni cudzoziemiec, który przybywa na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub przebywa na tym terytorium bez opieki osób dorosłych, odpowiedzialnych za niego zgodnie z prawem obowiązującym w Rzeczypospolitej Polskiej



#TRAUMA

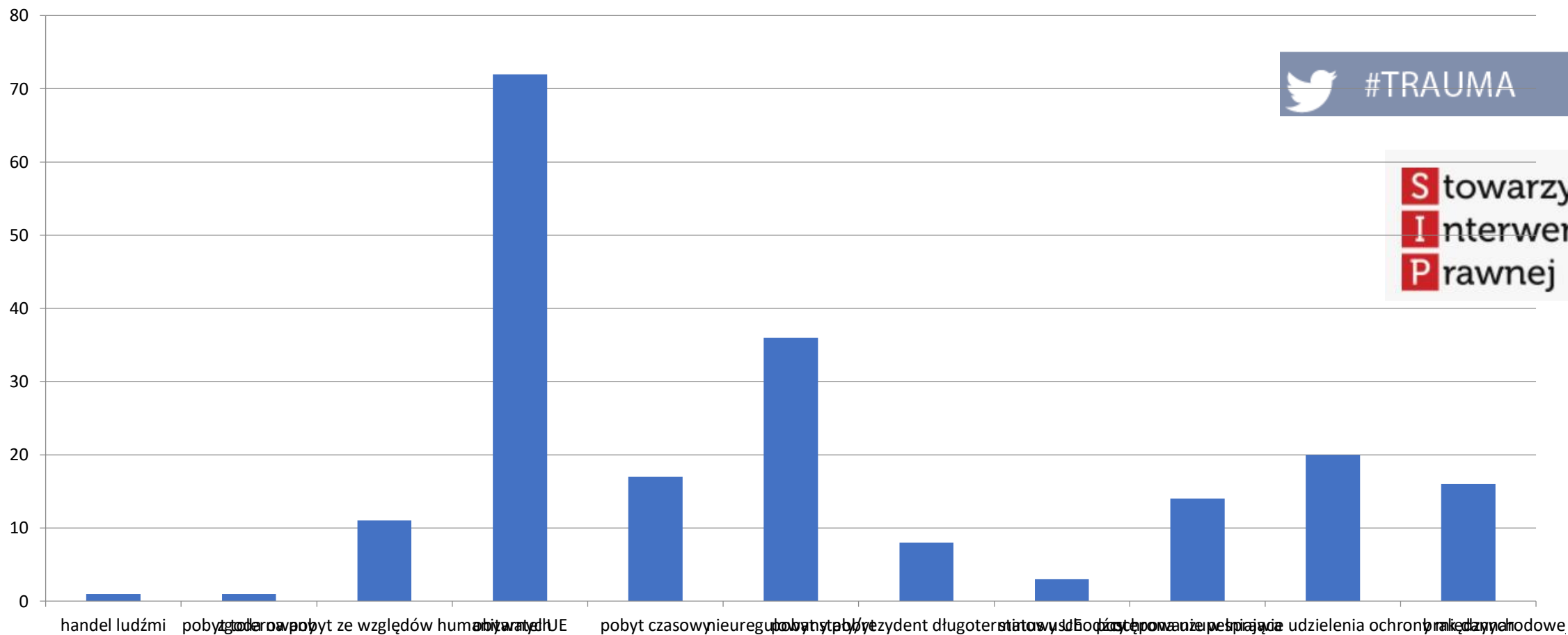
S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

MAŁOLETNI BEZ OPIEKI – ilość w Polsce w 2018 r.

Training of Lawyers on EU Law on Unaccompanied Migrant Minors

 #TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej



POSTĘPOWANIE W SPRAWIE UDZIELENIA ZEZWOLENIA NA POBYT CZASOWY DLA DZIECKA BEZ OPIEKI



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

ZŁOŻENIE WNIOSKU O UDZIELENIE ZEZWOLENIA NA POBYT CZASOWY – art. 98- 126 ustawy o cudzoziemcach oraz art. 144-194 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

- wniosek o udzielenie zezwolenia na pobyt czasowy składa się :
 - do wojewody właściwego ze względu na miejsce zamieszkania dziecka bez opieki
 - na urzędowym formularzu



#TRAUMA

➤ „w ocenie [Sądu] (...) **rozpoznając wniosek cudzoziemca o udzielenie zezwolenia na zamieszkanie na czas oznaczony [obecnie: na pobyt czasowy] organ administracyjny nie jest związany wskazaną we wniosku podstawą prawną i zobowiązany jest ocenić zasadność żądania wnioskodawcy w kontekście wszystkich okoliczności faktycznych ujawnionych w toku postępowania, które w świetle przepisów regulujących przesłanki udzielenia zezwolenia na zamieszkanie na czas oznaczony mogą mieć znaczenie dla treści decyzji**”

(Wyrok WSA w Warszawie z dnia 30 listopada 2015 r., sygn. IV SA/Wa 1489/15 oraz wyrok NSA z 6 lipca 2006 r., sygn. akt II OSK 419/06).

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

ZŁOŻENIE WNIOSKU O UDZIELENIE ZEZWOLENIA NA POBYT CZASOWY – art. 105 ust. 1- 4 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ w przypadku cudzoziemca będącego osobą małoletnią bez opieki - wniosek o udzielenie mu zezwolenia na pobyt czasowy składa kurator procesowy

- brak regulacji dot. procedury wyznaczania kuratora przez sąd rodzinny

➤ składając wniosek o udzielenie zezwolenia na pobyt czasowy, kurator przedstawia ważny dokument podróży dziecka i dołącza do wniosku:

- aktualne fotografie;
- dokumenty niezbędne do potwierdzenia danych zawartych we wniosku i okoliczności uzasadniających ubieganie się o udzielenie zezwolenia na pobyt czasowy

➤ w przypadku, gdy wniosek dotyczy dziecka, które do dnia złożenia wniosku ukończyło 6. rok życia wymagana jest jego obecność przy składaniu wniosku o udzielenie zezwolenia na pobyt czasowy celem pobrania odcisków linii papilarnych



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

CO JEŚLI DZIECKO BEZ OPIEKI NIE MA WAŻNEGO DOKUMENTU PODRÓŻY? - art. 203 ust. 3 ustawy o cudzoziemcach oraz art. 260 ust. 1-2 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ W szczególnie uzasadnionym przypadku, gdy cudzoziemiec nie posiada ważnego dokumentu podróży i nie ma możliwości jego uzyskania, może przedstawić inny dokument potwierdzający tożsamość



#TRAUMA

- polski dokument tożsamości cudzoziemca może być wydany
- **małoletniemu** cudzoziemcowi **urodzonemu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i przebywającemu na tym terytorium bez opieki rodziców**, jeżeli nie sprzeciwia się temu interes Rzeczypospolitej Polskiej oraz przemawia za tym dobro dziecka;
 - cudzoziemcowi, który przebywa na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej i **nie posiada żadnego obywatelstwa**, jeżeli przemawia za tym interes Rzeczypospolitej Polskiej.
 - wyłącznie jeżeli cudzoziemiec nie posiada dokumentu podróży i nie jest możliwe otrzymanie przez niego innego dokumentu potwierdzającego tożsamość.

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

POBYT CZASOWY DLA CZŁONKA RODZINY OBYWATELA RP – art. 158 ust. 1 pkt 2, ust. 2 pkt 3 oraz ust. 3 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ jeżeli dziecko **jest małoletnim dzieckiem cudzoziemca pozostającego w** uznawanym przez prawo RP **związku małżeńskim z obywatelem RP i posiadającego zezwolenie na pobyt czasowy dla członka rodziny obywatela RP lub zezwolenie na pobyt stały** udzielone w związku z pozostawaniem w związku małżeńskim z obywatelem polskim można udzielić dziecku zezwolenia na pobyt czasowy dla członka rodziny obywatela RP

➤ **w przypadku śmierci rodzica małoletniego dziecka** w trakcie trwania takiego zezwolenia na pobyt czasowy dziecku udziela się **jednorazowo kolejnego zezwolenia** na pobyt czasowy dla członka rodziny obywatela RP, „*gdy przemawia za tym **ważny interes tego dziecka***”



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

POBYT CZASOWY DLA OFIARY HANDLU LUDŹMI – art. 170, art. 171, art. 172 ust. 1-2, art. 176 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ cudzoziemcowi, w stosunku do którego **istnieje domniemanie, że jest ofiarą handlu ludźmi** w rozumieniu art. 115 § 22 Kodeksu karnego, wydaje się **zaświadczenie potwierdzające istnienie tego domniemania**



#TRAUMA

- **pobyt cudzoziemca na terytorium RP uważa się za legalny przez okres ważności wydanego mu zaświadczenia** tj. w przypadku małoletniego cudzoziemca - **przez okres 4 miesięcy od dnia jego wydania**

➤ **zezwoleń na pobyt czasowy dla ofiar handlu ludźmi** udziela się cudzoziemcowi, jeżeli łącznie spełnia następujące warunki:

- przebywa na terytorium RP;
- w przypadku małoletniego cudzoziemca - **otrzymał status pokrzywdzonego w postępowaniu w sprawie o przestępstwo, o którym mowa w art. 189a § 1 Kodeksu karnego;**
- zerwał kontakty z osobami podejrzanymi o popełnienie przestępstwa, o którym mowa w art. 189a § 1 Kodeksu karnego

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

POBYT CZASOWY ZE WZGLĘDU NA INNE OKOLICZNOŚCI -

art. 186 ust. 1 pkt 2 oraz art. 187 ust. 1 pkt 1 a-b, pkt 6-8 ustawy o cudzoziemcach

➤ art. 186 ustawy o cudzoziemcach - *Zezwolenia na pobyt czasowy ze względu na inne okoliczności **udziela się** cudzoziemcowi, jeżeli (...) jest **urodzonym na terytorium RP małoletnim dzieckiem cudzoziemca przebywającym na tym terytorium bez opieki***

➤ art. 187 ustawy o cudzoziemcach - *Zezwolenia na pobyt czasowy ze względu na inne okoliczności **można udzielić** cudzoziemcowi, jeżeli:*

➤ zamierza na terytorium RP **podjąć lub kontynuować naukę/** szkolenie zawodowe

➤ jego pobyt na terytorium RP jest niezbędny z uwagi na **konieczność poszanowania prawa do życia rodzinnego** w rozumieniu Konwencji o ochronie praw człowieka i podstawowych wolności, a **cudzoziemiec przebywa na terytorium RP nielegalnie,**

➤ jego wyjazd z terytorium Rzeczypospolitej Polskiej **naruszałaby prawa dziecka,** określone w Konwencji o prawach dziecka, **w stopniu istotnie zagrażającym jego rozwojowi psychofizycznemu,** a **cudzoziemiec przebywa na terytorium RP nielegalnie,**

➤ wykazał, że zachodzą **inne okoliczności,** uzasadniające jego pobyt na terytorium RP



POSTĘPOWANIE W SPRAWIE UDZIELENIA ZEZWOLENIA NA POBYT STAŁY/ REZYDENTA DŁUGOTERMINOWEGO UE DLA DZIECKA BEZ OPIEKI



#TRAUMA

Stowarzystwienie
Interwencji
Prawnej

ZŁOŻENIE WNIOSKU O UDZIELENIE ZEZWOLENIA NA POBYT Stały/ rezydenta długoterminowego UE – art. 201-203 ustawy o cudzoziemcach oraz art. 218-219 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ wniosek:

- składa się **do wojewody właściwego ze względu na miejsce zamieszkania dziecka bez opieki**
- na urzędowym formularzu

➤ **w przypadku cudzoziemca będącego osobą małoletnią bez opieki - wniosek** o udzielenie mu zezwolenia na pobyt stały/ rezydenta długoterminowego UE **składa kurator**

- brak regulacji dot. procedury wyznaczania kuratora przez sąd rodzinny

➤ w przypadku, gdy **wniosek dotyczy dziecka, które** do dnia złożenia wniosku **ukończyło 6. rok życia wymagana jest jego obecność przy składaniu wniosku** o udzielenie zezwolenia na pobyt stały/ rezydenta długoterminowego UE celem **pobrania odcisków linii papilarnych**



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

UDZIELENIE ZEZWOLENIA NA POBYT STAŁY/ REZYDENTA DŁUGOTERMINOWEGO UE – art. 195-203 ustawy o cudzoziemcach oraz art. 211-219 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

➤ zezwolenie na pobyt rezydenta długoterminowego UE

- wymóg **5-letniego nieprzerwanego okresu pobytu** na terytorium RP
 - ✓żadna przerwa nie była dłuższa niż 6 miesięcy i wszystkie przerwy nie przekroczyły łącznie 10 miesięcy w 5-letnim okresie
- w przypadku **małoletniego** cudzoziemca, **który** do dnia złożenia wniosku o udzielenie zezwolenia na pobyt rezydenta długoterminowego UE **ukończył 16. roku życia**
 - ✓**znajomość języka polskiego na poziomie B1/ świadectwem ukończenia w Polsce szkoły/ świadectwem ukończenia szkoły lub uczelni z wykładowym językiem polskim za granicą**, odpowiadającej szkole lub uczelni



#TRAUMA

➤ zezwolenie na pobyt stały

- długość wymaganego nieprzerwanego pobytu zależy od podstawy pobytowej poprzedzającej udzielenie zezwolenia na pobyt stały/ posiadania Karty Polaka/ polskiego pochodzenia**
- nie ma wymogu znajomości języka**

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

POSTĘPOWANIE W SPRAWIE ZOBOWIĄZANIA DO POWROTU



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Przesłanki udzielenia zgody na pobyt ze względów humanitarnych – art. 348 ust. 1-3 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

Cudzoziemcowi udziela się zgody na pobyt ze względów humanitarnych na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej, jeżeli zobowiązanie go do powrotu:

1) *może nastąpić jedynie do państwa, w którym, w rozumieniu Konwencji o ochronie praw człowieka i podstawowych wolności:*

a) *zagrożone byłoby jego prawo do życia, wolności i bezpieczeństwa osobistego lub*

b) *mógłby on zostać poddany torturom albo nieludzkiemu lub poniżającemu traktowaniu albo karaniu, lub*

c) *mógłby być zmuszony do pracy, lub*

d) *mógłby być pozbawiony prawa do rzetelnego procesu sądowego albo być ukarany bez podstawy prawnej, lub*

2) *naruszałoby jego prawo do życia rodzinnego lub prywatnego, w rozumieniu przepisów Konwencji o ochronie praw człowieka i podstawowych wolności, lub*

3) ***naruszałoby prawa dziecka, określone w Konwencji o prawach dziecka, w stopniu istotnie zagrażającym jego rozwojowi psychofizycznemu***



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Przesłanki udzielenia zgody na pobyt ze względów humanitarnych – art. 348 ust. 3 ustawy o cudzoziemcach

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

- brak wskazania katalogu praw dziecka, które należy rozważyć
- brak hierarchizacji przesłanek z art. 348 ust. 1-3 ustawy o cudzoziemcach
- **obowiązek wysłuchania dziecka**, jeżeli w sprawie nie można jednoznacznie ocenić na podstawie załączonych dokumentów, czy zobowiązanie do powrotu będzie wiązało się z naruszeniem praw dziecka w stopniu istotnie zagrażającym jego rozwojowi psychofizycznemu :



#TRAUMA

Zbadanie, „czy zobowiązanie cudzoziemca do powrotu naruszałaby prawa dziecka określone w Konwencji o Prawach Dziecka w stopniu istotnie zagrażającym jego rozwojowi psychofizycznemu, może wymagać w rozpoznawanej sprawie posiadania wiadomości specjalnych z zakresu psychologii. Do oceny wystąpienia tych okoliczności niezbędne może okazać się zatem powołanie w toku postępowania biegłego psychologa na podstawie art. 81 § 1 k.p.a., który w oparciu o okoliczności sprawy oceni czy na jej gruncie na skutek zobowiązania do powrotu dojdzie do naruszenia praw dziecka mogących mieć wpływ na jego rozwój psychofizyczny, a jeżeli tak, to czy wpływ ten wystąpi w stopniu istotnym.”

(wyrok Naczelnego Sądu Administracyjnego z dnia 29 sierpnia 2018 r. sygn. II OSK 1041/18)

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

W poszukiwaniu „trwałego rozwiązania”

"Opcja, która chroni długoterminowe interesy i dobro dziecka oraz jest zrównoważona i bezpieczna z tej perspektywy. Wynik powinien zagwarantować, że dziecko będzie w stanie rozwijać się i dorosnąć w środowisku, które zaspokoi jego potrzeby i zabezpieczy jego prawa określone w Konwencji o prawach dziecka i nie narazi dziecka na prześladowania lub poważną krzywdę. Oceniając możliwe rozwiązania dla dziecka, państwa są odpowiedzialne za zbadanie konsekwencji rozważanych opcji".

*"Guidance to respect children's rights in return policies and practices.
Focus on the EU legal framework" (2019)*



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Standardy procedur powrotowych wobec dzieci

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors

FRA
EUROPEAN UNION AGENCY
FOR FUNDAMENTAL RIGHTS

HELPING TO MAKE FUNDAMENTAL RIGHTS
A REALITY FOR EVERYONE IN THE EUROPEAN UNION

Returning unaccompanied children: fundamental rights considerations

FRA Focus

Individuals who are not entitled to stay in the European Union are typically subject to being returned to their home countries. This includes children who are not accompanied by their parents or by another primary caregiver. But returning such children, or finding another durable solution, is a delicate matter, and doing so in full compliance with fundamental rights protections can be difficult. This focus paper therefore aims to help national authorities involved in return-related tasks, including child-protection services, to ensure full rights compliance.

Contents

Introduction.....	2
1. The phenomenon and Member States' practices.....	3
2. Best interests of the child - an overarching principle.....	6
3. Assessing the child's best interests.....	8
4. Specific cases at the border: non-admission and passing children back to another Member State.....	17
5. Possible outcomes of best interest assessments.....	19
6. Oversight and post-return monitoring.....	28
Conclusions.....	30
References.....	31

Guidance to respect children's rights in return policies and practices

Focus on the EU
legal framework

September 2019

IOM
UN MIGRATION

unicef
for every child

**UNITED NATIONS
HUMAN RIGHTS**
Office of the High Commissioner

OHCHR

ecre
European Council
on Refugees and Migrants

Save the Children

PICUM
Public Interest Center
on UNDOCUMENTED MIGRANTS



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Zabezpieczenie najlepszego interesu dziecka

*"We wszystkich działaniach dotyczących dzieci, podejmowanych przez publiczne lub prywatne instytucje opieki społecznej, sądy, władze administracyjne lub ciała ustawodawcze, **sprawą nadrzędną** będzie najlepsze zabezpieczenie interesów."* (Art. 3.1 Konwencji o Prawach Dziecka)

Zasada najlepszego zabezpieczenia interesów dziecka ma zastosowanie do:

- działań dotyczących dzieci jako grupy - w tym prawodawstwo, polityka, procedury i przydział zasobów w zakresie kontroli granicznej
- wszystkich działań dotyczących poszczególnych dzieci

Dotyczy także indywidualnych decyzji podejmowanych przez urzędników imigracyjnych i Straż Graniczną !



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Standardy procedury BID*

- Niezależny, bezstronny, wielodyscyplinarny zespół ekspertów, ew. służby ochrony praw dziecka
- Sformalizowana, indywidualna procedura prowadząca do podjęcia udokumentowanej, zaskarżalnej decyzji
- Rozważa wszystkie możliwości określenia trwałego rozwiązania
- Po pierwsze: wysłuchać!

* **UNICEF, UNHCR, CRC, FRA**



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

Niezależny organ działający PRZED wydaniem decyzji powrotowej

PL

Artykuł 10

1. Przed podjęciem decyzji o wydaniu decyzji nakazującej powrót wobec małoletniego bez opieki, zostaje mu przyznana odpowiednia pomoc, z należyтым uwzględnieniem dobra dziecka.

EN

Article 10

1. Before deciding to issue a return decision in respect of an unaccompanied minor, assistance by appropriate bodies other than the authorities enforcing return shall be granted with due consideration being given to the best interests of the child.



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

UMIESZCZENIE MAŁOLETNIEGO CUDZOZIEMCA BEZ OPIEKI W OŚRODKU STRZEŻONYM DLA CUDOZIEMCÓW



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

STRZEŻONE OŚRODKI DLA CUDZOZIEMCÓW W POLSCE



Training of Lawyers on
European Law relating to
Asylum and Immigration

#TRALIM 2

Statystyki za 2018 r.

1456 os. umieszczonych w SOC

304 małoletnich

20 małoletnich bez opieki*

*małoletni cudzoziemiec, który przybywa na terytorium RP lub przebywa na tym terytorium bez opieki osób dorosłych, odpowiedzialnych za niego zgodnie z prawem obowiązującym w RP


Przesłanki umieszczenia cudzoziemca w SOC

W toku procedury o zobowiązanie cudzoziemca do powrotu


- 1) istnieje **prawdopodobieństwo wydania decyzji** o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu **bez określenia terminu dobrowolnego powrotu** i wynika ono **ze względów obronności lub bezpieczeństwa państwa lub ochrony bezpieczeństwa i porządku publicznego;**
- 2) **wydano decyzję** o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu bez określenia terminu dobrowolnego powrotu i istnieje konieczność zabezpieczenia jej wykonania, a wydanie tej decyzji wynika z **ze względów obronności lub bezpieczeństwa państwa lub ochrony bezpieczeństwa i porządku publicznego;**
- 3) istnieje konieczność **zabezpieczenia przekazania cudzoziemca** do państwa trzeciego na podstawie umowy międzynarodowej o przekazywaniu i przyjmowaniu osób, a jego natychmiastowe przekazanie do tego państwa nie jest możliwe;

Przesłanki umieszczenia cudzoziemca w SOC

W toku procedury o zobowiązanie cudzoziemca do powrotu cd.

 4) istnieje **prawdopodobieństwo wydania** decyzji o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu bez określenia terminu dobrowolnego powrotu ponieważ istnieje **prawdopodobieństwo**

ucieczki

 5) wydano decyzję o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu bez określenia terminu dobrowolnego powrotu ponieważ istnieje **prawdopodobieństwo ucieczki** i istnieje

konieczność zabezpieczenia jej wykonania,

6) cudzoziemiec **nie opuścił terytorium RP** w terminie określonym w decyzji o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu, a natychmiastowe wykonanie tej decyzji nie jest możliwe

7) istnieje konieczność **zabezpieczenia przekazania cudzoziemca.**

Nie można
zastosować
alternatyw
lub
cudzoziemiec nie
zastosował się do
orzeczonych
alternatyw

!



Przedłużenie pobytu cudzoziemca w SOC

Max.18 mcy

- Zabezpieczenie wydania i wykonania decyzji powrotowej + przesłanki umieszczenia (**do 6 mcy**)
- Zabezpieczenie wykonania decyzji powrotowej + cudzoziemiec nie współpracuje lub opóźnienia w uzyskaniu od państw trzecich dokumentów (**do 12 mcy**)
- skarga do WSA na decyzję o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu wraz z wnioskiem o wstrzymanie jej wykonania (SO w Przemyślu II Kz 69/13) (**do 18 mcy**)



Detencja małoletnich cudzoziemców bez opieki (art. 397 u.c.)

Wybór SG: placówka opiekuńczo-wychowawcza lub strzeżony ośrodek + wniosek o **kuratora** (od 15 r. ż.)

Sąd kierując się dobrem małoletniego uwzględnia:

- 1) stopień rozwoju fizycznego i psychicznego małoletniego cudzoziemca;
- 2) cechy osobowości małoletniego cudzoziemca;
- 3) okoliczności zatrzymania małoletniego cudzoziemca;
- 4) warunki osobiste przemawiające za umieszczeniem małoletniego cudzoziemca w strzeżonym ośrodku.

- **Art. 395. 1.** W **zakresie nieuregulowanym** w ustawie do zatrzymania cudzoziemca stosuje się przepisy ustawy z dnia 6 czerwca 1997 r. – **Kodeks postępowania karnego** (Dz. U. z 2017 r. poz. 1904, z późn. zm.), zwanej dalej „Kodeksem postępowania karnego”.

SOC czy placówka opiekuńczo-wychowawcza?

„Za dobrą praktykę (...) należy uznać nawiązywaną przez niektóre oddziały Straży Granicznej współpracę z Centrami Pomocy Rodzinie, w których możliwe jest zakwaterowanie (...) małoletnich dzieci bez opieki (w przypadku ich zatrzymania na podstawie ustawy o cudzoziemcach), przy **dyskretnym nadzorze ze strony funkcjonariuszy Straży Granicznej**”

POSTĘPOWANIE FUNKCJONARIUSZY STRAŻY GRANICZNEJ W ZAKRESIE REALIZACJI CZYNNOŚCI ZWIĄZANYCH Z POWROTAMI CUDZOZIEMCÓW NIELEGALNIE PRZEBYWAJĄCYCH NA TERYTORIUM RZECZYPOSPOLITEJ POLSKIEJ W OPARCIU O PRZEPISY USTAWY Z DNIA 12 GRUDNIA 2013 R. O CUDZOZIEMCACH

Ocena wieku cudzoziemca (art. 397 u.c.)

Art. 397 ust. 4 u.c.

W przypadku wątpliwości dotyczących wieku cudzoziemca przyjmowanego do strzeżonego ośrodka lub aresztu dla cudzoziemców, który podaje się za małoletniego, poddaje się go, za jego zgodą lub za zgodą jego przedstawiciela ustawowego, **badaniom lekarskim w celu ustalenia rzeczywistego wieku cudzoziemca.** Wyniki badań lekarskich powinny informować o granicy błędu.

- Zasada domniemania małoletności

Ocena wieku cudzoziemca w praktyce

- na podstawie zgromadzonej w sprawie dokumentacji dotyczącej identyfikacji lub sprawdzeń w systemie VIS
- badanie lekarskie RTG nadgarstka

Małoletni cudzoziemiec ~~Gamiellah Staudkzai~~ w dniu 1 listopada 2018r. został zatrzymany przez funkcjonariuszy Placówki Straży Granicznej w Rudzie Śląskiej po przeprowadzeniu kontroli legalności pobytu cudzoziemca na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej. W trakcie kontroli małoletni cudzoziemiec nie posiadał przy sobie żadnych dokumentów potwierdzających tożsamość oraz dokumentów uprawniających go do wjazdu i pobytu na terytorium RP.

W związku z wątpliwościami związanymi z rzeczywistym wiekiem cudzoziemca zostały wykonane badania RTG oceniające stopień rozwoju kostnego. W wyniku przeprowadzonego badania wskazano prawdopodobny wiek cudzoziemca na 18-25 lat.

Sąd Rejonowy w Raciborzu wobec innych wiarygodnych dowodów co do wieku cudzoziemca uznał go za osobę małoletnią i postanowieniem z dnia 3 listopada 2018r. w sprawie III Nsm 757/18 umieścił małoletniego cudzoziemca ~~Gamiellah Staudkzai~~ w Strzeżonym Ośrodku dla Cudzoziemców w Kętrzynie na okres trzech miesięcy od zatrzymania.

Ocena wieku metodą RTG nadgarstka

- Royal College of Paediatrics and Child Care, *Refugee and unaccompanied asylum seeking children and young people*, 2018: „The use of radiological assessment is **extremely imprecise** and can only give an estimate of within two years in either direction”
- UNICEF, *Age assessment practices: a literature review & annotated bibliography*, 2011: “Ontell et al (1997) conclude that using the GP standards to determine bone age **must be done with reservations**, particularly in black and Hispanic girls and in Asian and Hispanic boys in late childhood and adolescence.”
- Komisja Europejska, *Medical Age Assessment of Juvenile Migrants*, 'It is therefore impossible to exclude minority for males **from the observation of the hand alone.**”

Wykonanie decyzji o zobowiązaniu do powrotu

Art. 332. u.c.

Decyzję o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu wydaną małoletniemu cudzoziemcowi wykonuje się jeżeli:

- 1) cudzoziemiec ten ma w państwie, do którego został zobowiązany powrócić, zapewnioną opiekę rodziców, innych osób pełnoletnich lub instytucji opiekuńczych, zgodnie ze standardami określonymi w [Konwencji](#) o prawach dziecka, przyjętej przez Zgromadzenie Ogólne Narodów Zjednoczonych dnia 20 listopada 1989 r.;
- 2) powrót odbywa się pod opieką przedstawiciela ustawowego lub cudzoziemca tego przekazuje się jego przedstawicielowi ustawowemu albo przedstawicielowi właściwych władz państwa, do którego nastąpi powrót.

Dobrowolny powrót (AVR) – IOM

Art. 334 ust. 2 u.c. Pomoc w dobrowolnym powrocie może być udzielona cudzoziemcowi:

- 1) ubiegającemu się o udzielenie ochrony międzynarodowej, którego wniosek o udzielenie tej ochrony ze względów formalnych został pozostawiony bez rozpoznania, lub
- 2) któremu **wydano decyzję o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu**, z wyjątkiem decyzji o zobowiązaniu cudzoziemca do powrotu, w której nie określono terminu dobrowolnego powrotu, lub z wyjątkiem innego przypadku, gdy decyzja ta podlega przymusowemu wykonaniu, lub
- 3) przebywającemu na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej na podstawie zaświadczenia, o którym mowa w art. 170, lub na podstawie zezwolenia na pobyt czasowy, o którym mowa w art. 176, lub
- 4) któremu wydano **decyzję o odmowie nadania mu statusu uchodźcy lub udzielenia ochrony uzupełniającej**.



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

UWAGA! Umowy o readmisji

Umowa o readmisji między Wspólnotą Europejską a Ukrainą z 2007 r.

Art. 3

(...) państwo rozpatrujące wniosek przyjmuje na swoje terytorium obywateli państw trzecich lub bezpaństwowców, którzy nie spełniają obowiązujących warunków wjazdu lub pobytu na terytorium państwa składającego wniosek lub którzy przestali spełniać takie warunki, o ile zgodnie z art. 7 niniejszej umowy dowiedziono, iż osoby takie:

a) **bezprawnie wjechały na terytorium państw członkowskich bezpośrednio z terytorium Ukrainy** lub bezprawnie wjechały na terytorium Ukrainy bezpośrednio z terytorium państw członkowskich;



#TRAUMA

S towarzyszenie
I nterwencji
P rawnej

UWAGA! Umowy o readmisji





#TRAUMA

miejszem kontroli skręcił w inną drogę. Po przejechaniu około kilometra funkcjonariusze SG zauważyli samochód na poboczu. Nie było w nim kierowcy, a na tylnej kanapie i w bagażniku auta znajdowało się dziesięć osób o azjatyckich rysach twarzy. Podczas kontroli okazało się, że są to obywatele Wietnamu. Cudzoziemcy w wieku od 16 do 65 lat nie posiadali przy sobie dokumentów uprawniających ich do wjazdu i pobytu w Polsce. Dziewięciu mężczyzn i jedna kobieta zostali zatrzymani za nielegalne przekroczenie polsko-litewskiej granicy. Trwają czynności zmierzające do zatrzymania kierowcy.

Cudzoziemcy pozostają w dyspozycji funkcjonariuszy z Placówki SG w Sejnach. Jako dowód w sprawie zabezpieczono również samochód. Obywatele Wietnamu prawdopodobnie zostaną przekazani stronie litewskiej w ramach readmisji.

W okolicy Młodowic zatrzymano również siedmiu nielegalnych imigrantów, obywateli Afganistanu. Nie posiadali pieniędzy ani dokumentów. Wyjaśnili, że za przerzut do Polski zapłacili po 3 tysiące euro każdy. Granicę ukraińsko-polską przekroczyli pieszo. Po polskiej stronie mieli czekać na nich Polacy i pojazdami odwieźć na zachód Europy. Zgodnie z umową o readmisji, imigranci zostali przekazani z powrotem na Ukrainę.

Afgańczyk i Wietnamczyk zatrzymani

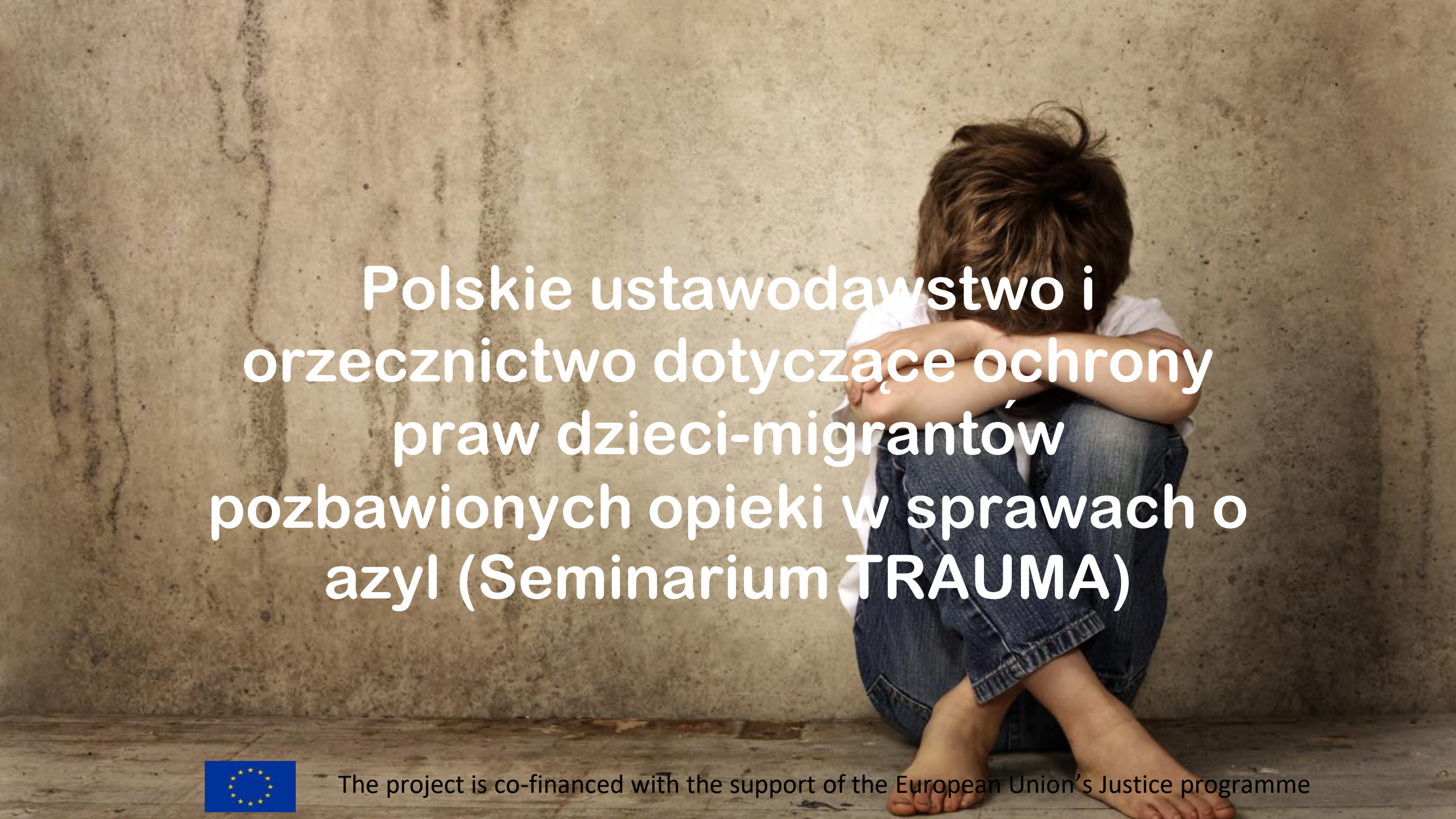
 Ewa Gajewska  20.05.2019

Funkcjonariusze Straży Granicznej zatrzymali obywatela Afganistanu i dwóch obywateli Wietnamu za nielegalny pobyt w Polsce.

16 maja funkcjonariusze z Placówki Straży Granicznej w Katowicach-Pyrzowicach zatrzymali obywatela Afganistanu. Cudzoziemiec został zatrzymany w Sławkowie w ciężarówce, która przyjechała do Polski z Macedonii. Mężczyzna nie miał żadnych dokumentów. Podczas przesłuchania oświadczył, że pochodzi z Afganistanu, a do naczepy samochodu ciężarowego dostał się w Serbii dzięki pomocy przemytników. Obywatel Afganistanu miał zamiar dotrzeć do Europy Zachodniej. Po zakończeniu czynności służbowych cudzoziemiec został przekazany stronie czeskiej w ramach readmisji uproszczonej.

WSPÓŁPRACA PRO BONO?

k.slubik@interwencjaprawna.pl



**Polskie ustawodawstwo i
orzecznictwo dotyczące ochrony
praw dzieci-migrantów
pozbawionych opieki w sprawach o
azyl (Seminarium TRAUMA)**



The project is co-financed with the support of the European Union's Justice programme

Agata Bzdyń
radca prawny, OIRP Toruń
Kancelaria Radcy Prawnego Agata Bzdyń

**Polskie ustawodawstwo i orzecznictwo dotyczące ochrony
praw dzieci-migrantów pozbawionych opieki w sprawach o azyl**

Ustawa z dnia 13 czerwca 2003 r. o udzielaniu cudzoziemcom ochrony na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1666 – dalej jako „ustawa o udzielaniu ochrony cudzoziemcom”)

Ustawa z dnia 12 grudnia 2013 r. o cudzoziemcach (t.j. Dz. U. z 2018 r. poz. 2094 z późn. zm. – dalej jako „ustawa o cudzoziemcach”)

Konwencja dotycząca statusu uchodźców sporządzona w Genewie dnia 28 lipca 1951 r. (Dz.U.91.119.515)

Protokół dotyczący statusu uchodźców, sporządzony w Nowym Jorku dnia 31 stycznia 1967 r. (Dz.U.91.119.517)

Konwencja o prawach dziecka, przyjęta przez Zgromadzenie Ogólne Narodów Zjednoczonych dnia 20 listopada 1989 r. (Dz.U.91.120.526)

ROZPORZĄDZENIE PARLAMENTU EUROPEJSKIEGO I RADY (UE) 2016/399 z dnia 9 marca 2016 r. w sprawie unijnego kodeksu zasad regulujących przepływ osób przez granice (*kodeks graniczny Schengen*)

DYREKTYWA RADY 2005/85/WE z dnia 1 grudnia 2005 r. w sprawie ustanowienia minimalnych norm dotyczących procedur nadawania i cofania statusu uchodźcy w Państwach Członkowskich (Dz. U. UE L 326/13)

Definicja małoletniego bez opieki (art. 2 pkt 9a ustawy o udzielaniu ochrony cudzoziemcom)

Małoletni cudzoziemca, który przybywa na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej lub przebywa na tym terytorium bez opieki osób dorosłych, odpowiedzialnych za niego zgodnie z prawem obowiązującym w Rzeczypospolitej Polskiej

Mimo, iż to ww. ustawa definiuje kogo można uznać za małoletniego bez opieki, to regulacje prawne odnoszące się do sytuacji tych osób są **niejasne i rozproszone po innych aktach prawnych**. W zależności od tego, czy małoletni bez opieki składa wniosek o udzielenie mu ochrony międzynarodowej czy też nie, stosowane są do niego inne regulacje prawne.

Brakuje systemu pomocy i ochrony dla małoletnich bez opieki, a wynika to z tego, że Ministerstwo Sprawiedliwości uważa, że Polska nie ma żadnego problemu z traktowaniem takich małoletnich, gdyż niewielu z wnosi o przyznanie im ochrony międzynarodowej. Według MS jest to ok. 20 osób rocznie, podczas gdy rzeczywista liczba jest 10-krotnie większa.

WNIOSEK O UDZIELENIE OCHRONY MIĘDZYNARODOWEJ

- Składany jest do Prezesa Urzędu ds. Cudzoziemców za pośrednictwem Komendanta Straży Granicznej właściwego dla miejsca przekraczania granicy;
- jest to wyjątek od zasady, że w postępowaniu administracyjnym małoletni nie może być stroną postępowania administracyjnego;
- **Zgodnie z art. 26 ust. 2 ustawy o udzielaniu ochrony cudzoziemcom** wniosek składa w imieniu małoletniego bez opieki kurator;
- **KURATOREM** może być osoba wyznaczona przez sąd lub przedstawiciel organizacji międzynarodowej lub pozarządowej, specjalizującej się w zapewnieniu pomocy obcokrajowcom, w tym pomocy prawnej, jeśli organizacja ta oceni, że małoletni potrzebuje takiej pomocy

JAK USTALIĆ CZY DANA OSOBA JEST MAŁOLETNIA?

- W sytuacji, gdy funkcjonariusz Straży Granicznej ma wątpliwości, czy dana osoba jest małoletnia, zgodnie z **art. 32 ustawy o udzielaniu ochrony cudzoziemcom**, za zgodą takiej osoby może ona być poddana badaniu lekarskiemu ogólnemu, dentystycznemu, a także radiologicznemu badaniu kości nadgarstka lewej dłoni;
- Problem – czy ważnej zgody na badanie może udzielić osoba małoletnia?
- **Brak zgody na badanie jest równoznaczny z uznaniem danej osoby za osobę dorosłą.**

PROCEDURY ZWIĄZANE Z UDZIELENIEM OCHRONY MAŁOLETNIM

- W sytuacji, gdy małoletni bez opieki zgłosi, że chciałby wnioskować o udzielenie mu ochrony na terytorium RP, funkcjonariusz SG zobowiązany jest wystąpić do Sądu rodzinnego z wnioskiem o ustanowienie kuratora do zastępowania małoletniego w postępowaniu w sprawie wniosku o udzielenie ochrony i umieszczenie małoletniego w pieczy zastępczej;
- Jeżeli małoletniemu bez opieki towarzyszy dorosły krewny w linii prostej drugiego stopnia lub w linii bocznej drugiego lub trzeciego stopnia, organ Straży Granicznej we wniosku może wskazać powierzenie pełnienia funkcji rodziny zastępczej temu krewnemu, jeżeli wyrazi on na to zgodę;
- Kurator powinien być ustanowiony bez zbędnej zwłoki, nie później niż w ciągu 3 dni od dnia złożenia wniosku przez SG;
- Wniosek małoletniego bez opieki powinien również być rozpatrzony bez zbędnej zwłoki w ciągu 3 dni;
- Jednocześnie Prezes Urzędu ds. Cudzoziemców informuje małoletniego o możliwości poszukiwania jego krewnych przez międzynarodowe organizacje pozarządowe, a także zapewnia małoletniemu kontakt z takimi takimi organizacjami i rozpoczęcie poszukiwań.

UMIESZCZENIE W PIECZY ZASTĘPCZEJ

- Zgodnie z art. 62 ustawy o udzielaniu pomocy cudzoziemcom małoletni, który ubiega się o udzielenie mu ochrony międzynarodowej umieszczany jest w placówce opiekuńczej do momentu, gdy sąd umieści go w rodzinie zastępczej;

W TOKU PROCEDURY

- zeznania małoletniego muszą być przeprowadzane w obecności kuratora, którego o terminie przesłuchania informuje za co najmniej 7 dniowym uprzedzeniem;
- Szef Urzędu przed przesłuchaniem poucza małoletniego bez opieki o okolicznościach faktycznych i prawnych, które mogą mieć wpływ na wynik postępowania w sprawie udzielenia ochrony międzynarodowej, oraz o możliwości zgłoszenia żądania, aby przesłuchanie odbyło się w obecności wskazanej przez małoletniego osoby dorosłej;
- Przesłuchanie odbywa się w języku zrozumiałym dla małoletniego, w warunkach odpowiednich do wieku i sytuacji osobistej małoletniego;
- Należy brać pod uwagę, że małoletni może mieć ograniczoną wiedzę na temat sytuacji faktycznej kraju swojego pochodzenia;
- W przesłuchaniu może uczestniczyć oprócz pracownika Urzędu ds. Cudzoziemców, kuratora małoletniego, czy też osoby dorosłej przybranej przez małoletniego , psycholog lub pedagog odpowiedzialny za wydanie opinii w sprawie kondycji psycho-fizycznej małoletniego

W TOKU PROCEDURY

- Wniosek małoletniego może być procedowany w procedurze przyspieszonej w sytuacji, gdy jego obecność na terytorium kraju zagraża bezpieczeństwu państwa, porządkowi publicznemu, albo już poprzednio małoletni został wydalony z kraju;

ODRZUCENIE WNIOSKU:

- W przypadku odrzucenia wniosku małoletni pozostaje w pieczy zastępczej do czasu wydalenia go z kraju do jego kraju pochodzenia;
- Zgodnie z art. 88a ust. 3 pkt 3 ustawy o udzielaniu pomocy cudzoziemcom małoletni nie może być umieszczony w ośrodku dla uchodźców, ani nie może być wobec niego zastosowany areszt dla cudzoziemców

UWZGLĘDNIENIE WNIOSKU:

- Prezes Urzędu ds. Cudzoziemców zobowiązany jest wtedy do poszukiwania rodziny dla małoletniego;

GDY MAŁOLETNI NIE WNIOSKUJE O UDZIELENIE MU OCHRONY

- Umieszczenie w placówce opiekuńczej lub w strzeżonym ośrodku dla uchodźców;
- Sąd rodzinny ustanawia kuratora, który reprezentuje małoletniego w postępowaniu administracyjnym;
- Legalizacja pobytu takiego małoletniego odbywa się na mocy przepisów Ustawy o cudzoziemcach i możliwa jest w procedurze przyznania zezwolenia na pobyt czasowy lub pobyt tolerowany;
- Zezwolenie na pobyt czasowy wydawane jest w sytuacji, gdy wydalenie małoletniego z kraju stało będzie w sprzeczności z dobrem dziecka zgodnie z definicją przewidzianą w Konwencji o Prawach Dziecka, w stopniu istotnie zagrażającym jego rozwojowi psychofizycznemu, a jego pobyt na terenie RP jest nielegalny (art. 187 pkt 7 ustawy o cudzoziemcach);
- SG jest zobowiązana wystąpić do sądu rodzinnego o umieszczenie małoletniego w placówce wychowawczo-opiekuńczej, a gdy ma on co najmniej 15 lat w strzeżonym ośrodku dla uchodźców (Art. 397 ustawy o cudzoziemcach)

WYSTĄPIENIE RZECZNIKA PRAW DZIECKA M. MICHALAKA

- **6 LISTOPADA 2017 r.** – RPD wystąpił do Ministra Sprawiedliwości z propozycją wzmocnienia ochrony prawnej małoletnich bez opieki przebywających na terenie RP przez utworzenie nowej instytucji – specjalnego dedykowanego tej grupie dzieci opiekuna prawnego. Argumentował to tym, że z art. 3 w zw. z art. 20 Konwencji o Prawach Dziecka wynika szczególny obowiązek Państwa w zapewnieniu ochrony tej grupie małoletnich;
- W odpowiedzi na propozycję RPD Minister Sprawiedliwości odpowiedział, że nie ma takiej potrzeby, aby tworzyć nową instytucję prawną ochrony tej grupy dzieci, gdyż nie ma z nią żadnego problemu – grupa małoletnich bez opieki jest tak niewielka, że dotychczasowe instytucje stworzone na podstawie ustawy o udzielaniu ochrony cudzoziemcom są wystarczające;
- powinniśmy poszukiwać rozwiązań, które pozwoliłyby na zagwarantowanie, że wszelkie decyzje dotyczące dobra i przyszłości małoletniego byłyby podejmowane szybko i efektywnie przez osobę, która miałaby realną szansę nawiązać z dzieckiem głębszą relację i – w razie potrzeby – wesprzeć jego rodziców zastępczych, czy też inne osoby sprawujące nad małoletnim bieżącą pieczę. Rolę tę mógłby pełnić specjalny kurator powołany i przygotowany do pracy z i na rzecz małoletniego cudzoziemca nieposiadającego w Polsce rodziców ani opiekunów.

Bistieva i inni v. Polsce - wyrok ETPCz

- 10 kwietnia 2018 r. Europejski Trybunał Praw Człowieka wydał wyrok w sprawie Bistieva i inni przeciwko Polsce. Sprawa dotyczyła rodziny z Czeczenii, która w 2013 r. złożyła do polskich władz wnioski o nadanie statusu uchodźcy – został on rozpatrzony negatywnie. W styczniu 2014 r. matka wraz z dziećmi została umieszczona w Strzeżonym Ośrodku dla Cudzoziemców w Kętrzynie. Podczas pobytu w ośrodku, rodzina ponownie składała wnioski o nadanie statusu uchodźcy;
- W swoim wyroku Trybunał stwierdził naruszenie prawa do życia rodzinnego (art. 8 EKPCz). Wskazano, że doszło do tego poprzez niewzięcie pod uwagę dobra trójki dzieci podczas decydowania o pozbawieniu wolności. Ponadto Trybunał uznał, że polskie władze powinny rozważyć zastosowanie środków wolnościowych, a detencja powinna zawsze być rozwiązaniem, po które sięga się w ostateczności. W wyroku stwierdzono również, że okres pozbawienia wolności (5 miesięcy i 20 dni) był zbyt długi.

Bistieva i inni v. Polsce - wyrok ETPCz

- 11 kwietnia 2019 r. Rząd RP przedstawił Komitetowi Ministrów raport z wykonania wyroku. W dokumencie stwierdzono, że do polskiego prawa wprowadzona została możliwość stosowania rozwiązań alternatywnych wobec umieszczenia uchodźców w strzeżonym ośrodku. Wskazano również, że rozwiązania takie są powszechnie stosowane. Rząd zaznaczył, że pracownicy służb migracyjnych zostali powiadomieni o treści wyroku. **Wobec powyższego, zdaniem rządu, podjęte działania powodują, że wszelkie zobowiązania dotyczące wykonania wyroku zostały spełnione.**
- HFPC skierowała do Komitetu Ministrów Rady Europy wystąpienie w omawianej sprawie. W swoim stanowisku Fundacja wskazała, że z doświadczeń organizacji pozarządowych oraz krajowych instytucji ochrony praw człowieka wynika, że w postępowaniach o umieszczenie w strzeżonym ośrodku, **zasada badania najlepszego interesu dziecka nie jest w odpowiedni sposób brana pod uwagę przez polskie władze.** Z dostępnych danych wynika, że w okresie 2014-2017 w strzeżonych ośrodkach przebywało ponad 1100 dzieci. **Ponadto, badania orzecznictwa polskich sądów w sprawach dotyczących detencji uchodźców wskazują, że rzadko zwracają one uwagę na indywidualną sytuację dzieci.** Także ocena dobra dziecka przez sąd zazwyczaj ogranicza się do stwierdzenia, że **dobro to jest zachowane, gdyż dziecko zostaje umieszczone w strzeżonym ośrodku razem z rodzicami.** Ponadto, sądy zazwyczaj orzekają umieszczenie w strzeżonym ośrodku **na maksymalny dopuszczalny prawem okres.**

PROBLEMY

- Skomplikowane i niespójne przepisy prawa;
- Brak wyspecjalizowanych instytucji/ośrodków opiekuńczo-wychowawczych dla małoletnich cudzoziemców;
- Nieprzygotowanie sędziów sądów rodzinnych do pracy z małoletnimi cudzoziemcami;
- Przedłużające się postępowania w sprawach dot. umieszczenia dzieci w rodzinach zastępczych (teoretycznie dziecko nie powinno przebywać w ośrodku interwencyjnym dłużej niż 3 miesiące, w praktyce trwa to około 6 miesięcy, co może mieć destrukcyjny wpływ na psychikę dziecka);
- Umieszczanie dzieci w ośrodkach dla uchodźców, co w ogóle nie powinno mieć miejsca (Muskhadzhiyeva i inni v. Belgii, skarga nr 41442/07, oraz: SF i inni v. Bułgarii, skarga nr 8138/16);
- Nieprzygotowanie szkół i przedszkoli do umieszczenia w nich małoletnich cudzoziemców;
- Brak podstaw prawnych do ustanowienia jednego opiekuna prawnego dla małoletniego, który występowałby w jego imieniu we wszystkich sprawach;
- Brak efektywnych procedur umożliwiających identyfikację dzieci będących ofiarami handlu ludźmi.

National legislation and case-law on the protection of unaccompanied migrant children in Greece

*Stathis Poularakis, Lawyer, Athens Bar Association,
Expert on asylum and migration, Greece*

**Training of Lawyers on the European Law relating to
Unaccompanied Migrant Minors (TRAUMA)**



The project is co-financed with the support of the European Union's Justice programme

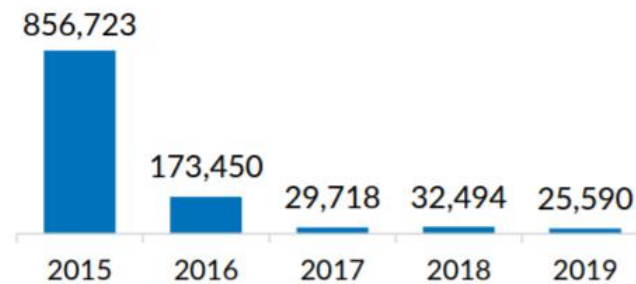


Refugee Crisis in Numbers - Greece

25,590

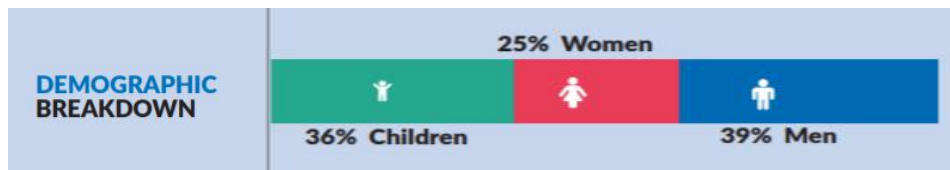
sea arrivals January - August 2019 ¹

Arrivals from 2015 to 2019



9,255 land arrivals in 2019

41,940 total arrivals so far in 2019



* UNHCR, Operational portal, Refugee Situations, Greece, August 2019



Refugee Crisis in Numbers - Greece

REFUGEES AND MIGRANTS IN GREECE*

84,000

19,900 on the islands and 64,100 in the mainland

Arrivals



*UNHCR estimate as of 31 July 2019 of those who arrived and remained in Greece since the 2015 – 2016 flow.

Almost **27,000**
migrant and refugee
children are present in
Greece *

**UNHCR, UNICEF, IOM, Refugee and
Migrant Children in Europe, May 2019*



Key Facts

4501 children in total out of
which:
93,6% Boys
6,4% Girls
7,2% <14 years old

** EKKA Dashboard for UACs in Greece - 15
September 2019*

Situation of Unaccompanied Children (UAC) in Greece

1,148 Total number of places in long term accommodation (Shelters/SIL)

685 Total number of places in temporary accommodation (Safe zones/Emergency hotels)



2,781 children out of long term or temporary accommodation, out of which:

- 1,290 in RICs
- 238 in Protective custody
- 143 children in Open temporary accommodation facilities
- 1,110 children in Insecure housing conditions

* EKKKA Dashboard for UACs in Greece - 15 September 2019

National Legislation



#TRAUMA

Regulating the issues that rise through out the detection of unaccompanied minors in Greece:

- ✓ Law No. 4554/2018;
- ✓ Law No. 4540/2018;
- ✓ Law No. 4375/2016;
- ✓ Law No. 4251/2014 (ar. 19, 19A)
- ✓ Law No. 3907/2011 & Law 3386/2005 (ar. 76-78, 82, 83) ;
- ✓ Presidential Decree No. 220/2007 (ar. 19 par.1); and
- ✓ Presidential Decree No. 141/1991.



Unaccompanied Minors ***Definition***



Directives 2013/33/EU and 2013/32/EU [as defined in Article 2(I) of Directive 2011/95/EU]:

“unaccompanied minor: means a minor who arrives on the territory of the Member States unaccompanied by an adult responsible for him or her whether by law or by the practice of the Member State concerned, and for as long as he or she is not effectively taken into the care of such a person; it includes a minor who is left unaccompanied after he or she has entered the territory of the Member States”

→ *A similar definition of an UAM is also included in the Dublin III Regulation (604/2013)*

Unaccompanied Minors

Definition



Point of attention:

Art. 32(k) of Law No. 4375/2016 (transposed into Greek legislation the provisions of Directive 2013/32/EC) provides that: *“Unaccompanied minor” is a person below the age of 18, who arrives in Greece unaccompanied by an adult who exercises parental care on him/her according to Greek legislation and for as long as such parental care has not been assigned by law and exercised in practice, or a minor who is left unaccompanied after he/she has entered Greece”*

Art 2(e) of Law No. 4540/2018 (transposed into Greek legislation the provisions of Directive 2013/33/EC) provides that: *“Unaccompanied minor” is a person below the age of 18, who arrives in Greece unaccompanied by an adult who exercises parental care on him/her according to Greek legislation, **or unaccompanied by an adult relative who exercises actual care on him/her** and for as long as such parental care has not been assigned by law and exercised in practice, or a minor who is left unaccompanied after he/she has entered Greece”.*

It foresees for the first time in Art. 3(d) the definition of **“separated minor”** as the minor that arrives in Greece unaccompanied by an adult who exercises parental care on him/her according to Greek legislation, **but is accompanied by an adult relative who exercises actual care on him/her.**

→ **THIS TERM IS NOT INCLUDED IN ANY CEAS DOCUMENT**

Art. 13 (3) of Law No. 4554/2018 (on guardianship of UAM): Foresees that a separated minor shall also fall under the definition of UAM and that a guardian should also be appointed to him/her

Unaccompanied Minors Definition



#TRAUMA

	Law on asylum procedures	Law on reception conditions	Law on guardianship
A minor who comes to Greece under the care of his uncle	Unaccompanied minor	Separated minor	Separated minor who falls under the definition of UAM
A minor whose care is entrusted by the prosecutor to his/ her uncle	Unaccompanied minor	Separated minor	Separated minor who falls under the definition of UAM

Law No. 4375/2016

Significant provisions related to unaccompanied minors



- Art. 14 para.8 : unaccompanied minors as vulnerable groups - *This means the minors are excluded by the fast track border procedure (closely linked to the EU-Turkey Agreement)*
 - Art. 45: Applications of unaccompanied minors - *A guardian should be appointed for the minor to represent him/her, and ensure that his/her rights are safeguarded during the asylum procedure (In reality not in practice).*
 - Art. 46 para. 10: Detention of applicants - *“authorities should avoid to detain minors. Minors who have been separated from their families and unaccompanied minors shall not be detained, as a rule”.*
- The new Law 4540/2018 adds para 10A providing “minors shall not be detained, but only in very exceptional cases, according to the best interest of child and only in cases that it is proven that alternative or less restricting measures cannot be taken”
- CRC: DETENTION IS NEVER IN BEST INTEREST OF THE CHILD (*General Comment no.6*)



Asylum Applications of unaccompanied minors (Art.45 Law 4375/2016)

- When an UAM lodges an application, **the competent Public Prosecutor for Minors** or, in the absence of the latter, the First Instance Public Prosecutor is informed and acts as the temporary guardian. The legal representation is then assigned to an authorized representative (guardianship acts by delegation)
- The guardian or the person exercising a particular guardianship act shall ensure that the UAM **is duly informed of the meaning and possible consequences of the personal interview**
- The guardian or the person exercising a particular guardianship act **is invited and may attend the minor's interview** and submit questions or make observations to facilitate the procedure
- UAM above 15 years of age, can lodge an application, independently and in person
- Applications for international protection of UAM shall always be **examined under the regular procedure**

Law No. 4540/2018

Significant provisions related to unaccompanied minors



#TRAUMA

- Art. 3(d): introduces the term **separated minor**
- Art. 4 para.1: it **extends** the personal **scope of the DIRECTIVE 2013/33/EU**, so that any child, either unaccompanied or not, falls under its protection, **regardless of whether they have applied for asylum**
- Art. 21 para. 1: The best interests of the child shall be a primary consideration for the Authorities when implementing the provisions of the law
- Art. 22 para 3: The new competent authority for the protection of unaccompanied or separated minors is **the Ministry of Labour and Social Affairs**
- Art. 22 para 3 (g): Supported Independent Living for UASC over the age of 16

Law No. 4554/2018

Guardianship Law (applicable as of March 2020)



- Introduces a **new guardianship system** exclusively for unaccompanied or separated migrant children. The provisions of Civil Code concerning the guardianship of minors may only be complementary
- The **Public Prosecutor** for Minors or, in the absence of the latter, the First Instance Public Prosecutor is appointed as the **temporary guardian**
- Art. 16: Appointment of **professional guardians** or relatives
- Art. 19: **A Permanent Supervisory Board** is established
- Art. 21: Detailed **BIA & BID procedures**
- Art. 24, 25, 26: **3 Registries** (UASC, Guardians, Shelters and SIL)
- Art. 15: The **Public prosecutor adjudicates** on all **disputes** relating to UAM guardianship

Age Assessment

At any stage of the procedure (Art. 14 para.9 of Law 4375/2016)



#TRAUMA

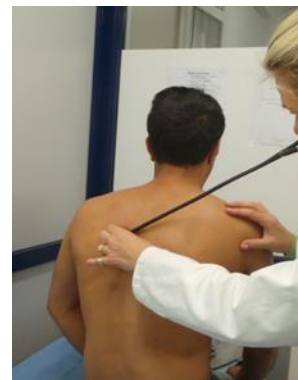
Methods of Assessing the Age



X-ray of the
hand and
wrist



Radiograph
of teeth



Skeletal
Development
/Examination
of sexual
maturity



Examination
of Cognitive
and
Psychological
Development



Law governing the Age Assessment

- Ministerial Decision of the Minister of Public Health 92490/2013
 - lays down the age assessment procedure in the context of reception and identification procedures
- Joint Ministerial Decision 1982/2016
 - provides for an age assessment procedure for persons seeking international protection before the Asylum Service, as well as persons whose case is still pending before the authorities of the “old procedure”

The medical and psychosocial unit of RIC is responsible or an entity regulated by the Ministry of Health



Procedural Guarantees during the Age Assessment

- **Guardian** for the child **through out the whole procedure** of the age assessment
- **Information** of the unaccompanied children in a language which they understand as regards the procedures to determine their age, the **methods used therefore and the possible consequences** of the results
- Unaccompanied children (over 15 years old) or their guardians **consent** to carry out the procedure for the determination of the age of the children concerned
- The **benefit of the doubt**: Until the completion of the age determination procedure, the person who claims to be a minor shall be treated as such
- The unaccompanied children should be **informed about** the examination's **results**

However, procedural safeguards are not effectively applied in practice

Serious concerns on the quality of age assessment procedures with medical examinations prevailing!



Return of unaccompanied minors

- The Greek Legislation **does not prohibit the return/expulsion** of unaccompanied minors
- Best interest of unaccompanied minors during the return procedure (Art.20 of Law 3907/2011)
- Before removing an UAM, the authorities shall be satisfied that **he or she will be returned to a member of his/her family, a nominated guardian or adequate reception facilities** in the State of return (art. 10 Directive 2008/115/EC)
- Is the fact that a child keeps in touch with his/her family back home enough to assume that it is safe for him to return?
- In practice, the return decisions of unaccompanied minors are not being executed



Detention of unaccompanied minors

Art. 32 of 3907/2011 Law and Art. 46 of Law 4375/2016:

- ✓ Minors may remain in detention, as a last resort solution, only to ensure that they are safely referred to appropriate accommodation facilities for minors
- ✓ Maximum days of detention 25 days. Can be prolonged up to 20 more days in exceptional cases (25 +20 = 45)
- ✓ In practice children remain detained for long periods

Art. 118 od PD 141/1991:

- ✓ Minors may be kept in “Protective Custody” → NO TIME LIMIT



Right to remain on humanitarian grounds

(1) Referral by the Appeals Authority for residence permit on humanitarian grounds to the competent authorities pursuant to Article 19A(f) of Law 4251/2014.

(2) Art. 19 A of Law 4251/2014: Residence permit on humanitarian grounds to:

- Minors victims of domestic violence;
- Minors victims of human or labor trafficking;
- Minors who are in need of protection measures and are accommodated in public benefit purpose entities; and
- Minors, whose custody has been assigned by a Greek Court or a foreign one recognized by the Greek authorities, to Greek families or families of third-country nationals who reside legally in the country

(3) Art. 19 of Law 4251/2014: Residence permit for exceptional reasons



Case-Law concerning the procedural guarantees

Administrative Court of Appeals (Athens) 548/2018 :

The applicant sought the annulment of the decision rejecting his asylum application:

- Breach of an essential administrative procedural requirement on account of a failure to implement the procedural guarantees of Art. 45 of Law 4375/2016. No guardian was appointed to him

The Court held:

- No breach of procedural guarantees. The Regional Asylum Office of Athens had informed the Public Prosecutor for Minors about the need to appoint a guardian, **through a fax. Thus art.45 para 1 of Law 4375/2016 and art 19 para 1 of PD 220/2007 had been respected**
- The fact that the Guardian was not present during the oral interview, **does not render as a reason for the rejection by itself**, since the case- handler had thoroughly explained to the applicant that the information he would provide was safe and had encouraged him to describe all the facts concerning the fear of persecution
- **Rejected the annulment**



Case-Law concerning the procedural guarantees

Administrative Court of Appeal (Athens) 1046/2016:

The applicant sought the annulment of the decision rejecting his asylum application:

- Breach of an essential administrative procedural requirement on account of a failure to implement the procedural guarantees of Art. 11 of the PD 113/2013 (same as in Art. 45 of Law 4375/2016). During the oral interview, the case- handler did not pay due attention to the applicant's age
- Lack of ability to explain the reasons of applying for asylum
- Lack of reasoning

The Court held:

- All the arguments related to the applicant's minor age are irrelevant, since the applicant was not a minor at the time of his court hearing
- **Rejected the annulment**



Case-Law concerning the detention of unaccompanied minors

Administrative Court of First Instance (Nafplion) 28/2017:

The Court held that the administrative detention of a 15 years old unaccompanied minor was against the his best interest:

- No prior attempt to be placed in an appropriate accommodation facility had been made
- Detention was not a measure of last resort
- No proper living conditions had been guaranteed during the detention period



Case-Law concerning the detention of unaccompanied minors

ECtHR, H.A. and Others v. Greece (application no. 19951/16):

The case concerned the placement of nine migrants, unaccompanied minors, in different police stations in Greece, for periods ranging between 21 and 33 days. The migrants were subsequently transferred to the Diavata reception centre and then to special facilities for minors.

The Court found:

- a violation of Article 3 (prohibition of inhuman or degrading treatment) of the European Convention on Human Rights on account of the conditions of the applicants' detention in the police stations;
- no violation of Article 3 as regards the living conditions in the Diavata centre;
- a violation of Article 13 (right to an effective remedy) taken together with Article 3;
- a violation of Article 5 §§ 1 and 4 (right to liberty and security / right to a speedy decision on the lawfulness of a detention measure).



Case-Law concerning the detention of unaccompanied minors

European Committee of Social Rights - ECRE and ICJ v. Greece (Complaint No. 173/2018)

The ICJ and ECRE allege that serious systemic flaws in Greek law, policy and practice, which deprive unaccompanied migrant children in Greece (both on the mainland and islands) and accompanied migrant children on the Greek islands of rights to housing, health, social and medical assistance, education, and social, legal and economic protection, are contrary to the obligations of Greece under the European Social Charter.

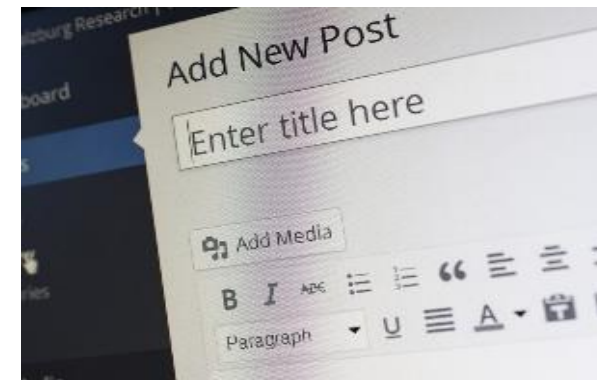
The Committee declared the complaint admissible on 23 May 2019 and indicated to the Greek Government immediate measures:

- to ensure the appointment of a guardian at the time that a separated or unaccompanied child is identified as well as the effective functioning of the guardianship system;
- to ensure the use of alternatives to detention of migrant children, and to ensure in particular that unaccompanied children in police stations, pre-removal centres and Reception and Identification Centres are provided with immediate access to age-appropriate shelters;
- to ensure access to food, water, education, and appropriate shelter;
- to ensure access to health care and medical assistance, in particular by ensuring the presence of an adequate number of medical professionals to meet the needs of the children

Contact Details

 #TRAUMA

- ❑ Twitter: @SPoularakis
- ❑ Blog: Immigration.gr:
www.immigration.gr
- ❑ E-mail:
efstathios@poularakis.gr
- ❑ Facebook blog page:
<https://www.facebook.com/immigration.gr>





Questions?

Training of Lawyers on the European Law relating to Unaccompanied Migrant Minors (TRAUMA)

**National legal framework and case-law on the
protection of unaccompanied migrant children in Italy**

Alessio Sangiorgi

Lawyer, Unione forense per la tutela dei diritti umani

Warsaw, 27 September 2019



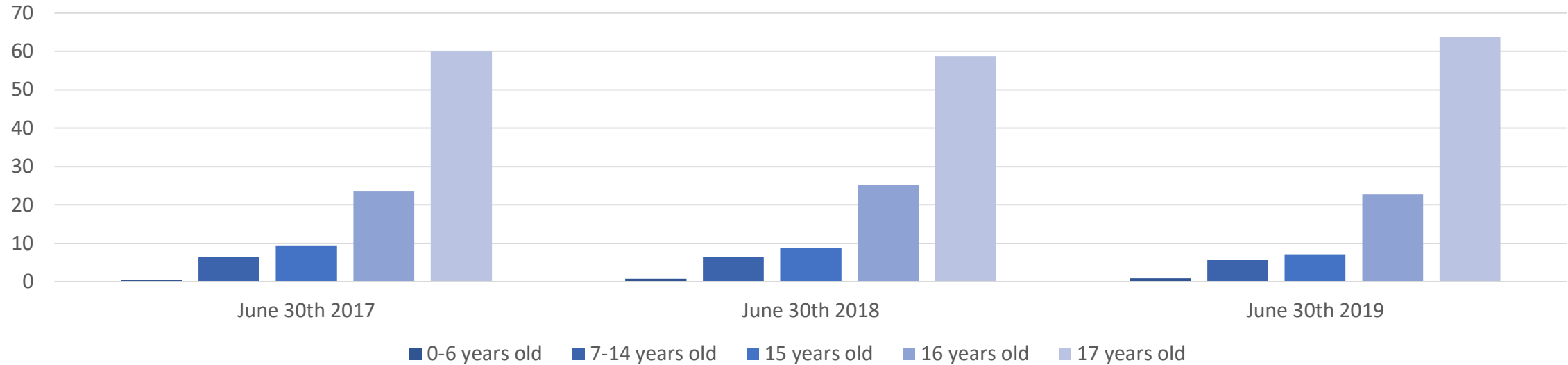
The project is co-financed with the support of the European Union's Justice programme

Monthly report issued by the Ministry of labour and social policies

Training of Lawyers on EU Law on Unaccompanied Migrant Minors

 #TRAUMA

Distribution of Unaccompanied Migrant Minors by age (percentage)



DATE/AGE	0-6	7-14	15	16	17
June 30° 2017	0,5	6,5	9,4	23,7	59,9
June 30° 2018	0,8	6,4	8,9	25,2	58,7
June 30° 2019	0,9	5,7	7,1	22,7	63,6

Relevant Italian legislation



#TRAUMA

- Legislative Decree No. 286 of 25 July 1998, containing the Immigration Consolidated Act (TUI);
- Decree of the Minister of the Interior of 29 July 2014 establishing, at the Department for Civil Liberties and Immigration, a mission structure for the reception of unaccompanied foreign minors;
- Law 7 April 2017, No. 47 (so called Law Zampa) - **Provisions regarding measures to protect unaccompanied foreign minors.**

Law 7 April 2017, No. 47



Structure:

- Providing for a systematic order to previous fragmented legislation;
- Creating a procedure that is valid throughout the national territory;
- Special protection measures for unaccompanied foreign minors;
- Particular **vulnerability** of unaccompanied foreign minors to be preeminent in all aspect.

In particular:

- The law establishes that the same protections provided by law for Italian and EU minors are applied to unaccompanied foreign minors;
- For the first time it regulates by law the methods and procedures for ascertaining age and identifying unaccompanied foreign minors, which previously differed from city to city;
- The law realises the best interests of the child and puts the guarantee of his fundamental rights at the center of the procedure (right to be listened and right to legal assistance)
- It introduces the figure of the voluntary guardianship to encourage family custody of foreigner unaccompanied minors.

Regulatory principles



- Centrality of the best interests of the child at every stage of the procedure over any consideration concerning security of the state and border policies;
- New national procedures for the identification and assessment of age (Article 5);
- The figure of the cultural mediator is central throughout the procedure (Article 5);
- Jurisdiction of Juvenile Tribunals in terms of age assessment and the appointment of a guardian;
- Establishment of the register of voluntary guardians at each Juvenile Tribunal (Article 11);
- Priority of family type reception solutions (Article 7).

A broader definition (Article 2)

UNACCOMPANIED FOREIGN MINORS

An unaccompanied foreign minor present in the State is defined as a subject:

- under 18 y.o.;
- who does not have Italian or European Union citizenship;
- who is for any reason in the territory of the State or who is otherwise subject to Italian jurisdiction;
- who's lacking assistance and representation on the part of parents or other adults legally responsible for them according to the laws in force in the Italian legal system.

Principle of non-refoulement (Article 3)



Provision of a prohibition on:

- **refoulement at the border** (no exceptions)
 - *In no case may the unaccompanied foreign minors be refused entry to the border* (legislative decree 286/98, art. 19, c. 1-bis)
- **expulsion**, that can be derogated only by Juvenile Tribunals for reasons of public order and state security and in any case conditioned to the requirement that this measure does not entail “a risk of serious damage for the minor”. (legislative decree 286/98, art. 31, c.4)

First reception (Article 4)



#TRAUMA

- **Terms of** maximum time of stay in **first reception structures** for unaccompanied foreign minors are reduced from 60 to **30 days**.
- The national legislation provides for the activation of a specific procedure if an unaccompanied minor is traced on the national territory:
 - identification
 - take in charge / reporting activities
 - placement in a safe place
 - listening to the child
- *Later, the procedure of unaccompanied minors can be further differentiated according to whether or not they express the will to apply for international protection.*

Age assessment procedures



#TRAUMA

No scientific method (pulse ray, orthopantomography, sexual development, etc...) allows to determine the exact age of the “minor”, estimation is necessarily within a range.

Factors of uncertainty:

- Inaccuracy: ± 6 months
- Biological variability among individuals of the same population: ± 2 years
- Systematic distortion: methods studied on different populations
- Greulich Pyle (1959, champion American citizens)
- TW3 (2001, international champion)

Assessment using personal documents



#TRAUMA

- Identity ascertained by public security authorities, assisted by cultural mediators, at the guardian's presence, only after **humanitarian assistance** has been guaranteed to the minor
- If in doubt about the declared age, the latter is ascertained principally through a registry document
- Collaboration of diplomatic-consular authorities (NO if applicant or potential asylum seeker)

Documents suitable for age assessment (D.p.c.m. No. 234/16)

- passport or identity document, even if not valid, or other identification document with photograph, except for reasonable doubts about their authenticity
- different documents (eg birth certificate without photography): test principles
- Law 47/17: “personal data” documents > not photos

Socio-medical assessment of age

Training of Lawyers on EU
Law on Unaccompanied
Migrant Minors



#TRAUMA

When: Doubts founded on declared age

+ Impossible to verify with a registry document

Arranged by: Public Prosecutor's Office at the Juvenile Tribunal

NOT directly by Law Enforcement authorities, Municipality, reception structures

Final Report



Indication of the margin of error inherent in biological variability and minimum and maximum age attributable

Invalid report if:

- No error margin indication
- Error margin ± 6 months (imprecision) instead of ± 2 years (biological variability)

Communication of the results to the interested party and guardian

Age attribution : Presumption of the minor age in case of doubt

Eg estimated age 18 years with margin of error ± 2 years > identified as minor

Provision for the attribution of age: Juvenile Tribunal

Second reception in the so-called SIPROIMI system



Article 12, of the Law No. 47/2017 amends the existing legislation by dropping the distinction between Unaccompanied Migrant Minors “applying for international protection” or not, as regards access to reception projects developed by local authorities (SIPROIMI, ex SPRAR).

In choosing the hosting structure, relevant criteria are:

- Inner characteristics of the child (best interest of the child);
- Availability (if no place is available, the reception will be held by another town or other public authority);
- Structures designed for minors and no reception in mixed centres (i.e. not with adults).

Examples of special protection measures (*inter alia*)



Trafficked minors

- Article 17 of the Zampa Law provides for the preparation of a specific reception programme for Unaccompanied Migrant Minors who are victims of trafficking, which includes appropriate forms of reception and psycho-social, health and legal assistance, as well as long-term solutions, even beyond the age of majority.

International protection

- Article 18 extends to unaccompanied foreign minors seeking international protection the right to be assisted by a lawyer through legal aid. Aside from the figure of the guardian, the figure of the person responsible for the reception structure is also mentioned, namely the so-called “provisional guardian” who exercises guardianship-like powers pending the appointment of the guardian by the relevant juvenile judge.

Relevant case-law

- Tar Lazio, Order No. 4371/2018
- Tar Lazio, Judgment No. 1254/2019
- *ECtHR, M.A. v. Italy*, application No. 70583/17 (pending)



#TRAUMA

Thanks for your attention



#TRAUMA

UNIONE FORENSE PER LA TUTELA DEI DIRITTI UMANI

Via Emilio de' Cavalieri, 11 – 00198, ROME - Italy

Tel: +39 06 8412940

Website: www.unionedirittiumani.it

Facebook: www.facebook.com/Unionedirittiumani

My e-mail: a.sangiorgi@unionedirittiumani.it