Finantat de Programul Justitie al Uniunii Europene



  C:\Users\Silvia\Desktop\Aplicatii 2015\Justice Program 16 November 2015\IMPLEMENTARE PROIECT 2016-2018\WEBSITE\Materiale pentru Website si Kit\KOK-Logo2014_en_quer_klein_x3.jpgSHRL 

**PROIECT**

**STRENGTHENING LAWYERS LEGAL KNOWLEDGE AND COOPERATION WITH PROSECUTORS AND JUDGES, TO PROTECT VICTIMS OF HUMAN TRAFFICKING RIGHTS IN THE JUDICIAL PROCEEDINGS**

**JUST/2015/JTRA/AG/EJTR/8686**

**TRAINING IN ROMANIA**

**10-12 MAI 2017**

**Silvia Berbec Trainer, Lawyer Bucharest Bar**

**VICTIMELE TRAFICULUI DE PERSOANE CETĂȚENI STRĂINI**

|  |
| --- |
| **Statele membre ale Uniunii Europene trebuie să garanteze resortisanților țărilor terțe, care sunt victime ale traficului de persoane, o perioadă de reflecție și recuperare, astfel încât să poată decide în deplină cunoștiință de cauză, dacă cooperează sau nu, cu autoritățile competente. În timpul acestei perioade, nici o măsură de îndepărtare din teritoriu nu poate fi executată împotriva acestora, iar la expirarea perioadei de reflectie autoritățile competente vor examina dacă este oportună prelungirea șederii persoanei respective pe teritoriul său, în scopul anchetei sau procedurii judiciare; dacă persoana interesată manifestă voința clară de a coopera; dacă a rupt orice legătură cu presupușii autori ai faptelor**. (*Directiva 2004/81/CE, privind permisul de ședere eliberat resortisanților țărilor terțe care sunt victime ale traficului de persoane sau care au făcut obiectul unei facilitări a imigrației ilegale și care cooperează cu autoritățile competente)* |

Prezentul capitol abordează problematica cetățenilor straini victime ale traficului de persoane, având în vedere 2 categorii:

* Cetățenii străini victime ale traficului de persoane, solicitanți ai unei forme de protecție (statut de refugiat, protecție subsidiară).
* Cetățenii străini victime ale traficului de persoane, beneficiari ai statutului de tolerat.

***Solicitantul de azil –*** *cetățeanul străin sau apatridul care și-a manifestat vointa de a obține protectie internatională, atât timp cât procedura de azil cu privire la cererea sa nu s-a finalizat.*

***Beneficiar al protecției internaționale -*** *cetăţeanul străin sau apatridul căruia i s-a recunoscut statutul de refugiat sau i s-a acordat protecţia subsidiară, în condiţiile legii.*

***Refugiatul –*** *cetățeanul străin sau apatridul care îndeplineste conditiile prevăzute în Convenția privind statutul refugiatilor, Geneva 28 Iulie 1951 (la care România a aderat prin Legea 46/1991)*

*Persoana care datorită unei temeri justificate de a fi persecutată datorită rasei, religiei, naţionalităţii, apartenenţei la un anumit grup social sau opiniilor sale politice, se află în afara ţării a cărei cetăţenie o are şi care nu poate sau, datorită acestei temeri, nu doreşte protecţia acestei ţări; sau care, neavând nici o cetăţenie şi găsindu-se în afara ţării în care avea reşedinţa obişnuită ca urmare a unor astfel de evenimente, nu poate sau, datorită respectivei temeri, nu doreşte să se reîntoarcă.*

***Persoană care poate beneficia de protecție subsidiară*** *înseamnă orice resortisant al unei țări terțe sau orice apatrid care nu poate fi considerat refugiat, dar în privința căruia există motive serioase și întemeiate de a crede că, în cazul în care ar fi trimis în țara sa de origine sau, în cazul unui apatrid, în țara în care avea reședința obișnuită, ar fi supus unui risc real de a suferi vătămările grave și nu poate sau, ca urmare a acestui risc, nu dorește protecția respectivei țări.*

*Conform* ***Directivei 2004/83/CE*** *(privind standardele minime referitoare la condițiile pe care trebuie să le îndeplinească resortisanții țărilor terțe sau apatrizii pentru a putea beneficia de statutul de refugiat sau persoanele care, din alte motive, au nevoie de protecție internațională și referitoare la conținutul protecției acordate),* ***vătămări grave sunt:***

***(a)*** *pedeapsa cu moartea sau execuția****;***

***(b)*** *tortura sau tratamentele sau pedepsele inumane sau degradante aplicate unui solicitant în țara de origine;*

***(c)*** *amenințările grave și individuale la adresa vieții sau a persoanei unui civil ca urmare a violenței generalizate în caz de conflict armat intern sau internațional.* ***Un resortisant al unei țări terțe sau un apatrid este exclus din categoria persoanelor eligibile pentru protecție subsidiară în cazul în care există motive întemeiate pentru a crede că****:*

***(a)*** *a comis o infracțiune împotriva păcii, o crimă de război sau o crimă împotriva umanității în sensul instrumentelor internaționale elaborate pentru a prevedea dispoziții privind astfel de infracțiuni; a comis o infracțiune gravă de drept comun****;***

***(b)*** *s-a făcut vinovat de acte contrare scopurilor și principiilor Organizației Națiunilor Unite prevăzute de preambul și la articolele 1 și 2 din Carta Organizației Națiunilor Unite;*

***(c)*** *reprezintă un pericol pentru societatea sau pentru siguranța statului membru în care se află.*

***Tolerare –*** *rămânerea pe teritoriu, a străinilor care nu au un drept de ședere și care din motive obiective, nu pot părăsi teritoriul statului care acordă acest statut de tolerat.*

*În actualul context european și internațional, România și Bulgaria sunt incluse în așa-numita „Rută Balcanică“ a migrației ilegale. O problemă majoră în ultimii ani, atât la nivel național cât și la nivel internațional o constituie traficul de persoane care în mod frecvent este în strânsă legătură cu migrația ilegală.*

O categorie de persoane vulnerabile o reprezintă **refugiații.**

Printre factorii care cresc riscurile de traficare a refugiaților se numără insecuritatea fizică, marginalizarea socială, economică și politică, victimizarea de către contrabandiștii care facilitează deplasarea refugiaților, cazurile de violență sexuală, izolarea socială sau alte consecințe negative rezultate în urma violenței sexuale, presiunea de a se angaja în activități sexuale în scopul supraviețuirii, dezorganizarea familiei și lipsa de protecție juridică.

 Infracțiunea de trafic de persoane reprezintă o încălcare a drepturilor omului în ceea ce privește victimele. Persoanele care au fost sau care se află în pericolul de a fi traficate pot avea o **temere de persecuție bine fondată**. Trebuie să se țină cont de necesitatea de protecție internațională a persoanelor care au fost traficate sau care riscă să fie traficate. Acest lucru include evaluarea nevoilor de protecție în temeiul **Convenției din 1951 privind statutul refugiaților**, precum și a formelor complementare de protecție, inclusiv protecția subsidiară după cum este definită în **Directiva Consiliului 2004/83/EC** privind standardele minime referitoare la condiţiile pe care trebuie să le îndeplinească resortisanţii ţărilor terţe sau apatrizii pentru a putea beneficia de statutul de refugiat sau persoanele care, din alte motive, au nevoie de protecţie internaţională.

*Sub unele aspecte, traficul de persoane se aseamănă cu traficul ilegal de migranți, deși există unele diferențe majore*.

Relația dintre migrant și contrabandist se încheie fie cu sosirea la destinație, fie cu abandonarea persoanei pe traseu.

Victimele traficului de persoane se deosebesc de migranții care au fost victime ale contrabandei tocmai prin perioada îndelungată de exploatare la care au fost supuse, cu încălcarea gravă și în formă continuată a drepturilor omului de către traficanți.

**Nu toate victimele sau potențialele victime ale traficului de persoane intră în sfera de aplicare a definiției refugiaților din Convenția din 1951 privind statutul refugiaților.**

**În vederea recunoașterii statutului de refugiat trebuie să se respecte toate elementele definiției noțiunii de refugiat.**

**Aspecte definitorii**

Rolul principal al Convenției împotriva criminalității transnaționale, a Protocoalelor sale adiționale împotriva traficului de persoane și a contrabandei este controlul criminalității. Acestea încearcă să definească activitățile infracționale și să ghideze statele cu privire la cea mai bună modalitate de combate. În acest sens, ele oferă îndrumări utile cu privire la unele aspecte ce țin de protecția victimelor și, prin urmare, constituie un punct de plecare util pentru orice analiză a nevoilor de protecție internațională apărute ca urmare a traficului de persoane.

Articolul 3 al Protocolului antitrafic (Protocolul împotriva traficului ilegal de migranți pe cale terestră, maritimă și aeriană, adițional la Convenția Națiunilor Unite împotriva criminalității transnaționale organizate):

   „În sensul prezentului Protocol“:

(a) „Traficul de persoane“ trebuie înţeles ca recrutarea, transportarea, transferarea, adăpostirea sau primirea de persoane, sub ameninţare sau prin utilizarea forţei sau a altor forme de constrângere, prin răpire, escrocare, înşelăciune sau abuz de putere, prin utilizarea unei poziţii vulnerabile, prin darea sau primirea de bani sau de beneficii pentru obţinerea consimţământului unei persoane care are control asupra alteia, în scopul exploatării. Exploatarea include cel puţin prostituţia sau alte forme de exploatare sexuală, muncă sau servicii forţate, sclavia sau practici similare sclaviei, servitutea sau prelevarea de organe.

 (b) consimţământul victimei traficului de persoane la exploatarea stipulată în alineatul (a) a acestui articol trebuie considerată irelevantă dacă este vorba despre oricare dintre mijloacele menţionate în alineatul (a);

(c) recrutarea, transportul, transferul, ascunderea sau primirea unui copil cu scopul exploatării vor fi considerate „trafic de persoane“, chiar dacă acestea nu implică nici unul dintre mijloacele enumerate în alineatul (a) al acestui articol;

(d) prin „copil“ se va înţelege orice persoană sub optsprezece ani.“

Protocolul antitrafic definește astfel traficul de persoane prin trei seturi de elemente esențiale și interdependente:

Actul: recrutarea, transportarea, transferul, adăpostirea sau primirea de persoane;

Mijloacele: prin amenințare sau folosirea forței sau a altor forme de constrângere, prin răpire, fraudă, înșelăciune, abuz de putere, abuz de poziție de vulnerabilitate, prin derea sau primirea de plăți sau beneficii în scopul obținerii consimțământului unei persoane care deține controlul asupra victimei;

Scopul: exploatarea victimei, incluzând cel puțin exploatarea prin prostituție a altor persoane sau alte forme de exploatare sexuală, muncă sau servicii forțate, sclavie sau practici similare sclaviei, servitute sau prelevare de organe.

Este posibil ca unele victime sau potențiale victime ale traficului de persoane să se încadreze în definiția refugiatului din articolul 1A(2) din Convenția din 1951 și, prin urmare, acestea pot avea dreptul la protecție internațională pentru refugiați.

O astfel de posibilitate nici măcar nu se poate deduce din clauza cu privire la salvare prevăzută de articolul 14 al Protocolului antitrafic, care prevede că: „Nicio dispoziție din prezentul Protocol nu va afecta drepturile, obligațiile și responsabilitățile statelor și persoanelor în conformitate cu normele de drept internațional, inclusiv cele de drept internațional umanitar și de drept internațional privind drepturile omului și, acolo unde este cazul, cu normele Convenției din 1951 și ale Protocolului din 1967 privind statutul refugiaților și principiul nereturnării prevăzut de acestea“.

O cerere de protecție internațională prezentată de către victimă sau de potențiala victimă a traficului de persoane poate apărea în diferite circumstanțe. Victima poate să fi fost traficată în străinătate, se poate ca aceasta să fi scăpat din mâna traficanților, aflându-se în situația de a solicita protecția statului în care se află acum. Este posibil ca victima să fi fost traficată pe teritoriul național, să fi scăpat din mâna traficanților săi și să fi fugit în străinătate pentru a solicita o formă de protecție internațională. Este posibil ca persoana în cauză să nu fi fost traficată, ci doar să-i fie teamă că poate deveni o victimă a traficului de persoane, fugind astfel în străinătate în căutare de protecție internațională. În toate aceste situații persoana în cauză a avut o „temere de persecuție bine fondată“ în legătură cu una sau mai multe dintre motivele Convenției privind recunoașterea statutului de refugiat.

**Temerea de persecuție bine fondată**

Motivele care pot constitui o temere de persecuție bine fondată vor depinde de circumstanțele particulare ale fiecărui caz în parte. Se poate considera că persecuția implică încălcări grave ale drepturilor omului, inclusiv amenințări la adresa vieții sau libertății, precum și alte tipuri de vătămare gravă sau o situație dificilă considerată intolerabilă, după cum este evaluată prin prisma opiniilor, sentimentelor și stărilor emoționale ale solicitantului de azil.

 În acest sens, evoluția dreptului internațional în ceea ce privește incriminarea traficului poate ajuta factorii de decizie să determine natura persecutorie a diverselor acte asociate cu traficului de persoane.

Cererile de azil depuse de victime ale traficului de persoane sau de potențiale victime ale traficului ar trebui să fie examinate în detaliu pentru a stabili dacă temerea de prejudiciu se manifestă ca urmare a experienței de traficare, sau ca urmare a anticipării sale, care putea fi considerată persecuție.

În cazurile de traficare sunt inerente formele de exploatare severă cum ar fi răpirea, încarcerarea, violul, sclavia sexuală, prostituția forțată, munca forțată, prelevarea de organe, bătăile fizice, înfometarea, privarea de îngrijiri medicale. Astfel de acte reprezintă încălcări grave ale drepturilor omului, care în general sunt definite ca acte de persecuție.

În cazurile în care experiența de traficare a solicitantului de azil reprezintă doar o experiență unică din trecut care nu se mai poate repeta, poate fi totuși necesar să i se recunoască persoanei în cauză calitatea de refugiat în cazul în care există motive imperioase care rezultă din persecuțiile anterioare, cu condiția ca celelalte elemente interdependente ale definiției refugiaților să fie îndeplinite. Aceasta ar include situațiile în care persecuțiile suferite în timpul experienței de traficare, chiar dacă au avut loc în trecut, au fost deosebit de grave, iar individul suferă pe termen lung efectele psihologice traumatice, situație care ar face imposibilă întoarcerea sa în țara de origine. Cu alte cuvinte, impactul persecuției anterioare asupra individului este în formă continuă. Natura prejudiciului suferit anterior va avea un impact asupra opiniilor, sentimentelor și stărilor emoționale ale solicitantului de azil și, astfel, va influența evaluarea situației în care teama cu privire la un viitor prejudiciu sau situație dificilă ar reprezenta sau nu un caz de persecuție.

În afară de persecuția suferită de persoanele supuse riscului de a fi traficate, acestea se pot confrunta cu represalii și/sau o posibilă situație de retraficare, fiind necesară returnarea lor pe teritoriul din care au fugit sau în care au fost traficate. De exemplu, cooperarea victimei cu autoritățile din țara de azil sau din țara de origine, în cadrul investigațiilor poate da naștere unui risc de vătămare din partea traficanților la întoarcerea în țara de origine, în special în cazul în care traficarea a fost comisă de către rețelele internaționale de trafic de persoane. Represaliile din partea traficanților ar putea constitui persecuții dacă actele de care posibilele victime se tem implică încălcări grave ale drepturilor omului sau alte prejudicii grave sau situații dificile intolerabile, inclusiv o evaluare a impactului lor asupra persoanei în cauză. Represaliile traficanții ar putea viza inclusiv membrii familiei victimei, victima putând manifesta o temere de persecuție bine fondată, chiar dacă aceasta nu a fost supusă direct la astfel de represalii. Având în vedere încălcările grave ale drepturilor omului care sunt adesea implicate, de cele mai multe ori retraficarea implică persecuția victimei.

În plus, la întoarcerea în țata de origine victima se poate teme de ostracizare, discriminare sau pedepsire de către familie și/sau comunitatea locală sau, în unele cazuri, de către autorități. Un astfel de tratament este într-adevăr relevant în cazul persoanelor traficate pentru prostituție. De la caz la caz, ostracizarea severă, discriminarea sau pedepsirea sunt acte care pot reprezenta o formă de persecuție, în special dacă acestea sunt agravate de traumele suferite în timpul sau ca urmare a procesului de traficare. Dacă există temeri individuale privind un astfel de tratament, teama de persecuție este diferită dar nu mai puțin întemeiată decât teama de persecuție care rezultă în urma expunerii în formă continuată la violențele pe care le implică traficul de persoane. Chiar dacă nivelul de ostracizare sau pedepsire de către membrii familiei sau ai comunității nu reprezintă o formă de persecuție, victima este respinsă și izolată; astfel, există posibilitatea ca rețelele de sprijin social să crească de fapt riscul retraficării sau expunerii la represalii, situație care ar amplifica temerea de persecuție bine fondată.

**Agenții de persecuție**

 În timp ce persecuția este deseori comisă de către autoritățile unui stat, se poate, de asemenea, ca aceasta să fie comisă de către persoane în cazul în care actele de persecuție sunt „cu bună știință tolerate de către autorități sau dacă autoritățile refuză sau se dovedesc a fi capabile să ofere o protecție eficientă“. În majoritatea cazurilor care implică victime sau potențiale victime ale traficului de persoane, faptele persecutorii aparțin persoanelor fizice, mai exact traficanților sau organizațiilor criminale sau, în unele situații membrilor familiei sau comunității. În aceste condiții este de asemenea necesar să se examineze dacă autoritățile din țara de origine sunt capabile și dispuse să protejeze victimele sau potențialele victime la întoarcerea lor în țara de origine.

**Locul de persecuție**

Pentru a intra în sfera de aplicare a articolului 1A (2) din Convenția din 1951, solicitantul trebuie să se afle în afara țării sale de origine și, ca urmare a unei temeri de persecuție bine întemeiate , să nu poată sau să nu dorească să beneficieze de protecția acestei țări. Totuși, cerința de a se afla în afara țării sale nu înseamnă că persoana trebuie să părăsească țara din cauza unor temeri de persecuție bine întemeiate. În cazul în care această temere apare după momentul părăsirii țării de origine, aceasta ar avea calitatea de refugiat sur place, dovedind că îndeplinește celelalte elemente ale definiției refugiatului. Așadar, dacă victimele traficului de persoane nu și-au părăsit țara ca urmare a unei temeri de persecuție bine întemeiate, o astfel de temere ar putea apărea după momentul părăsirii țării de origine. În astfel de cazuri, cererea pentru dobândirea statutului de refugiat ar trebui evaluată în acești termeni.

 Dacă temerea de persecuție apare înainte de părăsirea țării de origine sau după, locul în care are loc persecuția este un aspect important în evaluarea corectă a cererilor de azil depuse de persoane care au fost victime ale traficului. Convenția din 1951 prevede că refugiatul trebuie să demonstreze că există o temere de persecuție bine întemeiată în ceea ce privește țara sa de cetățenie sau de reședință. În cazul în care o persoană fost traficată în propria țară sau se teme că există riscul de a fi traficată și pleacă într-o altă țară pentru a solicita protecție internațională, atunci legătura dintre temerea de persecuție, motivația plecării din țară și refuzul de a reveni în țara de origine sunt evidente, iar orice nevoie de protecție internațională trebuie evaluată ținând cont de amenințarea la care este supusă persoana în cauză în cazul în care este obligată să se întoarcă în țara sa de cetățenie sau de reședință. Dacă se stabilește că în țara de origine nu există motive întemeiate pentru a avea astfel de temeri, atunci ar fi oportun ca statul în care s-a solicitat azilul să respingă cererea pentru statutul de refugiat.

Circumstanțele din țara de origine sau de reședință a solicitantului reprezintă principalul punct de referință cu privire la care se determină existența unei temeri de persecuție bine întemeiate. Cu toate acestea, inclusiv în cazul în care exploatarea are loc în afara țării de origine a victimei, acest lucru nu exclude existența unei temeri de persecuție bine întemeiate în țara de cetățenie a persoanei. Traficul de persoane transfrontalier dă naștere unei situații complexe care necesită o analiză detaliată, ținând cont de diferitele forme ale prejudiciului suferit pe întreg parcursului rutei de traficare. Natura continuă și interconectată a multitudinii actelor persecutorii implicate în contextul traficului transnațional necesită o atentă abordare.

**Legătura de cauzalitate (“motivele invocate”)**

Pentru a îndeplini criteriile de acordare a statutului de refugiat, este nevoie ca temerea de persecuție bine întemeiată a unei persoane să fie legată de una sau mai multe dintre motivele Convenției, care sunt sau ar trebui să fie „motive legate de” rasă, religie, naționalitate, apartenență la un anumit grup social sau opinie politică. Este suficient ca motivul invocat de Convenție să reprezinte un factor relevant care contribuie la actul de persecuție; nu este necesar ca acesta să fie singurul sau cel pricipal, mai exact cauza. În multe jurisdicții, legătura de cauzalitate („motivele invocate“) trebuie să fie stabilite în mod explicit, în timp ce în alte state legătura de cauzalitate nu face subiectul unei analize separate, ci este inclusă în analiza globală a definiției refugiaților. În ceea ce privește solicitările de azil din motive legate de trafic, ceea ce este mai dificil pentru un factor de decizie este probabil să stabilească legătura între temerea de persecuție bine întemeiată și motivele prevăzute de Convenție. În cazul în care persecutorul atribuie sau impută solicitantului un motiv din Convenție, acest lucru este suficient pentru a satisface legătura de cauzalitate.

În cazul în care există riscul de a fi persecutat de către agenți neguvernamentali din cel puțin un motiv prevăzut de Convenție, legătura de cauzalitate este deja stabilită, indiferent dacă absența protecției statului este prevăzută de Convenție. În mod alternativ, în cazul în care riscul de persecuție din partea agenților neguvernamentali nu are legătură cu motivele Convenției, dar incapacitatea sau refuzul statului de a acorda protecție persoanei este din cauza unui motiv prevăzut de Convenție, legătura de cauzalitate este îndeplinită și în acest caz.

**Motivele Convenției**

Legătura de cauzalitate poate fi stabilită în baza unuia sau a mai multor motive cumulate ale Convenției. Deși în vederea obținerii statutului de refugiat este nevoie să se stabilească o legătură de cauzalitate cu un singur motiv, dintr-o analiză completă a cazurilor de trafic de persoane rezultă că în mod frecvent există mai multe motive cumulate și interconectate.

**Rasa:** În sensul definiției termenului de refugiat, rasa a fost definită ca incluzând „toate tipurile de grupuri etnice, care sunt denumite “rase” în limbajul comun.

**Religia:** Persoanele fizice pot fi vizate în mod similar de către traficanți din motive la apartenență la o anumită comunitate religioasă; mai exact, persoanele pot fi vizate deoarece prin prisma credinței lor sunt identificate ca aparținând unui grup vulnerabil în anumite circumstanțe, și anume în cazul în care, de exemplu, este cunoscut faptul că autorităţile nu oferă protecție corespunzătoare anumitor grupuri religioase.

**Naționalitatea:** are un sens mai larg decât cetățenia. Se poate referi în mod egal la calitatea de membru al unui grup etnic sau lingvistic și se poate suprapune cu termenul de „rasă“. Membrii aparținând unui anumit grup național pot fi ținte ale traficului de persoane în contextul în care există un conflict inter-etnic într-un stat și anumite grupuri etnice beneficiază de mai puține garanții de protecție.

**Calitatea de membru al unui anumit grup social:** victimele și potențiale victime ale traficului de persoane pot obține statutul de persoane refugiate în cazul în care pot demonstra că apartenența lor la un anumit grup social reprezintă un motiv de persecuție. În stabilirea acestui motiv nu este necesar ca membrii unui anumit grup să de cunoască reciproc sau să se asocieze într-un grup. Cu toate acestea, este necesar ca persoanele în cauză să împărtășească o caracteristică comună, alta decât riscul de a fi persecutate sau de a fi percepute de către societate ca aparținând unui anumit grup. Caracteristica comună este de cele mai multe ori una înnăscută, de neschimbat sau fundamentală privind identitatea, conștiința sau exercitarea drepturilor omului. Acțiunea persecutorie împotriva unui grup poate fi relevantă în creșterea vizibilității grupului, fără a fi o caracteristică definitorie.

*Femeile sunt un exemplu de subgrup social de persoane definite de caracteristici înnăscute și imuabile și sunt adesea tratate în mod diferit față de bărbați.*

**Opinie politică:** Persoanele pot fi ținte ale traficării pe motiv de opinie politică sau sunt percepute în acest fel. În ceea ce privește celelalte motive ale Convenției, se aplică considerații similare în sensul că persoanele fizice pot, în funcție de circumstanțe, să fie ținte ale traficării deoarece viziunile lor politice reale sau posibile le fac vulnerabile și cu șanse mai mici de a beneficia de protecție efectivă din partea statului.

**CADRUL LEGISLATIV NAȚIONAL ROMÂN**

Principalele acte normative în care se regăsesc prevederi legale exprese referitoare la cetățenii străini victime ale traficului de persoane sunt **Legea nr 678/2001** privind prevenirea și combaterea traficului de persoane; **Ordonanța de Urgență a Guvernului(OUG) 194/2002** privind regimul străinilor în România; **Legea** **122 / 2006** privind azilul în România (cu modificarile si completarile ulterioare).

Victimelor traficului de persoane cetățeni străini, care sunt solicitanți ai unei forme de protecție internațională, li se aplică prevederile **Legii 122/2006 privind azilul în România** (*actualizată*), care stabileste regimul juridic al strainilor ce solicită protecție internatională în România, regimul juridic al străinilor beneficiari ai protecției internaționale în România, procedura pentru stabilirea statului membru responsabil cu analizarea cererii de azil, precum și condițiile de acordare, excludere și încetare a protecției temporare.

***Art 5 indice 1*** conține prevederi referitoare la categorii de persoane vulnerabile (solicitanti de azil care necesită condiții de primire speciale) printre care se regăsesc și **victimele traficului de persoane.** *Apartenența la categoria persoane vulnerabile se determină după depunerea cererii de azil, cât mai curând posibil, de către specialiști din cadrul Inspectoratului General pentru Imigrări, pe baza unei evaluări individuale.*

**Legea 678 / 2001 privind prevenirea și combaterea traficului de persoane** (cu modificările și completarile ulterioare) conține dispozitii referitoare la victimele cetățeni străini (art.37, art.38, art. 38 indice 1, art. 39, art. 39 indice 1, art 40, art 41). Conform legii, România facilitează cetățenilor străini, victime ale traficului de persoane, întoarcerea în țara de origine fără nici o întârziere nejustificată și le asigură transportul în deplină securitate până la frontiera statului român, dacă nu este prevazut altfel în acordurile bilaterale.

Străinii victime ale traficului de persoane, pot fi cazati în centre special amenajate potrivit OUG 194/2002 privind regimul străinilor, fără a fi necesară luarea în custodie publică a acestora; în acest sens administratia centrelor amenajează spatii speciale separate de cele destinate străinilor luați în custodie publică (**art.38 alin 1, Legea 678/2001**)

|  |
| --- |
| Deși legea prevede spatii amenajate în centre potrivit OUG 194/2002, în practică nu există locații speciale în aceste centre în care ar putea fi cazate victime ale traficului de persoane cetățeni străini. |

În **art 38 alin 2, Legea 678/2001** se prevede faptul că dacă *strainul victimă a traficului de persoane este solicitant al unei forme de protectie în România, acesta poate fi cazat în centrele regionale de cazare și proceduri pentru solicitantii de azil conform Legii nr 122/2006.*  În România există 6 centre regionale pentru solicitantii de azil (București, Giurgiu, Galați, Rădăuti, Șomcuta Mare, Timișoara). Cazarea se aprobă de către Inspectoratul General pentru Imigrări la solicitarea autorităților competente. Conform acestui articol, străinii victime vor fi informati în locurile de cazare într-o limbă pe care o înteleg, cu privire la procedurile judiciare și administrative pe care trebuie să le urmeze și de asemenea că pot beneficia de consiliere psihologică, asistență medicală, socială, medicamente și hrană în aceleasi condiții ca si victimele cetățeni români.

Legea conține de asemenea prevederi potrivit cărora “*victimelor traficului de persoane cetateni straini li se asigură asistență juridică obligatorie pentru a își exercita drepturile în cadrul procedurilor penale în toate fazele procesului penal, prevederile Legii 211/2004 privind unele măsuri pentru asigurarea protecției victimelor infractiunilor, urmând a se aplica corespunzător și victimelor traficului de persoane*” (art. 44 Legea 678/2001). Minorii cetățeni străini care însoțesc victimele traficului de persoane, sau sunt ei înșisi victime, li se aplică în mod corespunzător prevederile referitoare la regimul străinilor în România (art 41 Legea 678/2001)

|  |
| --- |
| **Art 38 alineat 2** **Legea 678/2001**, este lacunar în privința faptului că nu indică expres care sunt autoritățile competente care pot solicita Inspectoratului General pentru Imigrări cazarea acestor persoane în centrele regionale pentru solicitanți de azil.  De asemenea, în practică sunt putini specialiști care pot acorda servicii de asistență străinilor victime ale traficului, iar această constatare se bazează pe faptul că asistenta unui cetățean străin victimă a traficului presupune o foarte bună cunoastere atât a problematicii traficului de persoane cât și a regimului juridic al străinilor.  De regulă, în România, specialiștii și entitățile care acordă servicii de asistență sunt axate doar pe câte un singur grup țintă (asistă în general cetățeni români victime ale traficului; asistă doar solicitanți de azil, refugiați, migranți care nu sunt victime ale traficului de persoane). |

Prin Legea nr 230 /2010 pentru modificarea și completarea Legii nr 678/2001, a fost introdus **art.38 indice 1** în care se menționează că prevederile referitoare la victimele traficului de persoane cetăţeni români se aplică şi victimelor traficului de persoane cetăţeni ai unui stat membru al Uniunii Europene sau al Spaţiului Economic European.

|  |
| --- |
| **Art 38 indice 1** nu conține nici o referire la victimele traficului de persoane cetățeni străini provenind din state terțe ale Uniunii Europene, în conditiile în care de-a lungul anilor victimele care au fost identificate de autorități sau organizații non-guvernamentale nu proveneau din state membre ale UE sau ale Spatiului Economic European. Prin urmare se impune o modificare a acestui articol, extinderea sferei sale de aplicare la toti cetățenii străini victime ale traficului, indiferent de statul de proveniență. |

Daca străinii, victime ale traficului de persoane, nu posedă niciun document de identitate sau acesta a fost pierdut, furat ori distrus, Ministerul Afacerilor Interne poate solicita ambasadelor acreditate în România eliberarea unui nou paşaport sau titlu de călătorie, după caz, pentru aceştia, *cu excepţia cazului solicitanţilor de azil ori al beneficiarilor de protecţie în România (art 39 Legea 678/2001)*

**Art 39 indice 1 Legea 678 / 2001** conține prevederi referitoare la **perioada de recuperare și reflectie** și la situațiile în care aceasta poate înceta, acordarea tolerării rămânerii pe teritoriul României. *Analiza art 39 indice 1, legea 678/2001 se impune a fi realizata împreună cu art 106 indice 1 și art 106 indice 2 din OUG 194/2002 privind regimul strainilor in Romania.*

Potrivit *Legii 678/2001* în măsura în care există motive serioase să se considere că străinul este victimă a traficului de persoane acesta poate beneficia de o perioadă de reflectie și recuperare de până la 90 de zile, pentru a se reface, pentru a iesi de sub influența făptuitorilor și de a lua o decizie în cunoștiință de cauză privind cooperarea cu autoritățile competente, timp în care li se acordă de către *Inspectoratul General pentru Imigrări, la solicitarea procurorului sau a instanței, tolerarea rămânerii pe teritoriul Romaniei.* Perioada de reflecție și recuperare de până la 90 de zile, poate înceta conform art 39 indice 1 Legea 678/2001, în cazurile în care: se constată că victimele traficului de persoane restabilesc, din proprie iniţiativă, contactul cu infractorii; există un pericol pentru ordinea publică şi securitatea naţională; statutul de victimă a fost invocat în mod nejustificat."

Conform **alineat 4 art 106 indice 1, OUG 194/2002,** *procurorul prin ordonanta, sau după caz, instanța, prin încheiere, acordă tolerarea* atunci când există motive serioase să se considere că un străin care nu are drept de şedere este victimă a traficului de fiinţe umane şi prezenţa acestuia pe teritoriul României este necesară pentru buna desfăşurare a procesului penal. Din prevederile **art.106 indice 2, OUG 194/2002**, tolerarea se acordă pe perioadă de 6 luni putând fi prelungită pentru noi perioade de până la 6 luni, până la disparitia cauzelor pentru care s-a acordat, iar în cazul alineat 4 art 106 indice 1, *tolerarea se poate prelungi până la încetarea procesului penal*. Persoana cu statut de tolerat are acces la piața forței de muncă în conditiile prevăzute de lege pentru cetățenii români. Străinul este obligat ca la interval de 2 luni, sau ori de cat ori este chemat, să se prezinte la structura Inspectoratului General pentru Imigrări (IGI) care i-a eliberat documentul și să anunte orice schimbare a adresei unde locuiește. *Tolerarea are valabilitate teritorială limitată* l*a raza de competență a structurii IGI care a eliberat documentul*, iar orice deplasare în afara acesteia este permisă numai cu aprobare prealabilă.

|  |
| --- |
| Din analiza, per ansamblu, a **articolului 106 indice 1, OUG 194/2002**, rezultă că în situatia în care există motive serioase a se considera că un străin, fără drept de sedere în România, este victimă a traficului de persoane, **procurorul** (prin ordonanță) sau **instanța** (prin încheiere) pot acorda tolerarea, iar Inspectoratul General pentru Imigrări va emite documentul care atestă statutul de tolerat.  Art 106 indice 1, este lacunar în privința faptului că nu stipuleaza expres, dacă procurorul, respectiv instanța acorda tolerarea din oficiu sau la cerere si nici care sunt căile de atac pe care le-ar putea avea un cetățean străin, victima prezumată a traficului de persoane,în măsura în care procurorul sau instanța nu ar acorda tolerarea. Art 106 indice 1 face referire in alineat 3, doar la contestarea hotărârii IGI (alineat 1) atunci când această instituți este cea competentă să acorde statut de tolerat, la Curtea de Apel competenta teritorial în termen de 5 zile de la comunicarea hotărârii IGI, instanța urmând a se pronunța în 30 zile, hotărârea fiind definitivă.  În OUG 194/2002 și în Legea 678/2001 nu există prevederi cu privire la acordarea statutului de tolerat străinului victima prezumată a traficului de persoane, în situatia în care ancheta/investigatia penală se află într-o fază incipientă (exemplu străinul a formulat plângere la politie, dosarul încă nu a fost transmis procurorului).    **Art 106 alin 2 OUG 194/2002** limitează tolerarea doar la aria de competenta teritorială a structurii IGI care a eliberat documentul, iar orice deplasare în afara acesteia presupune aprobarea prealabilă. Prevederile acestui articol ar trebui modificate și adaptate astfel încât să corespundă situațiilor întâlnite în practică. De exemplu străinul obtine statut de tolerat, însă își găseste un loc de muncă într- zona care este în afara razei de competenta a structurii IGI, sau trebuie să se deplaseze pentru realizarea anumitor procedure judiciare în alte zone ale țării. Apreciem că în special în cazul străinilor victime ale traficului de persoane acestea ar trebui să beneficizeze de dreptul de libera circulație pe întreg teritoriul României, fără a fi necesară deplasarea frecventă la structura IGI competenta teritorial pentru a notifica /pentru a solicita permisiune.  **Art 106 alin 2 OUG 194/2002** prevede faptul că procurorul, instanța pot prelungi acordarea statutului de tolerat până la finalul procesului penal. Prevederile OUG 194/2002 limitează practic dreptul de ședere doar până la finalizarea procesului penal, deși pot exista proceduri judiciare pentru care prezența străinului s-ar justifica în continuare pe teritoriul țării, chiar și ulterior procesului penal (exemplu, prevederile Titlu II, Cap II Actiunea Civila (pentru repararea prejudiciului material și moral), Cod Procedura Penala, art 27 cazurile de soluționare a actiunii civile la instanța civilă) |