**Doplňková ochrana**

*Úprava:*

* § 14a, § 14b, § 15a, § 17a, § 18, § 28 zákona o azylu (předchůdcem jsou „překážky vycestování“ v § 91 AZ ve znění před 1. 9. 2006; nejsou úplně totožné s doplňkovou ochranou! Pozor při aplikaci judikatury k překážkám vycestování na doplňkovou ochranu)
* Čl. 1 – 8 směrnice 2004/83/ES o minimálních normách, které musí splňovat státní příslušníci třetích zemí nebo osoby bez státní příslušnosti, aby mohli žádat o postavení uprchlíka nebo osoby, která z jiných důvodů potřebuje mezinárodní ochranu, a o obsahu poskytované ochrany („kvalifikační směrnice“)
* Čl. 3 (a další) Úmluvy o ochraně lidských práv
* Úmluva proti mučení a další mezinárodní úmluvy

Osnova:

1. Kvalifikační směrnice (a tomu odpovídající úprava v zákoně o azylu)
	1. Důvody pro udělení doplnkové ochrany
2. Mezinárodní závazky nad rámec kvalifikační směrnice
	1.
	2. Úmluva o ochraně lidských práv – žádné důvody pro vyloučení
	3. Zákon o pobytu cizinců

**A.1 Důvody pro udělení doplňkové ochrany**

Čl. 2 písm. e) KS:

* Státní příslušník třetí země / osoba bez státní příslušnosti (§ 14a odst. 1 AZ)
* Která nesplňuje podmínky pro uznání za uprchlíka (§ 14a odst. 1 AZ, § 28 AZ)
* U které existují závažné důvody se domnívat, že v případě návratu by byla vystavena reálné hrozbě, že utrpí vážnou újmu (§ 14a odst. 1 AZ, § 14a odst. 2 AZ)
* Ale na kterou se nevztahují důvody vylučující udělení doplňkové ochrany (§ 15 AZ)
* Přičemž tato osoba nemůže nebo (vzhledem k hrozbě vážné újmy) nechce přijmout ochranu dotyčné země (§ 14a odst. 1 AZ, § 2 odst. 8 AZ)

**Judikatura:** rozsudek NSS z 31. 10. 2008, sp. zn. 5 Azs 50/2008.

°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°°

**A.1 Doplňková ochrana podle KS (§ 14a AZ)**

* + 1. Státní příslušník třetí země
		2. Který nesplňuje podmínky pro uznání uprchlíka
			- Subsidiární (doplňková) ochrana [subsidiary, complementary]
			- Může se posuzovat v jednom řízení (společně s azylem) nebo samostatně
			- ČR posuzuje v jednom řízení (mezinárodní ochrana = azyl a doplňková ochrana) – srov. § 28 AZ (*„shledá-li ministerstvo při svém rozhodování, že jsou naplněny důvody pro udělení azylu ..., udělí azyl přednostně“*)
			- Se statusem doplňkové ochrany jsou spojena v některých ohledech nižší práva (čl. 20-34 KS, ČR: různé zákony).
			- Uděluje se na dobu minimálně jednoho roku (§ 53a AZ)
		3. U které existují závažné důvody se domnívat, že v případě návratu by byla vystavena reálné hrozbě
			- Důkazní standard
			- Reálná hrozba = „real risk“ v judikatuře ESLP pro čl. 3 EÚLP (viz dál „vážná újma“ mučení, nelidského či ponižujícího zacházení), jde o mírně vyšší standard než přiměřená pravděpodobnost (rozsudek z 26. 3. 2008, sp. zn. 2 Azs 71/2006: *„reálným nebezpečím ... nutno rozumět, že ve významném procentu případů obdobných situaci stěžovatele dojde k nežádoucímu následku, takže stěžovatel má dobré důvody se domnívat, že takovýto následek může s významnou pravděpodobností postihnout i jeho“*); *ale* specifický důkazní standard pro § 14a odst. 2 písm. c).
		4. Vážná újma (hrozící v zemi původu):
			- Uložení nebo vykonání **trestu smrti** (x popravy) (§ 14a odst. 2 písm. a) AZ, čl. 15 písm. a) KS)
			- **Mučení nebo nelidské či ponižující zacházení nebo trestání** (§ 14a odst. 2 písm. b) AZ, čl. 15 písm. b) KS)
			- Vážné ohrožení života nebo lidské důstojnosti z důvodu svévolného násilí v situacích **mezinárodního nebo vnitřního ozbrojeného konfliktu** (§ 14a odst. 2 písm. c) AZ, čl. 15 písm. c) KS)
			- Pokud by vycestování cizince bylo v **rozporu s mezinárodními závazky** České republiky (§ 14a odst. 2 písm. d) AZ; nemá protiváhu v KS)

//////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////

* Srov. „pronásledování“ u azylu (čl. 9 KS x čl. 15 KS): jiná lidská práva, intenzita jejich porušení je u vážné újmy vyšší.
* **Uložení nebo vykonání trestu smrti (správně „uložení trestu smrti nebo poprava“)**
	+ Čl. 1 protokolu č. 6 k EÚLP, čl. 1 protokolu č. 13 k EÚLP – zákaz trestu smrti v době míru a za všech okolností x extrateritoriální účinek (*Al Sadoon proti Spojenému království* )
	+ Bez ohledu na to, ve které zemi uvedené hrozí (včetně USA) – případ ESLP ve věci *Soering proti Spojenému království* (čl. 3 EÚLP)
	+ Bez ohledu na to, jakým způsobem má být osoba navrácena (vyhoštění, extradikce)
	+ **Judikatura:** rozsudek NSS z 28. 7. 2009, sp. zn. 5 Azs 40/2009 (k pojmu „poprava“) – není nutné čekat na uložení trestu smrti a uprchnout až před hrozbou vykonání trestu smrti, může uprchnout již před hrozbou „popravy“ (i ze strany nestátních subjektů).
* **Mučení nebo nelidské či ponižující zacházení nebo trestání**
	+ Nederogovatelné právo (čl. 15 EÚLP), srov. též čl. 9 KS
	+ Obsah nalezneme převážně v judikatuře k čl. 3 EÚLP (ale také např. v rozhodovací činnosti Výboru proti mučení)
	+ Rozdíly proti čl. 3 EÚLP: (a) pouze země mimo EU (srov. *Protokol* (č. 29) o poskytování *azylu státním příslušníkům členských států Evropské* unie (1997) ale srov. též nová judikatura ESLP!), (b) absolutní ochrana vyplývající z čl. 3 EÚLP (žádné důvody pro vyloučení z ochrany), (c) podle KS mučení, nelidské či ponižující zacházení musí hrozit *v zemi původu.*
	+ Judikatura ESLP:
	+ Pojem „mučení, nelidské či ponižující zacházení nebo trestání“: *„posouzení minimálního stupně závažnosti je relativní, odvíjí se od všech okolností případu, jeho délky předmětného zacházení, jeho fyzických a psychických následků, a v některých případech i od pohlaví, věku a zdravotního stavu oběti“* (komentář AZ, str. 183, převzato z N. proti Spojenému království). Srov. též *Jalloh proti Německu.*
	+ Individualizace rizika mučení, nelidského či ponižujícího zacházení: rozsudky ESLP ve věcech *Vilvarajah proti Spojenému království* --> posun ve věci *Salah Sheekh proti Nizozemí* a ve věci *NA proti Spojenému království.* (srov. komentář AZ str. 185-186).
	+ Důkazní standard „real risk“ (reálná hrozba).
* **Vážné ohrožení života nebo lidské důstojnosti z důvodu svévolného násilí v situacích mezinárodního nebo vnitřního ozbrojeného konfliktu**
	+ Rozsudek ESD ve věci *Elgafaji proti Staatssecretaris van Justitie* (C-465/07)
	+ Rozsudek ESLP ve věci *NA proti Spojenému království*
	+ Rozsudek NSS z 13. 3. 2009, sp. zn. 5 Azs 28/2008: žadatel z kurdské části Iráku (sever při hranicích), který byl celníkem.
		- *Třístupňový test:*
		- 1) nachází se žadatelova země původu v situaci mezinárodního nebo vnitřního ozbrojeného konfliktu?,
		- 2) je žadatel o mezinárodní ochranu civilistou?,
		- 3) hrozí žadateli o mezinárodní ochranu vážné a individuální ohrožení života nebo tělesné integrity z důvodu svévolného (nerozlišujícího) násilí?
* **Rozpor s mezinárodními závazky ČR**
	+ Čl. 3 EÚLP: humanitární případy
	+ Čl. 6 EÚLP: „flagrant denial of fair trial“ (*Mamatkulov and Askarov v. Russia*)
	+ Čl. 8 EÚLP
	+ Čl. 4 EÚLP, Úmluva o právech dítěte atd.
		1. Ale na kterou se nevztahují důvody vylučující udělení doplňkové ochrany (§ 15a AZ)
			- Dopustil se trestného činu proti míru, válečného trestného činu nebo trestného činu proti lidskosti
			- Spáchal zvlášť závažný zločin
			- Dopustil se činů, které jsou v rozporu se zásadami a cíli OSN
			- Představuje nebezpečí pro bezpečnost státu
			- Podněcoval ke spáchání výše uvedených činů nebo nebo se účastnil na jejich spáchání
			- Opustil stát pouze s cílem vyhnout se trestnímu stíhání, jde-li o skutky, za něž by bylo možno uložit trest odnětí svodody i v ČR

///////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////////

* Není totožné s vylučujícími důvody z azylu
	+ 1. Přičemž tato osoba nemůže nebo (vzhledem k hrozbě vážné újmy) nechce přijmout ochranu dotyčné země (§ 15a AZ, § 2 odst. 8 AZ, čl. 6-8 KS)
			- Vážná újma může hrozit také od nestátních původců (srov. azyl) – zkoumá se, zda stát je schopen / ochoten poskytnout ochranu před vážnou újmou; V KS: původci vážné újmy (čl. 6); poskytovatelé ochrany (čl. 7)
			- Alternativa vnitřního přesídlení (*Internal Flight Alternative, Internal Protection Alternative*) (čl. 8 KS) – zkoumá se stejným způsobem jako v případě azylu.

**Judikatura:** rozsudek NSS z 16. 9. 2008, sp. zn. 3 Azs 48/2008 a rozsudek NSS z 30. 9. 2008, sp. zn. 5 Azs 66/2008 (původci vážné újmy); rozsudek z 28. 7. 2009, sp. zn. 5 Azs 40/2009 (alternativa vnitřního přesídlení); rozsudek ESLP *Salah Sheekh proti Nizozemí*.

* 1. **Doplňková ochrana za účelem sloučení rodiny (§ 14b AZ; nevyplývá z KS)**
		1. Osoby, v jejichž případě nebyl zjištěn důvod pro udělení mezinárodní ochrany
		2. Kdo je rodinným příslušníkem - § 14b odst. 2 AZ
			+ „jádro rodiny“
			+ Manželství/partnerství musí trvat před udělením doplňkové ochrany
			+ Polygamní manželství (§ 14b odst. 4 AZ)
1. **Mezinárodní závazky nad rámec kvalifikační směrnice**
	1. Úmluva o ochraně lidských práv
		1. Čl. 3 EÚLP
			* absolutní charakter zákazu v čl. 3
			* Věc D. proti Spojenému království, N. proti Spojenému království; srov. česká judikatura (rozsudek NSS z 9. 10. 2009, č. j. [6 Azs 34/2009-89](http://nssoudap03:1080/main.aspx?cls=SVinfo&pID=31305&tab=5))
			* širší než doplňková ochrana vztahující se vážné újmě mučení, nelidského či ponižujícího zacházení (případ *Saadi proti Itálii*)
		2. Čl. 8 EÚLP
			* nemá absolutní charakter
			* možné podřazení pod § 14a odst. 2 písm. d) AZ?
		3. Čl. 6 EÚLP
			* doposud nebyl judikován
			* ESLP stanovil standard: *„flagrant denial of fair trial“*
	2. Česká úprava
		1. Zákon o azylu: Doplňková ochrana § 14a odst. 2 písm. d) *respektive*
		2. Zákon o pobytu cizinců: Důvody znemožňující vycestování (§ 179 ZPC). Zjišťuje je odbor azylové a migrační politiky v závazném stanovisku ke správnímu vyhoštění (§ 120a ZPC)

Kontrolní otázky:

**Jaký je rozdíl mezi azylem a doplňkovou ochranou?**

* Důvody pronásledování
* Důkazní standard (rozsudky NSS z 26. 3. 2008, sp. zn. 2 Azs 71/2006, z 21. 5. 2008, sp. zn. 2 Azs 48/2007, sp. zn. 5 Azs 66/2008)
* Pronásledování x Vážná újma (rozsah lidských práv a intenzita jejich porušení – srov. Battjes)
* Status uprchlíka x status osoby s doplňkovou ochranou

**Algoritmus posouzení azylu a doplňkové ochrany (§ 28 AZ)**

1. Přípustnost žádosti o mezinárodní ochranu (§ 10a AZ)
2. Azyl
	1. Podle § 12a a § 12b zákona o azylu
	2. Podle § 14 zákona o azylu (humanitární azyl)
	3. Podle § 13 zákona o azylu (za účelem sloučení rodiny)
3. Doplňková ochrana
	1. Podle § 14a zákona o azylu (doplňková ochrana)
	2. Podle § 14b zákona o azylu (doplňková ochrana za účelem sloučení rodiny)

Pozn.:

* V rámci a-e se zkoumají důvody vylučující udělení azylu resp. doplňkové ochrany (blíže viz usnesení rozšířeného senátu sp. zn. 4 Azs 60/2007, zatím nepublikováno)
* Je-li žádost zjevně nedůvodná, lze ji zamítnout jako zjevně nedůvodnou ve lhůtě 30 dnů. I v těchto případech však musí být žádost také „nedůvodná“ z pohledu azylu a doplňkové ochrany (srov. čl. 28 směrnice 2005/85/ES). Důvody zjevné nedůvodnosti upravuje taxativně § 16 AZ.