

Т.Т. ЧАРГЫНОВА
судья Верховного суда Кыргызской Республики

Д.Т. ОРОЗОВА
Судья Первомайского районного суда г. Бишкек

Б.Б. ДЖАНАЛИЕВ
Судья Первомайского районного суда г. Бишкек

Г.Т. АЛЫМБЕКОВА
*Заместитель директора
Высшей школы правосудия при
Верховном суде Кыргызской Республики*

Н.Ш. САЛЬПИЕВА
*Преподаватель
Высшей школы правосудия при
Верховном суде Кыргызской Республики*

**Международные стандарты и механизмы защиты прав
человека, не дискриминации и равенства**

СОДЕРЖАНИЕ

Тема 1. Введение в права человека. Становление и развитие международного права в области прав человека.

| | |
|--|----|
| 1.1 Основные понятия. Что такое права и свободы человека?..... | 5 |
| 1.2. основополагающие принципы Концепция прав человека..... | 6 |
| 1.3. Классификация прав человека..... | 10 |
| 1.4. Принципы ограничения прав человека..... | 16 |
| 1.5. Развитие норм международного права..... | 19 |

Тема 2. Международная система защиты прав человека.

| | |
|--|----|
| 2.1. Международные стандарты прав и свобод человека..... | 21 |
| 2.2. Международные механизмы защиты прав человека (Уставные и договорные органы ООН) | 23 |

Тема 3. Национальные инструменты и механизмы защиты прав человека.

| | |
|---|----|
| 3.1. Национальная система защиты прав человека..... | 36 |
| 3.2. Использование международных механизмов защиты прав и свобод в Кыргызской Республике..... | 43 |

Тема 4. Международные стандарты гарантий равенства и недискриминации.

| | |
|--|----|
| 4.1. Виды дискриминации (прямая и косвенная дискриминация, дискриминация по ассоциации и восприятию, домогательство, формальная и множественная дискриминация и т.д.)..... | 46 |
| 4.2. Последствия дискриминации..... | 52 |

Данное пособие было подготовлено по материалам УВКПЧ ООН.

Курс проводится в форме интерактивных лекций и практических упражнений.

ЦЕЛИ КУРСА

Повысить потенциал слушателей в области понимания концепции прав человека и применения международных стандартов защиты прав человека в практике Кыргызстана для эффективной правовой защиты, соблюдения прав граждан, а также надлежащего исполнения своих полномочий и обязанностей.

ЗАДАЧИ КУРСА

- Представить основные термины и определения в области защиты прав человека, равенства, недискриминации, нарушений и ограничений международных норм прав человека
- Дать знание о механизмах и инструментах международной защиты прав человека
- Определить роли и задачи государства и государственных органов в защите прав человека
- Развить навыки применения норм международной защиты прав человека в практической деятельности слушателей Курса.
- Сформировать навыки анализа реализации прав человека через призму международного и национального права.
- Развить навыки применения национальных НПА в соответствии с международными нормами права, определения и механизмов обжалования.
- Расширить кругозор в области международных стандартов прав человека.

МЕТОДОЛОГИЯ ПРОВЕДЕНИЯ КУРСА

Курс проводится в форме интерактивных лекций и практических упражнений с использованием различных методов обучения.

ОСНОВНЫЕ МЕТОДЫ ОБУЧЕНИЯ:

Мозговой штурм, презентации, направленная дискуссия, работа с карточками, анализ текстов, ролевые упражнения, метаплан и т.д.

В рамках данного Курса внимание будет уделено практическим кейсам в реализации концепции прав человека в КР.

ОЖИДАЕМЫЕ РЕЗУЛЬТАТЫ

По окончании Курса слушатели научатся:

- описать концепцию прав человека, международные механизмы ООН защиты прав человека, равенства и недискриминации
- понимать роль государства и государственных органов в обеспечении и реализации защиты прав человека.
- понимать основную терминологию данного Курса;
- применять и осознавать степень влияния международных НПА в области прав человека на внутреннее национальное законодательство;
- применять полученные знания и навыки при выполнении своих функциональных полномочий и обязанностей.

Список сокращений

| | |
|-------------|---|
| ВДПЧ | Всеобщая декларация прав человека |
| ГСИН | Государственная служба исполнения наказаний |

| | |
|---------------|--|
| ГА ООН | Генеральная ассамблея Организации объединенных наций |
| ГГЮП | Гарантированная государством юридическая помощь |
| ГК КР | Гражданский Кодекс Кыргызской Республики |
| ГКНБ | Государственный комитет национальной безопасности |
| ДПНКСН | Декларация о предоставлении независимости колониальным странам и народам |
| ЖК КР | Жогорку Кенеш Кыргызской Республики |
| КЛДЖ | Конвенция о ликвидации дискриминации женщин |
| КЛРД | Конвенция ликвидации расовой дискриминации |
| КоАО | Кодекс об административной ответственности |
| КР | Кыргызская Республика |
| КПП | Конвенция против пыток |
| МВД | Министерство внутренних дел |
| МПГПП | Международный пакт гражданских и политических прав |
| МПЭСКП | Международный пакт об экономических социальных и культурных правах |
| МОТ | Международная организация труда |
| МСУ | Местное самоуправление |
| НПО | Неправительственная организация |
| НСК КР | Национальный статистический комитет Кыргызской Республики |
| ООН | Организация объединенных наций |
| ОАЕ | Организация африканского единства |
| ОАГ | Организация американских государств |
| ОБСЕ | Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе |
| УЦС | Учебный центр судей |
| УК КР | Уголовный кодекс Кыргызской Республики |
| УЦА | Учебный центр адвокатов |
| УЦП | Учебный центр прокуратуры |
| УВКПЧ | Управление верховного комиссара по правам человека |
| УИК КР | Уголовно-исполнительный кодекс Кыргызской Республики |
| УМП | Учебно-методическое пособие |
| УПК КР | Уголовно-процессуальный кодекс Кыргызской Республики |
| УПО | Универсальный периодический обзор |
| ЮНЕСКО | Организация ООН по вопросам образования, науки и культуры |

Тема 1. Введение в права человека. Становление и развитие международного права в области прав человека.

1.1 Основные понятия. Что такое права и свободы человека?

Права и свободы человека присущи нам от рождения, они позволяют нам в полной мере развивать и использовать такие присущие человеку качества, как разум, таланты и сознание, и удовлетворять наши духовные и другие потребности. Они основаны на все возрастающем стремлении человечества к такой жизни, в которой врожденное достоинство и ценность каждой человеческой жизни и личности будут пользоваться уважением и защитой. Их отрицание является не только индивидуальной и личной трагедией, но также порождает условия для социальной и политической нестабильности, сея семена насилия и конфликтов как внутри общества и стран, так и между ними.

Представления о правах человека существовали давно, но само понятие прав человека утвердилось только после трагедии Второй мировой войны, когда миллионы людей были целенаправленно уничтожены и подвергнуты пыткам.

После Второй Мировой войны в **1948** году **Организацией объединенных наций (ООН)** была принята **Всеобщая декларация прав человека** и построена универсальная система защиты прав человека, за основу которой была принята защита всеобщих индивидуальных прав человека. Всеобщая декларация прав человека провозгласила права человека и стала основой международных стандартов в области прав человека.

Международное право в области прав человека устанавливает нормы равной защиты и не допускает дискриминацию. Согласно Всеобщей декларации прав человека, правительства обязались добиваться, чтобы все люди — богатые и бедные, сильные и слабые, мужчины и женщины, независимо от расы, этнической принадлежности и вероисповедания, были равны. С момента своего принятия Декларация была переведена на все языки мира и получила широкую международную поддержку.

Всеобщая декларация побудила к разработке большого числа последующих документов по правам человека, которые в совокупности представляют собой международное право прав человека. К этим документам относятся Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (1966 год) и Международный пакт о гражданских и политических правах (1966 год) — договоры, имеющие обязательную юридическую силу для государств, являющихся их участниками. Всеобщая декларация и оба Пакта составляют Международный билль о правах человека.

Всеобщая декларация прав человека ознаменовала признание, что всем членам человеческой семьи присуще достоинство и равные и неотъемлемые права, которые создают основу свободы, справедливости и всеобщего мира. Права человека были признаны как необходимость для создания «такого мира, в котором люди будут иметь свободу слова и убеждений и будут свободны от страха и нужды» и было установлено, что права человека должны охраняться «властью закона в целях обеспечения того, чтобы человек не был вынужден прибегать, в качестве последнего средства, к восстанию против тирании и угнетения»¹. Нормы международного права в области

¹ http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr

прав человека устанавливают стандарты защиты личности от произвола органов государственной власти и определяют минимальные гарантии, которые должны быть реализованы государством для обеспечения благополучия каждого человека.

1.2. Основопологающие принципы Концепция прав человека.

Понимание прав человека невозможно без изучения их основополагающих принципов, к которым относятся

- **Универсальность**
- **Неотъемлемость**
- **Неделимость и взаимозависимость**

Универсальность прав человека означает, что правами и свободами человека обладают все люди независимо от расовых, культурных или иных различий, государственного устройства и политического режима. Принцип универсальности составляет основу международного права в области прав человека и означает, что права человека не являются внутренним делом государства, а находятся в поле зрения международного сообщества.

В 1993 году на Всемирной конференции по правам человека в Вене государствами мира было отмечено, что поощрение и защита прав человека и основных свобод - это обязанность каждого государства, не зависящая от его политической, экономической и культурной системы.

К настоящему моменту, большинство государств-участников ООН (80%) ратифицировали более одного договора по правам человека. Все 193 государства-члена ООН регулярно, раз в четыре года, докладывают о выполнении ими обязательств в области прав человека на основе положений Всеобщей Декларации по правам человека и иных норм международного права в области прав человека в Совет ООН по правам человека. Все государства-члены ООН, включая Кыргызскую Республику, участвуют в разработке, обсуждении и принятии новых норм международного права в области прав человека².

Неотъемлемость

Никого нельзя лишить прав человека – это утверждение является одним из основополагающих принципов. Даже если происходят нарушения прав человека, каждый человек, каждый из нас, обладает правами и может предъявлять государству требования соблюдать, защищать и осуществлять их.

Неотъемлемость прав человека - один из фундаментальных принципов конституционного строя и конституционно-правового статуса человека в демократических государствах.

Означает, что права человека принадлежат ему от рождения и имеют естественный характер, государство может лишь регулировать их осуществление и устанавливать для них гарантии.

В Конституции Кыргызской Республики принцип неотъемлемости прав человека провозглашается в ст. 16 и получает развитие в ст. 20, согласно которому в Кыргызской Республике не должны приниматься законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина.

² <https://www.ohchr.org/RU/Issues/Pages/WhatAreHumanRights.aspx>

Неотъемлемость прав человека тесно связана с понятием человеческого достоинства. В Декларации признается, что «достоинство, присущее всем членам человеческой семьи... является основой свободы, справедливости и всеобщего мира» и связано с признанием основных прав, к которым стремятся все люди³.

Человеческое достоинство является более глубоким понятием чем личное достоинство. Личное достоинство – это признание обществом социальной ценности, значимости каждой личности как частицы человеческого сообщества. Однако социальная оценка личного достоинства человека может различаться. Мы, как члены общества, оцениваем личное достоинство по-разному, в зависимости от выполнения установленных обществом норм морали и нравственности, в зависимости от достижений и роли, которую играет личность в обществе.

Человеческое достоинство, о котором идет речь в тексте Всеобщей декларации прав человека, не зависит от социального положения или достижений, признаваемых в обществе. С точки зрения Всеобщей декларации прав человека, каждый человек обладает достоинством только на том основании, что он ЧЕЛОВЕК.

Новорожденный младенец, который не проявил себя как личность, тем не менее обладает ЧЕЛОВЕЧЕСКИМ ДОСТОИНСТВОМ, которое требует признания его прав человека со стороны государственной власти. Независимо от того, какую роль будет играть этот человек, когда вырастет из младенческого возраста, независимо от отношения общества к его личности, его ценность и уникальность будет всегда связана с тем, что он является человеком независимо от обстоятельств его жизни, независимо от его возраста, пола, расы, происхождения, социального положения или признания.

Конституция Кыргызской Республики п 1. Статья 16:

«Права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения».

Права человека являются **неотъемлемыми**, но могут **быть ограничены**. Однако эти ограничения должны быть необходимы в демократическом обществе, пропорциональны защищаемым ценностям и целям и установлены законом. Недопустимым остается установление таких ограничений прав человека, которые фактически означают, что государство отказывает людям в этом праве. В Кыргызской Республике такие ограничения рассматриваются как недопустимые (см. ст. 20 Конституции Кыргызской Республики). Есть также ряд прав, которые не подлежат никаким ограничениям к ним относятся такие права как **защита от пыток** и **защита от рабства**.

Неделимость и взаимозависимость

Права человека неделимы и взаимозависимы: осуществление одного права невозможно без реализации других, а нарушение какого-либо права негативно влияет на прогресс в отношении иных прав человека. Приведем несколько примеров:

- осуществление права на труд связана с реализацией права на образование,
- нарушение права на благоприятную экологическую среду повлияет на осуществление права на наивысший достижимый уровень здоровья,

³ <http://www.un.org/ru/universal-declaration-human-rights/>

- нарушение права на доступ к правосудию может повлиять на реализацию всех других прав.

Поэтому о приоритетах в правах человека говорить очень сложно. Все права взаимосвязаны и одинаково важны для каждого человека.

Признание прав человека означает обязательство государства соблюдать, осуществлять и защищать права человека.

- **СОБЛЮДЕНИЕ** прав человека означает обязанность государства воздерживаться от необоснованного вмешательства в пользование правом.

Например:

Когда проводится мирное собрание, государство должно воздержаться от необоснованного законом вмешательства в пользование этим правом, чтобы люди могли выразить свое мнение по важным социальным и политическим вопросам.

- **ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ** прав человека означает обязательство государства принимать активные меры для того, чтобы у каждого человека в равной степени была возможность полностью пользоваться своими правами.

Например:

Чтобы каждый человек мог пользоваться своим правом на образование, государство должно построить школы, разработать и выпустить учебные материалы, обучить учителей.

- **ЗАЩИТА** прав человека означает обязательство государства не позволять другим людям вмешиваться в пользование правом.

Например:

В случае насилия в семье государство должно предпринять меры, чтобы предоставить жертве насилия защиту и возможность реабилитации, расследовать ситуацию насилия, привлечь к ответственности того, кто применил насилие.

Права человека основаны на признании международным сообществом простых положений:

- 1) Каждый человек обладает достоинством и правами в силу своего человеческого происхождения;
- 2) Любая власть должна быть ограничена в интересах защиты каждого человека от ее произвола;
- 3) Каждый человек защищая свои права и свободы может предъявлять требования к государству.

1.3. Классификация прав человека.

Этот модуль поможет вам изучить основные категории прав человека и применить знания о правах человека для оценки ситуации в нашей стране и для оценки своих достижений в области продвижения и защиты прав человека как государственного или муниципального служащего.

Наиболее распространенным подходом классификации прав человека является их категоризация по времени их признания и по способу их реализации, которая рассматривается через призму трех поколений прав человека.

Гражданские и политические права

Первое поколение прав человека включает гражданские и политические права и основано на признании свободы личности, возможности участвовать в процессе принятия решений и защиты личности от произвольного и необоснованного вмешательства и принуждения. Общеизвестно, что философские основания прав первого поколения были заложены в Древней Греции и получили свое развитие во время буржуазных революций Европы и Америки в 17-18 веках.

К гражданским (личным) правам относятся такие права как право на жизнь, достоинство, свободу и личную неприкосновенность, свобода от произвольного ареста, неприкосновенность жилища, равенство перед законом, доступ к правосудию и иные права.

К политическим правам относятся такие права как право на участие в управлении обществом и государством, избирательные права, право на объединение, свобода собраний, свобода получать и передавать информацию и другие.

Права человека первого поколения составляют основу свободы человека. Они обязывают государство воздерживаться от вмешательства в сферы, которые регулируются этими правами. Например, государство не должно произвольно вмешиваться в вашу личную жизнь или подвергать аресту без решения суда.

Гражданские и политические права были отражены во Всеобщей декларации прав человека, и раскрыты в Международном Пакте о гражданских и политических правах и иных международных договорах. Обязательства, согласно Международному Пакту о гражданских и политических правах (МПГПП), признали 152 государства мира. Кыргызстан ратифицировал МПГПП в 1994 году.

Гражданские и политические права в Конституции Кыргызской Республики и Международном пакте о гражданских и политических правах

| Конституция Кыргызской Республики 2010 года, в редакции закона 2016 года | | Международный Пакт о гражданских и политических правах |
|---|---|---|
| | ПРИЗНАЮТ | |
| Ст. 16 | Равенство всех перед законом | Ст. 2, 3, 23, 26 |
| Ст. 39, 40 | Эффективные средства правовой защиты | Ст.2 |

| | | |
|--------------------|--|--------|
| Ст. 20 | Справедливое и публичное судебное разбирательство | Ст. 14 |
| Ст. 21 | Право на жизнь | Ст. 6 |
| Ст. 18, 24, 26 | Свободу личности и личную неприкосновенность | Ст. 9 |
| Ст. 20, 22 | Гуманное обращение для лиц, лишенных свободы | Ст. 10 |
| Ст. 29 | Неприкосновенность личной и семейной жизни | Ст. 17 |
| Ст. 20 | Неприкосновенность жилища | Ст. 17 |
| Ст. 20, 51 | Свободное передвижение и возвращение на родину | Ст. 11 |
| Ст. 20, 32 | Свободу мысли, совести и религии | Ст. 18 |
| Ст. 20, 25, 31, 33 | Свободу выражения мнения, свобода искать, получать и распространять информацию | Ст. 19 |
| Ст. 4, 35 | Свободу ассоциации с другими | Ст. 22 |
| Ст. 34, 52 | Мирные собрания | Ст. 21 |
| Ст. 52 | Участие в ведении государственных дел | Ст. 25 |
| Ст. 36 | Свободное вступление в брак и защита семьи | Ст. 23 |
| Ст. 16 | Необходимость специальной защиты детей | Ст. 24 |
| Ст. 10 | Свободное пользование своей культурой и языком для этнических, религиозных и языковых меньшинств | Ст. 27 |

| | | |
|--|--|---|
| Конституция Кыргызской Республики | | Международный Пакт о гражданских и политических правах |
| | ЗАПРЕЩАЮТ | |
| Ст. 20, 21 | Произвольное лишение жизни человека | Ст. 6 |
| Ст. 20, 22 | Пытки и жестокие, унижающие достоинство виды обращения | Ст. 7 |

| | | |
|----------------|--|------------------|
| Ст. 20, 22 | Медицинские или научные опыты над людьми | Ст. 7 |
| Ст. 20, 23 | Рабство, принудительный труд и эксплуатацию | Ст. 8 |
| Ст. 29 | Произвольное вмешательство в личную жизнь | Ст. 17 |
| Ст. 20, 30, 46 | Произвольное лишение и проникновение в жилище | Ст. 17 |
| Ст. 24, 26 | Произвольные аресты и содержание под стражей | Ст. 9 |
| Ст. 16 | Дискриминацию | Ст. 2, 3, 23, 26 |
| Ст. 31 | Пропаганду войны, выступления в пользу расовой или религиозной ненависти | Ст. 20 |

Экономические, социальные и культурные права

Социально-экономические и культурные права относятся ко второму поколению прав человека, появление которых связано с борьбой с экономическим и социальным неравенством в конце XIX века. Социальные права обеспечивают социальную безопасность личности, т.е. защиту от нищеты, голода, болезней и эпидемий, социальной несправедливости и отторжения, неблагоприятного воздействия окружающей среды. Социально-экономические права направлены на защиту слабо защищенных слоев населения общества.

Неэффективная защита экономических, социальных и культурных прав имеет серьезные последствия. Так, например, препятствия в доступе к образованию, снижает возможности трудоустройства, защиты своих прав, полноценного участия в общественной и политической жизни. Связь отсутствия доступа к образованию и бедностью доказана многими исследованиями. По данным Всемирного Банка, стоимость препятствий в доступе к образованию для девочек и женщин для разных стран мира варьируется от 15 триллионов долларов до 30 триллионов долларов в результате потери производительности и доходов в течение всей жизни⁴. Образование обладает большим потенциалом для разрыва цикла нищеты, плохого состояния здоровья, страданий и низкого статуса, передаваемых от одного поколения другому⁵. Грубые и массовые нарушения экономических, социальных и культурных прав, такие как дискриминация в доступе к трудоустройству, принудительные выселения, недостаток продовольствия являются коренными причинами конфликтов по всему миру.

Нарушение экономических, социальных и культурных прав может вести к долгосрочным последствиям, которые будут сказываться длительное время. Так,

⁴ <https://www.worldbank.org/en/topic/education/publication/missed-opportunities-the-high-cost-of-not-educating-girls>

⁵ http://www.who.int/dg/speeches/2010/educationandhealth_20100920/ru/

например, плохое и недостаточное питание детей ведет к нарушению развития мозга и иных жизненно важных органов и последствия недоедания сказываются на их здоровье на протяжении всей жизни.

Нарушения экономических, социальных и культурных прав может затрагивать огромное число людей, так, например, от диарейного обезвоживания организма из-за отсутствия безопасной питьевой воды ежегодно в мире погибает около двух миллионов детей. Отсутствие доступа к медицинскому обслуживанию для определённых групп населения ведет к ухудшению эпидемиологической ситуации, повышает риск заболеваемости не только в отношении дискриминируемой группы людей, но и для всего населения в целом.

Несоблюдение экономических, социальных и культурных прав ведет к нарушениям иных прав человека. Так, нарушение права на доступ к образованию, снижает возможности трудоустройства, участия в процессах принятия решений, свободного выражения мнения по социальным вопросам. Необразованные люди не смогут понять суть политических процессов или стать кандидатами на выборах органов власти.

Нарушение прав женщин в экономической сфере, включая проблемы трудоустройства, нарушение права на жилище повышает ее экономическую зависимость и уязвимость к насилию в семье⁶.

В 1966 году государства приняли Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, приняв обязанность поощрять и защищать экономические, социальные и культурные права. Многие другие договоры в области прав человека комплексным образом закрепляют все гражданские, культурные, экономические, политические и социальные права. Кыргызстан присоединился к данному Пакту в 1994 году.

Социальные, экономические и культурные права требуют последовательных действий государства для их постепенного осуществления. Обратите внимание на формулировку Международного Пакта об экономических, социальных и культурных правах в отношении обязательств государств участников.

«В максимальных пределах имеющихся ресурсов» - означает, что мы, приняв обязательства согласно Пакту, обязаны, независимо от уровня экономического развития, обеспечить всем людям уважение минимума жизненно необходимых прав. Выражение "имеющиеся ресурсы" относится как к ресурсам самого государства, так и к ресурсам, предоставляемым международным сообществом посредством международного сотрудничества и помощи. При использовании имеющихся ресурсов следует уделять должный приоритет осуществлению признанных в Пакте прав с учетом необходимости обеспечить каждому удовлетворение жизненных потребностей, а также предоставление основных услуг⁷.

«Обеспечить постепенно полное осуществление» - говорит нам о том, что мы должны продвигаться к реализации прав как можно более быстрыми темпами. Ни при

⁶ Часто задаваемые вопросы относительно экономических, социальных и культурных прав. Изложение фактов №33, стр. 5-6.

⁷ Там же.

каких обстоятельствах это положение не должно толковаться как подразумевающее для государств право откладывать на неопределенный срок осуществление социальных, экономических или культурных прав. Обязательство постепенного осуществления прав существует независимо от увеличения ресурсов; оно требует эффективного использования имеющихся ресурсов и развития общественного потенциала, необходимого для обеспечения социальной поддержки и защиты. При этом ряд обязательств требуют немедленного и полного проведения их в жизнь участвующими государствами независимо от наличия или отсутствия ресурсов, включая:

1. Обязательство исключить любые формы дискриминации;
2. Равное вознаграждение за труд равной ценности;
3. Право создавать профессиональные союзы и право на забастовку;
4. Обязательство защищать детей от экономической эксплуатации;
5. Обязательство уважать свободу родителей выбирать образовательные учреждения для своих детей;
6. Обязательство уважать свободу отдельных лиц и учреждений создавать учебные учреждения, отвечающие минимальным требованиям;
7. Обязательство уважать свободу необходимую для научных исследований и творческой деятельности.

К минимальным базовым обязательствам в отношении экономических, социальных, и культурных прав также относятся следующие:

1. обеспечение доступа к занятости, особенно для лиц и групп, находящихся в неблагоприятном и маргинальном положении, с тем чтобы они имели возможность жить достойно;
2. обеспечение доступа к минимальному базовому питанию, являющемуся адекватным с точки зрения питательной ценности и безопасным, с целью обеспечения каждому человеку свободы от голода;
3. обеспечение доступа к базовому жилью и санитарно-гигиеническим услугам и адекватное снабжение безопасной питьевой водой;
4. обеспечение основными медикаментами, определяемыми в Программе действий ВОЗ по основным медикаментам;
5. обеспечение бесплатного и обязательного начального образования для всех;
6. гарантии доступа к программам социального обеспечения, которые гарантируют минимально необходимый уровень пособий, покрывающих затраты хотя бы на основные медицинские услуги, элементарный кров и жилье, водоснабжение и санитарные условия, продукты питания и самое элементарное образование.

Одним из основополагающих принципов осуществления экономических, социальных и культурных прав является обеспечение доступа к различным услугам для населения, включая, например, доступ к образованию, к медицинскому обслуживанию, или к учреждениям культуры. Оценка доступности осуществления того или иного права должно включать три элемента:

- 1) Физическая доступность учреждений и услуг;

- 2) Экономическая доступность услуг;
- 3) Отсутствие дискриминации в предоставлении услуг.

Коллективные права

Особенностью коллективных прав человека состоит в том, что их реализация возможна группами, такими как нации или этносы. В то же время, большей частью коллективных прав может воспользоваться и отдельный человек, если он принадлежит к какой-либо общественной группе объединенных одним признаком. К коллективным правам могут быть отнесены такие права и свободы как:

- Право на развитие;
- Право говорить на родном языке и развивать его;
- Право на сохранение культуры;
- Право народов на самоопределение;
- Права коренных народов (под коренными народами с точки зрения международного права подразумеваются численно не доминирующие этнические группы, проживающие на территориях, которые исторически принадлежали им) на землю и ресурсы, и право передавать землю и ресурсы в течение поколений.
- Экологические права, включающие право на чистый воздух, воду и землю.

Коллективные права не могут быть реализованы в полной мере без соблюдения гражданских, политических, социальных, экономических и культурных прав, поскольку все права человека взаимосвязаны и неделимы.

Коллективные права относятся к правам **третьего поколения**. Они изложены в ряде международных договоров, включая Международный Пакт о гражданских и политических правах, Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах, Конвенцию по ликвидации расовой дискриминации, в Конвенции о правах коренных народов, в Декларации о правах меньшинств.

1.4. Принципы ограничения прав человека.

В отношении прав человека законом могут быть установлены ограничения, необходимые для конкретных целей, перечисленных в Конституции и Международном Пакте о гражданских и политических правах. Допустимые пределы ограничений прав человека не должны быть настолько широкими или безграничными, чтобы лишить то или иное право практического смысла.

Любые ограничения прав человека должны отвечать требованиям законности, необходимости и разумности (ст. 20 Конституции Кыргызской Республики).

Пример

Государство ограничило свободу собраний, определив лишь несколько мест в лесной и парковой зоне, где граждане могут проводить собрания без разрешения органов государственной власти.

Вопросы:

Является ли такое ограничение разумным и необходимым?

Лишает ли такое ограничение право на проведение собраний практического смысла?

Комментарий: право на проведение мирного собрания имеет практический смысл в том, чтобы донести мнение населения органам государственной или муниципальной власти, и выразить критику в отношении принимаемых ими решений. В лесной зоне или парковой зоне граждане не будут услышаны властями и потому такое ограничение не будет являться разумным, и будет свидетельствовать о нарушении права на свободу собраний.

Есть также права, которые, согласно нормам международного права, не могут быть ограничены ни в какой мере и ни при каких обстоятельствах. К этим правам относятся: право на защиту от пыток и жестокого обращения и право на защиту от рабства.

С точки зрения норм международного права возможность введения ограничений зависит от выполнения следующих условий:

- *Ограничения должны быть необходимыми в демократическом обществе и быть предусмотрены законом.* Основания для ограничения установлены нормами конкретного договора. Так, например, Международный пакт о гражданских и политических правах предусматривает, что «свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц». Такие же основания для ограничения права содержатся в пункте 3 статьи 12 о свободе передвижения.
- *Ограничения должны быть совместимы с самим правом и должны способствовать общему благосостоянию.* Например, статья 4 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах гласит, что «государство может устанавливать только такие ограничения этих прав Пакта, которые определяются законом, и только постольку, поскольку это совместимо с природой указанных прав, и исключительно с целью способствовать общему благосостоянию в демократическом обществе».
- *Ограничения должны быть соразмерными и как можно менее «ограничительными».* В международной практике и судебных решениях подчеркивался тот факт, что ограничения в отношении прав человека должны соответствовать принципу соразмерности и должны представлять собой наименее ограничительное средство из числа тех, с помощью которых может быть достигнут желаемый результат.

Кроме того, допустимые ограничения (вмешательства в осуществление) прав и свобод не должны носить дискриминационный характер.

Отступление от обязательств при чрезвычайном положении.

В чрезвычайных обстоятельствах государства могут отступать от взятых ими обязательств по правам человека. Так, например, Международный пакт о гражданских и политических правах признает, что «во время чрезвычайного положения в государстве, при котором жизнь нации находится под угрозой и о

наличии которого официально объявляется, участвующие в настоящем Пакте государства могут принимать меры в отступление от своих обязательств по настоящему Пакту...» (пункт 1 статьи 4). Однако отступления от обязательств возможны только при выполнении следующих условий:

При наличии действительно чрезвычайного положения. Комитет по правам человека заявил, что не каждый вооруженный конфликт можно квалифицировать как чрезвычайное положение. В этой связи Комитет отметил, что «в соответствии с Пактом даже в период вооруженного конфликта принятие мер в отступление от обязательств по Пакту допускается только в том случае и в той степени, в какой сложившаяся ситуация представляет угрозу для жизни нации. Если государства-участники захотят сослаться на статью 4 в иных ситуациях, помимо вооруженного конфликта, им следует тщательно рассмотреть основания и причины, по которым подобная мера является в данных обстоятельствах необходимой и законной».

Носить временный характер. Меры в отступление носят временный характер и должны быть отменены, как только прекращает существовать чрезвычайное положение или вооруженный конфликт;

Быть необходимыми и соразмерными, что меры в отступление от обязательств должны быть строго необходимы с учетом остроты положения. Кроме того, отступления не могут быть оправданными, если той же цели можно добиться с помощью менее радикальных средств;

Соответствовать другим обязательствам по международному праву прав человека и международному гуманитарному праву. Международный пакт о гражданских и политических правах (пункт 1 статьи 4) предусматривает, что государства могут принимать меры в отступление от их обязательств по правам человека лишь при условии, что такие меры не являются несовместимыми с их другими обязательствами по международному праву. Комитет по правам человека отметил, что «в ходе вооруженного конфликта, международного или немеждународного характера, вступают в действие нормы международного гуманитарного права, которые в дополнение к положениям статьи 4 и пункта 1 Пакта содействуют предотвращению злоупотреблений чрезвычайными полномочиями со стороны того или иного государства».

При недопустимости нарушения процессуальных гарантий. Так, «положения Пакта, касающиеся процессуальных гарантий, не могут ни при каких обстоятельствах быть объектом мер в обход защиты не допускающих отступлений прав». К таким процессуальным гарантиям относятся, в частности, право на доступ к суду, обеспечение средств правовой защиты, включая право оспаривать в суде законность любого задержания.

Некоторые международные документы о правах человека однозначно запрещают отступления от определенных положений. Международный пакт о гражданских и политических правах (пункт 2 статьи 4) ясно предписывает, что *никакие отступления не могут быть сделаны в отношении:*

- права на жизнь,

- запрещения пыток или жестокого, бесчеловечного и унижающего достоинство наказания, а также медицинских или научных опытов без свободного согласия,
- запрещения рабства, работорговли и содержания в подневольном состоянии,
- запрещения лишения свободы вследствие неспособности выполнить какое-либо договорное обязательство,
- принципа законности в области уголовного законодательства, означающем, что уголовная ответственность и наказание должны определяться ясными и четкими положениями законодательства, которое действовало и применялось в момент совершения деяния или упущения, за исключением случаев, когда принятое позже законодательство установило более легкое наказание,
- признание правосубъектности каждого человека,
- свободы мысли,
- свободы совести и религии.

В своем Замечании общего порядка № 29 (2001) Комитет по правам человека говорит также о запрещении взятия заложников, похищений или тайных задержаний; дискриминации, депортации или насильственном перемещении меньшинств; подстрекательстве к дискриминации, вражде или насилию посредством выступлений в пользу национальной, расовой или религиозной ненависти.

1.5. Развитие норм международного права.

Сегодня основой универсализации прав человека мы считаем Всеобщую декларацию прав человека. Потому что впервые международные стандарты в области прав человека были закреплены именно в этом документе.

В настоящее время этот документ, несмотря на его политический характер, признается всем международным сообществом документом юридическим, значимым и порождающим международно-правовые обязательства. Каталоги прав и свобод, заимствованные из Декларации, содержат более 90 Конституций, принятых после 1948 года. Другие конституционные документы содержат прямые ссылки на Декларацию и положены в основу многих национальных законов, интерпретируются судьями в национальных судах.

Развитие международного права и международных отношений во второй половине XX в. в начале нынешнего столетия свидетельствует, что сфера действия принципа уважения прав человека постоянно расширяется. Более того, он наполняется все новым содержанием.

Декларацию следует рассматривать как универсальный каталог прав и свобод человека, который должен постоянно расширяться и дополняться и в будущем также не подлежит ограничению. В 1948 году государствам удалось договориться об исходной точке сотрудничества в области прав человека. В Декларации были очерчены контуры совместных действий, и потому документ был принят как рекомендация, а не как юридически обязывающий нормативный акт.

Тем не менее, Всеобщая Декларация прав человека является международным договором, поскольку в тот период времени необходимо было с учетом различий в экономических, культурных, религиозных факторах различных стран принять такой

договор именно в форме декларации, т.е. документа «мягкого права». Право по своей природе есть средство социального компромисса в масштабе общества, установления баланса социальных интересов.

Если бы ООН сразу взялась на разработку юридически обязывающего документа, то такая работа затянулась бы на десятилетия, поскольку к формулировке юридически обязывающих норм любое государство подходит с крайней осторожностью.

На разработку Пактов 1966 года по правам человека потребовалось 18 лет, и еще 10 лет на то, чтобы указанные документы вступили в силу. Основанием каждой из вышеперечисленных международных конвенций была соответствующая декларация.

Декларация стала важным ориентиром для национального законодательства, поскольку была положена в основу не только конституций многих государств, но и всего внутригосударственного законодательства. **Так, согласно ст. 16 Конституции Кыргызской Республики, права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Права и свободы человека относятся к высшим ценностям Кыргызской Республики. Они действуют непосредственно, определяют смысл и содержание деятельности всех государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц.**

Согласно ст. 23 Декларации, каждый человек имеет право на труд, на свободный выбор работы, на справедливые и благоприятные условия труда и на защиту от безработицы. Соответственно Декларации, ст. 4 Трудового кодекса Кыргызской Республики устанавливает основные трудовые права для своих граждан. То есть, республика руководствуется положением преамбулы Декларации, согласно которой «...необходимо, чтобы права человека охранялись властью закона».

Мы видим основное направление международного взаимодействия в отношении прав человека на разработку правовых норм и соответствующую деятельность компетентных государственных органов по реализации положений Декларации.

Декларация положила начало стандартизации в области прав человека, создав предпосылки для единообразного понимания прав человека в государствах с различными политическими системами.

В дальнейшем встал вопрос о необходимости уточнений и дополнений перечня прав человека. Положения Декларации были конкретизированы и расширены в многочисленных соглашениях.

Несмотря на юридически необязательный характер, Декларация является философской основой имеющих обязательную силу международных документов в области прав человека, отражая общую договоренность стран и народов в отношении прав каждого человека.

Процесс всеобщей стандартизации в области прав человека требует обеспечения приемлемости международных норм для разных стран⁸. Это может быть достигнуто только путем проведения всеобъемлющих и демократических переговоров по

⁸ (Mutua, 2007: 555)

содержанию договоров. С момента своего создания Организация Объединенных Наций стала главным форумом для таких обсуждений между государствами и негосударственными субъектами из всех частей мира и приняла десятки юридически обязательных международных договоров и документов мягкого права - руководящих принципов, правил и деклараций⁹.

Тема 2. Международная система защиты прав человека.

2.1. Международные стандарты прав и свобод человека.

Под международными стандартами в области прав человека понимаются международно-правовые нормы, закрепляющие и развивающие принципы прав человека. В первую очередь, это обязательства государств предоставлять индивидам основополагающие права и свободы и не предпринимать действий, посягающих на эти права и свободы, не допускать какой-либо дискриминации, а также пресекать действия, нарушающие права человека. Помимо этого, устанавливается ответственность государств за невыполнение своих обязательств, определяются международные механизмы защиты прав человека.

Стандарты делятся на универсальные, т.е. признанные во всем мире (как правило, это нормативные акты, принятые ООН) и региональные, действие которых распространяется на определенный регион, обычно на территории какого-либо межгосударственного объединения (Совет Европы, Европейский Союз и пр.) Региональные стандарты часто бывают более конкретными, предусматривающими более строгую ответственность в рамках межгосударственного объединения для государств-нарушителей этих стандартов.

Международные стандарты бывают в виде деклараций, международных договоров (пакты и конвенции), резолюций международных организаций, руководящих принципов.

Декларации принимаются обычно итоговым документом совещаний межгосударственных органов (например, резолюцией Генеральной ассамблеи ООН) и не имеют обязательной силы. Декларация – это *свод принципов*, определяющий дальнейшее направление развития международных отношений в определенной сфере. Государство может стараться приводить свое законодательство в соответствии с декларацией, но не обязано это делать.

Основу международной системы защиты прав человека составляют **международные договоры (соглашения)** – пакты и конвенции. Эти формы международно-правовых актов носят общеобязательный характер для всех государств, их ратифицировавших или к ним присоединившихся. На основе договоров создаются специализированные международные органы для контроля за соблюдением условий соглашений. Так, в рамках ООН функционируют так называемые конвенционные органы по правам человека - восемь комитетов, созданных на основании основных международных договоров ООН по защите прав

⁹ (Mutua, 2007: 557, 566, Генеральная Ассамблея ООН, 2014)

человека для контроля за выполнением государствами обязательств по этим договорам:

- Комитет по правам человека
- Комитет по расовой дискриминации
- Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин
- Комитет по экономическим, социальным и культурным правам
- Комитет против пыток
- Комитет по правам ребенка
- Комитет по защите всех трудящихся мигрантов и членов их семей
- Комитет по правам лиц с ограниченными возможностями.

Среди указанных комитетов один — Комитет по экономическим, социальным и культурным правам — создан не на основе международного договора, а решением (резолюцией) Экономического и социального совета (ЭКОСОС) — одного из главных органов ООН.

К основополагающим документам в области прав человека относятся Устав ООН, Международный Билль о правах человека, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод и Европейская социальная хартия.

Устав ООН не содержит конкретного перечня прав человека. Тем не менее, этот документ стал одним из первых важнейших международно-правовых актов, в котором поставлен вопрос о необходимости универсального обеспечения прав личности, закреплён принцип всеобщего уважения прав и свобод всех людей и каждого человека, исключающего какую-либо дискриминацию. Пункт «с» ст. 55 обязывает государства содействовать «всеобщему уважению и соблюдению прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола языка и религии».

Одним из главных достижений стало то, что Устав ООН заложил основы для вывода проблемы соблюдения прав человека из-под исключительной внутренней юрисдикции государства и создал предпосылки для эффективного регулирования этого вопроса непосредственно международным правом.

Международный билль о правах человека включает в себя: Всеобщую декларацию о правах человека (1948), Международный пакт о гражданских и политических правах (1966), Международный пакт об экономических и социальных правах (1966), Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах (1966), второй Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни (1989).

Всеобщая декларация прав человека была принята резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 10 декабря 1948 г. День ее принятия отмечается ежегодно как Всемирный день прав человека. В Декларации закреплён широкий перечень гражданских, политических, социально-экономических и культурных прав. В тексте документа отражён естественный характер прав человека, в ст. 1 говорится: «Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и своих правах».

Всеобщая декларация прав человека носит лишь рекомендательный характер. Но одним из источников международного права является обычай, т.е. сложившаяся

практика государств, которая постепенно начинает признаваться в качестве обязательной и оформляться в виде правовых норм. Таким образом, положения Декларации стали для большинства современных государств обязательными, найдя свое отражение в законодательстве этих стран. В конституциях многих государств содержатся непосредственные ссылки на Декларацию, ее положения включены во все основные законодательные акты. Национальные суды нередко признают и используют положения Декларации.

2.2. Международные механизмы защиты прав человека (Уставные и договорные органы ООН).

Всеобщая декларация прав человека вместе с Международным Пактом о гражданских и политических правах и Международным Пактом об экономических, социальных и культурных правах составили Международный билль о правах человека и заложили основу международного права в области прав человека. В то время как базой международного права в области прав человека являются международные договоры и обычное право, другие инструменты, такие как декларации, руководства и принципы, принятые на международном уровне, способствуют пониманию, применению и развитию права в области прав человека.

Международное право в области прав человека закрепляет за государствами определенные обязательства. Исполнение обязательств, установленных международными договорами по правам человека вытекает из принципа международного права «*pacta sunt servanda*» - «договоры должны исполняться» (ст. 26 Венской конвенции о праве международных договоров 1969 года). Исходя из данного принципа, государство-участник соответствующего договора добровольно принимает установленные им международные обязательства, а договорный орган наделяется полномочиями по наблюдению за выполнением данным государством указанных обязательств. Все это означает обязательство государства уважать и следовать рекомендациям и решениям договорных органов, устанавливающих нарушения прав человека.

Существует 9 основных международных договоров в области прав человека и 10 договорных органов, представляющих собой комитеты независимых экспертов. Девять из них наблюдают за выполнением государствами-участниками договоров ООН в области прав человека, в то время как десятый - Подкомитет по предупреждению пыток, учрежденный в соответствии с Факультативным протоколом к Конвенции против пыток, - проверяет места заключения в государствах-участниках Факультативного протокола.

| Название международного договора | Аббревиатура | Дата принятия Генеральной | Ратификация, присоединение или правопреемство Кыргызской | Договорной орган ООН |
|----------------------------------|--------------|---------------------------|--|----------------------|
| | | Ассамблеи | Республики | |

| | | Ассамблее й ООН | Республикой (по ситуации на 2017 год) | |
|---|--------|--------------------|---|--|
| Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации | МКЛРД | 21 декабря 1965 | 1997 | Комитет по ликвидации расовой дискриминации |
| Международный пакт о гражданских и политических правах | МПГПП | 16 декабря 1966 | 1994 | Комитет по правам человека |
| Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах | МПЭСКП | 16 декабря 1966 | 1994 | Комитет по экономическим, социальным и культурным правам |
| Международная конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин | МКЛДЖ | 18 декабря 1979 | 1997 | Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин |
| Конвенция против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания | КПП | 10 декабря 1984 | 1997 | Комитет против пыток |
| Конвенция о правах ребенка | КПР | 20 ноября 1989 | 1994 | Комитет по правам ребенка |
| Международная конвенция о защите прав | МКЗТМ | 18 декабря 1990 | 2003 | Комитет по правам |

| | | | | |
|--|----------------|--------------------|---|---|
| всех трудящихся- мигрантов и членов их семей | | | | трудящихся мигрантов |
| Международная конвенция для защиты всех лиц от насильственных исчезновений | КЗНИ | 20 декабря 2006 | Не присоединился / не ратифицирова на | Комитет по защите от насильственны х исчезновений |
| Конвенция о правах инвалидов | КПИ | 13 декабря 2006 | Подписана, но Не присоединился / Не ратифицирова на | Комитет по правам инвалидов |
| Факультативны й протокол к Международно му пакту об экономических, социальных и культурных правах | МКЭСКИ - ФП | 10 декабря 2008 | Не присоединился / не ратифицирова н | Комитет по экономически м, социальным и культурным правам |
| Факультативны й протокол к Международно му пакту о гражданских и политических правах | МПГПП- ФП1 | 16 декабря 1966 | 1994 | Комитет по правам человека |
| Второй факультативный протокол к Международно му пакту о гражданских и политических правах, направленный | МПГПП- ФП2 | 15 декабря 1989 | 2010 | Комитет по правам человека |

| | | | | |
|---|-----------|-----------------|-------------------------------------|--|
| на отмену смертной казни | | | | |
| Факультативный протокол к Конвенции о ликвидации дискриминации в отношении женщин | ФП-КЛДЖ | 10 декабря 1999 | 2002 | Комитет по ликвидации дискриминации в отношении женщин |
| Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся участия детей в вооруженных конфликтах | ФП-КПР-ВК | 25 мая 2000 | 2003 | Комитет по правам ребенка |
| Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии | ФП-КПР-ТД | 25 мая 2000 | 2003 | Комитет по правам ребенка |
| Факультативный протокол к Конвенции о правах ребенка, касающийся процедуры сообщений | ФП-КПР-ПС | 14 апреля 2014 | Не присоединился / не ратифицирован | Комитет по правам ребенка |
| Факультативный протокол к Конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих | ФП-КПП | 18 декабря 2002 | 2008 | Подкомитет против пыток |

| | | | | |
|--|--------|-----------------|-------------------------------------|-----------------------------|
| достоинство видов обращения и наказания | | | | |
| Факультативный протокол к Конвенции о правах инвалидов | ФП-КПИ | 12 декабря 2006 | Не присоединился / не ратифицирован | Комитет по правам инвалидов |

Договорные органы (Комитеты ООН, созданные на основе договоров) выполняют ряд функций в соответствии с положениями договоров, учредивших их. Среди них:

- *Рассмотрение периодических докладов государств-участников и альтернативных докладов гражданского общества и НПО.* В свете всей доступной информации договорные органы изучают доклад в присутствии делегации государства-участника. В ходе дополнительных или основных сессий организации гражданского общества также могут представить свои альтернативные доклады в Комитеты ООН. На основе такого конструктивного диалога Комитет публикует свои замечания и рекомендации, называемые «заключительные замечания».
- *Рассмотрение индивидуальных жалоб.* Восемь комитетов (КПЧ, КЛРД, КПП, КЛДЖ, КПИ, КНИ, КЭСКИ и КПР) могут рассматривать индивидуальные жалобы. Любой человек, утверждающий, что его/ее права, закрепленные договором, были нарушены государством-участником этого договора, может обратиться с жалобой в соответствующий комитет, при условии, что государство признало право комитета получать такие жалобы и что все национальные средства правовой защиты были исчерпаны.
- *Проведение расследований на местах.* Шесть комитетов (КЭСКИ, КПП, КЛДЖ, КПИ, КНИ и КПР), при определенных обстоятельствах, могут выступать с инициативой проведения расследований в случае, если будет иметься достоверная информация с обоснованными утверждениями о серьезных, грубых или систематических нарушениях положений соответствующих конвенций государствами-участниками.
- *Принимать замечания общего порядка, поясняющих отдельные положения договоров, и организация тематических дискуссий, касающихся договоров* (смотрите ниже). Комитеты также публикуют свое толкование положений договора в области прав человека в виде замечаний общего порядка, по тематическим вопросам или рабочим методам. Они охватывают широкий круг тем, от интерпретации положений договора, например, право на жизнь или право на достаточное питание, до общих указаний относительно

информации, которая должна быть представлена в докладах государств касательно конкретных статей договоров.

Однако присоединение к договору является лишь первым шагом, так как признания прав на бумаге недостаточно для того, чтобы гарантировать их соблюдение на практике. Каждое государство-участник также должно представлять в соответствующие договорные органы (помимо ФПКПП) периодические доклады о том, как соблюдаются права.

УСТАВНЫЕ ОРГАНЫ ООН ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

К органам ООН по правам человека, созданным на основе Устава ООН, относятся:

- Совет по правам человека (до 2006 года Комиссия по правам человека)
- Универсальный периодический обзор
- Процедура рассмотрения жалоб в Совете по правам человека 5/1
- Специальные процедуры Совета по правам человека

СОВЕТ ООН ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Совет по правам человека провел свое первое заседание 19 июня 2006 года. Совет по правам человека является межправительственным органом в системе Организации Объединенных Наций, отвечающим за содействие всеобщему уважению и защите всех прав человека по всему миру и за рассмотрение ситуаций, связанных с нарушением прав человека, а также подготовку соответствующих рекомендаций. В компетенцию Совета входит обсуждение всех тематических вопросов и ситуаций в области прав человека, которые требуют его внимания в течение всего года. Заседания Совета по правам человека проходят в Офисе ООН в Женеве. В состав Совета входят 47 государств-членов ООН, которые избираются ГА ООН первоначально на 3 года и не могут исполнять свои полномочия дольше двух следующих друг за другом сроков. Состав Совета определяется по принципу справедливого географического распределения, и включают государства Африки – 13 мест; государства Азиатско-Тихоокеанского региона - 13 мест; государства Латинской Америки и Карибского бассейна - 8 мест; государства Западной Европы и другие государства - 7 мест; государства Восточной Европы - 6 мест.

Основные процедуры и механизмы Совета ООН по правам человека:

- Универсальный периодический обзор, в рамках которого проводится оценка ситуаций в области прав человека в каждом из государств-членов ООН;
- Процедура подачи и рассмотрения жалоб, которая позволяет частным лицам и организациям довести до Совета ООН по правам человека сведения о массовых нарушениях прав человека.
- Совет ООН по правам человека также работает со Специальными процедурами ООН. Специальные процедуры состоят из специальных докладчиков, специальных представителей, независимых экспертов и рабочих групп, которые осуществляют мониторинг, проводят исследования, консультации и представляют открытые отчеты по тематическим вопросам, касающимся соблюдения прав человека в конкретных странах.

Резолюции Совета ООН имеют большое значение для развития стандартов в области прав человека.

Национальные правозащитные учреждения играют значительную роль в Совете по правам человека. НПЗУ со статусом «А» вправе:

– делать устные заявления по всем пунктам повестки дня Совета по правам человека;

– представлять документы, которые будут издаваться под отдельным условным обозначением;

– занимать отдельные места в зале заседаний Совета по правам человека.

Кыргызская Республика в составе Совета ООН по правам человека

Сроки присутствия Кыргызской Республики в составе Совета ООН по правам человека:

2012-2015

2016-2018

За годы работы в составе СПЧ ООН (данные на начало 2017 года), Кыргызская Республика вынесла множество рекомендаций в отношении соблюдения прав человека другими странами в рамках процедуры Универсального периодического обзора. Наиболее часто в своих рекомендациях в отношении других стран Кыргызская Республика в указанный период уделяла внимание вопросам защиты прав ребенка, прав женщин, необходимости ратификации и имплементации в национальное законодательство международных договоров по правам человека, борьбе с торговлей людьми, защите прав трудящихся-мигрантов, и праву на образование.

УНИВЕРСАЛЬНЫЙ ПЕРИОДИЧЕСКИЙ ОБЗОР

В 2006 году Генеральная Ассамблея постановила, что Совет по правам человека должен проводить универсальные периодические обзоры (УПО) выполнения каждым государством его обязательств в области прав человека (резолюция 60/251).

Все государства-члены ООН проходят обзор раз в четыре года. Процесс Универсального периодического обзора построен на принципе равенства государств, закрепленном в Уставе ООН. УПО является механизмом обеспечивающим взаимный контроль, где ни одно государство не может уклониться или отказаться от обсуждения ситуации с правами человека.

Основной нормативной основой для проведения УПО являются:

- Устав ООН,
- Всеобщая декларация прав человека, включающая все категории прав и свобод,
- международные договора, которые признаны конкретной страной,
- добровольные заявления и обязательства государств, в том числе сделанные или взятые при представлении их кандидатур для избрания в Совет по правам человека.

Поэтому спектр рассматриваемых в ходе процедуры вопросов очень широк и позволяет государствам проводить взаимную всестороннюю оценку выполнения обязательств в области прав человека.

УПО состоит из нескольких этапов, включая подготовку документов, на основе которых производится обзор, собственно проведение обзора и последующие меры, вытекающие из выводов и рекомендаций обзора. На соответствующих этапах процедуры обзора предусмотрено участие региональных межправительственных организаций, национальных учреждений, занимающихся поощрением и защитой прав человека (НПЗУ), а также представителей гражданского общества, включая неправительственные организации (НПО), правозащитников, академические учреждения и исследовательские институты.

Основные этапы процесса УПО:

- Подготовка информации для обзора
- Информация, подготовленная рассматриваемым государством (национальный доклад). Каждое государство должно представить информацию о ключевых национальных приоритетах, инициативах и обязательствах, которые соответствующее государство намерено осуществлять для преодоления проблем и ограничений и улучшения положения с соблюдением прав человека на местах; об ожиданиях с точки зрения наращивания потенциала и просьбах о технической помощи; любую другую информацию, которую оно считает уместной; информацию о последующих мерах по выполнению рекомендаций в связи с предыдущим УПО.
- Свод информации ООН, подготовленной УВКПЧ (почерпнутой из докладов договорных органов, докладов мандатариев специальных процедур и других официальных документов Организации Объединенных Наций);
- Резюме документов, представленных заинтересованными сторонами, подготовленное УВКПЧ (НПО, НПЗУ, академических учреждений и региональных организаций).
- Рабочая группа по универсальному периодическому обзору

Обзор государства происходит в ходе трехчасового интерактивного диалога в Рабочей группе по универсальному периодическому обзору, состоящей из 47 членов Совета по правам человека. Во время этого диалога странам – членам Совета и странам-наблюдателям предоставляются два часа на то, чтобы задать вопросы и сформулировать предложения в адрес рассматриваемого государства.

В свою очередь рассматриваемому государству предоставляется один час на то, чтобы представить Рабочей группе информацию, подготовленную им к обзору, ответить на вопросы и предложения, представленные государствами заблаговременно и в ходе интерактивного диалога, и выступить с заключительным словом в конце обзора.

НПО, имеющие консультативный статус в ЭКОСОС, могут присутствовать на заседаниях Рабочей группы по УПО, но не принимают участия в интерактивном диалоге.

- Итоговый документ рабочей группы по рассматриваемому государству.

Итоговый документ представляет собой доклад с кратким изложением хода обзора, заключений и/или рекомендаций, а также добровольных обязательств

соответствующего государства. Каждому государству дается возможность высказаться о том, согласно ли оно с заключениями/рекомендациями, содержащимися в итоговом документе.

Оно может сделать это:

- во время заседания Рабочей группы;
- в период между сессией Рабочей группы и следующей сессией Совета;
- во время сессии Совета, принимающей итоговый документ Рабочей группы.

В итоговом документе специально отмечаются рекомендации, с которыми рассматриваемое государство согласилось; рекомендации, с которыми не согласилось. Они перечисляются в итоговом документе вместе с возможными комментариями государства.

- Утверждение итоговых документов Советом по правам человека

Затем Совет по правам человека проводит пленарную сессию для рассмотрения и принятия итогового документа по УПО, в который включается доклад, содержащий резюме хода работы, выводы и/или рекомендации и добровольные обязательства, взятые на себя государством. В ходе этой пленарной сессии представители органов Организации Объединенных Наций и заинтересованных сторон, включая Национальные правозащитные учреждения и НПО, имеют возможность выступить на одночасовом заседании, посвященном каждому государству, проходящему обзор¹⁰.

- Последующие меры по итогам обзора.

Выводы и рекомендации, содержащиеся в итоговом документе, которые получили поддержку рассматриваемого государства, служат основой для последующих мер по УПО. Последующие циклы УПО будут, в частности, фокусироваться на внедрении рекомендаций каждой страной. После исчерпания всех мер, направленных на поощрение государства к сотрудничеству с механизмом универсального периодического обзора, Совет в надлежащем порядке будет рассматривать случаи упорного отказа от сотрудничества с механизмом.

ПРОЦЕСС УПО

- *Подготовка документов: (1) Национальный доклад государства; (2) информация органов ООН, подготавливается УВКПЧ ООН; (3) Резюме докладов общественных организаций и информации НПЗУ.*
- *Сессия Рабочей группы (47 государств-членов Совета): представление национального доклада (30 мин), диалог между государствами.*
- *Подготовка итоговых документов: подготовка резюме обзоров, представленных на рабочей группе, список рекомендаций с указанием принятых или не принятых государством рекомендаций. Государство может внести редакторскую правку своих заявлений*

- *Пленарное заседание Совета ООН по правам человека (1 час): Выступление государства; комментарии других государств и других заинтересованных сторон, включая НПО и НПЗУ.*
- *Последующие меры государства по исполнению рекомендаций органов ООН: деятельность государства, с участием гражданского общества, НПЗУ, международного сообщества.*

ПРОЦЕДУРА РАССМОТРЕНИЯ ЖАЛОБ В СОВЕТЕ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

18 июня 2007 г. Совет по правам человека принял документ под названием «Совет ООН по правам человека: Институциональное строительство» (резолюция 5/1), в соответствии с которым была установлена новая процедура рассмотрения жалоб для того, чтобы реагировать на систематические и достоверно подтвержденные случаи грубого нарушения прав человека и основных свобод в любой точке мира и при любых обстоятельствах.

К грубым и систематическим нарушениям прав человека относятся ситуации, когда за короткий период времени совершается несколько особо бесчеловечных и унижающих достоинство нарушений прав человека в отношении нескольких человек.

Примеры грубых и систематических нарушений прав человека:

Утверждения об ухудшении положения с правами человека людей, принадлежащих к меньшинствам, проявляющееся в фактах принудительного выселения, расовой сегрегации, а также неудовлетворительных условиях жизни.

Утверждения об унижающих достоинство условиях содержания и работы в тюрьмах как для лиц, находящихся под стражей, так и для персонала пенитенциарных учреждений, которые провоцируют проявления насилия и приводят к гибели заключенных.

Процедура рассмотрения жалоб затрагивает сообщения, представляемые отдельными лицами, группами лиц или неправительственными организациями, которые утверждают, что стали жертвами нарушений прав человека или владеют надежной информацией о таких нарушениях. Она носит конфиденциальный характер и имеет своей целью продвигать сотрудничество с соответствующим государством.

Жалоба может быть подана против любой страны, вне зависимости от того, ратифицировала она какой-либо конкретный международный договор или выдвинула оговорки в отношении соответствующего правового инструмента. Вполне возможно, что жалоба будет рассмотрена на самом высоком уровне механизма по правам человека Организации Объединенных Наций, т.е. в Совете по правам человека.

Жалоба признается приемлемой в рамках процедуры рассмотрения жалоб Совета по правам человека, если она отвечает следующим критериям:

- жалоба должна быть оформлена в письменном виде на одном из шести официальных языков ООН (английском, арабском, испанском, китайском, русском

или французском); она должна содержать по возможности максимально подробное описание относящихся к делу фактов (включая имена предполагаемых жертв, даты, место и другие сведения), и ее объем не должен превышать 15 страниц;

- она не должна иметь признаки явной политической мотивации;
- она не должна быть основана исключительно на сообщениях средств массовой информации;
- она также не должна в данный момент рассматриваться в соответствии с какой-либо специальной процедурой, каким-либо договорным органом или в рамках другой процедуры рассмотрения жалоб Организации Объединенных Наций или аналогичной региональной процедуры в области прав человека;
- должны быть исчерпаны национальные средства правовой защиты за исключением случаев, когда есть основания полагать, что такие средства защиты могут оказаться неэффективными или потребуют необоснованно длительного времени;
- она не должна содержать ненормативные или оскорбительные выражения.

Этапы рассмотрения сообщений Советом ООН по правам человека:

- Определение Рабочей группой по сообщениям приемлемости сообщения и коммуникация с государством и автором для сбора дополнительной информации. *Рабочая группа по сообщениям* проводит первоначальный отбор сообщений на основе критериев приемлемости. Далее сообщения, прошедшие первоначальный отбор, направляются соответствующему государству, чтобы узнать его мнение касательно предполагаемых нарушений. Автор сообщения и государство оповещаются о каждой стадии процедуры. Далее Рабочая группа по сообщениям может передать материалы по всем приемлемым сообщениям и рекомендации по ним Рабочей группе по ситуациям для дальнейшего рассмотрения.

- Подготовка Рабочей группой о ситуациях доклада о нарушениях прав человека. Рабочая группа по ситуациям (состоящая из пяти представителей государств-членов Совета по правам человека выступающих в личном качестве) на основе информации и рекомендаций, полученных от Рабочей группы по сообщениям, представляет Совету доклад о систематических и достоверно подтвержденных грубых нарушениях прав человека и основных свобод со своими рекомендациями по принятию конкретных мер.

- Рассмотрение доклада Советом ООН по правам человека в режиме конфиденциальности (если Совет не примет иного решения). Совет по правам человека может вынести по ним одно из следующих решений:

- Прекратить рассмотрение конкретной ситуации, если нет оснований для дальнейшего рассмотрения или принятия мер по ней.

- Держать ситуацию под контролем и обратиться к соответствующему государству с просьбой предоставить дополнительную информацию в течение разумного срока.

- Держать ситуацию под контролем и назначить независимого высококвалифицированного эксперта для наблюдения за ней и представления доклада Совету.
- Прекратить изучение конкретного вопроса в рамках конфиденциальной процедуры рассмотрения жалоб и приступить к открытому его рассмотрению.
- Рекомендовать УВКПЧ оказать техническое содействие соответствующему государству, помощь в укреплении его потенциала или консультативные услуги.

Процедурой рассмотрения жалоб не предусмотрено санкций по обеспечению средств правовой защиты по конкретным делам или по выплате компенсаций предполагаемым жертвам.

СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ

Специальные процедуры - это общее название, данное механизмам, принятым Советом по правам человека для рассмотрения либо конкретных ситуаций в стране, либо тематических вопросов по всему миру. Специальные процедуры представляют собой либо отдельное лицо (специальный докладчик, специальный представитель или независимый эксперт), либо рабочую группу.

Мандат специальных процедур предполагает изучение, наблюдение, консультирование и информирование общества о ситуации в области прав человека в отдельных странах или на отдельных территориях (страновые мандаты) либо о массовых нарушениях прав человека во всем мире (тематические мандаты).

При поддержке Управления Верховного комиссара ООН по правам человека (УВКПЧ) специальные процедуры:

- Предпринимают визиты в страны для изучения ситуации в области прав человека по приглашению или по своей инициативе с согласия правительства соответствующего государства. Многие государства сделали открытые приглашения всем специальным процедурам. Это означает, что любой мандатарий может посетить страну в любое время.
- Реагируют на индивидуальные случаи нарушений прав человека (на основе индивидуальных сообщений, поступающих к ним) и на проблемы более широкого и структурного характера, путем направления государствам или другим лицам сообщений, привлекающих их внимание к предполагаемым нарушениям прав или злоупотреблениям. Сообщения могут относиться к индивидуальным случаям, общим тенденциям или системным нарушениям прав человека, происходящим в конкретной стране, к случаям, затрагивающим отдельные группы или сообщества, или к содержанию законопроекта или существующего закона не соответствующего, по утверждениям, международным стандартам в области прав человека. Для направления сообщения специальным докладчикам нет необходимости исчерпания всех национальных средств правовой защиты. В отношении источника информации специальными докладчиками всегда соблюдается конфиденциальность, и ни в письме к государству, ни в публичном докладе имена авторов сообщений не указываются.
- Проводят тематические исследования и экспертные консультации.

- Способствуют разработке международных стандартов в области прав человека.
- Участвуют в информационно-просветительской деятельности.

Специальные процедуры ежегодно отчитываются перед Советом по правам человека. Большинство мандатариев также отчитывается перед Генеральной Ассамблеей. Их задачи определены в резолюциях, учреждающих или продлевающих их мандаты.

На 30 сентября 2016 г. было 43 тематических и 14 страновых мандатов.

УПРАВЛЕНИЕ ВЕРХОВНОГО КОМИССАРА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА ООН (УВКПЧ ООН)

Управление Верховного комиссара по правам человека (УВКПЧ) уполномочено поощрять и защищать права человека, закрепленные в Уставе ООН и международных договорах в области прав человека. УВКПЧ в своей работе руководствуется вверенным ему мандатом в соответствии с резолюцией 48/141 Генеральной Ассамблеи, Уставом ООН, Всеобщей декларацией прав человека и последующими инструментами в области прав человека. Основные направления работы УВКПЧ включают следующее:

- нормотворческая деятельность – содействие разработке международных норм в области прав человека;
- мониторинг – оценка и содействие обеспечению практического применения международных стандартов в области прав человека;
- осуществление – обнаружение первых признаков кризиса или ухудшения ситуации в области прав человека, предложение правительствам технической помощи, мобилизация персонала и ресурсов в целях устранения нарушений прав человека.

В своей работе УВКПЧ опирается на диалог и сотрудничество с правительствами, законодательными органами, судами, национальными правозащитными учреждениями, гражданским обществом, региональными и международными организациями, а также системой ООН в целях развития и укрепления возможностей, в частности, на национальном уровне, по обеспечению защиты прав человека в соответствии с международными стандартами.

Присутствие УВКПЧ в различных странах помогает воплотить права человека на практике не только путем мониторинга ситуации с правами человека, а, прежде всего, благодаря той помощи, которую УВКПЧ оказывает в повышении потенциала страны по решению конкретных проблем с правами человека. Создавая свое представительство или автономный офис в стране, УВКПЧ согласовывает с правительством принимающей страны мандат деятельности, включающий как вопросы поощрения прав человека, так и их защиту.

УВКПЧ ООН также играет роль секретариата Координационного Комитета НПЗУ, предоставляет техническую и экспертную помощь НПЗУ и содействует проведению процесса аккредитации.

Тема 3. Национальные инструменты и механизмы защиты прав человека.

3.1. Национальная система защиты прав человека.

С 2016 по 2018 годы Кыргызская Республика является членом Совета ООН по правам человека.

Исходя из ранее изученных тем, мы выяснили для себя, что Кыргызская Республика, являясь участником ООН и ратифицировав целый ряд международных договоров в сфере прав человека, создала для себя позитивные и негативные обязательства (права).

Обеспечение принципа признания и защиты прав и свобод человека и гражданина как главного ориентира и высшей ценности, важнейшей основы конституционализма, является определяющей задачей в развитии гражданского общества и правового государства.

Признание прав человека означает обязательство государства соблюдать, осуществлять и защищать права человека.

Права человека основаны на признании международным сообществом простых положений:

Каждый человек обладает достоинством и правами в силу своего человеческого происхождения;

Любая власть должна быть ограничена в интересах защиты каждого человека от ее произвола;

Каждый человек защищая свои права и свободы может предъявлять требования к государству.

В части 3 статьи 6 Конституции Кыргызская Республика провозглашает, что вступившие в установленном законом порядке в силу международные договоры, участницей которых является Кыргызская Республика, а также общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью правовой системы Кыргызской Республики.

Если указанные договоры уже являются частью правовой системы, нужно ли Кыргызстану придумывать какие-то другие инструменты и механизмы защиты прав человека?

Для начала повторим, что такое национальные инструмент и механизм защиты прав человека.

Национальный инструмент – это законодательство, которое признает права человека и устанавливает правовые процедуры обеспечения, соблюдения и защиты прав человека. Связь с позитивными обязательствами.

Национальный механизм – это эффективная система государственных органов, органов местного самоуправления, негосударственных организаций, способная осуществить обеспечение и защиту прав человека. Связь с негативными обязательствами.

Безусловность разработки, принятия национального инструмента и функционирования механизма защиты прав человека обуславливаются несколькими факторами.

- Во-первых, понятно, что международные акты в области прав человека, это документы, которые приняты на основе консенсуса разных стран мира, с различной идеологией, политическим мировоззрением, политическим устройством и т.д. Таким образом, они отражают лишь самые минимальные стандарты, на которых все страны согласились. В связи с чем Кыргызская Республика, являясь суверенным, демократическим, правовым, светским, унитарным, социальным государством не может ограничиваться лишь тем набором стандартов, который обозначен в международных договорах.

Так, Кыргызская Республика провозглашает, что права и свободы человека относятся к высшим ценностям Кыргызской Республики (ст. 16 Конституции Кыргызской Республики). Соответственно данный посыл народа Кыргызстана должен найти свое отражение в своем собственном законодательстве (национальном инструменте) о правах человека, признавая как можно больше прав человека, подвергая их более расширительному толкованию и предусматривая наиболее эффективные механизмы обеспечения и защиты этих прав.

- Во-вторых, в той же 6 статье Конституции Кыргызской Республики указывается, что Порядок и условия применения международных договоров и общепризнанных принципов и норм международного права определяются законами.

В-третьих, учитывая исторически сложившиеся обычаи и традиции, менталитет народа Кыргызстана, народ Кыргызстана сам определяет какие права и свобод человека он признает и уважает, устанавливает гарантии их соблюдения и принимает меры по их обеспечению и защите.

В-четвертых, с учетом сложившейся системы права, политических и социально-экономических условий государство устанавливает принципы построения государственной власти, систему государственных органов и органов местного самоуправления для эффективного механизма защиты прав и свобод человека.

В-пятых, сами международные договоры отмечают необходимость существования национального инструмента и механизма защиты прав и свобод человека.

В-шестых, наличие национального инструмента и механизма защиты прав и свобод человека, препятствует обращению человека за защитой своих прав непосредственно в международные органы по защите прав человека, минуя внутригосударственные процедуры.

Таким образом, необходимо отметить, что исполнение обязательств государства подразумевает создание им собственного, соответствующего национального инструмента и механизма защиты прав и свобод человека.

Как же мы можем добиться того, чтобы эти защитные механизмы работали? Кто или что обеспечит выполнение государствами их обязательств?

Кыргызская Республика имеет основной закон – Конституция Кыргызской Республики. Прежде всего он задает вектор развитию прав человека и свобод в Кыргызской Республики.

Так правам и свободам человека и гражданина посвящен самый большой раздел второй Конституции Кыргызской Республики, включающий в себя 43 статьи. К примеру Всеобщая декларация прав человека состоит из 30 статей.

Основополагающие принципы признания, уважения, соблюдения, обеспечения и защиты прав и свобод человека закреплены в Конституции Кыргызской Республики.

К примеру ст. 9 Конституции Кыргызской Республики установлено следующее.

1. Кыргызская Республика разрабатывает социальные программы, направленные на создание достойных условий жизни и свободное развитие личности, содействие занятости.

2. Кыргызская Республика обеспечивает поддержку социально незащищенных категорий граждан, гарантированный минимальный размер оплаты труда, охрану труда и здоровья.

3. Кыргызская Республика развивает систему социальных служб, медицинского обслуживания, устанавливает государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты.

Далее, положения, отраженные в Конституции, находят свою распаковку в национальном законодательстве, а именно в кодексах, законах и иных нормативных правовых актах. А именно более детально описываются все составляющие конкретного права или свободы человека, механизмы его обеспечения и защиты. Как правило, это отражено в конкретных отраслях права. Например, право на труд растолковывается в трудовом кодексе. Право на имущество в гражданском кодексе и т.д. Однако имеются и перекрестные отрасли права. К примеру, материальное право на труд (Трудовой кодекс) пересекается с процессуальным правом на судебную защиту в случае посягательства нарушения какого либо элемента права на труд (гражданско-процессуальное право).

Национальный механизм должен быть построен таким образом, чтобы права и свободы человека были обеспечены, защищены от какого-либо посягательства и имели реальные механизмы его защиты в случае его нарушения.

В этой связи Кыргызская Республика в целях разграничения функций, сохранения принципа сдержек и противовесов, установила принцип разделения власти на законодательную, исполнительную, судебную.

И соблюдение прав человека и свобод человека относятся к высшим ценностям Кыргызской Республики. Они действуют непосредственно, определяют смысл и содержание деятельности всех государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц (ст. 16 Конституции Кыргызской Республики).

Принятие подзаконных нормативных правовых актов. (Негативное обязательство государства).

Исполнение законов – создание условий для невмешательства в права и свободы человека. (Позитивное обязательство).

Обеспечение прав и свобод человека (создание инфраструктуры для обеспечения права на образование, медицинскую помощь и т.д.; выплата пособий и т.д.); создание системы государственных органов для обеспечения прав и защиты прав,

Защита прав через систему государственных органов (МВД, ГКНБ, Министерство образования, Министерство здравоохранения и т.д.) (необходимое вмешательство)

Для эффективной реализации и защиты прав, Конституция Кыргызской Республики предусматривает ряд механизмов и институтов, деятельность которых может пересекаться для эффективной реализации функций защиты прав человека (МВД → прокуратура → суд) или данные институты могут работать автономно, непосредственно сами обеспечивая защиту прав и свобод человека и гражданина (прокуратура, акыйкатчы).

Так, предусмотренные конституцией механизмы системы защиты прав человека включают в себя: судебный, институт омбудсмана, прокуратура.

Роль судебной системы в защите прав и свобод человека. Особое место среди ветвей государственной власти, обеспечивающих гарантированность государственной защиты прав и свобод, занимает судебная власть.

Конституция Кыргызской Республики устанавливает судебную систему как самостоятельную независимую ветвь власти. Конституцией Кыргызской Республики и отраслевыми нормативными правовыми актами Кыргызской Республики предоставляются судебной системе соответствующие полномочия по защите прав и свобод человека.

Кроме того, Конституцией (Статья 20 часть 5) закреплено, что не подлежит никакому ограничению установленное настоящей Конституцией право на судебную защиту и на повторное рассмотрение дела вышестоящим судом.

Суд осуществляет не только защиту конкретных прав и свобод личности (право на труд, право на жизнь, свободу слова, неприкосновенность личной жизни, и т.д.) но и саму свободу личности. Иными словами, защищает личность от вмешательства государства, ее органов во всех сферах ее жизнедеятельности. Впрочем, и в этих сферах свобода личности одних стала четко ограничиваться свободой личности других и судебная защита – гарант такого баланса. Безусловно, суд – основной гарант прав человека, судебная защита прав и свобод человека и гражданина является наиболее эффективным средством восстановления нарушенных прав.

Особая роль суда среди других средств правовой защиты личности получает закрепление во Всеобщей декларации прав человека: "Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случае нарушения его прав, предоставленных ему Конституцией или законом".

Закрепленная в ст. 40 Конституции гарантия судебной защиты является важнейшим и эффективным средством реализации провозглашенных в ст. 16 положений о том, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а их признание, соблюдение и защита – обязанностью государства.

Судебная защита прав человека – совокупность материальных и процессуальных прав любого физического лица (независимо от каких-либо различий по признакам

государственной, социальной, половой, расовой, национальной, языковой или политической принадлежности либо от происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, места рождения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств), обеспечивающих восстановление нарушенных прав либо предотвращение неправомерного применения правовых норм посредством обращения в суды.

Гарантия судебной защиты означает, с одной стороны, право каждого обратиться в соответствующий суд, с другой – обязанность государства (суда) рассмотреть это обращение и принять по ней законное, справедливое и обоснованное решение. По мировым стандартам суды (судьи) должны олицетворять справедливость. Необходимо добавить, что именно для этого создавались Основные принципы независимости судебных органов, одобренные резолюциями Генеральной Ассамблеи ООН от 29.11.1985 и 13.12.1985.

Определенное Конституцией место судебной власти, обеспечивающее ее самостоятельность и независимость, а также установленные требования к судьям, демократические принципы правосудия, возможность получения гарантированной государственной защиты, делают суд доступным для каждого человека органом правовой защиты личности, ее прав и законных интересов.

Ведущая роль судебной власти в государственно-правовой защите объясняется тем, что, правосудие в Кыргызской Республике осуществляется только судом.

Правосудие - это деятельность судов, осуществляемая посредством рассмотрения и разрешения в судебных заседаниях в установленном законом порядке гражданских, административных и уголовных дел с целью укрепления законности и правопорядка.

Никакие другие органы и должностные лица не вправе осуществлять правосудие, пересматривать решения органов судебной власти. А это значит, что только суд может признать человека виновным в совершении преступления или преступником – человеком, преступившим "черту" между дозволенным и запрещенным уголовным законом; только суд может своим решением разрешить спор гражданского истца и ответчика; суд также реализует право человека на обжалование действий должностных лиц, органов государственной власти и органов местного самоуправления. Кроме того, судом рассматриваются материалы о некоторых видах нарушений. Никакой другой орган власти не правомочен выполнять подобные действия.

Правосудие, то есть деятельность суда по рассмотрению и разрешению дел о преступлениях, правонарушениях и спорах о праве осуществляется "посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства", таким образом, указание на осуществление судебной власти посредством определенных видов судопроизводства предполагает, что деятельность судов, в отличие от всех других органов государственной власти, строго регламентирована процессуальными правилами, определяющими порядок

совершения действий судом. (уголовно-процессуальный, гражданско-процессуальный, административно-процессуальный кодексы и т.д.)

Кроме того, судебная система имеет особую функцию соблюдения прав и свобод человека, путем конституционного контроля за соответствием принимаемых нормативных правовых актов Конституции Кыргызской Республики, в которой как мы отмечаем права человека провозглашены высшей ценностью Кыргызской Республики.

Система правосудия построена таким образом, что решения судов первой инстанции (районные и городские суды) в случаях наличия судебных ошибок, могут быть пересмотрены вышестоящими судами апелляционной и кассационной инстанций.

На основе обобщения судебной практики выявляются ошибки правосудия, обсуждаются на Пленумах Верховного суда Кыргызской Республики и вырабатываются определенные рекомендации по осуществлению единой практики рассмотрения дел по отдельным категориям. Таким образом минимизированы судебные ошибки, а решения судов носят стабильный характер.

Более того рассмотрение споров о нарушении прав человека во всех, предусмотренных национальным законодательством инстанциях в соответствии с установленными процедурами составляет внутригосударственные процедуры. Соблюдение данных процедур является обязательным условием для обращения в международные органы по защите прав человека.

Таким образом мы видим, что судебная система имеет достаточно важную и значимую роль в защите прав и свобод человека.

Деятельность органов прокуратуры регламентируется Законом Кыргызской Республики «О прокуратуре Кыргызской Республики». В соответствии с данным законом прокуратура Кыргызской Республики - орган государственной власти, осуществляющий надзор за точным и единообразным исполнением законов и иных нормативных правовых актов Кыргызской Республики.

В соответствии со статьей 108 Конституции Кыргызской Республики парламентский контроль за соблюдением прав и свобод человека и гражданина в Кыргызской Республике осуществляется Акыйкатчы (Омбудсменом). Деятельность данного института регламентируется отдельным законом КР «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики».

Также Конституция Кыргызской Республики предусматривает возможность учреждения третейских судов и судов аксакалов (ст.58, 59).

Закон Кыргызской Республики «О третейских судах в Кыргызской Республике» от 30 июля 2002 года N 135

Закон Кыргызской Республики «О судах аксакалов» от 5 июля 2002 года N 113.

Отдельными законами Кыргызской Республики для защиты прав и свобод человека в отдельных сферах, предусматривается создание отдельных институтов.

Например, Национальный центр Кыргызской Республики по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих

достоинство видов обращения и наказания, деятельность которого регламентируется Законом Кыргызской Республики «О Национальном центре Кыргызской Республики по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания» направлен на создание системы предупреждения пыток и других видов жестокого, бесчеловечного или унижающего достоинство видов обращения и наказания в местах лишения и ограничения свободы в отношении содержащихся в них лиц и определяет порядок организации и деятельности Национального центра Кыргызской Республики по предупреждению пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания и регулирует отношения, возникающие в связи с организацией и функционированием системы предупреждения пыток и жестокого обращения в местах лишения и ограничения свободы в отношении содержащихся в них лиц, отношения между Национальным центром, государственными органами, некоммерческими и международными организациями и иные отношения, возникающие в данной сфере.

Также в качестве альтернативных механизмов защиты прав человека можно выделить профессиональные союзы (профсоюзы), деятельность которых регламентируется Законом Кыргызской Республики «О профессиональных союзах». В соответствии с данным законом, профсоюзом признаются добровольные общественные объединения граждан на основе общности интересов по роду деятельности как в производственной, так и непроизводственной сферах, создаваемые для защиты трудовых и социально-экономических прав и интересов своих членов.

3.2. Использование международных механизмов защиты прав и свобод в Кыргызской Республике.

Между правами государства, народа, человека существует определенное единство. Все они должны осуществляться в соответствии с целями и принципами ООН. Нарушение прав государства во многих случаях означает и на рушение прав проживающих в нем людей. Это касается в первую очередь таких кардинальных прав, как право на мир и жизнь. Совершая акт агрессии, государство нарушает и право собственных граждан на жизнь, здоровье и мир.

Комитет по правам человека, учрежденный в соответствии с Пактом о гражданских и политических правах, правомочен рассматривать и жалобы отдельных лиц по вопросу о нарушении их прав государством, под юрисдикцией которого он и находятся. Таким образом, защиту прав человека должны обеспечивать в первую очередь национальные органы, включая суды.

Однако в случае, если в стране отсутствует независимый или беспристрастный суд, если государственные органы не обеспечивают эффект и иную правовую защиту, то индивид может непосредственно обратиться в Комитет по правам человека. Решая вопрос о процедуре исчерпания внутренних средств защиты, Комитет придает значение критериям, выявляющим бессмысленность или

бесполезность 48 обращения в судебные или административные органы конкретного государства, когда сложившаяся в них правоприменительная практика не оставляет никаких шансов на удовлетворение жалобы. Если Комитет по правам человека объявляет жалобу приемлемой, то об этом сообщается соответствующему государству, которое имеет возможность в течение шести месяцев представить Комитету письменные объяснения по существу вопроса, и после этого автор жалобы может дать отзыв на разъяснения государства. За время своей деятельности Комитет по правам человека рассмотрел сотни сообщений и вынес по ним соответствующие рекомендации. Большинство из них был и приняты государствами к исполнению.

Фабула дела № 1

- 1) Какие права человека были затронуты в данной ситуации?**
- 2) Были ли нарушены права человека? Кто является нарушителем?**
- 3) Кто урегулировал ситуацию? Были ли права соблюдены в итоге?**
- 4) Какое решение вы бы предложили?**

В Конституционную палату Верховного суда Кыргызской Республики поступило ходатайство Иванова А.В. о признании абзаца четвертого подпункта "а" пункта 1 и абзаца пятого подпункта "а" пункта 2 Ставок государственной пошлины, утвержденных постановлением Правительства Кыргызской Республики от 18 июля 1994 года № 521, противоречащими части 1 статьи 5, части 3 статьи 16 Конституции Кыргызской Республики. Из ходатайства следует, что у Иванова А.В. возник гражданский спор, который впоследствии решался в судах трех инстанций. Решение данного вопроса при реализации права на судебную защиту осложнялось несоразмерной суммой государственной пошлины, взыскиваемой с заявителя при подаче искового заявления, что ограничивало доступ к судебной защите.

Так, заявитель указывает, что суд первой инстанции, руководствуясь оспариваемой нормой при цене иска в 1904000 (один миллион девятьсот четыре тысячи) сомов, взыскал с него государственную пошлину в размере 190400 (сто девяносто тысяч четыреста) сомов, тогда как при рассмотрении экономических дел при аналогичной сумме иска взыскивается государственная пошлина в размере 48080 (сорок восемь тысяч восемьдесят) сомов.

Обсуждение:

В этой связи заявитель считает, что оспариваемые нормы, устанавливая необходимость уплаты государственной пошлины, как обязательное условие принятия искового заявления к производству, противоречат положениям статьи 26 Международного пакта "О гражданских и политических правах", которыми закрепляются гарантии права каждого человека на равенство всех перед законом и на равную защиту закона.

Право на судебную защиту также закреплено в статье 8 Всеобщей декларации прав человека, в статье 14 Международного пакта о гражданских и политических правах

Размер государственной пошлины должен быть обоснованным, иначе говоря, необходимо сопоставлять с целями, ради которых установлена государственная пошлина, и в то же время ставки не должны ограничивать право граждан на доступ к правосудию.

Сумма государственной пошлины, установленная в оспариваемой норме в размере 10 процентов при цене иска свыше 10000 сом, подаваемых истцами, является несоразмерно высокой, в условиях когда уровень доходов и жизни населения страны является относительно низким. Соответственно, при обращении в судебные органы по гражданско-правовым спорам, связанным с имуществом, обладающим высокой стоимостью, лицам приходится уплачивать необоснованно высокую государственную пошлину, что является обременительным и фактически делает обращение в суд невозможным при всей формальной доступности правосудия.

Фабула дела № 2

Право на собственность и наследование. Право на землю.
Кейс «Может ли дочь быть наследницей?»

Асановы – известная в селе семья. 12 детей: все получили образование и занимают различные должности. Только самый младший – Бакыт после школы не стал учиться. Оно и к лучшему, иначе на старости лет родители остались бы одни, без присмотра, после того как их младшая дочь Сайкал вышла замуж в соседнее село. Бакыт женился, построил по соседству дом и выделился в отдельное хозяйство. Он, как и положено младшему сыну, следил за всем хозяйством, стал обрабатывать земельный участок, который получила их семья в результате земельной реформы, и хорошо заботился о своих родителях. Сайкал тоже часто посещала своих родителей: следила за их здоровьем, питанием, обстирывала их и даже путевку на курорт Джети-Огуз, которую выделил ей школьный профсоюз, она подарила им, и самое главное подолгу могла вести душевную беседу с ними. Старики отмечали, что из всех детей самая близкая к ним - это Сайкал, с ней всегда можно поговорить по душам.

Но пришло время и старики один за другим в течение шести месяцев умерли. Их похоронили, оказали почести, полагающиеся в этом случае.

Во время аша (годовщина после смерти), когда все братья и сестры собрались, Сайкал обратилась к ним с просьбой разрешить ей с семьей переехать в родительский дом, т.к. построить свой дом и отделиться от семьи мужа у них нет возможности, а всем вместе жить не получается. Младший брат мужа женился и у них родился ребенок.

Мнение братьев и сестер разделились надвое. Одни говорили, что это позор, потому что теперь этот дом станет домом Шейшеналиевых (по фамилии мужа Сайкал), разве у нашего отца нет сыновей, чтобы сохранить очаг, чтобы было куда приезжать, как в дом родителей. Другие говорили, что Сайкал – дочь и имеет такие же права, как сыновья, она тоже может сохранить очаг родителей.

Потом говорили о земельном участке. Он принадлежит семье Асановых. А Сайкал вышла замуж, т.е. ушла из этого дома и теперь возврата нет. Пусть землю

получает в селе своего мужа. Когда Сайкал обратилась в айыл окмоту по этому вопросу, ей ответили, что земля была распределена до ее замужества и доля Сайкал находится в составе участка семьи Асановых.

Вопросы:

- Кто должен быть наследником дома родителей по традиционному закону и по официальному закону?
- На какую долю земли и дома имеет право Сайкал по закону?
- Какие нормы международного права здесь нарушаются?
- Как будут дальше развиваться события?

Тема 4. Международные стандарты гарантий равенства и недискриминации.

4.1. Виды дискриминации (прямая и косвенная дискриминация, дискриминация по ассоциации и восприятию, домогательство, формальная и множественная дискриминация и т.д.)

Все права человека – гражданские, политические, социальные, экономические и культурные распространяются на *каждого* человека без всякой дискриминации по признакам различий. Это обеспечивает уважение прав, без какого бы то ни было различия – расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических и иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства. Этот основной принцип запрещения дискриминации является основополагающей нормой международного права и отражен в полной мере в Конституции и законодательстве Кыргызстана. Равенство и исключение дискриминации также являются неотъемлемым принципом Целей устойчивого развития до 2030 года.

К сожалению, заявление о приверженности равенству не является гарантией того, что данный принцип будет соблюден в полной мере на практике во всех аспектах общественных отношений. Для того, чтобы на практике были обеспечены гарантии равенства и защита от дискриминации, необходимо обеспечить несколько основных составляющих их реализации: 1) идентификация и признание существования в обществе дискриминационных ситуаций и поведения; 2) регистрация и разбирательство таких ситуаций; 3) информирование общества о недопустимости дискриминации, формах дискриминации, и механизмах защиты от дискриминации; 4) исключение дискриминационных положений в регулирующих нормах и проявлений дискриминации на практике, привлечение к ответственности в наиболее серьезных случаях дискриминации; 5) создание системы поддержки для представителей наиболее уязвимых групп, чтобы обеспечить реальное равенство.

Дискриминация - это любое различие, исключение, ограничение или предпочтение, которое основано на признаках расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства и которое имеет целью или следствием уничтожение или умаление признания, использования или осуществления всеми лицами, на равных началах, всех прав и свобод. Дискриминация также предполагает подстрекательство к дискриминации и преследованиям.

Дискриминация - это

1. Любое различие, исключение, ограничение или предпочтение,
2. Которое основано на признаках расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства и
3. Которое имеет целью или следствием уничтожение или умаление признания, использования или осуществления всеми лицами, на равных началах, всех прав и свобод.

Дискриминация может осуществляться открыто как прямая дискриминация, характеризующаяся преднамеренной дискриминацией против лица или группы. Примерами прямой дискриминации могут служить отказ принять в школу ребенка определенной этнической или религиозной принадлежности, или отказ жилищного кооператива в аренде квартир иммигрантам. Еще одним примером прямой дискриминации может быть отказ в предоставлении информации определенным социальным группам. Во всех областях жизни мы получаем информацию, которую используем в личной или общественно-политической и экономической сферах. Это может быть информация, касающаяся образования, бизнеса, объявления о мероприятиях или конкурсах. Если из оповещения исключена какая-либо социальная группа по признаку этнического происхождения или ее принадлежности к определенному полу или информация предоставлена только на одном языке, то такая ситуация будет проявлением прямой дискриминации.

Косвенная дискриминация связана с воздействием политического курса или меры, которые могут показаться нейтральными, но на самом деле систематически ставят людей, принадлежащих к определенному меньшинству, в невыгодное положение по сравнению с другими. Например, если предоставление социальных услуг, включая медицинские услуги или в сфере образования, связано с требованием регистрации по месту жительства, то это может вести к дискриминации внутренних мигрантов. Иным примером может быть ситуация, когда в образовательном учреждении не допускается ношение платков, что осложняет возможность получения образования девочками из религиозных семей, для которых форма одежды имеет большое значение.

Дискриминация может формироваться на основе принадлежности человека сразу к нескольким группам, такая дискриминация называется множественной или пересекающейся. Каждый из нас имеет пол, возраст, этническую принадлежность, определенный статус здоровья и иные особенности нашей личности, которые могут стать причиной для дискриминации как по отдельности, так и в комбинации друг с другом. Из-за своей многомерной личности человек может становиться объектом отдельных дискриминационных действий по разным признакам, каждый из которых усугубляет неблагоприятное отношение к человеку¹¹.

Неотъемлемые элементы дискриминации

¹¹ Паола Учеллари. Множественная дискриминация: как законодательство может отражать реальность, Журнал The Equal Rights Review, № 1–7 (2008–2011)

- Ущемление прав или дифференциация в правах.

Это не обязательно означает нарушение прав— бывают обстоятельства, когда равное обращение или неспособность принять во внимание существенные в данной ситуации различия могут фактически привести к неравенству и дискриминации.

- Недопустимые признаки, по которым осуществляется дискриминация;
- Отсутствие разумных и объективных оснований для такого обращения.

Если ущемление прав преследует законную цель (такую как защита здоровья или безопасности общества в целом) и соразмерно этой цели, то дискриминация отсутствует

- **Прямая** – менее благосклонное или ущемляющее права отношение к лицу в связи с его принадлежностью к группе. **Дискриминация по ассоциации** – когда человек ассоциируется с группой, которой оказывает помощь
- **Косвенная** – закон, обычай, правило, требование или условие, на первый взгляд нейтральные, на деле оказывают несоразмерно отрицательное воздействие на отдельных лиц или группы лиц.
- **Множественная** – пересекающиеся формы дискриминации: например, дискриминация по признаку пола + дискриминация по этническому признаку
- **Формальная** – отсутствие запрета дискриминации, наличие дискриминационных положений в правовых нормах

Принцип недискриминации – всеобъемлющий принцип международного права в области прав человека. Этот принцип присутствует во всех основных договорах, касающихся прав человека, и является центральной темой некоторых международных конвенций по правам человека, таких как Конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации и Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин.

Почему дискриминацию сложно признать?

Сложность признания проблемы дискриминации связана с тем, что

- **большинство людей не сталкиваются с дискриминацией**, испытываемой представителями меньших по численности или более уязвимых групп, и не переживают серьезные последствия такой дискриминации;
- **естественный процесс категоризации (возникновения стереотипов)**: в каждой социальной группе, включая этносы и нации, религиозные и иные группы, люди приходят к согласию о том, какими чертами обладает та или иная группа и разделяют эмоции в отношении своей и иных групп.
- Когда стереотипы не подвергаются сомнению, при отсутствии критического мышления возникают **предубеждения**.
- Когда предубеждения становятся социальной нормой, и ведут к систематической дискриминации, то появляется **стигма**.

Последствия дискриминации.

Экономические последствия

- Снижение дохода, низкая производительность

Социо-политические последствия

- Неурегулированные конфликты, столкновения групп, разобщенность в обществе, эскалация насилия, неэффективные политические решения

Последствия для физического и психического здоровья

- Посттравматическое стрессовое расстройство
- Усиливает тревогу, способствует депрессиям
- Влияет на социальную адаптацию детей

Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах обязывают каждое государство участник «уважать и обеспечивать всем находящимся в пределах его территории и под его юрисдикцией лицам права, признаваемые в Пакте, без какого бы то ни было различия, как то: в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства». Кроме того, государство обязано запрещать в законодательном порядке всякое выступление в пользу национальной, расовой или религиозной ненависти, представляющее собой подстрекательство к дискриминации (статья 20 МПГПП). Даже в ситуации чрезвычайного положения дискриминация исключительно на основе расы, цвета кожи, пола, языка, религии или социального происхождения не является допустимой (ст. 4 МПГПП).

Статья 26 МПГПП не только обеспечивает всем людям равенство перед законом и право на равную защиту закона, но и предусматривает, что всякого рода дискриминация должна быть запрещена законом, и гарантирует всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку. Ввиду основополагающих принципов недискриминации и равенства, они непосредственно упоминаются в статьях, касающихся конкретных категорий прав человека:

- все лица равны перед судами и трибуналами (ст. 14 МПГПП);
- каждый при рассмотрении любого предъявляемого ему обвинения имеет, на основе полного равенства, право на минимальные гарантии (ст. 14 МПГПП);
- равное участие в общественной жизни всех граждан без каких бы то ни было различий (ст. 25 МПГПП);
- право каждого на труд, справедливые и благоприятные условия труда, профсоюзные свободы, социальное обеспечение, достаточный жизненный уровень, здоровье и образование и участие в культурной жизни (МПЭСКП);
- равное для мужчин и женщин право пользования всеми правами (ст. 3 МПЭСКП);
- право на равное вознаграждение за труд равной ценности (ст. 7 МПЭСКП);
- матерям должна предоставляться особая охрана в течение разумного периода до и после родов и что особые меры охраны и помощи должны приниматься в отношении всех детей и подростков без какой бы то ни было дискриминации (ст. 10 МПЭСКП);
- начальное образование должно быть обязательным и бесплатным для всех (ст. 13 МПЭСКП);

- высшее образование должно быть сделано одинаково доступным для всех (ст. 13 МПЭСКП).

Проблема признания существования дискриминации в обществе

Нередко, в обществе существует проблема признания дискриминации в отношении представителей различных групп. Сложность признания проблемы дискриминации связана в том числе с тем, что большинство людей не сталкиваются с дискриминацией, испытываемой представителями меньших по численности или более уязвимых групп, и не переживают серьезные последствия такой дискриминации. В то же время, проявления дискриминации могут иметь место не только в отношении представителей меньшинств или уязвимых групп, но при определенных условиях, такая ситуация может иметь место и в отношении представителей большинства. Основным критерием здесь будут отношения, обусловленные властью или наличием временного преимущества источника дискриминационного обращения.

В связи с этим, фактическое искоренение дискриминации связано с вопросами этики и формирования общественной нетерпимости к любым ее проявлениям. Борьба с дискриминацией может быть эффективной только тогда, когда в защиту прав меньших по численности или наиболее уязвимых групп общества становятся и те, кто не испытывает подобного обращения.

Как мы определяем кто мы? И какое это имеет значение?

Люди испытывают потребность в систематизации социального мира, они создают категории, определяя свое место и положение других в обществе. Каждый из нас создает свою социальную идентичность с помощью определений, которые мы используем для социальной классификации, включая среди прочего такие категории как пол, класс, профессия, религия, этническая принадлежность и национальность. С чего вы начнете, отвечая на вопрос «Кто Я»? Обычно отвечая на этот вопрос, человек сразу определяет свою принадлежность к каким-либо формальным или неформальным группам в обществе. При этом может назвать свою этничность, религию, пол, возраст, профессию и иные социальные признаки. То есть сам человек соотносит себя с той или иной социальной группой, подразумевая свою принадлежность к какой-либо группе.

Практически всегда человек относит себя к нескольким различным социальным группам. При этом, характеристики той или иной группы могут существенно различаться у тех, кто состоит в группе, и тех, кто находится вне группы. Часто, также возникает сложность в понимании тех или иных терминов, которые мы используем, определяя ту или иную группу. Так, например, термин «этнос» имеет разные определения, и абсолютно точной его формулы не существует:

- этническая группа – это историческое сообщество, в основе которого лежат общие воспоминания. Общая история связывает поколения этноса и каждое вносит свой вклад;
- этнические группы (этноты) – это группы людей, имеющие общее название, миф о происхождении, общую историю, культуру и чувство солидарности.

Мы часто употребляем термин «нация» и «национальность» когда речь идет об этносах. Однако, в настоящее время все больше укореняется отношение к термину «нация» как социальной группе, связанной с гражданством определенного государства, а не с этносом. Среди населения Кыргызстана есть представители более 100 этнических групп, которые составляют всю палитру культурного разнообразия нашего общества. Любая этническая группа стремится сохранить свою культуру, самобытную идентичность.

В каждой социальной группе, включая этносы и нации, религиозные и иные группы, люди приходят к согласию о том, какими чертами обладает эта группа и разделяют эмоции в отношении своей группы. При этом, характеристики, которые члены группы используют как для определения своей, так и для других групп могут быть как положительными, так и отрицательными. Члены группы могут противопоставлять свою иной социальной группе и формировать в своей среде убеждение в угрозе, которая исходит от другой группы, которая может совсем не соответствовать действительности. Для определения этнической или другой большой идентичности социальные группы могут формировать образы «врагов» и «союзников», а также создавать мифы о достижениях и поражениях и потерях прошлого. Эти образы помогают членам социальной группы находить для себя позитивные определения и определять свое место в картине мира, а также формируют стратегию действий группы¹².

Для формирования сознания группы и ее действий очень важна роль лидера группы, который может активировать группы во время политической нестабильности¹³. Действия политических лидеров могут принимать форму так называемого «политического предпринимательства», когда для достижения политических целей и получения преимуществ политические лидеры могут манипулировать эмоциями, связанными с этнической или иной идентичностью, для мобилизации групп и получения необходимой поддержки общества. Лидеры, могут манипулировать сложившимися мифами группы, чтобы создать социальную поляризацию и вражду между группами, чтобы укрепить свое положение. Однако лидеры могут как способствовать эскалации конфликтов, так и уменьшать их интенсивность¹⁴.

4.2. Последствия дискриминации для общества и государства

Проявления дискриминации в обществе разнообразны, они могут принимать форму игнорирования, пренебрежения и злоупотреблений в самой различной форме, однако, как показывают научные исследования в результате никто не выигрывает. Дискриминация имеет прямые последствия для людей и уязвимых групп, но она также имеет глубокие последствия для общества в целом. Общество, в котором

¹² Tajfel, H. and Turner, J. C. (1986). The social identity theory of intergroup behavior. In S. Worchel and L. W. Austin (eds.), *Psychology of Intergroup Relations*. Chicago: Nelson-Hall, 7-24; Gross Stein, J. (2001). Image, Identity and Resolution of Violent Conflict. In Crocker, C., Hampson, Fen Osler, and Aall, Pamela R. (eds.) *Turbulent peace: The challenges of managing international conflict*. Washington, D.C.: USIP; Volkan, V. (1998). Ethnicity and Nationalism: A Psychoanalytic Perspective. *Applied Psychology*, 47(1), 45-57

¹³ Volkan, V. (1998). Ethnicity and Nationalism: A Psychoanalytic Perspective. *Applied Psychology*, 47(1), 48-52

¹⁴ Gross Stein, J. (2001). Image, Identity and Resolution of Violent Conflict. In Crocker, C., Hampson, Fen Osler, and Aall, Pamela R. (eds.) *Turbulent peace: The challenges of managing international conflict*. Washington, D.C.: USIP.

допускается дискриминация, является обществом, в котором люди лишены возможности свободно использовать свой потенциал на благо своего и общественного развития. Дискриминация оказывает негативный эффект на физическое и эмоциональное здоровье людей, на атмосферу в обществе, на экономическое развитие и политическую стабильность в государстве.

Влияние дискриминации на экономическое развитие

Предприятия независимо от форм собственности, которые не предпринимают решительных мер в отношении дискриминации, имеют низкую производительность. Это происходит потому, что люди, и те, кто способствует дискриминации и те, на кого влияет дискриминация, чувствуют себя раздраженными, незащищенными, снижается уровень доверия и уверенности среди сотрудников, что ведет к тому, что проявлять свободный интерес к результатам своей работы людям становится трудно. Люди с талантами и исключительными способностями не имеют возможности свободно проявить свои навыки в работе, потому что проявление инициативы связано с существенными рисками дискриминации¹⁵.

Многие компании, и организации в мире принимают внутреннюю антидискриминационную политику, чтобы обеспечить многообразие в составе своих работников, повысить свою эффективность и производительность. Так, антидискриминационные принципы в управлении человеческими ресурсами установлены и применяются такими международными организациями как ООН, ОБСЕ, Всемирным Банком, Всемирной организацией здравоохранения, а также многими компаниями из разных отраслей в разных странах мира. Так, например, Международная финансовая корпорация, разработала руководство по наилучшим практикам предупреждения и исключения дискриминации на рабочем месте. В этих принципах отмечено, что дискриминация может принимать разные формы и влиять как на найм сотрудников, так и на обращение с уже работающими сотрудниками¹⁶.

Существует консенсус, что поддержка разнообразия полезна в ведении бизнеса. Практика найма сотрудников, которая основана на предрассудках и внимании к половой принадлежности, расе, религии, и иных персональных характеристиках сотрудников, которые не относятся к качественному выполнению ими работы, ограничивают возможности компании. Злоупотребления на рабочем месте, связанные с проявлениями дискриминации, могут вести к серьезным проблемам в организации, таким как плохой моральный климат и плохие отношения между сотрудниками, потеря уважения к руководящему составу, отсутствию на рабочем месте и текучести кадров, ущерб репутации организации и снижению ее доходов. Поэтому компаниям рекомендуется принимать во внимание вопросы дискриминации в процессе принятия решений относительно найма сотрудников, в процессе сокращения и реструктуризации организаций, решения вопросов о размерах оплаты и поощрении, при направлении сотрудников на обучение, а также в вопросах

¹⁵ Workplace discrimination persists, poses threat to social cohesion – UN (2003)
<http://www.un.org/apps/news/story.asp?NewsID=7033&Cr=&Cr1=#.Webis1u0PIV>

¹⁶ Good practice note. Non-discrimination and Equal Opportunity (2006)

злоупотреблений на рабочем месте и напряженности в отношениях сотрудников вызванной предубеждениями и предрассудками¹⁷.

Влияние дискриминации на политическую стабильность

Этническое и культурное многообразие является фактом для многих стран мира, и сам по себе этот факт не является ни отрицательным, ни положительным. Культурное многообразие может создать основу для развития страны, но может и привести к конфликтам, если государственное управление будет способствовать дискриминации и исключению из общественной и политической жизни определенных социальных групп. Каждый из нас, как другие люди, хочет свободно выбирать свою религию, говорить на своем языке, пользоваться своей этнической культурой, не опасаясь насмешек, наказания, или уменьшения возможностей участия в жизни общества. Эти потребности являются естественными для каждого человека, поэтому любому государству приходится сталкиваться с этими требованиями, связанными с соблюдением культурной свободы людей.

Важно понимать, что отсутствие эффективного противодействия государства дискриминации ведет к многообразным сложностям в государственном управлении, снижению доверия органам государственной власти и недостаточной поддержке принимаемых государственными и муниципальными органами решений со стороны групп, которые подвергаются дискриминации. В политической сфере, люди, которые сталкиваются с дискриминацией могут группироваться по определенным признакам и выступать против других групп. Это может привести к серьезным социальным конфликтам и разногласиям, в том числе, и между представителями различных этносов.

Во многих странах мира, политические лидеры выступали против явного признания различных культурных идентичностей, в результате культурное разнообразие подавлялось, иногда жестоко, путем преследований религиозных меньшинств или этнических чисток, через ежедневные проявления дискриминации, и исключение целых социальных групп из экономической, общественной и политической жизни. Такая политика деления государством населения на группы создавали линии общественного разлома между «своими» и «иными» и вели к росту недоверия и ненависти в обществе. Результатом таких действий политических лидеров были не только внутренние межнациональные, но и международные конфликты¹⁸.

Важным является ранее предупреждение конфликтов, которые могут проявляться в результате дискриминации. Комитет по ликвидации расовой дискриминации обращает внимание на тревожные ситуации, когда должны быть предприняты меры для того, чтобы существующие в обществе проблемы не привели к открытым конфликтам, среди них:

¹⁷ Good practice note. Non-discrimination and Equal Opportunity (2006)

¹⁸ http://hdr.undp.org/sites/default/files/reports/265/hdr_2004_complete.pdf;

<http://www.ohchr.org/EN/NewsEvents/Pages/InternationalDayAgainstRacialDiscrimination.aspx>

- 1) Политика сегрегации или фактического исключения членов какой-либо расовой или этнической группы из политической, социальной, экономической и культурной жизни;
- 2) Наличие тенденций к эскалации расовой ненависти и насилия или расовой пропаганды и призывов к расовой нетерпимости со стороны лиц, групп или организаций, особенно со стороны выборных или иных должностных лиц;
- 3) Принятие нового законодательства, носящего дискриминационный характер;
- 4) Отсутствие надлежащей законодательной базы для определения и преследования в уголовном порядке всех форм расовой дискриминации или отсутствие эффективных средств правовой защиты для пострадавших;
- 5) Политика и практика безнаказанности: в отношении насилия нацеленного на членов какой-либо группы, определяемой по признакам расы, цвета кожи, родового, национального или этнического происхождения; в отношении серьезных заявлений политических лидеров, одобряющих или оправдывающих насилие против такой группы; а также в случае создания военизированных или насильственных экстремистских политических групп, придерживающихся расистских взглядов.

Межэтнические конфликты не возникают неожиданно, а вызревают в течение определенного времени и причины их многообразны они порождаются комплексом социально-экономических, политических и социокультурных проблем, а также нарушениями в сфере прав человека. Одним из основных причин возникновения и двигателем таких конфликтов является межгрупповая враждебность. Урегулирование межэтнических конфликтов – это труднодостижимая задача, предполагающая сложный и длительный процесс, в котором принимают участие государственные учреждения, общественные активисты, местное население, а также международное сообщество.

Важнейшими условиями урегулирования конфликтов является *верховенство закона, обеспечение равенства перед лицом закона и справедливое судебное разбирательство*. Привлечение к ответственности лиц, виновных в разжигании конфликта существенно снижает уровень напряженности и дает чувство защищенности для всего населения. При этом, построению мира в постконфликтных обществах способствует прежде всего восстановление нарушенных прав участников конфликтующих сторон и защита прав меньшинств, которые находятся в уязвимом положении. Если уважение прав меньшинств базируется на принципе верховенства закона и все группы, независимо от их языка, этнической принадлежности, религии пользуются всеми правами на равных основаниях, а меньшинства чувствуют свою безопасность, то это способствует быстрому восстановлению мира в обществе. Однако в большинстве стран этот принцип не соблюдается, а укоренившееся неравенство и дискриминация меньшинств служат причинами эскалации конфликтов. Особенно это касается стран, где государства не принимают мер, чтобы исправить ситуацию и специально исключают меньшинства из политической и общественной жизни.

Успешное разрешение межэтнических вопросов отвечает интересам всего общества и государства, как этнического большинства, так и меньшинств. Общество, в котором равные возможности есть у всех граждан, характеризуется стабильностью – в таких условиях гражданская идентичность преобладает и население проявляет лояльность к государству независимо от своей этнической, языковой и религиозной принадлежности поскольку может рассчитывать на справедливость. Поэтому государству следует соблюдать равенство возможностей, поощрять и подчеркивать ценность культурного многообразия и способствовать вовлеченности всех граждан в решение проблем и установление общественного порядка.

Влияние на физическое и психическое здоровье людей

В последние годы растет число научных исследований, в которых подчеркивается влияние дискриминации как на психическое здоровье, так и на физическое здоровье.

В сфере психологии и иных социальных науках, ученые пришли к выводу, что дискриминация повсеместно, в любой стране мира, является вызовом и угрозой развития человека, поскольку создает серьезные препятствия в обеспечении базовых потребностей: выживания, безопасности, участия в социальной жизни. Дискриминация и нетерпимость являются человеческим поведением, которое может передаваться от поколения к поколению и которое имеет негативные долговременные эффекты на здоровье. Научно доказано, что дискриминация отрицательно влияет на способности детей к обучению и социальной адаптации, ведет к эмоциональному стрессу, усиливает тревогу, депрессию, приводит к многим медицинским осложнениям, ведет к нарушениям психического здоровья и у жертв, и у тех, кто активно или пассивно пропагандируют свое превосходство, например, по признаку здоровья, или над иными расами или этносами¹⁹.

Дискриминация может влиять на физическое здоровье. Исследования показали, что у людей, испытывающих расизм, более высокие и нездоровые показатели уровня гормона стресса – кортизола. Кортизол и другие гормоны в системе стрессовой физиологии важны для поддержания иммунного, репродуктивного и сердечно-сосудистого здоровья²⁰. Поэтому изменения в этой системе в результате опыта дискриминации могут отрицательно повлиять на все, от способности человеческого организма бороться с инфекцией до способности забеременеть²¹.

¹⁹ Yin Paradies *et al* (2015) Racism as a Determinant of Health: A Systematic Review and Meta-Analysis at <https://www.ncbi.nlm.nih.gov/pmc/articles/PMC4580597/>; Mental Health: Culture, Race, and Ethnicity: A Supplement to Mental Health: A Report of the Surgeon General. (2001) The National Center for Biotechnology Information at <https://www.ncbi.nlm.nih.gov/books/NBK44249/#A1210>; Racism and Mental Health. American Psychiatric Association (2017) at <https://www.psychiatry.org/news-room/apa-blogs/apa-blog/2017/10/racism-and-mental-health>; Measuring Racial Discrimination (2004) National Academy of Sciences at <https://www.nap.edu/read/10887/chapter/16#246>

²⁰ Fuller-Rowell, T. E. *et al* (2012) Differential effects of perceived discrimination on the diurnal cortisol rhythm of African Americans and Whites. *Psychoneuroendocrinology*, Volume 37, Issue 1, January 2012, Pages 107–118 at <http://www.sciencedirect.com/science/article/pii/S0306453011001648>

²¹ <https://theconversation.com/discrimination-is-bad-for-your-health-and-your-kids-too-36054>

Все чаще признается, что психическое и физическое здоровье женщины во время беременности влияет на ее ребенка. Здоровье матери может влиять на потомство через воздействие гормонов во время беременности. Например, женщины с гормонами с высоким уровнем стресса рожают младенцев с более низким весом при рождении. Факторы, влияющие на гормоны стресса у матери во время беременности, также могут влиять на долговременное здоровье детей²².

В связи с негативными эффектами, которые оказывает опыт дискриминации на здоровье людей, организации здравоохранения разных стран мира, а также международные ассоциации врачей ведут работу над исключением практики дискриминации как в организациях здравоохранения, так и в обществе, и поднимают данную проблему на национальном и на международном уровнях. Так, например, деятельность по борьбе с дискриминацией ведут такие организации как Всемирная организация здравоохранения²³, Врачи за права человека²⁴, Международный комитет красного креста²⁵, и многие другие.

Контрольные вопросы:

1. Основопологающие принципы концепции прав человека.
2. Классификация прав человека.
3. Принцип всеобщего уважения и защиты прав человека: понятие и содержание.
4. Принципы ограничения прав человека.
5. Принцип добросовестного выполнения международных обязательств.
6. Международные стандарты прав и свобод человека.
7. Соотношение международного и национального права. Теоретические и практические аспекты их взаимодействия.
8. Специализированные учреждения ООН: понятие, виды, компетенция.
9. Механизм защиты прав человека в системе ООН.
- 10 Организация Объединенных Наций: история создания, цели, принципы, членство. Система главных органов.
11. Секретариат ООН: состав, компетенция (ст.ст.97-101 Устава ООН).
12. Процедура рассмотрения жалоб в Совете по правам человека.
13. Международные механизмы защиты прав человека. (Уставные и договорные органы ООН).
14. Национальная система защиты прав человека.
15. Понятие и виды дискриминации.

²² Field, T. et al (2006) Prenatal cortisol, prematurity and low birthweight. *Infant Behavior & Development* 29 (2006) 268–275 at

<http://repositorium.sdum.uminho.pt/bitstream/1822/4718/1/prenatal%20cortisol.pdf?origin=publicationDetail>

²³ [http://www.who.int/mediacentre/factsheets/fs323/en/;](http://www.who.int/mediacentre/factsheets/fs323/en/)

http://apps.who.int/iris/bitstream/10665/112828/1/9789241506809_eng.pdf?ua=1

²⁴ <http://physiciansforhumanrights.org/library/other/stigma-reduction-guide.html>

²⁵ <https://www.icrc.org/ru>