

ДИСКРИМИНАЦИЯ И НЕДИСКРИМИНАЦИЯ: ПОНЯТИЕ, ЗНАЧЕНИЕ, СОВРЕМЕННЫЕ ВЫЗОВЫ

DISCRIMINATION AND NON-DISCRIMINATION: CONCEPT, MEANING, MODERN CHALLENGES

M. Kobzar-Frolova

Summary. Discrimination and non-discrimination are the most important norms that came into Russian legislation from international treaties (agreements). In the context of modern challenges, these concepts acquire a new connotation, which provides the basis for research and analysis of the effect of these norms. It is proposed to consider the concept of discrimination as a norm that establishes a ban on establishing differences in the legal status of people, non-discrimination as an imperative norm-principle that guarantees the provision and protection of rights and freedoms.

Keywords: discrimination, non-discrimination, prohibition, equality, international treaty (agreement), international law, convention, residence, elimination of double taxation, labor.

Кобзарь-Фролова Маргарита Николаевна

доктор юридических наук, профессор, главный научный сотрудник сектора административного права и административного процесса
ФГБУН Институт государства и права РАН
adminlaw@igpran.ru

Аннотация. Дискриминация и неискриминация — важнейшие нормы, которые пришли в российское законодательство из международных договоров (соглашений). В условиях современных вызовов данные понятия приобретают новый оттенок, что дает основание для исследования и анализа действия данных норм. Предлагается рассматривать понятие дискриминация как норму, устанавливающую запрет на установление различий в правовом положении людей, недискриминацию как императивную норму-принцип, гарантирующую обеспечение и защиту прав и свобод.

Ключевые слова: дискриминация, недискриминация, запрет, равенство, международный договор (соглашение), международное право, конвенция, резидентство, устранение двойного налогообложения, труд.

Дискриминация — понятие, которое неминуемо связано с нарушением прав и свобод человека (группы людей). Дискриминация проявляется в активном действии (воле) одних лиц по отношению к другим и последствия проявления воли могут быть весьма негативными. Дискриминация способна вызвать физические, моральные, психические страдания и расстройства, и выступает одним из наиболее грубых нарушений прав человека [14, С. 365–371]. Дискриминация — связана с намеренным, то есть волевым ограничением или ущемлением прав, свобод и законных интересов человека (группы лиц). С понятием дискриминация часто связывают различные злоупотребления, направленные на установление неравного отношения к отдельным людям. Большинство составителей словарей иностранных слов связывают этот термин предвзятым отношением к какому-либо лицу (группе лиц), в связи с наличием у него отдельного признака, не свойственного другим людям и обделение (лишение) в этой связи в отдельных правах (привилегиях) и проч.

Многие юристы-международники высказывают позицию о том, что дискриминация имеет место тогда, когда не действует принцип равноправия. Подтверждение данному утверждению можно найти в словаре Ожегова С.И., Шведовой Н.Ю. Дискриминировать — значит ограничивать в правах, лишить равноправия [25]. По-

добное ограничение (лишение) приводит к ухудшению положения лица (группы лиц) в обществе. Формула равенства всех людей имеет древние корни и берет свои начала в Древней Греции, где формула равенства звучала примерно как: «каждому равное, за равное», «равным за равное воздать» — *par pari referre* [22]. Но суть и понятие термина «равноправие» не идентично понятию «равенство». К тому же последнее появилось позже, с возникновением права и развитием демократических начал в обществе.

Человек, как существо биологическое — индивидуален. Законодательство государства может предоставить своим гражданам равные права, равные юридические возможности пользоваться ими (не фактические). К сожалению, право не в состоянии уравнивать людей [27, С. 97]. Люди не равны, хотя бы в силу своих физических и психическим возможностей, — писал видный ученый-юрист — В.Е. Чиркин. С.А. Авакьян высказался в том контексте, что юридическое равенство (равноправие) не следует отождествлять с физическим равенством людей [13, с. 582].

В Международной конвенции ООН о ликвидации всех форм расовой дискриминации (20.11.1963) с учетом общих положений о равноправии и свободах, внесенных в Устав ООН и Всеобщую декларацию прав человека,

дано определение данного понятия. Под дискриминацией понимается любое различие, исключение, ограничение или предпочтение, основанное на расе, цвете кожи, происхождении, национальном или этническом происхождении, следствием которого является умаление признания, или осуществления на равной основе прав человека и основных свобод в политической, экономической, социальной, культурной или любой другой сфере общественной жизни [5].

Дискриминация часто выступает одной из основных причин возникновения распрей, конфликтов и международной нестабильности. В современных условиях глобализации, которой сопутствует массовая миграция населения из наиболее бедных стран в развитые в поисках пропитания и работы, в обществе часто усиливается негативное отношение к мигрантам. Это зачастую провоцирует создание напряженности, нестабильной обстановки в обществе [16, С. 147–152]. От дискриминации по-прежнему часто страдают одинокие женщины-матери, инвалиды, коренные народы, национальные меньшинства и другие группы. Все это говорит о недостаточной силе действия — принципов равенства и недискриминации.

Недискриминация — термин антипод понятию дискриминация. Недискриминация — один из важнейших принципов, который пришел в российскую правовую систему из международного права.

Все люди имеют право на равную защиту от какой бы то ни было дискриминации, от какого бы то ни было подстрекательства к такой дискриминации, задекларировано во Всеобщей декларации прав человека (ст. 6) [2]. Уместно заметить, что в Уставе ООН (1945 г), принцип недискриминации не закреплен. Однако это не умаляет значения данного акта в части защиты интересов людей и закрепления за ними равных прав и возможностей. Нормы — принципы Устава ООН исходят из сути равноправия всего человечества. Так, в статье 55 говорится о том, что стабильность и благополучие между нациями основаны на уважении принципа равноправия и самоопределения народов, что означает, среди прочего, «всеобщее уважение и соблюдение прав человека и основных свобод для всех, без различия расы, пола, языка и религии» [6].

Существующие международные конвенции и договоры не позволяют сделать однозначный вывод о тех фактах, которые могли бы лечь в основу классификации видов дискриминации. Человек на разных этапах своей жизни может столкнуться с самыми разными видами дискриминации. Наиболее распространенными из которых являются:

- раса, национальность, цвет кожи, страна рождения, язык, иные;

- генетические особенности (физические и психологические характеристики человека);
- пол и возраст;
- национальность и/или социальный статус;
- вера и принадлежность к религии, членство в политическом объединении и проч.;
- наличие специального статуса (инвалидность, судимость, заболевание, одинокая мать, студент, и проч.),
- наличие/отсутствие резидентства (мигранты, беженцы, вынужденные переселенцы, лица без гражданства и определенного места жительства, налогоплательщики);
- признак состояния здоровья и/или физического развития;
- уровень образования, его отсутствие;
- социальное положение;
- иные [21; 26, С. 37–44].

Не вызывает сомнения, что осуждение и неприятие дискриминации на международно-правовом уровне имеет идею естественного равенства всех людей и права пользоваться свободами на равных условиях.

В российской Конституции, 1993 года [1] термин дискриминация употребляется с позиции запрета, применительно к правам и свободам человека. А пункт 2 статьи 6 провозглашает за всеми гражданами Российской Федерации равные права и свободы, предусмотренные Конституцией Российской Федерации.

Статья 19 российской Конституции закрепила гарантии равенства прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, включая иные обстоятельства. В Российской Федерации запрещены любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. В Российской Федерации мужчины и женщины равны в правах и свободах. Они имеют равные возможности для реализации своих прав и свобод.

В столь сложной международной обстановке, которая наблюдается во всем мире термин «недискриминация» все чаще становится предметом дискуссий теоретиков права.

Недискриминация рассматривается как:

1. правовой режим,
2. принцип,
3. круг общественных отношений, регулируемых юридическими нормами.

Так, например, возникла дискуссия о зарождении на надгосударственном уровне антидискриминационного права (non-discrimination law) как совокупности норм, принципов, институтов, общей целью которых является предоставление всем лицам равных и справедливых возможностей в доступе к существующим в обществе благам [14, С. 365–371]. При всей дискуссионности данного тезиса, можно с уверенностью утверждать, что такая область научного знания имеет место быть.

С укреплением международных связей, признанием суверенитета государств, подписанием международных договоров все больше внимания стали уделять правам и свободам человека и гражданина. Победа над германским фашизмом и японским милитаризмом сплотила народы, живущие в разных общественно-политических формальностях в их стремлении быть свободными и иметь равные права, произошло единение народов. В это время одним из важнейших политических событий международного уровня стало подписание межгосударственных актов [2], в основе которых был принят принцип недискриминации личности, имевший своей целью — закрепить гарантии каждому члену общества равный объем прав и свобод. Дискриминация личности по любым основаниям была поставлена под запрет.

Запрещение дискриминации на международном уровне стало мощным стимулом для появления соответствующих норм в рамках национально-правовых систем [15]. Подписание и последующая ратификация международного акта предполагает, что государство-участник международного договора приведет внутреннее законодательство в соответствие с нормами международного права, а это значит, что нормы о запрете дискриминации станут основой развития национальных законов. Усилиями международного сообщества в части борьбы с дискриминацией удалось достичь значительных успехов — многие жители нашей планеты обрели права, свободы и пользуются гарантиями защиты прав и свобод.

Принцип недискриминации обладает огромным потенциалом своего действия. От успешной реализации данного принципа во многом зависит мир и благополучие всего человечества. Потенциальные возможности данного принципа подкреплены соглашениями государств на международном уровне. Необходимо только выявить этот потенциал, дать ему проявиться со всей своей мощью в борьбе с дискриминацией. О.В. Вашанова утверждает в своем исследовании, что для реального действия принципа недискриминации недостаточно одного лишь воздержания от дискриминации, от недопустимого различия в обращении к разным людям. Реалии действия принципа недискриминации требуют принятия государствами активных совместных действий по защите уязвимых категорий людей, защите и обеспечению их правового равенства. Проблему О.В. Вашанова видит

в неопределенности недискриминации как принципа, в необходимости его конкретизации [15].

Принцип недискриминации основан на общих естественно-правовых идеях и самым тесным образом связан с общеправовыми нормами-принципами, признаваемыми на международном уровне и во всех цивилизованных странах. Это принципы юридического равенства, законности, справедливости, гуманизма. Эти принципы выделяются среди других своей универсальностью и выступают критерием правомерного поведения участников отношений [17, 19]. Однако, в современном мире произошли трансформации, когда одно государство позволяет себе диктовать условия другому государству, тем самым поправ принцип равенства. Уместно напомнить: в Уставе ООН закреплена норма-правило — членство в данной организации основано на принципе суверенного равенства всех участников (ст. 2).

Ратифицируя Устав ООН и иные международные договоры (соглашения) государства подтверждают свою готовность уважать всеобщие права человека, закреплять это положение в своих национальных законах, присоединяться и воспринимать накопленный демократический опыт.

Несмотря на то, что Российская Федерация вышла из европейских соглашений по отдельным договорам (конвенциям) [3], в связи с прекращением членства Российской Федерации в Совете Европы [8], но законодательство Российской Федерации в качестве основ регулирования общественных отношений включает норму о запрете дискриминации.

Понятие дискриминации и запрет дискриминации предусмотрены Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях и Уголовным кодексом Российской Федерации.

Дискриминация — нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от его пола, расы, цвета кожи, ... убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям или каким-либо социальным группам (статья 5.62 КоАП РФ). Лица, допустившие проявления дискриминация подлежат административной ответственности. Установлена уголовная ответственность за нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина (статья 136 УК РФ)

Запрет на дискриминацию в сфере труда закреплен в Трудовом кодексе Российской Федерации (статья 3 ТК РФ). Недискриминация в трудовых отношениях означает то, что каждый гражданин имеет равные возможности, позволяющие реализовать свое право на труд.

В Российской Федерации с особой теплотой и заботой относятся к женщинам, имеющим малолетних детей, создают для них условия труда [11; 12], на государственном уровне осуществляется социальная поддержка инвалидов [9].

В последние годы весьма актуальным является вопрос привлечения мигрантов в различные регионы России с целью восполнения недостатка в трудовых ресурсах. Российской Федерации — одна из немногих стран, где безработица сведена к нулю [24]. А подъем экономики и развитие социальной политики требуют привлечения для занятия рабочих мест мигрантов. Правительство Российской Федерации уделяет вопросам миграции большое внимание. Заместитель министра труда и социальной защиты Е. Мухтиярова на Петербургском экономическом форуме поставила задачу развития механизмов привлечения трудовых мигрантов для занятия ими рабочих мест, увеличив их численность к 2030 году на 15 % по сравнению с 2020 годом [23].

Принцип запрета дискриминации имеет существенное значение для целей налогообложения. Согласно положений Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ) [7], в основе налоговых правоотношений лежат принципы законности, признании всеобщности и равенства налогообложения, обязательности, запрета дискриминации (статья 3 НК РФ) и др. Недискриминация в законодательстве о налогах и сборах означает то, что устанавливая налоги и сборы законодатель должен применять равный подход ко всем группам налогоплательщиков, без социальных, расовых, национальных, религиозных и иных различий. Установлен запрет на введение дифференцированных ставок налогов, сборов [7, ст. 2–3].

Принцип недискриминации (запрета дискриминации) является основой большинства международных соглашений (конвенций) об избежании двойного налогообложения [18]. К сожалению, до настоящего времени в российском налоговом законодательстве не определен порядок применения норм международных договоров о недискриминации [20]. Проблемным остается вопрос об определении налогово-правового статуса иностранных юридических лиц.

Не смотря на то, что в результате недружественных действий правительств отдельных стран в отношении России, Правительство Российской Федерации расторгло 38 соглашений об избежании двойного налогообложения с такими странами как Великобритания, Кипр, Канада, США, Чехия, Польша, Южная Корея, Япония и др. [11], подписание подобных соглашений продолжается. Например, в июне 2023 года, подписано соглашение с Правительством Султаната Оман.

Выводы

Дискриминация — негативное явление, — одна из более распространенных форм нарушения прав человека и его свобод. Дискриминация — это намеренное, волевое ограничение или ущемление прав, свобод и законных интересов человека (группы лиц). Все прогрессивное человечество включилось в борьбу с этим злом. Нормы о запрете дискриминации являются важнейшей составляющей международных договоров. Государства, присоединившиеся к международным договорам, включают нормы о запрете дискриминации в национальное законодательство. Если одно из договаривающихся государств нарушает закрепленные в договоре постулаты о недискриминации, это может явиться основанием расторжения договора.

Недискриминация — не просто антипод термина дискриминация. Сущность термина недискриминация тесным образом связана с понятием равноправие, однако содержание термина недискриминация все же шире сути и содержания термина равноправие, так как в определенных ситуациях иметь равные права недостаточно, нужны дополнительные гарантии соблюдения прав и свобод.

Предлагается рассматривать понятие дискриминация как императивную норму, устанавливающую запрет на установление различий в правовом положении людей, недискриминацию как императивную норму-принцип, гарантирующую обеспечение и защиту прав и свобод. Правовая природа недискриминации на национальном уровне — установление гарантий и защита равных прав и свобод всех граждан, независимо от пола, расы, национальности и иных признаков и различий.

Правовая природа нормы-принципа недискриминация на международном уровне права связана с выражением государствами-участниками международных соглашений своей воли, в части запрета дискриминации и признания недискриминации в качестве обязательного правила, скрепленного гарантией в форме международного акта.

В условиях современных вызовов принцип недискриминации приобретает характер позитивной императивной нормы. В пользу этого аргумента говорит то, что данная норма-принцип направлена на защиту равноправия, установления гарантий равного пользования человеком правами и свободами, закрепленными в международных договорах.

ЛИТЕРАТУРА

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020)// Официальный текст опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 04.07.2020.
2. Всеобщая декларация прав человека/ Принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948/ Режим доступа: СПС КонсультантПлюс.
3. Европейская социальная хартия (пересмотренная) (принята в г. Страсбурге 03.05.1996);
4. «Конвенция о защите прав человека и основных свобод» (Заключена в г. Риме 04.11.1950), (с изм. от 24.06.2013).
5. Международная конвенция ООН о ликвидации всех форм расовой дискриминации// International Convention on the Elimination of All Forms of Racial Discrimination (ICERD)// Режим доступа: <https://www.humanium.org/en/wp-content/uploads/2013/10/International-Convention-on-the-Elimination-of-All-Forms-of-Racial-Discrimination1.pdf>
6. Устав Организации Объединенных Наций (Принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945) (с изм. и доп. от 20.12.1971 //режим доступа: СПС КонсультантПлюс.
7. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 22.06.2024)// Собр. законодательства РФ, № 31, 1998, ст. 3824.
8. Федеральный закон от 28.02.2023 № 43-ФЗ «О прекращении действия в отношении Российской Федерации международных договоров Совета Европы»// Российская газета, № 45, 02.03.2023.
9. Федеральный закон от 24.11.1995 № 181-ФЗ (ред. от 29.05.2024) «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»// Собр. законодательства РФ, 27.11.1995, № 48, ст. 4563
10. Указ Президента РФ от 09.10.2007 № 1351 (ред. от 01.07.2014) «Об утверждении Концепции демографической политики Российской Федерации на период до 2025 года»// Собр. законодательства РФ, 15.10.2007, № 42, ст. 5009;
11. Указ Президента РФ от 08.08.2023 № 585 «О приостановлении Российской Федерацией действия отдельных положений международных договоров Российской Федерации по вопросам налогообложения»// Собр. законодательства РФ, 2023, № 33, ст. 6468.
12. Постановление Госкомтруда СССР от 03.12.1987 № 715 «О порядке зачета в трудовой стаж женщинам, имеющим малолетних детей, времени, затрачиваемого на производство сельскохозяйственной продукции в личном подсобном хозяйстве на договорных условиях»//Режим доступа: СПС КонсультантПлюс.
13. Авакьян С.А. Конституционное право России. В 2 т. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ИНФРА-М, 2014. Т. 1. 864 с.
14. Буняк Д.В. Основы понимания термина равноправие и идей борьбы с проявлениями дискриминации//Вестник ГУ Гуманитарные и общественные науки, №3, 2019.С. 365-371.
15. Вашанова О.В. Принцип недискриминации личности в международном праве: автореф. дисс. канд. юрид. наук., 12.00.10. М., МГЮА, 2004 — С. 1. 26 с.
16. Гришковец А.А., Кобзарь-Фролова М.Н., Сморгачева Л.Н. Этнический анклав: юридические проблемы новой угрозы национальной безопасности// Современная наука: актуальные проблемы теории и практики. Серия: ЭКОНОМИКА И ПРАВО. -2023, № 11, С. 147–152.
17. Кобзарь-Фролова М.Н. Теоретико-правовые и прикладные основы налоговой деликтологии: дисс. д.ю.н., М., 2011. — С. 292.
18. Кобзарь-Фролова М.Н. Налогово-правовые отношения и налоговые деликты с участием иностранных юридических лиц: монография М.: ВГНА, 2008, 201с.
19. Кобзарь-Фролова М.Н. Концептуальные основы теории налоговой деликтологии: монография// М.: ВГНА, 2010 473с.
20. Кобзарь-Фролова М.Н. Значение принципа «недискриминации» в налогово-правовых отношениях с участием иностранных юридических лиц. М.: ВГНА, 2008, №9;
21. Кретова-Алешина И.А. Конституционный принцип недискриминации в Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2012. 22 с.;
22. Латинско-русский и русско-латинский словарь/Словари и энциклопедии на Академике//https://dic.academic.ru/dic.nsf/latin_proverbs/5147/%D0%A0%D0%B0%D0%B2%D0%BD%D1%8B%D0%BC
23. Мухтиярова Е. Доклад: В Минтруде ожидают рост числа мигрантов в России к 2030 году на 15%/ СПб, ТАСС, 15.06.2024 Режим доступа: <https://tass.ru/ekonomika/18018929>
24. Россия вошла в тройку стран G20 с самой низкой безработицей//РИА Новости, 11.04.2024Режим доступа: <https://ria.ru/20240411/bezrobotitsa-1939235247.html> Дата обращения 01.07.2024.
25. Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. М.: А Темп, 2006. 944 с.
26. Черняева Д.В. Принцип равенства и запрет дискриминации // Справочник кадровика. 2006. № 1. С. 37–44.
27. Чиркин В.Е. Конституционное право зарубежных стран. 6-е изд. М.: ИНФРА-М, 2010., С. 97. 608 с.

© Кобзарь-Фролова Маргарита Николаевна (adminlaw@igpran.ru)
Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»