Бачинська Ольга-Марія Ігорівна, викладач кафедри загальноюридичних дисциплін ПВНЗ &laquo;Фінансово-пра&shy;вовий коледж&raquo;: &laquo;Принцип недискримінації і механізми його реалізації (теоретико-правові аспекти)&raquo; (12.00.01 - теорія та історія держави і права; історія політичних і правових учень). Спецрада Д 26.001.04 у Київському національному університеті імені Тараса Шевченка

Київський національний університет імені Тараса Шевченка

Міністерство освіти і науки України

Київський національний університет імені Тараса Шевченка

Міністерство освіти і науки України

Кваліфікаційна наукова

праця на правах рукопису

БАЧИНСЬКА ОЛЬГА-МАРІЯ ІГОРІВНА

УДК 340:342.722(043.3)

ДИСЕРТАЦІЯ

ПРИНЦИП НЕДИСКРИМІНАЦІЇ І МЕХАНІЗМИ ЙОГО РЕАЛІЗАЦІЇ

(ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВІ АСПЕКТИ)

Спеціальність 12.00.01 – теорія та історія держави і права;

історія політичних і правових учень

Подається на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук

Дисертація містить результати власних досліджень. Використання ідей,

результатів і текстів інших авторів мають посилання на відповідне джерело

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_О.-М. І. Бачинська

Науковий керівник КОВАЛЬЧУК Олександр Михайлович,

кандидат юридичних наук, доцент

доцент кафедри теорії права та держави

Київського національного університету

імені Тараса Шевченка

Київ – 2019

ЗМІСТ

ВСТУП……………………………...…………………………………………....11

РОЗДІЛ 1. ІСТОРІОГРАФІЯ ТА ТЕОРЕТИЧНО-МЕТОДОЛОГІЧНІ

АСПЕКТИ ДОСЛІДЖЕННЯ ПРИНЦИПУ НЕДИСКРИМІНАЦІЇ

1.1. Історіографічний огляд становлення та застосування принципу

недискримінації………………………………………………………….............21

1.2. Методологічна основа дослідження принципу недискримінації

………………………………………………………………………………...…..38

1.3. Теоретичні аспекти дослідження принципу недискримінації

….........................................................................................................................51

Висновки до Розділу 1…………………………………………………………..77

РОЗДІЛ 2. ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВИЙ АНАЛІЗ РЕАЛІЗАЦІЇ

ПРИНЦИПУ НЕДИСКРИМІНАЦІЇ У МІЖНАРОДНОМУ ПРАВІ

2.1. Реалізація принципу недискримінації у міжнародних нормативноправових актах та договорах...............................................................................80

2.2. Міжнародна правозастосовна практика у сфері реалізації принципу

недискримінації...................................................................................................103

Висновки до Розділу 2…………..……………………………………………..120

РОЗДІЛ 3. РЕАЛІЗАЦІЯ ПРИНЦИПУ НЕДИСКРИМІНАЦІЇ В

УКРАЇНІ

3.1. Національне антидискримінаційне законодавство………………...........123

3.2. Судова практика України у сфері реалізації принципу

недискримінації…………………………………………………………...........149

3.3. Проблеми і можливості підвищення ефективності реалізації принципу

недискримінації в Україні…..…………………………...…………………….171

Висновки до Розділу 3…………………………………………………………208

ВИСНОВКИ……………………………………..…………………………….210

СПИСОК ВИКОРИСТАНИХ ДЖЕРЕЛ……………...……………………219

ДОДАТКИ……………………………………………...……………..………..248

ВИСНОВКИ

Удисертаційномудослідженнінаведенотеоретичніузагальненнята

виконанонауковезавданнящодоздійсненнятеоретикоправовогоаналізу

принципунедискримінаціїйогонормативноправовогозабезпечення

реалізаціїсудовоїпрактикиатакожміжнародногодосвідузпитаньпротидії

дискримінаціїрозробленнянауковотеоретичнихрекомендаційта

пропозиційщодоудосконаленнязаконодавстваУкраїниутомучислі

спрямованихнамеханізмреалізаціїпринципунедискримінаціїта

сформульовановисновкипропозиціїйрекомендаціїщовідповідають

вимогамнауковоїновизниОсновнінауковііпрактичнірезультатироботи

відповідаютьпоставленимзавданняміполягаютьунаступному

Здійсненоперіодизаціюісторіїформуванняуявленьпропринцип

недискримінаціїТакнамизапропонованоподілитиперіодистановлення

принципунедискримінаціїнанаступні

існуваннядискримінаційнихпрактикяківважалисялегітимними

танерозглядалисяякпорушенняправлюдинирабствокріпацтвоапартеїд

тощо–відпочаткуіснуваннялюдськогосоціумудокінцяІстоліття

спробизаборонитидискримінаційнеповодженняувнутрішньому

законодавствідержав–зкінцяІстоліттядокінцяХІХстоліття

створенняміжнароднихорганізаційдлязахиступравлюдини

становленняпринципунедискримінаціїуміжнародномуправічерез

прийняттяфундаментальнихміжнароднихнормативноправовихактів–з

початкудосерединиХХстоліття

розвитокміжнародногопринципунедискримінаціїшляхом

прийняттяспеціалізованихантидискримінаційнихправовихнорм–друга

половинаХХстоліття

інтеграціяміжнародноїконцепціїпринципунедискримінаціїу

національнізаконодавстватапошукефективнихмоделейреалізаціїцього

принципу–зкінцяХХстоліттятапродовжуєтьсядосьогодення



Охарактеризованометодологічнуосновудослідженняякаскладає

комплекспринципівнауковогопізнанняметодологічнихпідходів

філософськосвітогляднихзагальнонауковихспеціальнонауковихметодів

поєднанняякихзабезпечилооб’єктивнийвсебічнийаналізпредмету

дослідженняВикористаннятогочиіншогометодуабоїхсукупності

зумовленоскладністюконкретногопитанняякебулодослідженовроботі

Матеріалістичнийметоддозволивнамрозглянутидискримінаціюяк

об’єктивноіснуючеправовеявищеосновуякогоскладаютьвідносиниу

суспільствіапринципнедискримінаціїповиненвідповідати

закономірностямрозвиткусуспільстваЗадопомогоюдіалектичногометоду

мидослідилипринципнедискримінаціїякдинамічнеявищещозмінюється

маєтенденціюдовдосконаленнятарозвиткуіпов’язанийізрізноманітними

сферамисуспільногожиттяІдеалістичнийметодзастосованийупроцесі

дослідженняприродидискримінаціїтапов’язанихізнеюправовихявищ

визначенняметипринципунедискримінаціїІсторичнийметоддозволив

прослідкуватиісторичнийрозвитокстановленнятазабезпеченняпринципу

недискримінаціїзмінууявленьусуспільствіщодорівностітадискримінації

Задопомогоюпорівняльногометодунамибулипроаналізованівідмінності

міжформамидискримінаціїпринципаминедискримінаціїтарівності

правовимрегулюваннямпринципунедискримінаціївУкраїніта

європейськихдержавахпідходамисудівдозастосуванняпринципу

недискримінаціїтощоФормальнологічнийметодзабезпечиваналіз

принципунедискримінаціїнарівнійогоелементівможливістьвиокремлення

спільнихриспринципівнедискримінаціїтарівностімеханізмівреалізації

принципунедискримінаціїурізнихдержавахтощоФункціональнийметод

забезпечиввизначенняумовреалізаціїпринципунедискримінаціїйого

розвитокшляхивдосконаленняфункціональногоспрямуванняпринципу

недискримінаціїСистемнийметоддозволивдослідитипринцип

недискримінаціїяккомплекснеявищепрослідкуватийогоструктурута

виокремитиокреміелементиреалізаціїпринципунедискримінації



Визначенозмістпоняттядискримінаціяїїформтавидівта

розкритоособливостіпричиніснуваннядискримінаціїТакдискримінація–

цевстановленнянеобґрунтованихвідмінностейвинятківобмеженьчи

перевагякізаснованінаособливиххарактеристикахзміннихабонезмінних

дійснихабоприпущенихособичигрупиосібзахищенихознакзісторони

державиорганівдержавноївладиюридичнихабофізичнихосіббез

обґрунтованоїмети

Аналізсутностіпоняттядискримінаціядозволяєвиділитийого

обов’язковіелементи

змістомдискримінаціїєвідмінностівиняткиобмеженняабо

переваги

метоюдискримінаціїєобмеженняправпевнихосібабогрупосіб

результатомдискримінаціїєпорушеннярівноправногостановища

осіб

Видидискримінаціїможнакласифікуватизатакимикритеріямиза

характеромдіїактивнаабопасивназазахищенимиознакамизмінніта

незміннідійсніабоприпущеніознакистатьрасаколіршкіри

національністьгромадянствосоціальнепоходженнярелігійнічиполітичні

переконаннягендернаідентичністьсексуальнаорієнтаціятощозаформою

проявуформальнатафактичназасуб’єктамидискримінаціяякастала

причиноюдіяльностіорганівдержавноївладипосадовихосібюридичних

абофізичнихосібзаджереломвиникненнядискримінаціяуправових

нормахтадискримінаціяуправозастосуваннітаіншікритерії

Такожвиділяютьсянаступніформидискримінаціїпряматанепряма

опосередкованадискримінаціяутискпідбурюваннядодискримінації

пособництвоудискримінаціїдискримінаціячерезасоціаціювіктимізація

сегрегаціятарозміщенняінформаціїдискримінуючогохарактеруу

публічномудоступіпублічнийнамірдискримінації

Дослідженняпричиніснуваннядискримінаціїєнадзвичайноважливим

длярозробленняпропозиційщодоефективноїреалізаціїпринципу



недискримінаціїТакнамибуларозробленакласифікаціяпричин

дискримінаційногоповодження

дискримінаціязумовленаісторичнимитасоціальнимичинниками

історичнеобмеженняправаокремихнаціональностейчираснаприклад

дискримінаціятемношкірихуСШАобмеженняправокремихсоціальних

групнаселенняборговакабаларабствотощообмеженняправжінокподіл

професійначоловічітажіночіобмеженнявиборчогоправатощо

стереотипніуявленняусуспільствіякіпризводятьдодискримінації

наприкладуявленняпромісцежінкиудоміупередженнящодочесності

ромівособливостіповедінкимусульмантощо

недолікизаконодавстватаправозастосовноїпрактикивідсутність

достатньогоправовогозакріпленняпринципудискримінаціївідсутність

покараннядекларативністьнормбездіяльністьабонедостатньоефективна

роботавідповідальнихорганів

відсутністьсуспільноїдискусіїтарізноманітністьуявленьпро

справедливістьтаморальвідсутністьабонеефективністьінформаційних

кампанійпублічнихобговореньроботиізпредставникамигромадянського

суспільстваосвітніхзаходівтастворенняосвітніхпрограмдлянавчальних

закладівтощо

Визначенозмістпринципунедискримінаціїтаз’ясовано

співвідношенняпринципівнедискримінаціїтарівностіНамибуло

запропонованотакевизначенняпринципунедискримінації–це

основоположназасадаправаякапротидієвстановленнюнеобґрунтованих

відмінностейвинятківобмеженьчиперевагякізаснованінаособливих

характеристикахзміннихабонезміннихдійснихабоприпущенихособичи

групиосібзахищенихознактамаєнаметіутвердженнясправедливостіта

толерантностіусуспільстві

Співвідношенняпринципівнедискримінаціїтарівностієдискусійниму

науковійдоктриніУкраїнитавідсутнійєдинийпідхіддовизначення

взаємозв’язкуцихпринципівНамибулодослідженощоспільноюрисою



зазначенихпринципівєдосягненняфактичноїрівностіусуспільствітобто

рівностіможливостейтарезультатівВідміннимирисамипринципів

недискримінаціїтарівностіє

авимогарівностіправформальноїпередбаченапринципомрівності

якапорушуєпринципнедискримінаціїоскількиневраховуєокреміфізичні

чисоціальніособливостіосібчигрупосіб

бвстановленнявідмінностейвинятківобмеженьчиперевагщоє

обґрунтованимитамаютьлегітимнуметудлядоступудореалізаціїправ

передбаченепринципомнедискримінації–можепорушуватипринцип

рівності

ввимогимеханізмуреалізаціїпринципурівностінепередбачають

наявностісистемимоніторингудлявиявленняпорушеннярівності

застосуванняпревентивнихзаходівзметоюзапобіганнядискримінаціїта

подоланняупередженьістереотипівщодоокремихгрупосібтощо

Отжепринципирівностітанедискримінаціїєблизькимита

взаємодоповнюючимидлявстановленняфактичноїрівностіусуспільствіта

державіОднаквокремихаспектахмеханізмуреалізаціїцихпринципіввони

відрізняютьсятанавітьможутьбутипротилежними

Проаналізованоміжнароднетанаціональнеантидискримінаційне

законодавствотасудовупрактикуусферіпротидіїдискримінаціїОскількив

Українівідбуваютьсяєвроінтеграційніпроцесинадзвичайноважливимє

дослідженняєвропейськогоантидискримінаційногоправаТакнатериторії

Європиодночаснодіютьдекількамеханізмівзахистувіддискримінаціїякі

доповнюютьодинодногоДлязручностінамибулозапропоновано

класифікуватиміжнароднітаєвропейськінормативноправовіактизагальні

тіякімістятьзагальнінормизаборонидискримінаціїтаспеціальнітіякі

забезпечуютьпротидіюдискримінаціїзапевнимиознаками

Найвужчийзахистправлюдинивіддискримінаціїнадаєтьсязаправом

ЄСНормативноправовимиактамивизначенийзакритийперелікзахищених

дискримінуючихознакстатьрасовеабоетнічнепоходженнярелігіяабо



вірафізичнаабопсихічнанедієздатністьвіктасексуальнаорієнтація

ТакожзоглядуназаконодавчіповноваженняорганівЄСзаборона

дискримінаціїпоширюєтьсянаобмеженеколосферсуспільнихвідносин

зайнятістьдобробутнаселеннясоціальнезабезпеченнятадоступдотоварів

іпослуг