



**Международная конвенция
о ликвидации всех форм
расовой дискриминации**

Distr.: General
13 January 2011
Russian
Original: English

Комитет по ликвидации расовой дискриминации

**Доклады, представляемые государствами-
участниками в соответствии со статьей 9
Конвенции**

**Первоначальный – четвертый периодические
доклады государств-участников, подлежащие
представлению в 2008 году***

Кения**

[27 октября 2010 года]

* Настоящий документ содержит представленные в виде одного документа первоначальный-четвертый периодические доклады Кении, подлежащие представлению 13 октября 2002, 2004, 2006 и 2008 года соответственно.

** В соответствии с информацией, направленной государствам-участникам в отношении оформления их докладов, настоящий документ до его передачи в службы письменного перевода Организации Объединенных Наций официально не редактировался.

Содержание

	<i>Пункты</i>	<i>Стр.</i>
Перечень сокращений		3
I. Вводная часть и информация о стране	1–30	4
А. Территория и население	5–13	4
В. Общая политическая структура	14–18	6
С. Общая правовая база, обеспечивающая защиту прав человека	19–22	7
D. Законодательная власть	23–26	8
Е. Степень применимости договоров по правам человека во внутреннем праве	27–30	9
II. Общая правовая основа запрещения расовой дискриминации в Кении в соответствии с положениями Конвенции	31–211	10
Статья 1	31–37	10
Статья 2	38–74	13
Статья 3	75–82	26
Статья 4	83–93	27
Статья 5	94–175	30
Статья 6	176–207	52
Статья 7	208–211	60
 Приложения		
Приложение 1. Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД) – связанная с ней правовая база		63
Приложение 2. Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД) – связанные с ней судебные дела и жалобы		65

Перечень сокращений

КНКПЧ	Кенийская национальная комиссия по правам человека
ВПЛ	внутренне перемещённые лица
СУПОП	сектор управляемости, правосудия и охраны правопорядка
НСПСЗ	Национальный стратегический план для сектора здравоохранения
ПК	правительство Кении
ВПЗ	валовый показатель зачисляемости
КАКК	Кенийская антикоррупционная комиссия
НСДД	Национальный совет по делам детей
НСДИ	Национальный совет по делам инвалидов
ККПР	Кенийская комиссия по правовой реформе
ЗОЭ	зоны обработки экспорта
ИКК	Избирательная комиссия Кении
НПО	неправительственные организации
КНКГР	Кенийская национальная комиссия по вопросам гендерного равенства и развития
ОАЕ	Организация африканского единства
АС	Африканский союз
ЗПЗ	засушливые и полузасушливые земли
АХПЧН	Африканская хартия прав человека и народов
Гл.	глава
ФРИ	Фонд развития избирательных округов

I. Вводная часть и информация о стране

1. Правительство Республики Кения имеет честь и удовольствие представить Комитету по ликвидации расовой дискриминации, в соответствии со статьёй 9 Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации, объединённые в один документ первоначальный-четвёртый периодические доклады, охватывающие период с 2002 года по июнь 2010 года.

2. Кения не представляла государственного доклада со времени своего присоединения к Конвенции 13 сентября 2001 года. Существует целый ряд причин, объясняющих такое состояние дел, в том числе политических и социально-экономических, которые возникали в стране в постколониальный период. В течение ряда последних лет, в особенности с приходом к власти нового правительства в 2002 году, Кения укрепила свой потенциал в плане подготовки государственных докладов и осуществления других мероприятий в области прав человека. Настоящий доклад был подготовлен с учётом этих обстоятельств.

3. Данный доклад был подготовлен с учетом Руководящих принципов Комитета, касающихся формы и содержания докладов, представляемых в соответствии с Конвенцией, на основе широких консультаций с правительством Кении, Кенийской национальной комиссией по правам человека (КНКПЧ), другими национальными учреждениями, неправительственными организациями, Комитетом по борьбе с расовой дискриминацией, организациями гражданского общества и другими заинтересованными сторонами, играющими важную роль в деле поощрения, защиты и реализации прав человека, предусмотренных Конвенцией, с тем чтобы в докладе была отражена реальная ситуация, сложившаяся в стране на момент его подготовки.

4. В докладе откровенно обсуждаются меры в законодательной, судебной, административной и других сферах, принятые правительством в целях осуществления соответствующих положений Конвенции, а также трудности, возникшие при реализации положений Конвенции, и выявленные в связи с этим недостатки. В нем также обсуждаются уже действующие или планируемые стратегии по устранению существующих недостатков.

A. Территория и население

5. Кения является восточноафриканской страной с общей площадью 582 650 кв. км, из которой на долю суши приходится 560 250 кв. км, а на водную поверхность – порядка 13 400 кв. км. Около 80% территории составляют засушливые и полувасушливые земли, и только 20% – орошаемые земли.

6. Общая численность населения Кении оценивается в 39 002 772 человека (по оценкам 2009 года), из которых 75–80% живет в сельских районах. Распределение населения варьируется от 230 человек на кв. км в регионах с высоким потенциалом развития до 3 человек на кв. км в засушливых районах. Лишь примерно 20% земель пригодны для ведения высоко- или среднеинтенсивного сельского хозяйства, и при этом они поддерживают жизнеобеспечение 80% населения. Остальные 20% населения проживают на 80% земель, которые характеризуются как засушливые или полувасушливые.

7. Согласно всем оценкам на 2009 год, население страны характеризуется высокими показателями детской смертности (54,7 смертей/1 000 живорожденных), низкой и снижающейся продолжительностью жизни (от 47 до 55 лет), а

также общим коэффициентом рождаемости в 4,56 рожденных детей/на одну женщину. Кения также сталкивается с проблемой большого числа иждивенцев в силу того, что более 42% населения составляют дети в возрасте до 15 лет.

8. Кения – страна с мультирасовым, мультиэтническим, мультикультурным и мультирелигиозным обществом. Национальным языком является суахили, официальным – английский, и при этом в стране употребимы множество других местных языков. Люди африканского происхождения составляют 90% населения страны; при этом население разбито на 42 основные этнические группы. Эти группы принадлежат к трём основным семьям языков: банту, кушитик и нилотик. К числу основных групп относятся: в семье банту – кикуйу (22%), лухья (14%), камба (11%), меру (6%), эмбу (1,20%), кисии (6%), миджикенда (4,7%), таита (0,95%), покомо (0,27%), банджуни (0,20%), бони-санья (0,05%), тавета (0,07), куриа (0,52%), мбеере (0,47%); в семье нилотик – луо (13%), календжин (12%), туркана (1,32%), тесо (0,83%), самбуру (0,50%), басуба (0,50%) и масаи (1,8%); и в семье кушитик – сомали (0,21%), оромо (0,21%), рендиле (0,12%), боран (0,37%) и габра (0,17%). Следует отметить, что эти крупные группы подразделяются далее на большое число более мелких субплемен.

9. Этническая принадлежность является в Кении весьма политизированным вопросом, что приводит к уязвимости, этническим трениям и социальной изоляции, маргинализации и проблемам с управляемостью. Среди населения африканского происхождения явно присутствует тенденция к тому, чтобы идентифицировать людей не по их гражданству, а по этническому происхождению. Это становится наиболее ощутимым каждые пять лет во время национальных избирательных кампаний, поскольку результаты голосования очевидным образом отражают этнические предпочтения. Публичный имидж каждого политического лидера тесно увязывается с его этническими корнями, а не с обоснованностью его политической платформы. В Кении проживают значительные группы национальных меньшинств: кенийцы азиатского происхождения (0,27%), кенийцы арабского происхождения (0,16%), индусы (0,14%) и кенийцы европейского происхождения (0,15%). Расовое происхождение, цвет кожи, материальное благополучие и образ жизни представителей этих меньшинств могут являться поводом для направленного против них ксенофобного поведения.

10. К числу основных религиозных направлений относятся христианство (78%), ислам (10%), традиционные африканские религии (10%), индуизм и сикхизм (1%). Некоторые меньшинства в Кении всё в большей степени рассматривают религию в качестве определяющего фактора при выборе гражданства и для получения обусловленных гражданством прав на причитающуюся социальную помощь. Например, некоторые адепты ислама утверждают, что Кения управляется как христианская страна. Те, кто привержен традиционным африканским верованиям, зачастую жалуются на то, что права, предоставляемые в соответствии с английской системой права, имеют преимущественную силу над нормами обычного права, которые тесно переплетены с традиционными религиозными убеждениями.

11. Бедность по-прежнему является мощным препятствием для реализации как основных потребностей, так и общего потенциала многих кенийцев, в особенности женщин и детей. Население, живущее в условиях крайней бедности, составляет, по оценкам на 2009 год, 45,9%, что главным образом обусловлено ожидавшимися негативными последствиями охватившего страну насилия по прошествии выборов в начале 2008 года, а также глобального кризиса.

12. В последние два десятилетия в экономике страны наблюдался застой. В период 1997–2002 годов среднегодовые темпы роста экономики составляли

всего 1,5% при росте населения в 2,5% в год, что обуславливало снижение уровня доходов на душу населения. В настоящее время примерно 56% кенийцев живут ниже уровня бедности, составляющего менее 1 долл. США в день. Вместе с тем в экономике наблюдается некоторое улучшение показателей. В 2005 году темпы экономического роста составляли 5,8%, и к концу мая 2007 года они возросли до 6,7%. Наметившимся тенденциям роста был нанесён серьёзный урон вследствие вспышки насилия после выборов 2008 года.

13. В своих усилиях по выполнению обязательств, связанных с подготовкой докладов в соответствии с различными международными договорами о правах человека, включая настоящую Конвенцию, Кения столкнулась с множеством проблем. Среди них можно, в частности, назвать слабое политическое и экономическое руководство, характеризующееся коррупцией и несправедливым распределением/нерациональным использованием ресурсов. Это положение еще более усугубилось за последнее время вследствие влияния экзогенных факторов, к числу которых относятся засухи и ухудшение состояния окружающей среды. В 2000 и 2004 годах Кения пострадала от сильной засухи и голода, отрицательно сказавшихся на производительных секторах, особенно сельском хозяйстве и обрабатывающей промышленности. Сокращение производства продуктов питания потребовало отвлечения бюджетных ресурсов на оказание помощи голодающим, что затормозило набравший ход процесс развития. Другим внешним фактором, отрицательно повлиявшим на положение в стране, является ухудшение условий торговли, особенно падение международных цен на экспорт сырья, что характерно и для других развивающихся стран. Ко всем этим проблемам следует прибавить и проблемы, вызванные ВИЧ/СПИДом, малярией и неразвитостью инфраструктуры.

В. Общая политическая структура

14. Кения обрела независимость в 1963 году и за два последних десятилетия превратилась в страну с многопартийной демократической системой. Однопартийная государственная система просуществовала в стране много лет, но в 1991 году в Конституцию Кении ("Конституцию") была внесена изменения, и после этого, в 1992 году, впервые состоялись многопартийные выборы. Переход к многопартийной системе ознаменовал собой политическую трансформацию, которая предполагала фундаментальную конституционную перестройку, направленную на преобразование государственного аппарата из механизма подавления и эксплуатации в активного проводника африканского развития и самосоциализации. Ранее, на первых после обретения независимости выборах в 1964 году, победу одержала партия "Африканский национальный союз Кении" (КАНУ), которая сумела продержаться у власти в течение 39 лет и на протяжении восьми циклов всеобщих выборов. И только в 2002 году КАНУ впервые проиграл всеобщие выборы Национальной коалиции "Радуга" (НКР), состоящей из 14 политических партий.

15. Несмотря на возникший после всеобщих выборов в декабре 2007 года политический кризис, вновь появилась надежда на то, что создание надлежащей системы управления, улучшение отношений с двусторонними и многосторонними донорами, а также целенаправленные социально-экономические преобразования позволят повысить шансы на постепенное общее улучшение ситуации с осуществлением прав человека.

16. В государстве существует три ветви власти: законодательная, исполнительная и судебная. В соответствии с разделом III Конституции учреждается

парламент. Статьей 30 Конституции предусматривается, что законодательная власть в Республике осуществляется парламентом Кении, состоящим из президента и Национального собрания. В состав Национального собрания входят 210 членов, которые избираются в округах, распределённых по всем восьми провинциям, а также 12 назначаемых членов и члены *ex officio* (спикер и генеральный прокурор). Председателем парламента является спикер, который избирается членами парламента.

17. Президент возглавляет исполнительную ветвь власти. Исполнительная ветвь власти реализует свои функции через кабинет министров, который, на момент написания настоящего доклада, состоит из президента, вице-президента, премьер-министра, двух заместителей премьер-министра и других министров. Роль кабинета министров состоит в том, чтобы оказывать президенту содействие и консультировать его в вопросах управления страной.

18. В качестве сдерживающего фактора на случай превышения правительством его полномочий пункт 3 статьи 17 Конституции предусматривает, что кабинет министров несет коллективную ответственность перед парламентом за все действия, совершаемые президентом, вице-президентом или любым министром при исполнении ими своих полномочий, либо за действия, совершаемые по их поручениям.

С. Общая правовая база, обеспечивающая защиту прав человека

19. В разделе V Конституции Кении устанавливаются основополагающие права и свободы для всех лиц в Кении. В статье 70 Конституции говорится следующее: "Любое лицо в Кении пользуется основными правами и свободами отдельной личности, т.е. правом, независимо от его расы, племенной принадлежности, места происхождения или проживания или других местных связей, политических мнений, цвета кожи, вероисповедания или пола, но при условии уважения прав и свобод других лиц и общественных интересов...". Значимость этого положения состоит в том, что оно не допускает дискриминации в отношении иностранцев, но обеспечивает защиту прав и свобод "любого лица в Кении" без исключения. Принцип недискриминации нашёл подтверждение в деле "*Мадхва и другие против городского совета Найроби*"¹, в котором суд определил, что Конституцией предусмотрены права индивидуума как человеческого существа безотносительно к любому рода признакам национальности, гражданства или места жительства. Более того, Конституция предоставляет любому такому человеческому существу право обращаться в кенийские суды за помощью без ограничений и на равных основаниях с любым другим кенийским лицом.

20. Судебная власть учреждается в соответствии с разделом IV Конституции. Согласно статье 60 Конституции, Высший суд Кении обладает неограниченной юрисдикцией по гражданским и уголовным делам в качестве суда письменного судопроизводства высшей категории. Статьей 64 был введён Апелляционный суд, являющийся высшим судебным органом страны. Он рассматривает только апелляции на решения Высокого суда и не имеет компетенции в качестве суда первой инстанции для рассмотрения каких-либо дел.

21. Во главе судебной системы стоит Главный судья, и в ее состав входят судьи Апелляционного суда и Высокого суда, а также суды, которые являются нижестоящими судами по отношению к Высокому суду, учреждаемому парла-

¹ [1968] EA 406.

ментом в соответствии с Конституцией. К ним относятся военные трибуналы, магистратские суды и суды специальной юрисдикции. Такие судебные органы обладают лишь такой юрисдикцией и такими полномочиями, которые предусмотрены для них законом.

22. Высокий суд также уполномочен рассматривать случаи нарушений основных прав. Таким образом, жалоба в связи с нарушением прав, предусмотренных Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации, будет расцениваться как нарушение основных прав и рассматриваться Высоким судом. Если кто-либо считает, что его основные права были нарушены, нарушаются или с большой степенью вероятности могут быть нарушены, то такое лицо может обратиться в Высокий суд с требованием защитить эти права. Высокий суд рассматривает такие ходатайства и выносит решения по ним, а также издаёт соответствующие постановления в соответствии со статьёй 84 Конституции.

D. Законодательная власть

23. Парламент Кении наделен правом принимать законодательные решения. Парламентом были учреждены следующие институты в области прав человека:

- a) Кенийская национальная комиссия по правам человека (КНКПЧ);
- b) Кенийская национальная комиссия по вопросам гендерного равенства и развития (КНКГР);
- c) Кенийская антикоррупционная комиссия (КАКК);
- d) Национальный совет по делам детей (НСДД);
- e) Национальный совет по делам инвалидов (НСДИ);
- f) Кенийская комиссия по правовой реформе (ККПР).

24. Международные договоры не рассматриваются как часть правовой системы Кении и не имеют прямого применения в судах общей или специальной юрисдикции или в органах административного управления в отсутствие аналогичного внутреннего законодательства. Согласно существующей практике, после ратификации таких инструментов принимаются правовые и административные меры в их поддержку. Вместе с тем суды в своих постановлениях придают законам Кении прогрессивное толкование, с тем чтобы они не вступали в противоречие с договорами в области прав человека, в которых участвует Кения. Эта практика подлежит изменению после принятия новой конституции.

25. Кения ратифицировала следующие международные договоры по правам человека:

- a) Международный пакт о гражданских и политических правах (МПГПП);
- b) Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (МПЭСКП);
- c) Международную конвенцию о ликвидации всех форм расовой дискриминации (КЛРД);
- d) Конвенцию о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (КЛДЖ);

- e) Конвенцию против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания (КПП);
- f) Конвенцию о правах ребенка (КПР);
- g) Конвенцию о правах инвалидов;
- h) Конвенцию о неприменимости срока давности к военным преступлениям и преступлениям против человечества;
- i) Международную конвенцию о борьбе с коррупцией;
- j) Конвенцию о статусе беженцев;
- k) Факультативный протокол к Конвенции о правах ребёнка, касающийся торговли детьми, детской проституции и детской порнографии;
- l) Римский статут Международного уголовного суда;
- m) 49 конвенций МОТ, из которых 43 вступили в силу.

26. На региональном уровне Кения ратифицировала следующие ключевые договоры по правам человека:

- a) Африканскую хартию прав человека и народов;
- b) Африканскую хартию прав и благосостояния ребенка;
- c) Конвенцию Организации африканского единства (ОАЕ), регулирующую специфические аспекты проблем беженцев в Африке;
- d) Конвенцию ОАЕ о борьбе с коррупцией;
- e) Протокол к Африканской хартии о правах человека и народов об учреждении Африканского суда по правам человека и народов.

Е. Степень применимости договоров по правам человека во внутреннем праве

27. Кения является дуалистическим государством, в котором требуется включение международных договоров в национальное законодательство посредством принятия законодательных актов парламентом. В этой связи Конвенция Организации Объединенных Наций о правах ребенка и Африканская хартия о правах и благосостоянии ребенка, а с недавнего времени и Конвенция о статусе беженцев и Конвенция ОАЕ, регулирующая специфические аспекты проблем беженцев в Африке, были в полной мере включены в национальное законодательство посредством обнародования, соответственно, Закона о детях (глава 586 Свода законов Кении) и Закона о беженцах (№ 13 от 2006 года). Положения этих законов в значительной мере повторяют положения международных и региональных договоров с обязательными исключениями, необходимость в которых объясняется существующими в Кении обстоятельствами. Страна также в полной мере включила в национальное законодательство четыре Женевских конвенции посредством принятия Закона о Женевских конвенциях (глава 198 Свода законов Кении).

28. Кроме того, Римский статут Международного уголовного суда включен в национальное законодательство посредством Закона о международных преступлениях 2008 года. Многие другие международные договоры находят применение в различных законах. В то время как одни договоры вводятся в действие единым законом, другие вступают в силу путем принятия нескольких законов.

Например, Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин и Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации были в существенной степени введены в национальное законодательство через посредство различных законодательных актов. Принятый в 2008 году Закон о национальной консолидации и интеграции представляет собой акт законодательства со стороны Парламента, осуществлённый в следующих целях: поощрения национальной консолидации и интеграции посредством объявления вне закона дискриминации на этнической почве; обеспечения возможности для учреждения, наделения полномочиями и функционирования Национальной комиссии по консолидации и интеграции, а также выполнения связанных с этим задач. Для целей этого закона термин "на этнической почве" означает любой из следующих мотивов, а именно, цвет кожи, расу, вероисповедание, национальность, а также этническое или национальное происхождение.

29. При этом суды всё чаще выносят постановления, отвечающие требованиям международных договоров, участницей которых является Кения. Например, в деле "*Фуад Думила против Республики*"² нашла отражение проблема дополнительных доказательств в связи с преступлениями на сексуальной почве. Несмотря на отсутствие ясной правовой нормы, кенийские суды, действуя в соответствии со сложившейся практикой, всегда требовали представления дополнительных свидетельств в отношении дел, связанных с исковыми заявлениями со стороны женщин или девушек по поводу преступлений на сексуальной почве, на том основании, что, якобы, "как показывает опыт, иногда девушки и женщины преподносят совершенно ложную историю, которую легко сфабриковать, но чрезвычайно тяжело опровергнуть". Так, Высокий суд поддержал решение суда нижестоящей инстанции, объявившего такого рода требования неконституционными и не соответствующими положениям статьи 82 Конституции Кении – основного конституционного постулата антидискриминационной направленности в кенийском законодательстве.

30. В деле "*Дэниел Мусили против Кенийской природоохранной службы*"³ заявление истца базировалось, среди прочего, на утверждении о том, что ответчик нарушил его конституционные права, обращаясь с ним в дискриминационной манере расистского характера. По утверждениям истца, он получал существенно меньшее вознаграждение, чем подобающее его положению, по сравнению с другими сотрудниками аналогичного ранга, принадлежащими к иной расе. Принятое судом решение по данному делу состояло в том, чтобы ответчик произвёл надлежащую калькуляцию и выплатил истцу причитающиеся ему суммы в порядке устранения дискриминационного обращения, которому подвергался истец.

II. Общая правовая основа запрещения расовой дискриминации в Кении в соответствии с положениями Конвенции

Статья 1

31. Хотя кенийское общество является мультирасовым, мультиэтническим и мультирелигиозным и исторически культурные сообщества жили в обстановке

² Criminal Appeal No. 395 of 2002 eKLR.

³ Civil Case No. 1278 of 1996.

гармонии и взаимного уважения, за последнее время наметилась тенденция к политизации культурной самобытности, что приводит к серьёзным межэтническим конфликтам в самых различных частях страны. Такие конфликты подогреваются, среди прочего, исторической дифференциацией, обусловленной тактикой по принципу "разделяй и властвуй", которой придерживались бывшие колониальные власти страны. Например, существовавшие в колониальной и постколониальной практике различия в плане предоставления доступа к модернизации через образование и занятость использовались для возбуждения неприязни между общинами. Это привело к тому, что культурный ландшафт Кении повсеместно претерпел изменения в плане определённых подходов, восприятий и предрассудков, а у ряда общин возникло весьма сильное ощущение социальной отчуждённости. При этом политический истеблишмент, начиная с момента обретения независимости, постоянно указывал на негативные стереотипы этнического самосознания или на стремление к племенному обособлению как на угрозу национальному единству. Далее, если рассматривать гражданство в качестве краеугольного камня построения государственности, то в таком случае этнические группы не могут быть признаны отправной точкой политического выражения и общественной жизни.

32. Данные об этнической принадлежности всегда собираются во время национальных переписей населения, но не с разбивкой по позициям. В связи с проводившейся в августе 2009 года переписью населения было сочтено целесообразным включить в неё сведения относительно этнического происхождения, поскольку существует консенсус относительно желательности того, чтобы кенийцы испытывали позитивные эмоции по поводу этнокультурных различий, и нежелательности игнорирования факта существования различных этнических корней при осуществлении мероприятий на национальном уровне, таких как переписи населения. Тем не менее, в существенной мере присутствует неприятие людьми необходимости указывать свои этнические корни. Правительство предоставило людям свободу выбора в плане регистрации своего этнического происхождения, поскольку гражданство остаётся важнейшим критерием, определяющим непосредственное взаимодействие между личностью и государством. Базовым принципом при этом является формальное равенство всех граждан как отдельных личностей, а не как членов той или иной общины. Тем самым акцентируется индивидуализм и важность национального единства вопреки культурному многообразию и общинным правам, поскольку в течение длительного периода времени местные племенные культуры рассматривались в качестве препятствия для укрепления национального единства и построения нации. Как следствие этого, в своде конкретных конституционных или других законодательных норм в отношении прав, вытекающих из постулатов обычного права, отсутствуют такие, которые базировались бы на этнической, языковой или культурной ориентации. В результате не существует такой национальной культурной идентификации, которая могла бы быть объединяющей, мобилизующей и ярко выраженной. Ношение одежды, отражающей "культурную самобытность", в публичных местах, таких как Национальная ассамблея, не поощряется.

33. Тем не менее, осуществляя политику реформ, правительство Кении отдаёт себе отчёт в том, что позитивное закрепление исторического опыта, ценностей и верований людей является таким же компонентом построения богатой и плюралистической национальной демократической системы управления, как и поддержка культурной составляющей уникального образа Кении как государства-нации.

34. В этой связи правительство ведёт через СМИ просветительно-образовательную работу с населением, разъясняя необходимость сбора информации о племенном/этническом происхождении по причине её статистической и культурной значимости. Значимость этой информации состоит не столько в её статистической составляющей, сколько в её категоризации/классификации. Из данных об этническом происхождении складывается определённая картина культурного многообразия Кении и создаётся представление об изменениях в модели внутренней миграции и о росте этнокультурных различий.

35. Данные об этническом происхождении находят применение в системе правительственных органов, в общинных группах, этнических и культурных организациях, школьных комитетах, больницах и научно-исследовательских организациях для оценки социально-экономических характеристик людей из различных категорий населения. Исходя из этого, одна из целей Закона о пересмотре Конституции Кении⁴ состоит в том, чтобы обеспечить уважение к этническим и региональным различиям и к общинным правам, включая право общин на организацию культурных мероприятий и участие в них и на выражение своей самобытности.

36. Правительство Кении в основном предоставляет равное обращение всем иностранцам, включая беженцев и просителей убежища различных национальностей, исходя из принципа недискриминации по признаку расы. С этой целью в Кении в 2006 году был принят Закон Кении о беженцах⁴, регламентирующий аспекты правового статуса беженцев. Этим законом запрещена дискриминация по отношению ко всем беженцам и просителям убежища в силу нормативных положений, распространяющихся на беженцев и просителей убежища на равных основаниях. Стремясь обеспечить беженцам в Кении надлежащие возможности для осуществления ими своих прав человека, правительство добилось того, что беженцам предоставляются следующие услуги без какой бы то ни было дискриминации:

а) право на доступ к услугам в области здравоохранения, к медико-санитарному обслуживанию, социальной защите и социальному обслуживанию, в силу чего всем беженцам, проживающим в лагерях, предоставлена возможность безвозмездно пользоваться услугами медучреждений. Существуют доступные им центры медико-санитарного обслуживания. Они располагают возможностями предоставления первичных медико-санитарных услуг, в частности антиретровирусными (АРВ) препаратами, на безвозмездной основе. Помимо этого, особое внимание уделяется беременным женщинам, которым предоставляется дородовое наблюдение и выдаются противомоскитные сетки;

б) право на образование и профессиональную подготовку на равных основаниях. Беженцам в Кении также предоставлена возможность доступа к бесплатному начальному обучению, организуемому правительством;

в) право на равное участие в культурной жизни. Беженцы имеют возможность свободно участвовать в своих культурных мероприятиях, причём правительство, организуя через посредство своего Департамента по делам беженцев празднование Всемирного дня беженцев, поощряет беженцев к демонстрации своей культурной активности;

г) право на доступ к местам, предназначенным для общественного пользования. В соответствии с Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации все беженцы и просители убежища имеют сво-

⁴ Глава 3А Свода законов Кении.

бодный доступ к местам, предназначенным для общественного пользования, и могут за установленную плату получить любой вид обслуживания. Правительство также организовало в лагерях беженцев в Какуме и Дадаабе мобильные суды, проводящие слушания ежемесячно, а беженцы, проживающие в городских районах, имеют доступ к судам наравне с кенийцами;

е) право на образование в области прав человека. Правительство Кении поощряет преподавание прав беженцев и прав человека не только для беженцев, но и для соседствующих с ними общин. Правительство также приняло участие в разработке обучающей программы в рамках профессиональной подготовки сотрудников иммиграционных и полицейских органов по нормативной базе в отношении статуса беженцев и их прав, а местные органы управления способствуют поддержанию мирного сосуществования между беженцами и принимающими общинами.

37. Правительство признаёт тяжёлое положение обособленных социальных групп, существующих в населении страны, к которым в основном относятся скотоводы и охотники-собиратели. Такого рода общины располагаются на засушливых и полусухих землях (ЗПЗ) страны, и вектор развития этих общин, определённый достаточно проработанной на настоящий момент Программой действий в отношении ЗПЗ⁵, указывает в направлении не только их вовлечения в процесс развития, но и обеспечения устойчивости этого процесса. Программа действий в отношении ЗПЗ предполагает, среди прочих мер, обеспечение того, чтобы ресурсы в районах ЗПЗ направлялись на цели не только поддержания собственной жизнедеятельности, но и содействовали процессу национального экономического развития. В программном документе, выработанном благодаря коллективным усилиям в процессе консультаций с участием заинтересованных сторон, указано общее направление и определены практические рамки для решения комплексных задач по развитию районов ЗПЗ. Он обеспечивает жизненно необходимую увязку между государственной политикой и социально-экономическими потребностями общин в зоне ЗПЗ. В этом программном документе, отражающем новое видение и чаяния, признаётся тот факт, что взаимозависимость между социально-экономическими системами районов, располагающихся как в зоне ЗПЗ, так и вне её, является основной движущей силой устойчивого развития. В целях обеспечения реализации этих мер правительство учредило Министерство развития северного региона с мандатом на координацию усилий по усовершенствованию выработки программ развития для этого региона.

Статья 2

Меры, принимаемые с целью выполнения обязательства не совершать в отношении лиц, групп или учреждений каких-либо актов или действий, связанных с расовой дискриминацией, и гарантировать, что все государственные органы и государственные учреждения – как национальные, так и местные – будут действовать в соответствии с этим обязательством

38. В статье 82 Конституции Кении содержится запрет на дискриминационное обращение – как в правовых нормах, так и на практике – и говорится, что "выражение "дискриминационное" означает применение различного обращения

⁵ Национальная политика устойчивого развития засушливых и полусухих земель Кении.

к разным лицам по причинам, полностью или частично объясняемым их соответствующей расовой или племенной принадлежностью, местом происхождения или жительства либо иной географической привязкой, политическими взглядами, цветом кожи, вероисповеданием или полом, когда к лицам, имеющим подобные характеристики, применяется такое поражение или ограничение в правах, которое не распространяется на лиц, не имеющих таких характеристик, или когда привилегии или преимущества предоставляются лицам, имеющим иные характеристики".⁶

39. При этом Конституцией допускаются случаи различного обращения, которые не следует истолковывать как дискриминацию по смыслу статьи 82. Такие случаи включают в себя:

а) Любой закон в той мере, в какой он содержит положения в отношении лиц, не являющихся гражданами Кении;

б) случаи, когда лица могут стать недееспособными или быть ограничены в свободе действий или когда им может быть предоставлена какая-либо привилегия или преимущество, которые, учитывая их характер и особые обстоятельства, касающиеся этих лиц или применимые в случаях других лиц, являются разумно оправданными в демократическом обществе.

40. Кроме того, суды с нежеланием устанавливают факты дискриминации в ситуациях, когда государство имеет возможность доказать необходимость определённого неравноправия в интересах укрепления правопорядка. Дело *"Херси Хассан Гутале и др. против Главного реестра лиц и др."*⁷ было возбуждено по заявлению на основании статьи 84 Конституции Кении, поданному на предмет соответствия положениям Конституции содержания Официального сообщения № 5320 от 7 ноября 1989 года, которое было издано Главным реестром лиц и опубликовано в кенийском вестнике правительственной информации. Цитируя вышеуказанное сообщение, "... всем лицам, принадлежащим к сомалийской этнической общине в Кении, достигшим возраста 18 лет и старше", надлежало "лично обратиться к сотрудникам Службы реестра в указанных центрах и представить такие документы или другие подтверждения достоверности их регистрации...". Суд признал необходимость различать и соответственно классифицировать сомалийцев кенийского происхождения как отличающихся от сомалийцев из других регионов, располагающихся по соседству, что является правом, предоставляемым тому или иному государству-участнику хотя бы по смыслу статьи 1 обсуждаемой здесь Конвенции. Далее, в связи с данным делом суд отметил тот факт, что проверка личности для целей выдачи удостоверений личности новых образцов проводится в Кении примерно с 1988 года и что во всех приграничных районах реально (на данный момент) существуют местные комитеты по проверке личности. Фактически этот процесс проверки личности носит текущий характер и имеет повсеместное распространение в Кении. Указанный процесс связан с фактом наличия общих границ с другими юрисдикциями (странами), как в случаях городов Бусия, Наманга и Малаба, где проживают другие этнические общины, помимо сомалийцев.

41. Органам государственной власти и институтам общества запрещается дискриминационное обращение с кем бы то ни было, о чём ясно сказано в пункте 2 статьи 82 Конституции. Этот принцип находит дальнейшее подкрепление в статье 16 Закона № 4 (2003 года) о профессиональной этике государст-

⁶ См. Приложение 1, где содержатся положения статьи 82 Конституции Кении и другие правовые положения, упомянутые в этом докладе.

⁷ Misc. Civil Application No. 774 of 2003.

венных служащих, где содержится требование к таким служащим об исполнении ими своих обязанностей без какого-либо фаворитизма или nepoтизма. Этот закон направлен на совершенствование предоставления общественных услуг. Согласно статье 77 Уголовного кодекса Кении, также очевидным образом запрещаются любые попытки осуществления действий с подстрекательскими целями, имея в виду, что слово "подстрекательские" в этом контексте означает, среди прочего, направленные или рассчитанные на возбуждение чувства ненависти или вражды между различными расами или общинами в Кении.

42. Эти положения за последний период времени были усилены рядом законов. Самым недавним примером является Закон о национальном единстве и сплочении (№ 12) 2008 года, объявляющий дискриминацию по этническим мотивам уголовно наказуемым деянием. К понятию этнических мотивов, согласно положениям этого закона, относятся такие мотивы, как цвет кожи, раса, религия, национальность либо этническое или национальное происхождение. Среди прочего, в этом законе содержится требование ко всем государственным организациям добиваться неоднородности этнокультурной среды при формировании своего штата сотрудников, который не должен быть укомплектован представителями одного племени более чем на одну треть. Дискриминация при приёме на работу, при определении условий найма либо при увольнении сотрудников, а также дискриминация при определении условий членства в организациях, равно как и дискриминация при предоставлении членского доступа к услугам или льготам, квалифицируется как незаконное деяние. Государственные средства должны распределяться на равноправной основе в той мере, в какой это практически целесообразно в географическом отношении, учитывая этнокультурные различия, население и индекс бедности. Распределение теми или иными государственными служащими каких-либо ресурсов в нарушение принципа этнического равенства, равно как и проявление дискриминационного подхода одного лица в отношении другого лица при осуществлении операций лизинга, купли-продажи, отчуждения государственного имущества или распоряжения таким имуществом, предназначенным в полной мере для целей общественного пользования, квалифицируется как незаконное деяние.

43. Законом об инвалидах также запрещается дискриминация со стороны работодателей и других лиц по мотивам "каких бы то ни было этнических, общинных, культурных или религиозных обычаев или практики". Закон о борьбе с коррупцией и экономическими преступлениями (№ 3) 2003 года также служит дальнейшему усилению мер по борьбе с дискриминацией за счёт введения запрета на явление конфликта интересов (статья 42) и злоупотребления служебным положением (статья 46).

44. Предлагаемая новая Конституция отражает стремление правительства Кении запретить дискриминацию, принимая также во внимание проблему социальной изоляции. Дискриминация интерпретируется весьма широко, а именно: "Государство не должно прямо или косвенно осуществлять дискриминацию в отношении любого лица по признаку расы, пола, беременности, гражданского состояния, состояния здоровья, этнического или социального происхождения, цвета кожи, возраста, инвалидности, вероисповедания, убеждений, культуры, одежды, языка или места рождения". Этим постулатом далее определяются ориентиры для программ и политических мер в сфере позитивных действий, направленных на улучшение положения уязвимых лиц или групп людей, будь то в силу дискриминационной практики в прошлом или в отсутствие таковой. Это одна из неоспоримых тем, которая безусловно будет закреплена в новой Конституции Кении. Кроме того, существует общепринятое принципиальное понимание того, что проводимая сейчас в стране конституционная реформа направ-

лена в том числе на переосмысление взаимосвязи между центральным правительством и различными регионами, что также даёт возможность определиться с новыми подходами к самоидентификации и культурной принадлежности в Кении.

45. Положения, касающиеся кенийского гражданства, содержатся в разделе VI Конституции и в Законе о гражданстве Кении (глава 170 Свода законов Кении). Там закреплены четыре пути получения кенийского гражданства отдельными лицами, а именно в силу рождения, происхождения, регистрации или натурализации. Последние три варианта относятся в основном к лицам, родившимся вне территории Кении. Процесс регистрации подразумевает наличие документов, подтверждающих возраст, обычно в форме свидетельства о рождении, а также гражданство. Второе из перечисленных требований вызывает критику, поскольку создаёт наиболее сложные препятствия для определённых национальных меньшинств, таких как сомалийцы, нубийцы и арабы из прибрежных районов. Как правило, лицам, получающим гражданство по рождению, требуется подтверждение кенийского гражданства одного из родителей – в основном национального удостоверения личности такого родителя. При этом к нубийцам, кенийским сомалийцам и арабам из прибрежных районов предъявляются более строгие требования, что рассматривается как более произвольный по своей сути подход. В соответствии со статьёй 8 Закона о регистрации лиц должностные лица, осуществляющие регистрацию, уполномочены на широкое усмотрение при применении норм права, что позволяет таким должностным лицам востребовать дополнительные свидетельства "в той мере, в какой соответствующее лицо способно их представить". Согласно статье 5, Главный регистр лиц может затребовать дополнительные свидетельства "других данных согласно существующим предписаниям".

46. Кроме того, кенийское законодательство в области гражданства не обеспечивает полноценной защиты женщинам, детям и беженцам. Женщины не имеют права передавать гражданство своим детям. Дети, не имеющие определённого гражданства, или дети, которые вполне могли бы считаться лицами без гражданства, не получают кенийское гражданство автоматически. Беженцы не могут натурализоваться, что со временем повышает угрозу роста безгражданства.

47. Есть свидетельства того, что принимаются меры к исправлению процедур регистрации, в прошлом считавшихся дискриминационными. В марте 2003 года Высокий суд получил от нубийской общины в Кении запрос о проверке конституционности действий правительства⁸, а в 2006 году эта община представила дело в Африканскую комиссию по правам человека и народов (АКПЧН), офис которой находится в Гамбии⁹. Оба дела находятся в стадии рассмотрения, но нубийские лидеры полагают, что недавние изменения в административной процедуре связаны с этими усилиями. Нубийцы по-прежнему должны проходить проверку личности в соответствующих комитетах, но получение кенийского национального удостоверения личности существенно упростилось. Национальные учреждения предпринимают шаги по рационализации регистрационного процесса, культивируя представление о национальном удостоверении как о праве, а не о привилегии. Национальное регистрационное бюро издало в 2006 году общенациональную директиву о прекращении действия документов дедушек и бабушек, хотя, предположительно, действия в рамках этой директи-

⁸ Misc. Application No. 256 of 2003, *Yunis Ali Ibrahim & Others v. The Attorney General & Others*.

⁹ African Commission on Human and Peoples Rights Communication No. 317 of 2006.

вы носят целевой характер. В 2007 году Кенийская национальная комиссия по правам человека опубликовала подробный отчёт о деятельности по выдаче национальных удостоверений личности. В продвинутой стадии находится процесс выработки централизованной базы данных для регистрации рождений, что поможет ограничить практику дискриминационных процедур идентификации при достижении возраста совершеннолетия.

48. В нормах персонального права Кении, и в частности в законах о браке и разводе, предусмотрены варианты норм в зависимости от происхождения лиц: английского, азиатского, мусульманского и африканского. В течение колониального периода судебное разбирательство в отношении дел европейцев и азиатов велось на уровне Высокого суда, дела мусульман разбирались судами кадиев, а африканцы обращались за правосудием в африканские суды. Взять, к примеру, дело Ре Маанги¹⁰, вдовы-африканки, муж которой был государственным служащим: ей было отказано в доступе к Высокому суду по причине её африканского происхождения. Суд установил наличие дискриминационных действий по отношению к ней. Она получила возможность обратиться в Высокий суд для разбирательства по делу о наследстве её мужа. Вслед за этим были ликвидированы африканские суды. Ожидается, что принятый в 2009 году законопроект о брачных отношениях позволит устранить дискриминацию в вопросах имущества супругов для любых браков.

49. В настоящее время все дела гражданского характера возбуждаются и рассматриваются на уровне магистратских судов или, если они выходят за рамки их компетенции, в Высоком суде. Вне судебной системы, параллельно с официальной судебной системой, функционируют суды старейшин для африканцев. Среди некоторых сект приверженцев ислама существуют собственные суды по персональным вопросам. Это существует и в среде приверженцев индуистской веры. Они обращаются в суды только в качестве крайней меры. В некоторых сельских районах общины располагают собственными средствами урегулирования споров, например через совет уважаемых старейшин.

50. Предпринимаются попытки выработать универсальное законодательство по персональным делам, связанным с браком и правом наследования. При первом президенте Кении были учреждены две комиссии: одна по Закону о наследственном праве, вторая – по брачному законодательству. Комиссии представили свои рекомендации, но лишь десять лет спустя, в 1981 году, был принят Закон о наследственном праве. Законодательство о браке ещё только предстоит принять, хотя это обсуждается уже 40 лет. В этой связи правительство, действуя через Министерство юстиции, национального единства и конституционных вопросов, а также через Кенийскую комиссию по правовой реформе, приступило к процессу обзора, который имеет своей целью гармонизацию законодательства по браку и разводу. Как следствие этого процесса, были выработаны законопроекты о браке, имуществу супругов, равных возможностях и насилии в семье (защите семьи).

51. Что касается вопросов труда, то кенийское законодательство принципиально позволяет всем лицам работать в Кении, хотя существует одно серьёзное осложнение. В результате вспышки насилия, последовавшей за выборами в 2008 году, в состоянии перемещённых лиц в Кении оказалось 800 тысяч человек. Этим людям тяжело работать где бы то ни было. Кения открыла двери для иностранных инвесторов, и эта возможность встретила позитивный отклик. При этом правительство отдаёт себе отчёт в том, что зоны обработки экспорта

¹⁰ (1968) EALR.

(ЗОЭ) и другие деловые структуры сталкиваются с трудностями, вызванными расовыми предрассудками. Так, дискриминация находит своё выражение в практике сегрегации, проявляющейся в том, что в некоторых случаях лицам определённой расы отказывают во вступлении в профсоюзы, хотя эти лица отвечают требованиям, предъявляемым к кандидатам на вступление в такого рода союзы. Предпосылки для разногласий среди таких социальных групп заложены в Хартии трудовых отношений в промышленности, принятой в 1980 году, а именно в Добавлении "С", которое побуждает участников этого соглашения ограничивать возможности вступления их членов в профсоюзы или организовывать профсоюзы вопреки статье 8 Конституции, где сказано, что "помимо собственной воли никто не может быть ограничен в его праве на свободу собраний и ассоциации, а именно в его праве на свободу собраний и ассоциации совместно с другими лицами, в частности, на создание профессиональных союзов или вступление в них либо в другие ассоциации для защиты своих интересов".

52. Кроме того, старшими должностными лицами различных ЗОЭ и других транснациональных компаний являются иностранцы, и разница между местными сотрудниками и иностранцами в плане вознаграждения весьма значительна. Например, азиатские компании не нанимают африканцев на высокие управленческие должности. Стремясь ликвидировать подобные негативные явления, правительство приняло следующие законодательные акты:

- а) Закон о работе по найму 2007 года, в целях декларирования и формулирования основных прав лиц, работающих по найму;
- б) Закон об институтах в сфере трудовых отношений 2007 года, в целях укрепления нормативной базы в отношении профсоюзов и трудовых споров, а также содействия свободе ассоциаций;
- в) Закон о возмещении ущерба в результате производственных травм 2007 года; и
- д) Закон о технике безопасности и гигиене труда 2007 года: нормы техники безопасности и гигиены труда теперь применимы ко всем рабочим местам, включая ЗОЭ; эти положения направлены на обеспечение защиты работника на его рабочем месте.

53. В целях обеспечения равноправного распределения результатов процесса развития в 2003 году был принят Закон о фонде развития избирательных округов (№ 10). Это один из недавно принятых законодательных актов, направленных на поддержку развития на уровне избирательных округов. Распределение ресурсов на уровне избирательных округов опирается на объективный критерий индикатора бедности. В статье 3 этого закона говорится, что цель Закона состоит в выделении некой доли национального бюджета на цели развития, и в частности, на борьбу с бедностью на уровне избирательных округов.

54. В статьях 4 и 19 указан потолок бюджетных ассигнований по каждому избирательному округу, что должно соответствовать трём четвёртым от установленного процента всех обычных доходов государства, собираемых за каждый финансовый год, которые далее должны быть поделены поровну между всеми избирательными округами, плюс одна четвёртая от установленного процента всех обычных доходов государства, поделенная на национальный индикатор бедности и умноженная на индикатор бедности по каждому соответствующему избирательному округу. Эта инициатива также направлена на то, чтобы добиться направления ресурсов на цели устранения явления маргинализации некоторых районов страны, которые отстают в своём развитии в силу исторической несправедливости. Меры по укреплению системы управления этим фон-

дом в целях обеспечения устойчивых позитивных результатов являются объектом постоянного пристального внимания по мере их осуществления.

55. Земельный вопрос в Кении относится к разряду тех проблем, по поводу которых страсти по-прежнему накаляются более всего, традиционно вызывая прилив межэтнической вражды. С момента обретения независимости Кения так никогда и не имела ясно сформулированной национальной политики в области землевладения и землепользования. Это обстоятельство, вкупе с наличием множества земельных законов, ряд которых несовместим друг с другом, приводит к тому, что система управления и распоряжения земельными ресурсами является сложной и фрагментарной, распоряжение земельными ресурсами находится в упадке, сохраняется неравноправие в землевладении и бедность. Это является причиной экологических, социально-экономических и политических проблем, включая ухудшение качества земель, самовольное поселение на чужой земле и безземельность, лишение наследства некоторых групп лиц и индивидуумов, городскую нищету, недоиспользование и запущенность сельхозугодий, незащищённость и конфликтный характер землевладения.

56. В целях решения этих проблем правительство приступило к разработке национальной политики в области землевладения и землепользования, организовав широкий консультативный процесс, направленный на определение программы политических мер под девизом "Приведём страну к эффективному, устойчивому и равноправному землепользованию для процветания нынешнего и всех последующих поколений". В выработке этой программы приняли участие целый ряд заинтересованных сторон, представляющих сферы государственного и частного секторов, а также гражданское общество, через посредство групповых тематических обсуждений, региональных семинаров и письменных предложений.

57. Предшествующие инициативы, такие как Президентская комиссия по изучению системы земельных законов Кении, Комиссия по пересмотру Конституции Кении и Президентская комиссия по выяснению незаконного/неупорядоченного выделения государственных земель, в значительной мере способствовали сбору необходимой информации для процесса выработки земельной политики. Соответствующая Программа мер государственной политики была утверждена кабинетом министров 25 июня 2009 года. Этой программой, среди прочего, определены следующие меры: добиваться устранения исторической несправедливости в области землевладения и землепользования, неравноправного распределения земель и непризнания общинных земельных интересов в пользу земледельцев и других социально изолированных общин. Данная программа мер нацелена на инициирование далеко идущих реформ, прокладывающих путь к окончательному разрешению вековых кенийских проблем в области землевладения и землепользования. Принятие этой программы стало поворотным пунктом на пути к осуществлению Четвёртой программы действий для достижения национального согласия, где сформулированы различные меры по исправлению исторической несправедливости и возмещению причинённого ею вреда во избежание повторения вспышек насилия, потрясших страну в 2008 году.

58. Правительство Кении также выработало Национальную политику и план действий в области прав человека. Этот процесс привлёк множество участников в рамках региональных слушаний с целью поощрения вклада со стороны как можно большего числа заинтересованных лиц. В процесс выработки этой программы были вовлечены как государственные, так и негосударственные круги, причём в Национальном оргкомитете были представлены все министерства, с

тем чтобы обеспечить включение вопросов прав человека в основные программы действий по различным секторам.

59. Предполагается, что после принятия руководящих принципов упор в значительной степени будет делаться на проблемах дискриминации. Усилия по мобилизации и упорядочению сбора и обработки мнений граждан, на которых в значительной мере строился программный документ по правам человека, опирались на поддержку со стороны активистов. Этот подход подразумевал активное разъяснение гражданам их права на просвещённый выбор при участии в формировании политики. Правительству также удалось сформулировать проблемы в области прав человека, требующие неотложных действий. Например, правительство уже сумело организовать встречи по примирению через провинциальные органы управления и членов общин, с тем чтобы обсудить конфликты на этнической почве и найти решения, позволяющие устранить основополагающие причины этих конфликтов.

Судебные решения о санкциях против различных случаев дискриминации

60. Определённые судебные прецеденты были созданы кенийскими судами при рассмотрении следующих дел.¹¹ Согласно материалам дела "*Рангал Лемей-гуран и др. против Генерального прокурора и др.*"¹², заявление в соответствии со статьёй 84 (пункт 1), статьёй 1 и статьёй 1А Конституции Кении было подано 12 марта 2004 года от имени общины Иль Хамус. Это заявление было направлено против Генерального прокурора (от лица правительства Кении в качестве их главного юридического советника) и Избирательной комиссии Кении (в качестве органа, наделённого полномочиями по созданию и распределению избирательных округов в соответствии с Конституцией). Община Иль Хамус настоятельно просила, среди прочего, формально признать, что статистические шансы кандидата от Иль Хамуса быть успешно избранным в члены парламента по существующему избирательному округу Баринго являются практически столь минимальными, что реально не приходится ожидать избрания такого кандидата в парламент на обозримую перспективу (поскольку за последние сорок лет такого прецедента не возникло). Как следствие такого положения, община Иль Хамус лишена, согласно её заявлению, возможности пользоваться своими основополагающими правами, а именно правом на свободу мнений и их выражение и правом на свободу совести, которые защищены в соответствии со статьёй 70 Конституции Кении.

61. Община Иль Хамус также настоятельно просила разделить нынешний избирательный округ Баринго, опираясь на мандат Комиссии по границам следующего созыва, на два отдельных округа, с тем чтобы предотвратить увековечение сложившейся электоральной маргинализации этой общины. Кроме того, было также настоятельно испрошено формально признать необходимость назначения какого-либо лица из общины Иль Хамус в качестве номинированного члена Национальной ассамблеи для представления специфических интересов этой общины.

62. Согласно постановлению суда, меньшинства, подобные общине Иль Хамус, имеют право влиять на разработку и реализацию программы мер в рамках государственной политики и быть представленными такими людьми, которые принадлежат к той же социально-культурной и экономической среде, что и они. Политическая система только тогда может называться истинно демократиче-

¹¹ Резюме этих дел содержится в Таблице 1 Приложения 2 к настоящему докладу.

¹² Misc Application No. 305 of 2004 eKLR.

ской, когда она обеспечивает меньшинствам возможность заявлять о своих интересах, формулировать свои специфические запросы и пользоваться судебной защитой, т.е. когда заложена надёжная основа совещательной демократии. Лишь тогда нация, подобная нашей, может с полным основанием называть себя радужной демократией.

63. Судом было установлено, что ИКК не продемонстрировала чёткого осмысления своей роли. При этом общине Иль Хамус удалось продемонстрировать, что за всю историю номинаций в соответствии со статьёй 33 единственной представленной группой в течение одного парламентского срока были слепые. Суд также определил, что каждая эпоха несомненно отличается присущим ей набором групп меньшинств и специальных интересов, причём в наше время сюда же следует относить и слепых, и глухих, и людей с ограниченными физическими возможностями, равно как и молодёжь. В этой связи на ИКК была возложена обязанность выявлять все подобные категории и доводить соответствующие списки до сведения политических партий и других органов, наделённых полномочиями по номинированию в соответствии со статьёй 33. По мнению Суда, нынешнее положение, позволяющее партиям номинировать того или иного кандидата по своему усмотрению, является весьма спорным и потенциально противоречащим положениям Конституции.

64. Правительство также приняло законодательные и административные меры по противодействию дискриминации. В этой связи следует отметить учреждённую парламентским актом¹³ Кенийскую национальную комиссию по правам человека (КНКПЧ) для целей координации усилий правительства по укреплению и защите прав человека. Создание этой комиссии отражает стремление правительства содействовать большей реализации прав человека. В число основных функций КНКПЧ входит исполнение обязанностей надзорного органа по отношению к действиям правительства в области прав человека и содействие утверждению Кении в качестве государства, защищающего права человека. Комиссия берёт на себя ведущую роль при рассмотрении сложных дел в связи с дискриминацией, препровождаемых ей собственным подразделением по рассмотрению жалоб, касающихся случаев нарушения прав человека.¹⁴ Комиссия наделена квазисудебными полномочиями по заслушиванию и квалифицированию жалоб, касающихся, в частности, дискриминации.

65. В эту комиссию в основном обращаются петиционеры из бедных слоёв населения в силу безвозмездного и небюрократического характера предоставляемых ею услуг и посреднических действий. В качестве примера рассмотренных Национальной комиссией дел можно упомянуть дело *"Родители учащихся школы "Пангани" для девочек против школьной директрисы"*¹⁵, иск по которому был подан в марте 2007 года. Данная жалоба основывалась на заявлениях о том, что ученицы-мусульманки были вынуждены испрашивать разрешение у директрисы для того, чтобы осуществлять своё право на свободу вероисповедания. Согласно представленному родителями иску, эта школа, будучи правительственным учебным заведением, обязана быть толерантной ко всем религиям в равной мере и не иметь никакой официальной религии. Комиссия, принимая к сведению гарантируемую Конституцией свободу отправления религиозных

¹³ Акт 2002 года о Кенийской национальной комиссии по правам человека.

¹⁴ В Таблице 2 Приложения к настоящему докладу содержится перечень жалоб, которые были поданы в Департамент КНКПЧ по рассмотрению жалоб и возмещению вреда в связи с нарушением положений Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД).

¹⁵ KNCHR/PET/GEN/VOL.XXII.

культов для каждого без исключения гражданина, обратила настоятельное требование к Министерству образования вмешаться в эту ситуацию и найти надлежащее решение.

66. В отношении старшей преподавательницы школы "Санта-Моника" для девочек была подана жалоба¹⁶ на предмет якобы имевшей место дискриминации в отношении трёх учениц этой школы по признаку их принадлежности к религиозной деноминации "Адвентисты Седьмого Дня (АСД)". Упомянутые ученицы были исключены из школы за якобы имевший место отказ с их стороны принять участие в назначенном на одну из суббот экзамене (что, согласно верованиям АСД, означало бы нарушение их шаббата). При этом истцы настаивали на том, что данная школа, будучи государственной, обязана была с уважением отнестись к религиозным правам этих девочек, соблюдая толерантность по отношению ко всем религиям. У школы был выбор назначить соответствующие экзамены на будний или на воскресный день из уважения к школьницам из числа АСД, религия которых не позволяла им работать по субботам. Признавая эту претензию, Комиссия опиралась, среди прочего, на положения подпункта vii) пункта d) статьи 5 Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации, где гарантируется право на свободу мысли, совести и религии. Кроме того, Комиссия также опиралась на статью 78 Конституции, гарантирующую свободу вероисповедания. Комиссия изучила ситуацию, не получив при этом поддержки со стороны администрации школы, и направила отчёт о проведённом расследовании в Министерство образования для получения указаний, а также передала материалы дела в собственную группу по рассмотрению жалоб с целью определения средств правовой защиты, включая возможную компенсацию.

67. Согласно утверждениям автора ещё одной жалобы в связи с якобы имевшим место дискриминационным объявлением в номере ежедневной газеты "Дейли нейшн" от 30 декабря 2005 года¹⁷, одно из объявлений, опубликованное в разряде рубричной рекламы на странице 42 вышеупомянутого издания, являлось дискриминационным по расовому признаку. Часть этого объявления гласила: "Дацун-1200 пикап; кенийская регистрация на азиата без аварий 320 тыс...". По мнению автора жалобы, это означало, что упоминание о владельце-азиате имело целью навести потенциальных покупателей на мысль о том, что более высокое качество данного автомобиля было связано с его владением лицом азиатского, а не африканского происхождения. В своём докладе Комиссия отмечает тот факт, что пункт 3 статьи 82 Конституции Кении определяет дискриминацию как применение различного обращения к разным лицам по причинам, полностью или частично объясняемым их соответствующей расовой или племенной принадлежностью, местом происхождения или жительства либо иной географической привязкой, политическими взглядами, цветом кожи, вероисповеданием или полом, когда к лицам, имеющим подобные характеристики, применяется такое поражение или ограничение в правах, которое не распространяется на лиц, не имеющих таких характеристик, или когда привилегии или преимущества предоставляются лицам, имеющим иные характеристики.

68. Согласно докладу Комиссии, внимательное прочтение пункта 3 статьи 82 Конституции указывает на то, что его суть состоит в запрещении дискриминационного обращения через ограничение правоспособности и дееспособности, через установление привилегий или преимуществ. Эта статья не претендует на запрещение дискриминационных идей или взглядов. Такое понимание было яс-

¹⁶ KNCHR/2006/1048.

¹⁷ KNCHR/2006/1021.

но отражено в ряде постановлений кенийских судов, включая решение по делу *"Нганга против Республики"*¹⁸, где было установлено, что содержащееся в статье 82 Конституции толкование понятия "дискриминационный" не совпадает с его естественным или принятым употреблением. По мнению вынесшего это постановление судьи, такое толкование можно отнести лишь к ситуациям "особого ограничительного подхода" к проявлениям неравного отношения, описанным в пункте 3 этой статьи.¹⁹ Далее Комиссия отмечает, что подобное ограничительное толкование термина "дискриминация" лишь в связи с обращением, а не в более широком его понимании, присуще целому ряду юрисдикций. В юридическом словаре Блэка²⁰ термин "дискриминация" раскрывается как "отказ относиться ко всем равноправно, когда обоснованное отличие не может быть найдено между пользующимися преимуществами и не пользующимися ими". Кроме того, Комиссия отмечает определение выражения "расовая дискриминация" в соответствии с Международной конвенцией о ликвидации всех форм расовой дискриминации как дискриминацию, проявляющуюся в актах различия, исключения, ограничения или предпочтения, а не только в самоидентификации по признаку расы.

69. Комиссия упомянула ранее вынесенное ею постановление относительно дискриминационного объявления о сдаче в аренду жилья, которое было отражено в её докладе за период 2004–2005 годов. Объявление, размещённое компанией "Вилла кеар лтд." в газете "Ист Африка стэндард" гласило: "Уэстландс, двухкомнатная квартира, отдельное помещение, только для азиатов, 18 тысяч"; по мнению Комиссии, это объявление носило дискриминационный характер, поскольку уведомляло о доступности жилого помещения под аренду только для лиц азиатского происхождения.

70. Соответствующее агентство по недвижимости, "Вилла кеар", принесло надлежащие извинения и изъяло это объявление. Как констатировала Комиссия, в отличие от объявления, данного компанией "Вилла кеар", объявление о продаже автомобиля не имело целью ввести ограничения или обязательства либо привилегии или преимущества для какой-либо конкретной группы потенциальных покупателей. Продавец лишь пытался воспользоваться вероятно существующими в обществе предрассудками, согласно которым, справедливо это или нет, бытует мнение о том, что азиаты лучше ухаживают за своими автомашинами, чем представители других рас. Податель жалобы предложил Комиссии принять меры в отношении ситуации, представлявшей ему как косвенное проявление расовых предрассудков, но не как явный случай расовой дискриминации. Тем не менее, Комиссия проголосовала в пользу мнения о том, что всего лишь проявление предвзятости нельзя приравнивать к дискриминации. Повсеместно в мире рекламодатели пользуются фразами типа "владелец женщина" и "принадлежало иностранцу", с тем чтобы воспользоваться распространённым в обществе предвзятым мнением, согласно которому женщины и иностранцы по иному ухаживают за машинами. Можно выразить в этой связи сожаление, но подобное явление не является уголовно наказуемым деянием дискриминации.

71. При этом Комиссия подчеркнула, что не имеет в виду оставлять без внимания проявления оскорбительных расовых стереотипов в СМИ, будь то в контексте редакционных материалов или рекламных объявлений. Информационные организации имеют моральное и социальное обязательство вносить пози-

¹⁸ (1985) KLR 451.

¹⁹ Там же, 456.

²⁰ Black's Law Dictionary 7th Edition Edited by Byran Garner & Henry Black Penguin Books New York 2006.

тивный вклад в борьбу против расизма, межплеменной вражды, дискриминации женщин и других форм нетерпимости. Согласно настоятельной рекомендации Комиссии, СМИ, в порядке самоконтроля, следует применять положения статьи 13 Кодекса поведения Совета по делам средств массовой информации не только в отношении редакционных материалов, но и рекламных объявлений. В упомянутой статье сказано, что "СМИ в целом надлежит избегать предвзятости или насмешек в связи с упоминаниями о расовой, племенной, клановой или религиозной принадлежности какого бы то ни было лица либо в отношении пола или инвалидности какого бы то ни было лица". Подобного рода деталей следует избегать, если только они не являются смыслообразующими для преподносимой истории. В своей рекомендации Национальной медиа-группе (НМГ) Комиссия указала, что НМГ следует поощрять основных участников коммуникационных процессов, в том числе рекламодателей, к тому, чтобы они воздерживались от упоминания определённых групп людей в контексте бытующих стереотипов в отношении таких групп. В частности, НМГ следует иметь в виду необходимость применения положений статьи 13 Кодекса поведения Совета по делам средств массовой информации в отношении рекламных объявлений, публикуемых этой организацией.

72. Правительство также учредило Национальную комиссию по вопросам гендерного равенства и развития для целей борьбы с дискриминацией по гендерному признаку. Этой комиссии была поручена работа по координации, реализации и фасилитации стратегии достижения гендерного равенства в рамках процесса национального развития, а также по консультированию правительства по всем аспектам этой деятельности. С помощью этой комиссии правительство выработало Национальную программу мер в области гендерного равенства и развития, исходя из того, что реализованные на данный момент меры содействия развитию не в равной мере оказывают влияние на всех кенийцев и что неизменно возникают разногласия, в частности, на почве возраста, культурных особенностей и верований.

73. Правительство также добилось принятия законодательных норм, направленных против дискриминационной практики в различных секторах экономики. Ниже приводятся некоторые примеры таких законодательных инициатив:

а) Закон о координации деятельности неправительственных организаций (№ 19) 1990 года, в соответствии с которым Совет по координации деятельности НПО, в сотрудничестве с Национальной службой разведки и безопасности (NSIS), занимается обеспечением того, чтобы регистрация и деятельность НПО не были мотивированы этническими пристрастиями и не способствовали увековечению этнической стратификации в стране;

б) Закон об обществах (Гл. 108), устанавливающий нормативную базу для регистрации обществ, что ранее подразумевало политические партии, и вводящий критерии для регистрации таких обществ. Этим законом запрещается регистрация этнически ангажированных партий. Тем самым правительство стремится искоренить пропаганду вражды и призывы к ней, которые мотивированы политическими амбициями. Это обусловлено тем фактом, что в условиях кенийского этнокультурного многообразия политическое позиционирование зачастую сопряжено с попытками эксплуатации этнических страстей при помощи языка ненависти. Это нередко приводит к дискриминации и дальнейшей маргинализации групп меньшинств, не обладающих политическим весом в силу их немногочисленности и прочих аспектов уязвимости;

с) Уголовный кодекс (Гл. 63) запрещает нелегальные собрания и изгнанные из общества группы, творящие самосуд, а также организацию и приня-

тие незаконной присяги, и это позволяет привлекать к ответственности группы, эксплуатирующие этнические предрассудки;

d) Закон о политических партиях (№ 10) 2007 года, а именно его статья 14, вводит запрет на этнические или религиозные партии;

e) КНКПЧ также недавно разработала законопроект относительно запрета на призывы к вражде, нацеленные на разжигание этнической, расовой и прочей ненависти по отношению к какому бы то ни было сегменту кенийского общества.

74. Помимо вышеизложенного, были приняты специальные конкретные меры в социально-экономической, культурной и других областях с целью достижения надлежащих уровней развития и защиты определённых расовых групп или принадлежащих к ним лиц, с тем чтобы гарантировать им полное и равноправное использование прав человека и основных свобод в соответствии с пунктом 2 статьи 2 Конвенции. К числу таких мер относятся:

a) Программа действий в отношении засушливых и полузасушливых земель (ЗПЗ), разработка которой осуществляется под эгидой Программы по управлению ресурсами для целей развития засушливых земель (ПУРЗЗ)²¹, направлена в первую очередь на оживление засушливых и полузасушливых земель (ЗПЗ) Кении. ЗПЗ занимают 80% земельного массива страны; они обеспечивают жизнь и прокорм приблизительно 10 миллионам человек и почти 70%м всего поголовья скота в стране. Этот документ подтверждает приверженность правительства целям развития ЗПЗ с учётом того факта, что Кения не обеспечит устойчивость процесса развития всей национальной экономики до тех пор, пока ЗПЗ и их громадные ресурсы не станут реальной частью процесса национального планирования и развития. Этот политический документ был разработан через посредство коллективных консультаций, что и отличает его от предшествующих подходов к деятельности по развитию ЗПЗ. В нём указаны приоритетные цели и мероприятия, необходимые для обеспечения процесса устойчивого развития зон ЗПЗ, для которых в прошлом были характерны лишь бедность и нужда. Тем самым подчёркивается значимость ЗПЗ для остальной части экономики Кении и акцентируются те области, в которых ЗПЗ могут в значительной мере повлиять на процесс развития страны;

b) фонды финансовой поддержки представляют собой правительственную инициативу, направленную на объединение ресурсов для целей развития в национальном масштабе и обеспечение доступа к ним во всех регионах. Фонды финансовой поддержки включают в себя Фонд развития избирательных округов (ФРИО), Фонд для целей децентрализации управления на местах (ФДУМ), Фонд поддержки автодорог из средств топливного сбора (ФПАТ), Стипендиальный фонд избирательных округов (СФИО) и Фонд поддержки бесплатного начального образования (ФПБО). Ассигнования средств этих фондов варьируются в зависимости от таких факторов, как индикаторы бедности по избирательным округам. Недавно были учреждены такие фонды, как Фонд поддержки молодёжного предпринимательства, Фонд поддержки женского предпринимательства и Фонд поддержки инвалидов, с целью распределения ресурсов на нужды этих групп, находящихся в неблагоприятном положении;

c) в 2008 году правительство учредило Министерство по делам северных районов Кении и других засушливых земель. Это министерство в настоя-

²¹ ПУРЗЗ представляет собой специальный департамент при Министерстве специальных программ под эгидой Канцелярии Президента.

щее время отвечает за координацию мероприятий в области развития северо-восточных районов Кении и других ЗПЗ.

Статья 3

Меры, принятые в целях осуждения расовой сегрегации и апартеида

75. В Кении никогда не существовало апартеида в какой-либо форме. Что касается расовой сегрегации, то во времена колониального периода номинально существовала сегрегация в сферах развития, землепользования и обеспечения жильём. Кроме того, африканцы не могли заниматься определённой экономической деятельностью, например, выращиванием кофе. Для целей сегрегации африканцы считались местным населением, и их проживание ограничивалось определёнными сельскими районами, которые непосредственно предназначались для африканцев и назывались "Резервациями для африканского местного населения", в то время как белое население проживало на "Белом нагорье".

76. В столице Найроби существовали районы, специфически предназначенные для проживания определённых расовых групп. Например, районы Карен, Милимани и Килимани предназначались для белых, районы Парклендс и Вестлендс предназначались для выходцев из Азии, а проживание чёрных африканцев ограничивалось районом Истлендс, где плоский ландшафт вызывал проблемы с дренажем, что, в свою очередь, вызывало огромное скопление комаров. Также африканцам, куда бы они не направлялись, требовалось идентифицировать себя с помощью удостоверения личности, которое известно как "кипанде". Тем самым поддерживалась расовая стратификация.

77. Кенийская национальная комиссия проводит расследование, касающееся того, каким образом подобная стратификация продолжает влиять на практику в условиях, когда определённые предварительные требования предъявляются к лицам, желающим проживать в определённых районах, особенно, когда объявления такого содержания публикуются в ежедневных местных газетах. В качестве примеров можно привести случаи, когда домовладельцы выдвигают требования о том, что их предполагаемые арендаторы должны быть вегетарианцами или мусульманами. Эти требования конкретно называют отличительные черты людей азиатского происхождения и отсекают большинство чёрных кенийцев.

78. В прошлом в определённых общинах существовало неприятие смешанных браков. Это в основном связано с расхождениями, существующими в культурных нормах, убеждениях и практике. Подтверждением тому служит историческое решение, принятое в деле *С.М. Отъено*²². С течением времени в Кении стало заключаться всё больше этнически и расово смешанных браков. Эти позитивные тенденции могут быть обращены вспять тем насилием, которое имело место после декабрьских выборов 2007 года. Для решения этой проблемы правительство создало полномасштабный департамент при Министерстве юстиции, национального единства и конституционных вопросов для содействия национального единству и сплочению. Был разработан новый закон, Закон о национальном единстве и сплочении, для целей, среди прочего, "поощрения национального единства и сплочения путём запрещения дискриминации по этническому признаку".

79. В секторе туризма существует тенденция предоставлять преференциальный режим иностранцам в ущерб интересам местного населения, но появилось

²² Civil case № 4873 of 1986 (1987) KLP, p. 371.

осознание необходимости поощрения местного туризма, поскольку он является устойчивым, особенно в свете всех тех предостережений туристам, которые обнародуются иностранными государствами по поводу Кении в случаях беспорядков, даже если угроза исходит извне.

Мероприятия

80. После обретения независимости Кения продолжала оставаться в значительной степени сегрегированной по признаку расы до того, как правительство начало осуществлять политику, направленную на обращение вспять расовой дискриминации, например, политику, обеспечивающую справедливый доступ к земле всем кенийцами, и т.д. Глава 82 Конституции Кении запрещает дискриминацию в том числе и по признаку места жительства, и все граждане Кении обладают правом свободно проживать в любой части страны без каких-либо ограничений. Правительство Кении также поощряет всех кенийцев безбоязненно селиться в любых районах страны. Конституция закрепляет право владения частной собственностью, независимо от месторасположения собственности и личности её владельца.

81. В Кении были созданы различные комиссии для рассмотрения вопросов, касающихся столкновений/конфликтов на этнической почве, в том числе Комиссия по расследованию племенных столкновений (Комиссия Акивуми, 1998 год), Комиссия Ндунгу, созданная в 2003 году для рассмотрения вопроса несправедливого владения и/или приобретения земель в стране, включая проблему незаконного/не отвечающего нормам распределения общественных земель, а также Президентскую комиссию по системам земельного права в Кении (Комиссия Нджонджо, 1999 года). В качестве одной из своих рекомендаций Комиссия Нджонджо указала на необходимость создания тщательно разработанной и всеобъемлющей земельной политики для Кении, и тем самым было положено начало соответствующему процессу.

82. 9 февраля 2006 года министерству юстиции было поручено координировать исполнение Доклада Ндунгу. Комиссия Ндунгу была создана в 2003 году в качестве переходного механизма отправления правосудия для рассмотрения вопросов, касающихся незаконного и не соответствующего нормам распределения общественных земель с момента обретения Кенией независимости в 1963 году. Земли, о которых идёт речь, находятся в городской собственности, принадлежат государственным предприятиям и министерствам, учитываются как активы при производстве расчётов и в публичных доверительных фондах, являются частью лесных угодий, охотничьих угодий, национальных парков, прибрежных заповедников и охраняемых земель.

Статья 4

Меры, принятые в целях осуждения любой пропаганды и всех организаций, основанных на идее или теориях превосходства одной расы или группы или поощряющих расовую ненависть или дискриминацию в какой-либо форме.

Административные меры

83. Кения пережила целый ряд столкновений на этнической почве в ходе всеобщих выборов. Это в основном расценивается как наследие колониального прошлого, которое в значительной степени неактуально, но имеет последствия для эпохи, наступившей после обретения независимости. Косвенное управле-

ние, осуществлявшееся британскими колониалистами, в дальнейшем превратилось в стратегию "разделяй и властвуй", которая вызвала раскол среди различных этнических групп Кении. Это в свою очередь привело к последующей невозможности совместного строительства такими этническими группами единого государства-нации. Ранние политические партии в Кении, проповедовавшие национальную борьбу против колониальных устоев, по сути своей были этническими объединениями. Кикуюю имели Центральную ассоциацию кикуюю (ЦАК), камба – Ассоциацию народности камба (АНА), лухья – Объединение лухья (ОЛ), луо – Ассоциацию молодежи кавирондо (АМК), календжин – Политический альянс календжин (ПАК), население прибрежных районов – Фронт объединения мумбао (ФОМ), а племя таита – Ассоциацию холмов Таита (АХТ).

84. Земельный вопрос является ещё одним источником этнических конфликтов в Кении – как в долгосрочной, так и в краткосрочной перспективе. В результате действий по массовому отчуждению земель на раннем этапе колониализма многие группы населения, до этого времени занимавшиеся обработкой земли, были оттеснены в непроизводительные охранные зоны для местного населения, где не было условий для занятия земледелием. Перемещённые лица превратились в сельскохозяйственных рабочих, временных рабочих, арендаторов, а также в скваттеров. Процесс отчуждения земель также распространился на этнические группы, занимавшиеся скотоводством, такие как масаи, самбуру, нанди, покот и другие общины, говорящие на языке календжин. Как и их земляки, занимавшиеся земледелием, скотоводческие группы были оттеснены в менее благоприятные по своим условиям охранные зоны. Во время эпохи национализма и деколонизации земельное притеснение являлось главным пунктом повестки дня для всех этнических групп, активно участвовавших в борьбе за независимость. В действительности земельный вопрос являлся одним из основных поводов для восстания мау-мау в Кении в период с 1952 по 1956 год и последующего объявления англичанами чрезвычайного положения. В канун объявления независимости в Кении была разработана программа по передаче земель коренным этническим группам. Был учреждён специальный грант для целей содействия перераспределению земель, особенно на бывшем "белом" нагорье. Во время борьбы за независимость народ рассчитывал на то, что земли будут свободно распределены среди кенийцев, поскольку изначально эти земли были отобраны у них силой.

85. Однако этого не произошло, поскольку англичане предоставили Кении займ с тем, чтобы содействовать приобретению земель. Это сделало землю очень дорогой для простого человека. Это явилось критическим моментом, означавшим, что землевладение стало фактором этнической принадлежности, усиливающим, таким образом, этническую вражду.

86. Земельные комиссии, речь о которых шла выше, были нацелены на решение проблем исторической несправедливости, касающихся земельного вопроса, и на обеспечение справедливого распределения земельных ресурсов в Кении. Для достижения этой цели Стратегия по оживлению экономики для обеспечения благосостояния и занятости (СОЭ) на 2003–2007 годы потребовала от правительства разработать ясный план действий с чётко установленными сроками для исполнения рекомендаций Комиссии Нджонджо. Также был предпринят ряд инициатив по переселению безземельных лиц и скваттеров, в том числе разработан порядок производства расчётов и выделения государственных земель.

87. Правительство также организовало обучающие программы для представителей правоохранительных органов по практике разрешения земельных споров; в процессе продвижения Программы мер государственной политики и

Плана действий в области прав человека повысило уровень осведомлённости общества относительно прав человека; и осуществило Инициативу по достижению быстрых результатов параллельно с заключением контрактов со старшим звеном гражданских служащих по результатам их деятельности с целью содействия исполнению решений правительства.

Законодательные меры

88. Стремясь устранить факторы несправедливости, приводившие к перекосам при распределении земли в силу расовых предрассудков, правительство осуществило целый ряд мероприятий, включая представление Национальной земельной политики, одобренной кабинетом министров и находящейся в стадии рассмотрения и утверждения парламентом.

89. Существует Кодекс поведения для средств массовой информации, согласно которому средства массовой информации обязаны избегать предвзятых и унижающих достоинство высказываний относительно расы, племенной, клановой, религиозной принадлежности, пола или инвалидности того или иного лица, если эти детали не являются критически важными для изложения сюжета. Однако обеспечение выполнения Кодекса поведения вызывает сложности. Правительство приняло Закон о средствах массовой информации, согласно которому, среди прочего, потребуются меры по обеспечению соблюдения Кодекса поведения. Также правительство добивается принятия Билля о свободе информации, который будет регулировать содержание информации, распространяемой среди общественности, с целью противодействия разжиганию розни и ксенофобским высказываниям.

90. Правительство также разработало Билль о равных возможностях, задачей которого, среди прочего, является "содействие равным возможностям и противодействие прямой и косвенной дискриминации по признаку пола, расы, этнического или религиозного происхождения, инвалидности или по какому-либо другому запрещённому признаку". Билль находится в стадии рассмотрения и утверждения.

91. Правительство создало фонды финансовой поддержки в целях обеспечения равноправного распределения средств, такие как Фонд развития избирательных округов, Стипендиальный фонд избирательных округов и Фонд для целей децентрализации управления на местах. Эти фонды призваны содействовать справедливому развитию на низовом уровне.

92. С другой стороны, в статье 77 Уголовного кодекса Кении содержится ясно выраженный запрет на любые попытки совершить действия с подрывными намерениями, и в данном случае формулировка "подрывные" распространяется, среди прочего, на действия, направленные или рассчитанные на поощрение ненависти или вражды между различными расами или общинами в Кении.

93. Также Закон о детях запрещает дискриминацию, среди прочего, по признаку расы и предусматривает наказание в виде лишения свободы сроком на один год в случае неуплаты штрафа в размере 20 тыс. кенийских шиллингов (300 американских долларов).

Статья 5

Пункт а) статьи 5

Доступ к правосудию

Конституционные гарантии

94. Статья 77 Конституции Кении обеспечивает каждому человеку право на справедливое судебное разбирательство в суде, созданном в соответствии с законом. Когда какому-либо лицу предъявляется обвинение в совершении уголовного правонарушения и до тех пор, пока это обвинение не снято, такое лицо имеет право на справедливое судебное разбирательство в течение разумного периода времени, которое проводится независимым и беспристрастным судом. В статье говорится о "человеке", поэтому в ней отсутствует дискриминация по признаку цвета кожи, национального или этнического происхождения. Все имеют право на справедливое судебное разбирательство по уголовным делам. Кроме того, в пункте 1) статьи 82 Конституции говорится, что никакой закон не должен содержать положений, являющихся дискриминационными по своей сути или последствиям. В этой статье содержится запрет на дискриминацию по признаку расовой или племенной принадлежности, места происхождения или жительства либо иной географической привязки, политических взглядов, цвета кожи, вероисповедания или пола. Далее, в пункте 2) статьи 82 сказано, что никто не должен подвергаться дискриминационному обращению никаким лицом, действующим на основании какого-либо писаного закона или во исполнение соответствующих функций, которыми наделена какая-либо официальная должность или государственная власть. Кроме того, в статье 84 Конституции предусматриваются средства конституционной защиты на случай дискриминации по признаку расы. В Высокий суд подаётся ходатайство в соответствии с "Положением об обеспечении соблюдения практики и норм в области основных прав".

95. В Конституции говорится, что только Высокий суд располагает механизмами для решения вопросов, касающихся правонарушений в виде актов дискриминации по признаку расы. Однако отправление правосудия Высоким судом в Кении не обеспечивает в должной мере доступа к правосудию для большинства уязвимых слоёв населения или для представителей меньшинств, особенно в районах засушливых и полусушливых земель. В целях борьбы против этой аномалии разрабатывается проект по созданию судов мелких тяжб, а также по разработке всесторонней политики в области предоставления всеобъемлющей юридической помощи и просвещения.

96. Тем не менее по-прежнему отсутствует эффективная осведомлённость о правах человека среди рядовых граждан, которые, вероятно, не могут реально пользоваться имеющимися средствами правовой защиты, предусмотренными для противодействия нарушениям права на недопущение дискриминации по признаку этнического или национального происхождения, и, как следствие, фактически не пользуются положениями статьи 84 Конституции. Продолжающийся процесс продвижения Программы мер государственной политики и Плана действий в области прав человека является эффективным инструментом повышения уровня осведомлённости общества, что вооружает кенийцев знанием имеющихся у них прав и позволяет им принимать более просвещённое участие в этом процессе.

97. Что касается несовершеннолетних правонарушителей, то, согласно Закону о детях, ребёнку, который/которая не может получить правовую помощь,

предоставляется помощь со стороны государства при подготовке и представлении его/её дела.

98. Правительство Кении предприняло целый ряд инициатив, уделяющих особое внимание необходимости создания активной и масштабной системы правовой помощи, позволяющей правосудию и судопроизводству приближаться к людям, не требуя при этом от людей добиваться правосудия. Отсутствие доступа к правосудию по своей сути и само по себе является формой дискриминации в том смысле, что оно лишает людей равенства перед законом. При этом ожидается, что осуществление Национального плана предоставления юридической помощи (и повышения уровня осведомленности), который находится в стадии реализации после успешного завершения пилотного проекта, позволит постепенно решить эту проблему для неимущих кенийцев.

Законодательные мероприятия

99. Правительство в лице Министерства юстиции, национального единства и конституционных вопросов указало на проблему доступа к правосудию в качестве одного из серьёзнейших вызовов для страны. В этой связи правительство работает над тем, чтобы сделать правосудие доступным для людей с помощью увеличения доступности юридических услуг путём признания общинных систем правосудия, создания судов для урегулирования мелких претензий, оказания поддержки центрам по предоставлению юридической консультации для мелких предпринимателей, оказания поддержки проектам по процедуре медиации и развития хорошо структурированного Национального плана предоставления юридической помощи (и повышения уровня осведомленности), предусматривающего предоставление юридических консультаций, повышение информированности и юридическое представительство с упором на тех людей и те дела, в отношении которых это наиболее необходимо. Данное мероприятие осуществляется под эгидой Программы по реформированию сферы управления, правосудия, законности и правопорядка (УПЗП) с участием всех заинтересованных лиц в целях обеспечения того, чтобы юридическое образование и помощь стали реальностью в Кении. В государственной политике произошли изменения, в результате которых, среди прочего, особо акцентируется доступ к правосудию в качестве одного из основных прав, а также создание недорогостоящих, доступных, эффективных, удобных и справедливых механизмов урегулирования споров в качестве критически важного условия для сокращения бедности и устойчивого экономического развития.

100. Начиная с 2001 года делаются политические заявления, признающие важность предоставления юридической помощи и повышения уровня осведомленности в качестве составной части процесса развития в Кении. В Документе о стратегии сокращения бедности на 2001–2004 годы отмечается, что, "по мнению общин и бедных слоёв населения, отсутствие доступа к социально отзывчивым и недорогим юридическим и судебным услугам является крайне важным вопросом, который правительству предстоит решить для целей борьбы с бедностью. Именно бедные больше всего страдают от последствий слабой, безответственной и равнодушной судебной системы".

101. В стране утвердилось понимание того, что предоставление адекватных и качественных правовых услуг и доступ к ним является гарантией защиты против нарушений прав человека, особенно в отношении наиболее уязвимых групп в обществе. И в заключение был сделан следующий вывод: "эффективный и простой доступ к своевременным, действенным и недорогим юридическим и судебным услугам поощряет культуру законопослушного гражданского населе-

ния, являющегося необходимым условием социального, политического и экономического развития... Отправление правосудия критически важно для сокращения масштабов бедности, поскольку тем самым создаётся среда, благоприятствующая инвестированию".

102. Важность надёжного и доступного процесса отправления правосудия для хорошо функционирующего общества подчёркивается в Инвестиционной программе, касающейся Стратегии оживления экономики для обеспечения благосостояния и занятости (2003–2007 годы), широко известной как СОЭ. В документе подтверждается, что "надёжная система, для которой характерны скорость, открытость и доступность для бедных, а также беспристрастность и некоррупционность, поощряет и поддерживает экономическое развитие".

103. Помимо этих двух важных программных документов в среднесрочной стратегии Программы реформ в секторе управляемости, правосудия и охраны правопорядка (2005/06 до 2008/09 годы) (СУПОП) признаются те проблемы, которые стоят на пути доступа к правосудию, особенно для бедных, и предлагается в качестве ключевого направления достижения результатов "совершенствованный доступ к правосудию", который предусматривает предоставление бедным, социально изолированным и уязвимым лицам совершенствованный доступ к правосудию, являющемуся недорогим, быстрым, значимым и эффективным в отношении как государственных, так и негосударственных систем правосудия. Программа, касающаяся СУПОП, призвана реформировать весь правовой и судебный сектор с целью создания эффективного, справедливого и действенного управления и отправления правосудия, уважающего, поощряющего и защищающего права человека.

104. Общий смысл этих программных заявлений сводится к тому, что правительство не считает доступ к правосудию, особенно для бедных, социально изолированных и уязвимых лиц, актом благотворительности или филантропии, а рассматривает это как процесс, укрепляющий развитие в целом и сокращающий бедность в частности. Таким образом, введение юридического образования и создание программы правовой помощи считается неотъемлемой частью доступа к правосудию в частности и планирования и осуществления развития в целом.

105. Правительство, действуя через министерство юстиции и конституционных вопросов, создало Национальный руководящий комитет по вопросу предоставления юридической помощи (и повышения осведомленности), в задачи которого входит создание концептуальной модели для Программы предоставления юридической помощи (и повышения осведомлённости) в национальном масштабе и обеспечение политического руководства Национальной программой предоставления юридической помощи (и повышения осведомленности). Механизм Национальной программы предоставления юридической помощи (и повышения осведомленности) был запущен в действие в 2007 году, и ожидается, что эта программа поможет приблизить правосудие к кенийским гражданам и трансформирует облик правосудия в стране. Этот механизм обеспечит поддержку другим правительственным усилиям, направленным на обеспечение защиты прав граждан, и принесёт серьёзную пользу всем, особенно бедным и наиболее уязвимым слоям нашего общества.

106. Помимо этого, в июне 2007 года в стране был создан Постоянный комитет по рассмотрению жалоб населения, которому поручено, среди прочего, выполнять функции прототипа института омбудсмена.

107. Также при Кенийской национальной комиссии по правам человека создан Отдел по рассмотрению жалоб и проведению расследований, в задачи которого входит расследование жалоб о нарушениях прав человека. По завершении расследования, в том случае если жалоба признана обоснованной, дело передаётся на рассмотрение трибунала, действующего при комиссии, а его решения апробируются Высоким судом (см. Приложение 2 для ознакомления с некоторыми жалобами, адресованными КНКПЧ и касающимися положений Конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации (КЛРД)). КНКПЧ также осуществляет децентрализацию своей оперативной деятельности путём создания своих отделений в различных частях страны. На низовом уровне были созданы два отделения этой комиссии²³. Отличительной особенностью этих двух отделений является тот факт, что они расположены в самых социально изолированных районах, где проживают общины, занимающиеся скотоводством.

108. В настоящее время усилия КНКПЧ подкрепляются Постоянным комитетом по рассмотрению жалоб населения, принимающим жалобы населения на недобросовестное управление (включая жалобы на дискриминацию в области предоставления услуг). НПО в области прав человека также выполняют вспомогательные функции в деле предоставления юридической помощи и других услуг, содействуя тем самым совершенствованию доступа к правосудию.

Судебные меры

109. Хотя законодательством фактически не предусмотрено рассмотрение групповых исков, имели место случаи вынесения позитивных судебных решений, которые по своему правовому влиянию являются признанием групповых прав и запрещением дискриминации по признаку этнического происхождения. Дело Иль Хамус, которое упоминается выше в докладе, является примером такого дела.

Пункт b) статьи 5

О праве на личную безопасность и защиту со стороны государства от насилия, учинённого правительственными должностными лицами, отдельными лицами, группами или учреждениями

Конституционные гарантии

110. В статье 71 гарантируется право на жизнь, за исключением приведения в исполнение приговора суда. Однако существуют некоторые исключения из этого правила. В пункте 2) статьи 71 говорится об исключении, которое относится к ситуации, когда человек умирает в результате применения силы в той мере, в какой это было оправдано разумными доводами с учётом обстоятельств дела:

- a) для защиты любого лица от насилия или для защиты имущества;
- b) для осуществления законного ареста или предотвращения побега лица, задержанного на законных основаниях;
- c) в целях подавления мятежа, восстания, бунта; или
- d) в целях предотвращения совершения этим человеком уголовного преступления или если смерть лица наступила в результате законного акта войны.

²³ Один офис расположен в Китале, а другой – в Ваджире.

111. Статья 74 Конституции Кении запрещает пытки и любые другие унижающие достоинство виды обращения. Это конституционное положение было должным образом активировано Законом о статутном праве (уголовно-правовая поправка) 2003 года, внесшем изменения во все существующие законы, которые до этого допускали применение смертной казни, и объявившем не принимаемыми судом любые признания, полученные сотрудниками полиции или в полицейском участке. В 2007 году, согласно Закону о статутном праве (прочие поправки) 2007 года, данное положение было отменено в целях обеспечения того, чтобы признания, сделанные сотруднику полиции в ранге следователя и выше, принимались судом.

112. Правительство Кении также является участником Международной конвенции против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания и находится в процессе разработки законодательства с целью введения в употребление норм Конвенции.

113. За отчётный период, как обсуждалось в других частях данного доклада, страна сталкивалась с многочисленными проблемами, связанными с организованной преступностью и этнически мотивированными столкновениями, которые в большей степени вызваны недостатком ресурсов, нежели самим по себе этническим происхождением. Они имели негативные последствия для безопасности личности. Законопроект, запрещающий организованную преступную деятельность, уже находится на продвинутом этапе утверждения, а продолжающиеся реформы в правоохранительной системе будут в значительной мере способствовать решению большинства сложных проблем в сфере безопасности, с которыми Кения столкнулась за недавний период времени.

Другие законодательные и административные меры

114. Управление полиции, созданное в соответствии с Законом о полиции, обладает полномочиями и властью для предоставления всем гражданам на равной основе услуг по обеспечению их безопасности. КНКПЧ ввела в действие целый ряд инициатив по обучению сотрудников полиции процедурам по соблюдению основных прав человека в сфере обращения с подозреваемыми.

115. Правительство создало независимый Совет гражданского контроля, который формирует свой членский состав за счёт привлечения кадров из организаций гражданского общества, правительства и частного сектора с целью укрепления механизма по рассмотрению поступающих от населения жалоб на действия сотрудников правоохранительных органов. Правительство также организовало дополнительные полицейские отделения, посты и патрульные базы для патрулирования в районах, предрасположенных к насилию, и в определённых районах, из которых ВПЛ были выселены, чтобы улучшить там положение с безопасностью.

116. Кенийская тюремная служба, среди прочих учреждений, также работает в тесной взаимосвязи с Кенийской национальной комиссией по правам человека (КНКПЧ), Институтом обучения демократии (ИОД) и Фондом правовых ресурсов (ФПР) по обучению сотрудников тюрем необходимости исполнения и соблюдения Стандартных минимальных правил, указанных в международных правовых инструментах по вопросу обращения с правонарушителями.

117. Правительство уделяет особое внимание гендерному аспекту пыток, особенно возросшей уязвимости женщин и детей в плане подверженности определённым практикам, которые подпадают под определение пытки. Законом запрещается и наказывается в уголовном порядке нанесение увечий женским ге-

ниталиям (УЖГ) и ранние принудительные браки. Эти положения закреплены в Законе о детях и в Законе о преступлениях на сексуальной почве. Министерство по гендерным вопросам, делам детей и социальному развитию координирует работу межминистерской комиссии по вопросу УЖГ, отвечающей за осуществление Национального плана действий по ликвидации УЖГ.

Пункт с) статьи 5

Политические права

Право участвовать в выборах

118. В пункте 2) статьи 32 Конституции Кении закреплено право голосовать. Любой человек, зарегистрированный в избирательном округе в качестве избирателя, имеет право голосовать с учётом нескольких исключений ограниченного характера, не закрепляющих расовую дискриминацию. В данной статье, в частности, говорится, что "...каждый человек, зарегистрированный в избирательном округе в качестве избирателя на выборах с участием выборных членов, имеет право голосовать в этом избирательном округе в соответствии с законом в том случае, если он не содержится под стражей на законных основаниях или не дисквалифицирован по закону и лишен права участвовать в голосовании на основании судимости, связанной с выборами, или на основании обвинительного приговора суда в связи с аналогичным правонарушением, установленным при рассмотрении ходатайства об установлении действительности выборов..."

119. Статья 33 Конституции предусматривает возможность номинации политическими партиями 12 членов парламента, которые утверждаются Президентом Республики пропорционально числу мест, полученных каждой партией в результате парламентских выборов. При этом в Конституции не даётся определения понятию "специфических интересов". Однако Конституционный суд с помощью дела Иль Хамус попытался дать трактовку понятия "специфических интересов", определив их как интересы, которые не были отражены и представлены в рамках обычного избирательного процесса. Таким образом, на основании судебного решения для целей данной статьи признаётся, что избирательный округ, в остальном достаточным образом представленный надлежащим представителем и при этом имеющий в составе населения отчётливо выраженное меньшинство, которое само по себе не может повлиять на результаты выборов, представляет собой группу со специфическими интересами. Однако закон не диктует политическим партиям, кого они должны номинировать в парламент.

120. Закон о выборах (гл. 7 Свода законов Кении) устанавливает нормативно-правовую базу, из которой вытекают дальнейшие руководящие принципы в отношении избирательного процесса. Согласно его положениям, предусматривается процесс непрерывной регистрации избирателей, за исключением собственно периода проведения выборов, и дополнительно подчёркивается необходимость регистрации в качестве избирателей по достижении совершеннолетия.

121. Являющиеся составной частью главы 7 инструкции в избирательном праве наделяют ИКК правом оказывать помощь районам, занимающимся скотоводством, с процессом регистрации и голосования для членов скотоводческих общин. Это предполагает создание правительством мобильных регистрационных и избирательных участков с тем, чтобы содействовать разрешению проблемы социальной изоляции, а также урегулировать вопрос мобильности скотоводческих общин – особенности, продиктованной их образом жизни.

122. Кроме того, третьим приложением к Закону предусмотрен Кодекс поведения в связи с избирательным процессом, обязывающий правительство, все политические партии, кандидатов содействовать созданию условий, способствующих свободным и справедливым выборам в обстановке толерантности, в которой политическая активность может осуществляться без страха, принуждения, запугивания и репрессий. Избирательная комиссия также создала механизмы публичного разбирательства в ходе пересмотра границ избирательных округов, которые сводятся к массовому сбору и сопоставлению мнений, в том числе членов общин меньшинств и социально изолированных групп.

Участие в государственной службе и руководстве государственными делами на любом уровне

Работа по найму в органах государственного управления и государственная служба

123. Существует целый ряд комиссий, созданных в соответствии с Конституцией, которым конкретно поручено обеспечивать надлежащее и эффективное участие общественности в работе органов государственного управления и в руководстве государственными делами. К таким комиссиям относятся Комиссия по делам государственной службы, Комиссия по делам парламентской службы, Комиссия по делам педагогической службы, Комиссия по делам судебной службы, Избирательная комиссия Кении и отделы по набору персонала полиции и вооружённых сил Кении. Эти комиссии руководствуются принципами деятельности, направленными на обеспечение участия населения всех районов Кении. Также существуют меры государственной политики, нацеленные на привлечение женщин, с тем чтобы их численность составляла по крайней мере 30% от общей численности набора на любой момент времени, а также на привлечение инвалидов, с тем чтобы аналогичный показатель для них составлял 5%. В целях укрепления этой политики правительство добивается того, чтобы все правительственные министерства и государственные учреждения при заключении ими результативных контрактов выдвигали на передний план условия достижения гендерного равенства и обеспечения прав инвалидов.

Участие в руководстве государственными делами

124. Хотя никакое конкретное положение Конституции не предоставляет правительству возможность напрямую консультироваться с населением в процессе выработки и принятия решений в области государственной политики, помимо деятельности избираемых населением лидеров – как в парламенте, так и в местных органах власти, – правительство приступило к осуществлению мер по обеспечению полного участия и проведения консультаций с представителями общественности касательно решений по тем вопросам, которые их непосредственно затрагивают. Всё более широкое применение при выработке мер государственной политики находит подход, предполагающий активное участие населения. Примерами этого являются: выработка Национальной земельной политики, подготовка проекта новой Конституции Кении – в духе всенародного обсуждения, а также продолжающийся процесс продвижения Программы мер государственной политики и Плана действий в области прав человека. Предложенная Конституция предусматривает обязательное соблюдение национальных ценностей и принципов управления всеми государственными органами, должностными лицами и всеми лицами в ситуациях, когда они применяют или толкуют положения Конституции; декретируют любой закон, обуславливают его применение или толкование; или принимают или осуществляют решения, касающиеся

ся государственной политики. К ценностям и принципам относятся патриотизм, национальное единство, разделение властей и децентрализация властных полномочий, верховенство права, демократия и участие населения.

Равный доступ к государственной службе

125. Там, где правительство создало государственные службы, существуют равные гарантии доступа к государственной службе, независимо от расы, национальной принадлежности или принадлежности к этническим группам. Статья 107 Конституции предусматривает создание Комиссии по делам государственной службы, которая уполномочена назначать должностных лиц или исполняющих обязанности должностных лиц в государственной службе или местных органах управления (включая полномочия по утверждению назначений), уполномочена привлекать к дисциплинарной ответственности должностных лиц или исполняющих обязанности должностных лиц и снимать эти лица с занимаемых должностей.

Пункт d) статьи 5

Другие гражданские права

Подпункты i) и ii) пункта d) статьи 5

Право на свободу передвижения и проживания в пределах границы государства и право покинуть любую страну, включая свою собственную, и возвращаться в свою страну

Законодательные меры

126. Статья 81 Конституции Кении гарантирует право на свободу передвижения, вызывающую особую обеспокоенность полиции и органов управления провинций. Они обеспечивают безопасность и свободу передвижения в Кении. Свобода передвижения в пределах страны, поездки за рубеж, иммиграция и репатриация в целом соблюдаются в Кении. Тем не менее, в Конституции существуют объективные и разумные ограничения, основанные на принципах общественной безопасности, общественного порядка, общественной морали и обороны. Например, в статье 4 Закона о поддержании общественной безопасности (гл. 57) оговорена возможность включения в инструкции по поддержанию общественной безопасности оговорок, предусматривающих:

а) регистрацию, ограничение передвижения (в Кению, из Кении или в пределах Кении) и принудительное перемещение лиц, включая установление комендантского часа; и

б) контроль за иностранцами, в том числе снятие дипломатических привилегий.

127. В статье 3 Закона о регистрации иностранцев (гл. 173) оговорены полномочия соответствующего министра в любое время в случае состояния войны между Кенией и любой иностранной державой или в случае угрозы неминуемой опасности или чрезвычайной ситуации устанавливать время от времени ограничения в отношении иностранцев и своим указом вводить в действие положение, требующее от иностранцев, среди прочего, проживать или находиться в определённых местах или районах или запрещающее иностранцам проживать или находиться в любых районах, указанных в указе.

Административные меры

128. Происходит переселение безземельных скваттеров, и им предоставляются документы, устанавливающие право собственности, с тем чтобы помочь им поселиться в местах по своему выбору. Когда новое правительство пришло к власти в 2002 году, оно признало отсутствие земельной собственности в качестве одной из основных причин бедности и неравенства. В манифесте избирательной кампании говорилось следующее:

"Земельный вопрос является одним из самых спорных вопросов в Кении в настоящее время и продолжает оставаться таковым с колониальных времён. Земля играет особую роль для кенийцев из-за целого ряда обстоятельств, в том числе из-за того факта, что 80% кенийцев – это крестьяне-аграрии, зарабатывающие себе на жизнь за счёт земли. Для таких людей земля и есть жизнь, и любая угроза в отношении их земельных ресурсов вызывает страх и панику. В действительности наша борьба за национальную независимость вращалась вокруг земельного вопроса".

129. Новое правительство признало необходимым восстановить своё право собственности на земли, которыми по-прежнему владели белые поселенцы, с тем чтобы переселить безземельных граждан. В предложенной новой Конституции это было одним из обещаний, сделанных кенийцам, и в ней говорится, что никакому иностранцу не будет позволено арендовать землю на срок, превышающий девяносто девять лет. Любая земля, арендованная на срок свыше девяноста девяти лет, будет передана обратно государству. Хотя проект и не был утверждён, этот пункт не был оспорен, что означает, что правительство и народ согласны с тем, что земля по праву принадлежит им (Приложение к Кенийскому правительственному вестнику, 2005 год). Это крайне важно, поскольку в Кении земельный вопрос уже приводил к страшным этническим конфликтам, в результате которых погибали тысячи людей и ещё тысячи вынуждены были покинуть свои дома. Стремление получить контроль над сельскохозяйственными продуктами и ценными природными ископаемыми также привело к безземелью и к ухудшению состояния окружающей среды. Ожидается, что Национальная земельная политика обеспечит всем возможность владеть землёй и пользоваться ей равным правом на её распределение и надлежащее использование.

Другие меры

130. Правительство Кении и национальное политическое руководство проводят кампании против обособления по племенному признаку, поощряющие терпимость по отношению друг к другу и возможность жить и работать где бы то ни было в Кении в условиях гармонии. Результаты таких кампаний были неоднозначными, особенно после беспрецедентного насилия, произошедшего в стране после всеобщих выборов в декабре 2007 года. По крайней мере 1200 человек погибли и до 350 тыс. человек были вынуждены покинуть свои дома в результате вспышки насилия в стране, в основном в провинциях Рифт-Вэлли и Ньянза, после объявления результатов президентских выборов, состоявшихся 27 декабря. Один из применимых постулатов, касающихся возвращения внутренне перемещённых лиц (ВПЛ), гласит:

"Правомочные властные структуры имеют первоочередную обязанность и ответственность создать условия, а также предоставить средства, позволяющие внутренне перемещённым лицам добровольно вернуться, в условиях безопасности и с достоинством, в свои дома или места постоянного проживания или добровольно переселиться в другую часть страны".

131. Согласно этому постулату, ВПЛ, вернувшиеся в свои дома или переселившиеся в другую часть страны, не могут подвергаться дискриминации в результате того, что они подверглись перемещению. Согласно данному принципу, правительство предпринимает усилия по переселению ВПЛ, которые были вынуждены покинуть свои дома в результате насилия, вспыхнувшего в 2008 году после выборов, и обеспечивает при этом безопасность их возвращения, предоставляя им некоторую финансовую помощь и проводя целый ряд мероприятий по достижению примирения в охваченных конфликтом районах.

Подпункт iii) пункта d) статьи 5

Право на гражданство

Законодательные меры

132. Кенийское гражданство в основном определяется по "праву крови" (на основании гражданства родителей), но законом также допускается получение гражданства определённой категории лиц, находившихся в Кении во время обретения независимости, в силу исторических причин. Статьи 87–97 раздела 6 Конституции Кении содержат положения, касающиеся права на гражданство. Закон о регистрации населения (гл. 107) также предусматривает регистрацию лиц и выдачу удостоверений личности (см. раздел, посвящённый статье 2, где говорится о гражданстве и нубийском деле).

133. По кенийскому законодательству только мужчины могут передавать гражданство своим детям, а женщины этого делать не могут. Это положение будет меняться с принятием новой Конституции, признающей гражданство лица от рождения в том случае, если по состоянию на день его рождения, независимо от того, родился он в Кении или нет, один из его родителей являлся кенийским гражданином.

Административные меры

134. Правительство предприняло целенаправленные действия посредством программы реформирования СУПОП для ускорения процесса обработки и выдачи удостоверений личности, паспортов и свидетельств о рождении. Свидетельства о рождении крайне важны для выдачи как удостоверения личности, так и паспорта. Эти два документа крайне важны и для ведения дел гражданином, и для осуществления многих гражданских и политических прав.

Подпункт iv) пункта d) статьи 5

Право на вступление в брак и выбор супруга

Законодательные меры

135. В Конституции отсутствует конкретное положение, касающееся права на вступление в брак или на свободный выбор супруга. Однако все законы о браке в Кении недвусмысленно предусматривают брак, совершённый по взаимному согласию. Существует свобода выбора относительно вступления или невступления в брак. Данное право обеспечивается следующим:

- a) Законом о браке (гл. 150);
- b) Законом о браке и разводе африканцев (гл. 151);
- c) Законом о бракоразводных процессах (гл. 152);

- d) Законом о мусульманском браке, разводе и наследовании (гл. 156);
- e) Законом о браке и разводе индусов (гл. 157).

136. Существует также положение о возможности вступления лиц в браки в соответствии с их обычным правом, и суды признают этот принцип консенсуальных союзов. В соответствии с этими законами право на выбор супруга не является чётко сформулированным, но подразумевается и жёстко исполняется судами, что демонстрируется судебными решениями по различным делам. Благодаря различным требованиям, предусмотренным различными законами, в настоящее время существуют два законопроекта о браке, находящихся на стадии рассмотрения в парламенте, и цель их состоит в консолидации брачного законодательства (см. раздел, посвящённый статье 2).

Подпункты v) и vi) пункта d) статьи 5

Право на владение имуществом и право наследования

137. Статья 75 Конституции предусматривает защиту против лишения имущества, а целый ряд других нормативных актов обеспечивают правовой режим регистрации и передачи имущества, равно как и его наследования. К ним относятся следующие нормативные акты:

- a) Закон о регистрации земли (гл. 300);
- b) Закон о регистрации права собственности (гл. 281);
- c) Закон о передаче имущества индусов, 1882 год;
- d) Закон о праве наследования (гл. 160);
- e) Закон о государственной земле (гл. 280);
- f) Закон о государственном попечителе (гл. 168).

138. Правительство, проводя в жизнь принципы Национальной земельной политики, стремится консолидировать земельные законы в Кении с целью защиты прав граждан на владение имуществом, а также с целью признания прав общин на землю.

Судебные и административные меры

139. Суды регулярно обеспечивают осуществление людьми своих прав на владение имуществом и его наследование путём принятия решений по имущественным делам. Существуют особые подразделения Высокого суда, занимающиеся делами о земле и наследовании/наследстве. С другой стороны, Советы по урегулированию земельных споров обеспечивают справедливое управление и/или распределение земли. Одно из основных положений Национальной земельной политики состоит в признании потребности в неотложной выдаче документов, удостоверяющих право собственности, для обеспечения гарантированного землевладения всеми кенийцами без какой-либо дискриминации.

140. Землевладение, доступ и использование земли – эти вопросы занимают центральное место в государственной политике и политических дискуссиях в Кении, в том числе в процессе пересмотра Конституции. Это происходит потому, что земельный вопрос является основным вопросом, возникающим при культурных, экономических и социально-политических изменениях. В действительности в политической, экономической, социальной и культурной истории Кении, начиная со времён высадки арабов на побережье и позднее, в 19 веке,

когда в страну прибыли европейские поселенцы, в основном преобладали или играли влиятельную роль вопросы, касающиеся доступа к земле и контроля над ней.

141. После многолетнего применения западных систем землевладения и земельного управления значительная часть населения продолжает испытывать сложности не только с приспособлением к современной аграрной экономике, но также с преодолением проблем, вызванных растущей неустойчивостью и маргинальностью окружающей среды, деградацией земельных ресурсов, низкой производительностью сельского хозяйства, усаливающимися конфликтами, связанными с доступом к земле и контролем над ней, а также всеобъемлющей бедностью. Такое положение привело к тому, что правительство всё больше внимания уделяет вопросам землевладения и землепользования и продолжает вкладывать существенные средства в программы по земельной реформе. Данная инициатива проводится в жизнь различными президентскими земельными комиссиями, реализуется в рамках процессов формирования Национальной земельной политики и пересмотра Конституции, начатых с целью решения земельной проблемы.

Подпункты vii), viii) и ix) пункта d) статьи 5

Право на свободу мысли, совести и религии; право на свободу убеждений и их свободное выражение и право на свободу мирных собраний и ассоциаций

Законодательные меры

142. Статьи 78–80 Конституции предусматривают свободу мысли, совести, религии, убеждений и их свободное выражение и право на свободу мирных собраний и ассоциаций. Это находит своё дальнейшее выражение в различных актах парламента, и в частности:

a) согласно Закону об объединениях (гл. 108), церкви и религиозные ассоциации регистрируются без проявления какой-либо формы дискриминации;

b) статья 134 Уголовного кодекса (гл. 63) защищает различные религии от оскорблений в их адрес, а статья 135 предусматривает возможность беспрепятственного осуществления права на законные собрания и отправление культов; а также

c) статья 26 Закона об образовании (гл. 211) предусматривает религиозное обучение в государственных школах.

Судебные и административные меры

143. Полиция обязана обеспечивать безопасность в ходе любого собрания/митинга в случаях её заблаговременного оповещения. В случае возникновения необходимости суды принимают решения по урегулированию споров, возникающих среди религиозных групп.

Пункт е) статьи 5**Права в социальной, экономической и культурной областях****Подпункты i) и ii) пункта е) статьи 5**

Право на труд, свободный выбор работы, справедливые и благоприятные условия труда, защиту от безработицы, равную плату за равный труд, справедливое и удовлетворительное вознаграждение и право создавать профессиональные союзы и вступать в них

Законодательные меры

144. Статьи 73 i) и ii), 75 и 81 Конституции предусматривают меры, касающиеся защиты от рабства, принудительного труда, лишения собственности и свободы передвижения, все из которых связаны с правом на труд. Свобода передвижения гарантирует право на труд в любой части страны. Согласно Конституции, ни один человек не может содержаться в рабстве или в каторжных условиях, а 13 января 1964 года страна ратифицировала Конвенцию № 29 (1930 года) о принудительном труде и Конвенцию № 105 (1957 года) об упразднении принудительного труда. После этого правительство приняло меры, направленные на обеспечение того, чтобы национальное законодательство и практика соответствовали положениям этих конвенций. В этой связи в 1997 году были отменены статьи Закона о власти вождей, которые давали вождям право использовать принудительный труд в деревнях (якобы для целей осуществления таких проектов на уровне коммуны, как ремонт сельских подъездных дорог).

145. Правительство полно решимости пересмотреть некоторые положения Уголовного кодекса (гл. 63 Свода законов Кении), согласно которым содержащиеся под стражей лица могут быть обязаны выполнять работу в качестве меры наказания. Также должны быть пересмотрены Закон о торговом флоте (гл. 389 Свода законов Кении) 1967 года и Закон о трудовых конфликтах (гл. 234 Свода законов Кении), которые запрещают определенным категориям работников участвовать в забастовках. Также правительство приняло законы и предприняло меры по обнародованию и определению основополагающих прав работников по найму и консолидировало все законы, касающиеся профсоюзов и торговых споров с целью поощрения свободы ассоциаций. В число этих законов входят:

- a) Закон о занятости 2007 года, обнародующий и определяющий основополагающие права работников по найму;
- b) Закон о трудовых отношениях 2007 года, консолидирующий все законы, касающиеся профсоюзов и торговых споров и поощряющий свободу ассоциаций;
- c) Закон 2007 года о получении компенсации при производственной травме;
- d) Закон 2007 года об охране труда и здоровья.

146. Эти законы также запрещают принудительный труд в соответствии с положениями Конвенции № 105, за исключением тех категорий трудовой деятельности, на которые не распространяются положения Конвенции (такие как работа или служба военного характера, обычные гражданские обязанности и т.д.).

147. В школах и университетах проводятся занятия по карьерной и профессиональной ориентации. Для того чтобы дополнить роль университетов, свя-

занную с приёмом выпускников школ, правительство также создаёт сельские политехникумы, национальные политехникумы и институты среднего уровня с научно-технической специализацией. Однако финансирование этих заведений остаётся серьёзной проблемой в связи с нехваткой бюджетных средств и устанавливаемыми донорами требованиями о сокращении доли государственных расходов на государственное образование. Развитием технических навыков во всех секторах также занимается Дирекция по вопросам производственного обучения. Программы технического и профессионально-технического обучения также осуществляются Национальной службой по делам молодежи, борстальскими учреждениями, профессионально-реабилитационными центрами для инвалидов и исправительными молодежными центрами в тюрьмах. Профессионально-техническая подготовка в Кении проводится в соответствии с положениями Закона о производственном обучении (гл. 237 Свода законов Кении).

148. Одной из основных проблем на пути к достижению цели по обеспечению полной продуктивной и свободно избранной занятости является неспособность экономики поддерживать высокие уровни занятости, а также значительные средства, которые необходимо инвестировать для того, чтобы приспособить систему образования к меняющимся потребностям экономики. Для решения этих проблем была принята Стратегия оживления экономики для обеспечения благосостояния и занятости (2003–2007 годы) как программа постановки экономики на путь восстановления. Кроме того, правительство приняло Сессионный документ по вопросам образования (см. часть доклада, посвященную праву на образование), главная задача которого заключается в приведении системы образования в соответствии с потребностями рынка в меняющихся национальных и международных социально-экономических и культурных условиях.

149. Достижение гендерного равенства, особенно на руководящих должностях в государственном и частном секторах, остается серьезной задачей. Например, из 26 постоянных секретарей, в настоящее время находящихся на службе в правительстве, лишь шесть являются женщинами. Предполагается, что создание Национальной комиссии по гендерным вопросам и развитию и придание Бюро по делам женщин статуса департамента в Министерстве по гендерным вопросам, спорту, культуре и социальным услугам будут иметь далеко идущие последствия в деле исправления существующего в стране гендерного неравенства. На политическом уровне Сессионный документ № 5 от 2005 года о гендерном равенстве и развитии предусматривает создание гендерных отделов в системе государственной службы. Принятие Закона об инвалидах, законопроекта о ВИЧ (борьба и лечение больных) (более недействительного) и законопроекта о равенстве (также более недействительного) отражает стремление обеспечить борьбу с дискриминацией нормативно-правовую базу. Эти законопроекты, срок действия которых истек, вновь будут представлены парламенту. В соответствии с положениями Закона о детях 2001 года дискриминация девочек и мальчиков в системе образования является наказуемым деянием, и это положительным образом влияет на перспективы трудоустройства девочек на более поздних этапах жизни. На решение проблем, касающихся молодежи, направлен проект кенийской национальной молодежной политики, в котором серьезное внимание уделяется проблемам молодежи и трудоустройства. Кроме того, по всей стране были созданы децентрализованные молодежные советы.

Судебные и административные меры

150. Трудовые споры рассматриваются Судом по трудовым делам. Кроме того, обычные суды обладают юрисдикцией рассматривать гражданские и уголов-

ные дела, касающиеся трудовых вопросов и вопросов занятости. Хартия трудовых отношений предоставляет возможность полюбовного урегулирования трудовых споров. Центральная организация профсоюзов (ЦОП) и Союз кенийских работодателей (СКР) обычно представлены во всех полугосударственных советах. Минимальная заработная плата рабочих пересматривается на регулярной основе в зависимости от роста коэффициентов прожиточного минимума и повышения производительности труда в условиях ограничений, имеющих в развивающейся и иногда застойной экономике.

Подпункт iii) пункта е) статьи 5

Право на жилище

Законодательные меры

151. Многие кенийцы по-прежнему сталкиваются с большим количеством проблем, связанных с получением адекватного жилья, и свидетельством этому являются многочисленные неофициально существующие поселения, которыми усеяны многие городские центры в стране. В целях обеспечения права на жилище правительство предприняло следующие меры:

- a) целевым образом создало Министерство по жилищным вопросам для усовершенствования деятельности по осуществлению программ;
- b) разработало Национальную жилищную политику для Кении и одобрило сессионный документ по этому же вопросу в преддверии разработки законопроекта по мерам государственной жилищной политики;
- c) продолжает благоустраивать неофициально созданные поселения в соответствии с Кенийской программой по благоустройству трущоб (КПБТ); и
- d) строит дома для продажи государственным служащим.

152. Статья 9 Закона о занятости обязывает каждого работодателя за свой счёт предоставлять каждому своему работнику приемлемое помещение для проживания по месту работы или поблизости от него либо выплачивать достаточную сумму, покрывающую арендную плату, в дополнение к заработной плате или жалованию, что позволило бы работнику иметь приемлемое жильё. Всем гражданским служащим в соответствии с существующей политикой предоставляется жилищная дотация, в то время как в частном секторе практика варьируется.

Судебные и административные меры

153. Суд специальной юрисдикции по вопросу ограничения квартирной платы²⁴ и Суд специальной юрисдикции по вопросу взимания арендной платы за использование коммерческих помещений²⁵ были созданы парламентскими актами с целью урегулирования споров, касающихся арендной платы, если оспариваемые помещения входят в категорию владений на правах аренды в соответствии с определением, указанным в соответствующих законах. Речь идёт о помещениях с низкой арендной платой, предназначенных для людей с низкими доходами, которых правительство стремится защитить от неоправданного нажима со стороны домовладельцев или неоправданного повышения арендной

²⁴ Создан в соответствии с Законом об ограничении квартирной платы (гл. 296).

²⁵ Создан в соответствии с Законом об арендаторах (магазины, гостиницы и точки общественного питания) и владельцах недвижимости (гл. 301).

платы. В дополнение к этому были приняты нижеуказанные административные меры:

- a) оказано содействие в предоставлении доступного, пристойного и адекватного жилища всем социально-экономическим группам с помощью Сессионного документа по жилищной политике №3 от 2004 года, в котором отражена необходимость содействия обеспечению уязвимых групп доступным жильём;
- b) представлены соответствующие строительные технологии (ССТ) и материалы, сокращающие строительные расходы на 50%;
- c) представлены новые программы по ипотечному кредитованию, не облагаемому налогами, с целью поощрения домовладения среди физических лиц; и
- d) введены стимулы для инвесторов в секторе жилищного строительства, такие как отмена налогов, и другие стимулы для инвесторов, вкладывающих средства в жилищное строительство для малоимущих.

Подпункт iv) пункта e) статьи 5

Право на здравоохранение, медицинскую помощь, социальное обеспечение и социальное обслуживание

Законодательные меры

154. Правительство Кении в лице Министерства здравоохранения постоянно укрепляет Рамочную политику в области здравоохранения (КРПЗ) в рамках второго Национального стратегического плана для сектора здравоохранения (НСПСЗ II). Текущий НСПСЗ создан с целью изменения положения, приводящего к ухудшению показателей в области здравоохранения, выявленному в ходе осуществления первого стратегического плана (НСПСЗ I, 1999–2004 годы), а также с целью применения накопленных знаний и поиска новаторских решений. Задачи в области здравоохранения, сформулированные в КРПЗ, подчёркивают необходимость следовать принципам первичной медико-санитарной помощи для целей улучшения состояния здоровья кенийского населения, а первоочередными стратегическими целями Рамочной политики являются следующие:

- a) обеспечение справедливого распределения кенийских государственных ресурсов для сокращения неравенства, существующего в области состояния здоровья населения;
- b) увеличение рентабельности и эффективности распределения и использования ресурсов;
- c) управление динамикой роста населения;
- d) усиление управленческой роли государства в области обеспечения медико-санитарной помощи;
- e) создание благоприятной среды для увеличения участия частного и государственного секторов в предоставлении услуг и финансировании;
- f) увеличение и диверсификация капиталовложений на душу населения в секторе здравоохранения.

155. В общем и целом основной задачей НСПСЗ II является решение проблемы ухудшения состояния здоровья кенийского населения и содействие сокращению неравенства в области здравоохранения, а также обращение вспять тенденции к ухудшению показателей по воздействию и результату. Такое неравенство в области здравоохранения проявляется при сопоставлении между городским и сельским населением, между различными районами и провинциями (достаточно сравнить Западную провинцию, где 68% населения находятся за чертой бедности, с Центральной провинцией, где бедное население составляет 46%). Эти тенденции также проявляются в гендерных аспектах и в сферах образования и инвалидности.

156. Правительство признаёт тот факт, что его цель, касающуюся сокращения факторов неравенства в области здравоохранения, возможно достичь эффективным образом только путём вовлечения самого населения в процесс принятия решений о приоритетных направлениях и, следовательно, о распределении ресурсов. Для реализации идеи общинного владения требуется фундаментальное изменение существующих структур управления. Необходимо активно вовлекать в партнёрство других участников процесса предоставления медицинского обслуживания. НСПСЗ II призван создать хорошо функционирующую систему здравоохранения, основанную на сотрудничестве и партнёрстве со всеми заинтересованными лицами, чьи методы и предоставляемые услуги оказывают влияние на состояние здоровья населения.

157. В данном контексте термин "здоровье" раскрывается в более широком смысле, т.е. не только как отсутствие заболевания, но как общее умственное, физическое и социальное благополучие физического лица. Согласно этому определению, окружающая среда, в которой проживают люди, в том числе доступ к качественным продуктам питания, безопасной воде, санитарно-профилактическим услугам, образованию и социальному единству, также определяет состояние здоровья.

158. Кроме того, существуют различные нормативно-правовые акты по вопросам общественного здравоохранения, социального обеспечения и обслуживания, к которым относятся следующие:

- a) Закон об общественном здравоохранении (гл. 242);
- b) Закон о предупреждении ВИЧ/СПИДа и борьбе с ним (№14 от 2006 года);
- c) Закон о национальном фонде социального обеспечения (НФСО) (гл. 258);
- d) Закон о национальном фонде медицинского страхования (НФМС) (гл. 255);
- e) Закон о предупреждении малярии (гл. 246);
- f) Закон об умственном здоровье (гл. 248);
- g) Закон о продуктах питания, лекарственных и химических препаратах (гл. 254).

Судебные меры

159. Юрисдикция муниципальных судов распространяется на исполнение положений Закона об общественном здравоохранении. Кроме того, был создан Совет практикующих врачей и стоматологов с целью выявления случаев халатности и преступной небрежности врачей и стоматологов, в то время как суды

общей юрисдикции также выносят решения по делам, касающимся медико-санитарной помощи и медицинского обслуживания.

Административные меры

160. Управление финансирования сферы здравоохранения, состоящее из междисциплинарной команды, отвечает за осуществление надзора, сбора, контроля, попечительства, банковских операций, программирования, траты наличных средств и выплат НФМС учреждениям министерства здравоохранения в Кении. Управление осуществляет свои ключевые функции под эгидой Министерства политики и планирования. Основным смыслом деятельности Управления является мобилизация оптимальных финансовых ресурсов для эффективной и высококачественной системы здравоохранения, являющейся доступной, равноправной и недорогой для каждого кенийца, а основной задачей – совершенствование эффективности сбора средств в целях эффективной и продуктивной мобилизации финансовых ресурсов для предоставления интегрированных и высококачественных льготных, профилактических, лечебных и реабилитационных медицинских услуг всем кенийцам.

161. По всей стране созданы районные и участковые больницы в целях обеспечения общедоступности базового медико-санитарного обслуживания. Большинство медико-санитарных центров предлагают услуги, предусматривающие выдачу антиретровирусных препаратов. По всей стране существуют 358 центров и 47 вспомогательных учреждений, осуществляющих поддерживающую терапию при ВИЧ. Помимо этого происходит следующее:

a) Правительство активизировало свои информационные и предупредительные кампании по вопросу ВИЧ/СПИД в целях снижения коэффициента распространённости заболевания, который по-прежнему остаётся на недопустимо высоком уровне;

b) Также усилились кампании по борьбе с малярией и туберкулёзом, и антитуберкулёзные препараты имеются во всех общественных центрах здравоохранения;

c) Детям в возрасте до 5 лет предоставляется бесплатное медицинское обслуживание в государственных больницах;

d) Бесплатные противомоскитные сетки выдаются беременным женщинам и детям в возрасте до пяти лет;

e) В государственных больницах приняты меры по осуществлению долевого участия в расходах в целях осуществления права на здоровье; и

f) Медицинские программы – НФМС, НФСО – стали охватывать также неформальный сектор и безработных.

g) Создан Национальный совет по борьбе со СПИДом при администрации президента с целью координации усилий заинтересованных лиц из различных секторов, участвующих в борьбе против ВИЧ/СПИДа в Кении.

Подпункт v) пункта e) статьи 5

Право на образование и профессиональную подготовку

162. После обретения независимости в 1963 году правительство признало образование в качестве основополагающего права человека и мощного инструмента в сферах человеческих ресурсов и национального развития, и с тех пор в

документах, касающихся проводимой политики, подчёркивается важность образования для ликвидации бедности, болезней и невежества. Правительство решает проблемы, которые существуют в сфере образования, путём создания комиссий, комитетов и целевых рабочих групп. Первая же комиссия, учреждённая после обретения независимости, издала доклад (Доклад Оминде, 1964 год), в котором подчёркивалась необходимость реформирования системы образования, унаследованной от колониального правительства, с тем чтобы она в большей степени учитывала потребности независимой Кении. Комиссия предложила такую систему образования, которая поощряет национальное единство и создание достаточного человеческого капитала для национального развития. Согласно изданному в 1965 году Сессионному документу №10 об африканском социализме и его применении в сфере планирования, Доклад Оминде был официально принят за основу для развития системы образования в период после обретения независимости.

163. В докладе Национального комитета по задачам и мерам политики в области образования (Доклад Гачатхи, 1976 год) основное внимание уделяется пересмотру мер политики и целей в области образования в Кении с упором на национальное единство, а также на экономические, социальные и культурные устремления кенийского народа. В результате правительство оказало поддержку школам "Харамбе", и при этом был создан Национальный центр дошкольного образования (НЦДО) при Кенийском институте образования (КИО).

164. Доклад президентской Рабочей группы по второму университету в Кении (Доклад Макея, 1981 год) привёл к отмене экзамена по программе средней школы продвинутого уровня (А) и к увеличению количества других учебных заведений, предоставляющих среднее специальное образование. Помимо создания университета Мои, в нём также было рекомендовано создание системы образования 8–4–4 и Комиссии по высшему образованию (КВО).

165. Доклад президентской Рабочей группы по образованию и подготовке кадров на ближайшее десятилетие и более длительную перспективу (Доклад Камунге, 1988 год) акцентирует внимание на вопросе совершенствования финансирования образования, его качества и актуальности. Это происходило в то время, когда Правительственная программа по обеспечению учебных материалов в рамках Национальной программы по предоставлению учебников осуществлялась неэффективно, а потому негативным образом сказывалась на качестве преподавания и обучения. Исходя из рекомендаций Рабочей группы 1988 года, правительство разработало Сессионный документ №6 об образовании и обучении на ближайшее десятилетие и более длительную перспективу. Данный документ способствовал принятию политики долевого участия в расходах, а именно с участием правительства, родителей и общин.

166. Комиссия по изучению системы образования Кении (Доклад Коча, 2000 год) была уполномочена рекомендовать способы и средства, которые дали бы возможность системе образования способствовать национальному единству, совместной социальной ответственности, ускоренному промышленному и технологическому развитию, обучению людей в течение всей жизни и приспособлению к меняющимся обстоятельствам. Доклад Коча рекомендовал ввести абсолютно интегрированное качественное образование и обучение (АИКОО). Хотя правительство не приняло доклад в виду его финансовых последствий, но некоторые рекомендации, такие как рационализация учебной программы, были приняты и исполнены.

167. Недавно принятые инициативы в области политики основное внимание уделяют вопросу всеобщего образования (ВО) и, среди прочего, универсального

начального образования (УНО). Ключевыми проблемами являются доступ, удержание учащихся, равенство, качество и актуальность, а также внутренняя и внешняя эффективность системы образования. Эффективность существующей структуры 8–4–4 и системы образования также подвергается усиленному тщательному изучению ввиду снижения коэффициента зачисления и удержания учащихся, особенно в начальных и средних школах, на протяжении последнего десятилетия. Приоритетной задачей правительства является обеспечение качественного образования и обучения в качестве одного из прав человека, которым обладают все кенийцы в соответствии с кенийским законом и международными конвенциями, например, с целью обеспечения ВО, а также выработка стратегии по продвижению страны в направлении этой цели. Обеспечение бесплатного начального образования (БНО) является крайне важным условием для достижения УНО в качестве важнейшей вехи на пути к ВО.

Функционирование сектора образования

168. После обретения независимости в 1963 году количество учащихся, зачисленных в образовательные учреждения различного уровня, увеличилось. На уровне раннего детского возраста, развития и образования (РДВРО) количество зачисленных выросло с 483 148 детей в 1982 году до 894 295 детей (420 741 девочек и 473 554 мальчиков) в 2003 году. Что касается начального образования, то количество зачисленных учащихся в формальные государственные начальные школы выросло с 891 533 учащихся в 1963 году до 7,2 миллиона учащихся в 2004 году (3,5 миллиона девочек и 3,7 миллиона мальчиков). Что касается среднего образования, то количество зачисленных учащихся в средние школы выросло с 30 тыс. человек в 1963 году до 862 908 человек в 2003 году (415 246 девочек и 447 662 мальчиков). Однако несмотря на увеличение коэффициента зачисления, в секторе по-прежнему существуют проблемы доступа, равенства и качества.

169. Общий коэффициент зачисления (ОКЗ) в дошкольные учреждения уменьшился при этом с 35,4% в 1990 году до 33,4% в 1999 году. Учитывая важность РДВРО, такой ОКЗ является низким, поскольку по-прежнему многие четырёх-пятилетние дети не посещают школу. Перепись населения 1999 года выявила, что в общей сложности 574 248 детей не зачислены в дошкольные учреждения и что большая доля детей, поступающих в начальные школы, не посещают дошкольные учреждения. Низкий коэффициент зачисления в учреждения дошкольного уровня объясняется различными факторами, в том числе ограниченной ролью правительства, отсутствием экономической возможности и отсутствием осведомлённости среди общин и родителей о важности дошкольного образования.

170. ОКЗ в государственные начальные школы достиг своего апогея в начале 90-ых годов, когда он вырос до 105,4%, но снизился до 87,6% в 2002 году. Аналогичным образом ОКЗ в государственные средние школы снизился с 30% до 22% в течение этого же периода времени. Однако после осуществления БНО наблюдается резкое увеличение количества зачисленных учащихся в государственные начальные школы, в результате чего ОКЗ достиг 99% в 2003 году (102% для девочек и 97% для мальчиков). В этой связи требуется предпринять все возможные усилия для поддержания нынешнего коэффициента зачисления и решения ключевых проблем, касающихся совершенствования доступа, равенства и качества.

171. Количество кенийцев со специальными образовательными потребностями составляет 10% от общей численности населения; приблизительно 25% из

них – дети школьного возраста. Коэффициент зачисления в специальные учебные программы находится на низком уровне, учитывая то обстоятельство, что из общего 750-тысячного контингента детей школьного возраста со специальными образовательными потребностями только приблизительно 90 тыс. прошли освидетельствование с тем, чтобы определить суть их специальных потребностей. Только 26 885 из них зачислены в учебные программы. Предположительно, это означает, что более 90% детей со специальными образовательными потребностями остаются дома. В среднем эти дети начинают посещать школы по достижении 8 лет и старше. В результате они становятся взрослыми до того, как завершают учебные программы. На уровне высшего образования коэффициент зачисления людей со специальными потребностями является весьма низким. Таким образом, политические инициативы правительства выявили необходимость укрепления мобилизационных и информационных программ в целях искоренения табу и догм, связанных с инвалидностью, а также разработки и осуществления гибкой учебной программы, ориентированной на ребёнка и доброжелательной по отношению к этой категории учащихся. Дополнительно предпринимаются усилия для того, чтобы сделать все учебные заведения по-настоящему всеохватывающими путём устранения ключевых барьеров. При этом программа мер государственной политики в отношении специальных потребностей, учитывающая учебные нужды детей со специальными потребностями также находится на продвинутой стадии проработки.

Законодательные меры

172. Следующие законы придают нормативное значение политике в области образования в Кении:

- a) Закон об образовании (гл. 211) предусматривает регулирование и прогрессивное развитие образования;
- b) статья 7 Закона о детях предоставляет каждому ребёнку право на образование, осуществление которого является обязанностью правительства и родителей. Также каждый ребёнок имеет право на бесплатное начальное образование, которое является обязательным в соответствии со статьёй 28 Конвенции ООН о правах ребёнка;
- c) Закон о производственном обучении (гл. 237) предусматривает регулирование обучения людей, участвующих в отраслевой деятельности;
- d) приём в государственные университеты и колледжи открыт для всех кенийцев, отвечающих квалификационным требованиям, независимо от их расы, племенной принадлежности и места происхождения;
- e) Закон о Совете по выдаче займов на нужды высшего образования (СЗВО) (гл. 213) предусматривает предоставление стипендий и займов на нужды образования всем студентам, отвечающим квалификационным требованиям, без какой-либо дискриминации. Эти выплаты дополняются выделяемыми районам средствами из фондов финансовой поддержки в целях, среди прочего, обеспечения доступности учебных заведений и предоставления стипендий всем кенийцам, и в особенности кенийцами из социально изолированных районов;
- f) Закон об инвалидах.

Судебные/административные меры

173. В случае возникновения споров, вызванных осуществлением политики в области образования или администрирования учебных заведений, обычные су-

ды обладают юрисдикцией урегулировать такого рода споры, если соответствующее дело представлено на их рассмотрение. Правительство ввело БНО и бесплатное обучение в средних школах. Также существует политика позитивных действий, позволяющая приём студентов из маргинализированных районов в национальные средние школы с помощью системы квот.

Подпункт vi) пункта е) статьи 5

Право на равное участие в культурной жизни

174. Существуют различные административные и другие меры, направленные на поощрение права каждого кенийца участвовать в культурной жизни по своему выбору, и эти меры включают в себя:

- a) организацию культурных вечеров различными этническими группами в Кении;
- b) музыкальные и драматические фестивали для школ, колледжей и университетов, поощряющие различные культурные особенности разных общин;
- c) разработку национальной одежды для Кении;
- d) государственный язык – суахили;
- e) радиопрограммы и телевизионные документальные программы, пропагандирующие различные культуры;
- f) лицензированные радиостанции, ведущие трансляцию на местных диалектах.

Пункт f) статьи 5

Право на доступ к любому месту общественного пользования

175. В целом нет существенных жалоб по поводу отказа в доступе к любому месту или любому виду обслуживания, предназначенному для общественного пользования, такому как транспорт, гостиницы, рестораны, кафе, театры и парки, по признаку расы, цвета кожи, национального или этнического происхождения, за исключением незначительных случаев дискриминации de facto:

- a) некоторые гостиницы допускают только людей некенийского происхождения, которым предоставляется лучший сервис;
- b) имеются сообщения о том, что некоторые заведения не допускают женщин без сопровождения;
- c) дискриминация, касающаяся доступа к пляжам на побережье, вызванная тем обстоятельством, что пляжные гостиницы закрывают общественные дороги, ведущие к пляжам в качестве меры безопасности.

Статья 6

Меры по обеспечению защиты и средств судебной защиты через посредство национальных судебных органов и других государственных институтов против любых актов расовой дискриминации

Законодательные меры

176. Основным законом, предоставляющим защиту от расовой дискриминации в Кении, является Конституция. Пунктом 1 статьи 82 Конституции предусмотрено, что никакой закон не должен содержать положений, являющихся дискриминационными по своей сути или последствиям. Пункт 3 статьи 82 Конституции Кении определяет термин "дискриминация" как "применение различного обращения к разным лицам по причинам, полностью или частично объясняемым их соответствующей расовой или племенной принадлежностью, местом происхождения или жительства либо иной географической привязкой, политическими взглядами, цветом кожи, вероисповеданием или полом, когда к лицам, имеющим подобные характеристики, применяется такое поражение или ограничение в правах, которое не распространяется на лиц, не имеющих таких характеристик, или когда привилегии или преимущества предоставляются лицам, имеющим иные характеристики". Эта статья обеспечивает защиту от дискриминации всем лицам.

177. Правительство также находится в процессе выработки закона о равных возможностях, который призван поощрять равные возможности для всех лиц, запрещать дискриминацию и предоставлять средства правовой защиты жертвам дискриминации. Закон о равных возможностях будет способствовать надлежащей операционализации статьи 82 Конституции.

178. В порядке обеспечения большей эффективности вышеизложенного постулата в статье 84 Конституции предусмотрен доступ к Высокому суду для целей возмещения ущерба в связи с нарушениями прав человека. Высокий суд учреждается в соответствии с пунктом 1 статьи 60 Конституции, согласно которому Высокий суд Кении обладает, в качестве суда письменного судопроизводства высшей категории, неограниченной юрисдикцией по гражданским и уголовным делам в качестве суда первой инстанции для рассмотрения каких-либо дел, а также такой другой юрисдикцией и такими другими полномочиями, которые предусмотрены для него Конституцией или каким-либо другим законом. Главный судья ввёл в действие правила для имплементации этой статьи.

179. Магистратские суды учреждаются в соответствии с Законом о судопроизводстве²⁶ и с Законом о магистратских судах²⁷ и компетентны рассматривать гражданские и уголовные дела в связи с дискриминацией. Высокий суд полномочен назначать возмещение за вред, причинённый в результате нарушения основных прав и свобод, включая право на недискриминацию.

180. Закон об охране (сохранении и поддержании) животного мира²⁸ не предусматривает равноправных критериев совместного использования ресурсов, обеспечиваемых за счёт туризма в охранных зонах, даже когда такие зоны образованы на землях, находящихся в доверительной собственности и являющихся частью общинных угодий. Этот закон не предусматривает надлежащего меха-

²⁶ Глава 8 Свода законов Кении.

²⁷ Глава 10 Свода законов Кении.

²⁸ Глава 376 Свода законов Кении.

низма для разрешения конфликтных ситуаций между человеком и дикими животными, хотя такие конфликты приводят к человеческим жертвам и материальному ущербу. Конфликтные ситуации между человеком и дикими животными приводят к дальнейшему закреплению маргинализации этнических меньшинств. В соответствии с этим законом создаются окружные комитеты охраны природы, которые дают оценку искам о возмещении вреда. Максимальный размер выплат в порядке возмещения вреда в связи с гибелью или увечьем человека в результате нападения дикого животного составляет 200 тысяч кенийских шиллингов, и он пересматривается. Пока не предусмотрено возмещения за потерю имущества, включая домашних животных и урожаи сельхозкультур. В настоящее время пересматривается процедура в отношении создания национальных парков и национальных заповедников, поскольку она имеет репутацию недостаточно публичной, а также замкнутой на решения правительства и приводящей к экспроприации земель, находящихся в доверительной собственности и принадлежащих этим этническим меньшинствам. В этой связи правительство в настоящий момент пересматривает политику сохранения и поддержания численности диких животных, с тем чтобы создать механизм разрешения конфликтных ситуаций между человеком и дикими животными, включая создание траст-фонда для выплат компенсаций в связи с взаимодействием с животным миром.

181. В соответствии с Законом о Кенийской национальной комиссии по правам человека учреждается суд специальной юрисдикции для расследования и рассмотрения дел в связи нарушениями прав человека.

182. В соответствии с Законом о детях учреждаются детские суды для рассмотрения и принятия решений по делам, касающимся попечительства о детях и детской опеки, а также преступных деяний, совершаемых детьми.

Административные/судебные меры

183. В 2001 году Бернард Чунга, являвшийся Главным судьёй на тот момент, утвердил практические аспекты и процедурные правила по применению положений Конституции Кении (Защита основных прав и свобод личности, 2001 год) посредством Правового уведомления № 133 от 2001 года. Данными правилами предусмотрено, что любое лицо, которому в суде предъявлено обвинение в совершении уголовно наказуемого деяния, может подать ходатайство в Высокий суд об установлении факта заявленных им/ею нарушений прав человека, и это автоматически будет означать приостановку судопроизводства против него/неё. Ранее имели место коллизии между постановлениями судебных органов в отношении права какой-либо стороны в судебном деле обратиться в Высокий суд с ходатайством о защите своих прав, как это предусмотрено Биллем о правах в Конституции Кении. До этого момента некоторые судьи Высокого суда не стремились воспользоваться своими полномочиями по рассмотрению ходатайств, мотивируя это отсутствием чёткой процедуры представления таких ходатайств.

184. Например, в таких делах как "*Камау Куриа против А.Г.*"²⁹ и "*Маина Мбача и два других лица против А.Г.*"³⁰ Высокий суд установил, что у него нет соответствующей компетенции, поскольку Главный судья не ввёл практических правил, что, в частности, и обусловило необходимость вышеуказанного утверждения таких правил. Отсутствие инициативы со стороны предшествующих

²⁹ High Court Civil Application No.55 of 1988.

³⁰ High Court Miscellaneous Application No 356 of 1989.

Главных судей в отношении введения правил по применению положений статьи 84 Конституции приводило к тому, что стороны в судебных делах не имели возможности обращения в суд за защитой в связи с вопросами пользования правами человека.

185. После опубликования этих правил ситуация изменилась, подтверждением чему может служить дело "*Раула Одингга против Республики*"³¹, в рамках рассмотрения которого было установлено, что Высокий суд имеет компетенцию для рассмотрения дел о соответствии положениям Конституции, исходя из смысла статьи 84 Конституции. Суд установил следующее: "Мы исходим из того, что при обращении пострадавшей стороны в Суд за защитой применимы только две статьи Конституции. Действие статьи 84 распространяется на такую сторону, чьи основные права и свободы были или вероятно могут быть ущемлены... Более того, следует добавить, что, если по смыслу других статей Конституции нарушены чьи-либо основные права и свободы и это явным образом продемонстрировано и указывает на применимость статьи 84 в качестве основания для обращения соответствующей стороны за судебной защитой, то настоящий суд будет рассматривать его или её претензию".

186. Говоря конкретно, суды осведомлены о своей обязанности обеспечивать осуществление права каждого человека на защиту от дискриминации, как было продемонстрировано Высоким судом в деле "*Роза Мораа и другие против А.Г.[2006] eKLR*". Если сослаться на вышеупомянутый общий комментарий Организации Объединённых Наций (стр. 104–106, пункты 55–57), то суд исходил из того, что дискриминация отсутствует, если различия в обращении имеют легитимную цель и не приводят к возникновению противоправных, неоправданных или неестественных ситуаций. Из этого следует, что нельзя считать дискриминационным неравное обращение с отдельными лицами со стороны государства, если применённая классификация опирается на существенные фактические различия и при этом существует разумная взаимосвязь в плане соизмеримости между соответствующими различиями и целями рассматриваемой правовой нормы. По мнению суда, экспертиза со стороны соответствующей судебной инстанции касается только соответствия таких мер требованиям той или иной международной конвенции. При этом суд также отметил, что с другой стороны судебным органам надлежит обеспечивать соблюдение положений Конституции, но они не могут узурпировать роль учредительных собраний или референдумов для того, чтобы восполнять пробелы в существующих конституционных нормах. По своему статусу суды обязаны соблюдать положения Конституции.

187. Хотя суды осознанно воздерживаются от расширительного толкования конституционных норм, они безусловно подчёркивают свою признанную роль в отношении гармонизации всех прав, исходя из их взаимозависимости и неделимости³². При этом суды, как представляется, придерживаются той точки зрения, что в области прав человека (за исключением права на незагрязнённую окружающую среду) никто не может претендовать на представление ходатайства судьбе от лица широкой общественности, как явствует из дела "*Преподобный Тимоти Нджойа и другие против Генерального прокурора, Комиссии по пересмотру Конституции Кении, Кириро ва Нгуги и Койтамета оле Кина*"³³. Постановление по этому делу было вынесено после обнародования норм в отношении обеспечения соблюдения основных прав и свобод человека. В рамках

³¹ Misc. Civil App no.602 of 1992 (2008) 1 KLR(EP).

³² P.K Waweru v. A.G & others.

³³ Miscellaneous Civil Application No.82 of 2004.

этого дела была предпринята попытка интерпретации статьи 47 Конституции Кении в отношении полномочий по выработке конституционных норм. Согласно постановлению Высокого суда, интерпретирование норм Конституции относительно учредительных полномочий народа и последствия такого интерпретирования должны надлежащим образом оцениваться с точки зрения положений Конституции и вытекающих из них норм. Как установил суд, схема защиты основных прав, предусматриваемая Конституцией, имеет своим объектом права личности, а не общинные или групповые права. В вопросах, подпадающих под действие статей 70 и 83 Конституции, нет места возбуждению судебного разбирательства от лица широкой общественности. По определению председательствующего судьи, а именно судьи Рингера, Конституция не допускает никаких репрезентативных действий, за исключением тех ситуаций, когда то или иное лицо содержится под стражей, поскольку любое другое лицо, обращающееся с жалобой на якобы имевшее место нарушение основных прав, должно ссылаться на право индивидуума. В этой связи поданный вышеупомянутым лицом судебный иск с требованием остановить процесс пересмотра Конституции был отклонён.

188. В деле *"Рангал Лемейгуран и трое других лиц против Генерального прокурора и двух других лиц"* (подробности этого дела изложены выше в разделе, посвящённом статье 2) вышеизложенная позиция была оспорена, поскольку председательствующий судья, а именно судья Ньяму, заявил, что лишение этих лиц права на судебное разбирательство явилось бы нарушением их свободы выражения мнений. Аргумент Избирательной комиссии Кении, согласно которому соответствующее население было слишком малочисленным для того, чтобы претендовать на отдельный избирательный округ, был расценен судьёй Ньяму как узкий взгляд, не поощряющий роста демократического пространства в плане надлежащего и эффективного представительства, а посему равнозначный ограничению уровня реализации народом своих прав. Такая точка зрения прогрессивна, поскольку ею может воспользоваться любой гражданин в случае возникновения ситуации дискриминации ибо это является одним из прав, провозглашённых в статье 82 Конституции.

189. Ещё одним звеном в этой цепи событий явилось издание Главным судьёй Правового уведомления № 6 за 2006 год, посредством которого он внёс изменения в Правила, ранее вступившие в силу в 2001 году. Этим изменениям предшествовал ряд проблем, возникших в связи с вышеупомянутыми правилами, и в том числе:

а) автоматическое приостановление производства по делу на основании правила 10, подразумевавшего, что лицам, которым предъявлены уголовные обвинения, автоматически предоставляется отсрочка разбирательства при подаче жалобы в Конституционный суд по поводу якобы имевших место нарушений прав. Это создавало питательную почву для злоупотреблений данной процедурой;

б) предусмотренная правилами процедура, согласно которой Главному судье надлежит определять состав суда для рассмотрения заявлений, подаваемых на основании этих правил. Эта процедура нарушала принцип независимости и беспристрастности судей.

190. Подобный пересмотр имел целью исключить возможность для сторон в суде, которым предъявлены уголовные обвинения, затягивать вынесение постановлений по итогам рассмотрения их уголовных дел на шатких основаниях, которые предоставляли утверждения о якобы имевших место нарушениях их прав. Эти изменения были утверждены вслед за процессом по делу *"Д-р Крис"*

Мурунгару против Генерального прокурора"³⁴, в рамках которого истец подал заявление о том, что имеет место нарушение его основных прав и свобод, поскольку от него требуют давать самообвиняющие показания, что равносильно самооговору. Высокий суд удовлетворил это ходатайство, куда также было включено ходатайство о выдаче предписания, не допускающего его ареста.

191. Решение по делу "*Фрэнсис Кемаи и другие против Генерального прокурора и других*"³⁵ было вынесено до пересмотра соответствующих правил. Податели искового заявления утверждали, что они относят себя к общине этнического меньшинства Огик, объединяющей в своём составе скотоводов и охотников-собирателей. Иск был обращён против правительства и его должностных лиц в связи с насильственным выселением общины с территории леса Тинет. Согласно утверждениям подателей искового заявления, они жили в этом лесу с незапамятных времён, но подверглись притеснению со стороны ответчиков. Также они утверждали, что выселение началось после того, как правительство издало для них сертификаты на владение землёй. После отвода земельных наделов члены этой общины приступили к крупномасштабным работам по освоению территории, в том числе к строительству школ, церквей и торговых центров. Кроме того, как утверждали истцы, выселение носило дискриминационный и избирательный характер, а они стали его объектом в силу того, что являются общиной одного из меньшинств. По их заявлениям, выселение противоречило положениям Конституции и лишало их прав на исконную среду обитания.

192. Ответчики в свою очередь отрицали утверждения о том, что выселение носило дискриминационный характер, указав при этом, что любые лица, захватывающие территорию леса, подлежат выселению, независимо от того, из какой общины эти лица происходят. Несмотря на аргументацию истцов в отношении того, что выселение будет равносильно лишению их права на наличие источника существования, ответчики отклонили эти утверждения, поскольку у истцов также наличествовало поголовье скота, т.е. они не целиком зависели от леса в качестве источника средств к существованию. Согласно заявлениям ответчика, притязания истцов на освоение указанных земель также носили ложный характер, поскольку такой процесс мог происходить только при условии разрешения со стороны Управляющего земельными ресурсами в качестве хранителя принадлежащих правительству земель. Такое разрешение не испрашивалось и не предоставлялось.

193. По утверждениям ответчиков, у подателей искового заявления не было права обращаться в суд с их претензией по признаку принадлежности к общине Огик. Истинные члены этой общины подпадали под компетенцию органов управления в Суруру, Ликий и Тинете. Ответчики также утверждали, что деятельность названной общины наносит ущерб делу охраны окружающей среды и устойчивого пользования лесами и что их претензии на природоохранные подходы являлись ложными. Как установил суд, у истцов существовали различные места проживания, а именно Суруру, Ликия и Тинет, а потому их утверждения о том, что им больше нигде было жить, были недобросовестными. Кроме того, ничем не были подтверждены заявления истцов о том, что они возвращались в вышеупомянутый лес на законных основаниях, и при этом суд отметил, что, продолжая попросту возвращаться, они каждый раз сталкивались с неизменным выдворением оттуда. Судом было установлено, что не соответствовало действительности и утверждение истцов о своей экологической ответственности, поскольку члены общины Огик избрали такие способы экономической активност

³⁴ Misc. civ appli 54 of 2006.

³⁵ Civil case no 238 of 1999.

сти, как фермерство, равно как и другие способы лесопользования, наряду с прочими социально-экономическими устремлениями, которые наносили урон окружающей среде. Исходя из вышеизложенного, действия правительства, которые стали объектом жалобы, не ущемляли прав истцов на законную защиту от дискриминации и на проживание повсеместно в Кении; именно они сами и ограничивали себя лесом в качестве среды обитания. Выдворение не являлось актом дискриминации, поскольку производилось с целью спасения всей Кении от экологической катастрофы. Свидетельства дискриминационного обращения с истцами по признаку этнического происхождения или по каким-либо иным мотивам также отсутствовали. Суд отклонил представленные ходатайства.

194. Кения также занимается созданием новых конституционных механизмов, которые призваны обеспечить создание более эффективных институтов защиты прав человека, в том числе посредством укрепления независимости и беспристрастности судебной системы и учреждения национального института прав человека, опирающегося на конституционные нормы; расширения сферы компетенции Билля о правах, включающего в себя как гражданские, так и политические права, равно как и экономические, социальные и культурные права, а также введения системы распределения государственных ресурсов с целью обеспечения развития на равноправной основе во всех районах страны через средство целевых ассигнований.

195. Критически важное значение имеет содержащееся в предлагаемой Конституции положение о том, что Главный судья должен устанавливать правила ведения судебного процесса, которые должны отвечать следующим критериям:

- a) предусматриваемые права обжалования в полной мере соблюдаются;
- b) формальные требования процессуального характера, в том числе по возбуждению производства по делу, сводятся к минимуму, и в частности, суду надлежит в случае необходимости вести производство на основе неофициальной документации;
- c) за возбуждение производства по делу пошлина не взимается;
- d) суду, коль скоро он руководствуется в своём процессе нормами естественного права, не следует обременять свою процедуру требованиями сугубо технического характера; и
- e) с разрешения суда, той или иной организации или отдельному лицу позволяется присутствовать при рассмотрении дел в качестве "друзей суда".

196. Кроме того, в предлагаемой Конституции предусмотрено, что отсутствие предполагаемых правил не ограничивает право лиц возбуждать производство по делу для утверждения своих прав, иметь возможность рассмотрения такого дела судом и получения от суда соответствующего постановления по этому делу.

Доступ к правосудию в районах засушливых и полузасушливых земель (ЗПЗ)

197. Механизмы доступа к правосудию в районах ЗПЗ, где возникает большинство случаев расовой дискриминации и/или маргинализации, являются неудовлетворительными. Судебные органы весьма немногочисленны, и расположены они в основном в районных центрах. Помимо этого, отсутствие безопасности в этих районах становится всё более ощутимым фактором, а неразвитая инфраструктура делает эти районы труднодоступными для учреждений, зани-

мающихся вопросами обеспечения безопасности. В правовой системе Кении не в полной мере признаётся роль общинных систем отправления правосудия для разрешения споров, поскольку там зачастую существует почва для злоупотреблений, но при этом такой способ отправления правосудия мог бы послужить альтернативным методом урегулирования спорных ситуаций. Кроме того, доступ к правосудию затруднён в силу сложности и дороговизны юридических процедур. В целях облегчения доступа к правосудию Кенийская комиссия по правовой реформе уже разработала проект закона о судах по урегулированию мелких претензий и направила его Генеральному прокурору для опубликования.

198. Министерство юстиции и конституционных вопросов осуществляет пилотную программу предоставления правовой помощи, с тем чтобы впоследствии развернуть такую программу в национальном масштабе при финансовой поддержке со стороны государства (подробные сведения о политике предоставления правовой помощи содержатся в той части доклада, которая посвящена статье 5). Программа предоставления правовой помощи при финансовой поддержке со стороны государства уже давно назрела в практическом плане, учитывая, что из подпункта b) пункта 5 статьи 84 Конституции вытекает, что парламент предусмотрит выделение средств на цели покрытия юридических затрат, возникающих в связи с предоставлением правовой помощи лицам из числа коренного населения, участвующим в судебных спорах в связи со случаями нарушений прав человека.

Система представления суду дел по поручению неимущих лиц

199. Законом о гражданском судопроизводстве³⁶ допускается представление суду дел по поручению лиц, не способных оплатить судебные издержки. Такая процедура открывает возможность доступа к судебным органам для участвующих в споре сторон из числа коренного населения в интересах реализации ими своих прав человека.

200. Кенийская национальная комиссия по правам человека учреждена во исполнение соответствующего парламентского акта. Круг полномочий Комиссии включает в себя расследование случаев ущемлений прав человека в Кении. Комиссия не имеет широкого географического охвата, а потому за недавний период времени ею были открыты офисы в Китале и Уаджире в дополнение к головному офису в Найроби. Эти два района были выбраны в силу их расположения в зоне ЗПЗ.

Национальная земельная политика

201. Разработан проект Национальной земельной политики в целях реорганизации систем землевладения и землепользования, с тем чтобы обеспечить надёжную защиту интересов общин. В своём нынешнем виде система землевладения не признаёт общинной формы владения землёй. Законы, касающиеся землевладения и землепользования в Кении, неоправданно сложны и при этом содержатся в более чем 20 актах парламента³⁷. Для многих коренных общин в

³⁶ Глава 21 Свода законов Кении.

³⁷ К их числу относятся, в частности, Закон о праве собственности на землю; Закон о землях, находящихся в доверительной собственности; Закон о регистрации земли; Закон о государственной земле; Закон о регистрации права собственности; Закон об оформлении документов; Закон о территориальном планировании; Законом об ограничении квартирной платы; Законом об арендаторах (магазины, гостиницы и точки общественного питания) и владельцах недвижимости; Закон о специальных судах для урегулирования земельных споров; Закон о гербовом сборе.

Кении земли, находящиеся во владении этих общин, являются основным источником средств к существованию. В отсутствие надлежащей системы землевладения, опирающейся на нормативно-правовую базу, судебным органам не удаётся разрешать споры, возникающие в связи с вопросами землепользования в этих районах. В этом состоит одна из основных проблем, которую призвана разрешить упомянутая земельная политика.

Суд по трудовым делам

202. В соответствии с Законом о трудовых отношениях учреждается Суд по трудовым делам для рассмотрения трудовых конфликтов и вынесения постановлений по ним. Этот суд принимает к рассмотрению и решает дела, касающиеся дискриминации в сфере трудовых отношений. Уполномоченные по охране труда компетентны возбуждать судебные дела против работодателей, допускающих дискриминацию на рабочем месте. Помимо этого, уполномоченные по охране труда компетентны исполнять посреднические функции в трудовых спорах и уведомлять Суд по трудовым делам относительно трудовых конфликтов, используя для этого министерский канал связи.

Детские суды

203. В соответствии с Законом о детях учреждаются специальные суды для рассмотрения и решения гражданских и уголовных дел, касающихся детей. Уполномоченные по делам детей компетентны возбуждать судебные дела против правонарушителей, совершающих уголовно наказуемые деяния в отношении детей. В качестве председательствующих судей в детских судах назначаются магистраты. Их юрисдикция распространяется на всех детей. Тем не менее, ощущается их нехватка, а потому требуется нанимать больше магистратов по делам детей. В настоящее время Закон о детях пересматривается с целью придания ему всеобъемлющего характера в том, что касается защиты и поощрения прав ребёнка.

Уголовные наказания

204. В Кении приняты законы, криминализирующие расовую дискриминацию и предусматривающие наказание за неё. Уголовный кодекс причисляет следующие деяния к числу уголовно наказуемых в силу их дискриминационных последствий, если таковые не пресечены:

- a) поощрение военных действий (статья 44);
- b) публикация сообщений, создающих панические настроения (статья 66);
- c) деятельность подрывного характера (статья 77);
- d) подстрекательство к насилию и неповиновению закону (статья 96);
- e) оскорбление религии (статья 134);
- f) написание или произнесение слов с умыслом оскорбить религиозные чувства (статья 138).

205. В соответствии с Законом о национальной консолидации и интеграции также криминализируется пренебрежительное отношение по расовому и этническому признаку, равно как и связанная с ним дискриминационная практика. В предложенном законопроекте в отношении ксенофобских высказываний так-

же содержатся положения, предусматривающие наказание для распространителей таких высказываний.

206. Правительство также опубликовало законопроект в отношении организованной преступности, направленный на запрещение организованных групп, ответственных за совершение актов расовой дискриминации, в особенности посредством возбуждения ненависти между различными этническими группами. Правительство также работает над законопроектом в отношении ксенофобских высказываний, в котором будет содержаться запрет на язык увековечения дискриминации. Принят Закон о национальной консолидации и интеграции и учреждена соответствующая комиссия по реализации положений этого закона. Этот закон направлен, среди прочего, на запрещение и ликвидацию всех форм дискриминации по признаку этнического происхождения.

207. Благодаря квазисудебному органу, учреждённому КНКПЧ, также улучшился доступ к средствам правовой защиты. Правительство также ввело Национальную политику и план действий в области прав человека, с тем чтобы в процессе развития гарантировать защиту и поощрение прав каждого отдельного лица.

Статья 7

Меры, принимаемые в областях преподавания, воспитания, культуры и информации, с целью борьбы с предрассудками, ведущими к расовой дискриминации, поощрения взаимопонимания, терпимости и дружбы между нациями и расовыми или этническими группами, а также популяризации целей и принципов Устава Организации Объединённых Наций, Всеобщей декларации прав человека, Декларации Организации Объединённых Наций о ликвидации всех форм расовой дискриминации и Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации.

208. Кения осуществила следующие меры с целью борьбы с предрассудками, ведущими к расовой дискриминации, а также с целью поощрения взаимопонимания, терпимости и дружбы между расовыми и этническими группами:

Воспитание и преподавание

209. В этой связи приняты следующие законодательные, политические и административные меры:

а) Политика равных возможностей для групп меньшинств и коренных народов. Приём учащихся в общенациональные средние школы привязан к системе квот, позволяющей осуществлять приём учащихся из маргинализированных районов;

б) Придание особого веса воспитанию девочек в духе Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации отражает озабоченность в связи с обострением расовой дискриминации по признаку пола (см. Рекомендацию общего порядка 25);

в) Созданы механизмы для стипендиальных выплат по избирательным округам, а также Фонд развития избирательных округов, в рамках которых предусмотрена помощь нуждающимся детям школьного возраста для целей обеспечения им доступа к учёбе. Средства ФРИО направляются на развитие и

расширение учебных заведений, включая школы. Ассигнования по избирательным округам определяются индикаторами бедности;

d) Введение бесплатного начального образования и субсидированного среднего образования. На этом пути, однако, существуют задачи, требующие решения, включая необходимость платы за дошкольное обучение, что является дискриминацией по отношению к детям младшей возрастной группы и бременем для родителей. Ещё одной сложной проблемой остаётся этническая маргинализация и отсутствие инфраструктуры, что не позволяет некоторым общинам обеспечивать качественный уровень образования;

e) Преподавание прав человека в рамках основной программы школьного обучения с упором на поощрение инициатив со стороны организаций в поддержку гражданского общества, направленных на создание и продвижение правозащитных клубов в школах;

f) Введение комплексной системы обучения. Лицам с физическими ограничениями и группам, находящимся в неблагоприятном положении, предоставлена возможность совместного обучения с другими школьниками. Правительство оказывает поддержку тем школам, которые принимают на учёбу инвалидов, уделяя надлежащее внимание их специальным потребностям;

g) Создание в скотоводческих районах передвижных школ и школ-интернатов при поддержке со стороны правительства;

h) Существует также программа перевода денежных средств на нужды сирот и детей в уязвимом положении (СДУП), которая успешно функционирует в 37 районах.

Культура

210. Правительство осуществляет следующие мероприятия в целях развития культуры, способствующей укреплению расовой интеграции:

a) пользуется возможностями Национального фестиваля музыки и драмы в качестве средства сохранения культуры в учебных заведениях первичного, вторичного и третичного уровней;

b) пропагандирует культурное многообразие Кении и терпимость в отношении любой культурной традиции, используя для этого этнографический музей-парк "Бомас-оф-Кения" в качестве своего рода кенийского культурного центра;

c) поощряет выступления фольклорных групп, отражающих самые разные культурные традиции, в рамках культурной программы официальных праздников;

d) поддерживает музеи и "уголок героев" в парке Ухуру, что способствует поддержанию культурных традиций и уважению к истории страны.

Информация

211. Правительство выработало политику обеспечения свободы информации и поддерживает свободу прессы. Кроме того, ведутся консультации с целью разработки закона о свободе информации. Это послужит расширению доступа к информации для всех кенийцев и будет содействовать борьбе с предрассудками по отношению к этническим общинам. Правительство также оказывает поддержку развитию информационно-коммуникационных технологий, включая создание центров ИКТ, называемых по-другому "цифровыми деревнями", во

всех регионах страны, и в том числе в сельских районах. Это будет способствовать повышению доступности информации на местном уровне. Это также обеспечит маргинализированным районам расширение доступа к информации. В рамках данных мероприятий в сетке вещания Кенийской радиовещательной корпорации существуют программы как общенационального охвата, так и передачи на местных языках. Существует пять частных телевизионных компаний с широкой зоной покрытия. Также были выданы лицензии ряду частных радиостанций, вещающих на местных диалектах, для охвата специальных аудиторий. Существует несколько национальных и региональных газет, выходящих на английском, суахили и местных языках. Регулярно проводится Неделя государственной службы, в рамках которой министерства, ключевые ведомства и другие правительственные учреждения взаимодействуют с широкой общественностью и предоставляют информацию о своей сфере деятельности и предоставляемых услугах.

Приложения

Приложение 1

Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД) – связанная с ней правовая база

1. Статья 82 Конституции Кении

82.1) С учётом пунктов 4), 5) и 8), никакой закон не должен содержать положений, являющихся дискриминационными по своей сути или последствиям.

2) С учётом пунктов 6), 8) и 9), никто не должен подвергаться дискриминационному обращению никаким лицом, действующим на основании какого-либо писаного закона или во исполнение соответствующих функций, которыми наделена какая-либо официальная должность или государственная власть.

3) В этой статье выражение "дискриминационное" означает применение различного обращения к разным лицам по причинам, полностью или частично объясняемым их соответствующей расовой или племенной принадлежностью, местом происхождения или жительства либо иной географической привязкой, политическими взглядами, цветом кожи, вероисповеданием или полом, когда к лицам, имеющим подобные характеристики, применяется такое поражение или ограничение в правах, которое не распространяется на лиц, не имеющих таких характеристик, или когда привилегии или преимущества предоставляются лицам, имеющим иные характеристики".

4) Пункт 1) не распространяется на любой закон в той мере, в какой он содержит положения-

a) в отношении лиц, не являющихся гражданами Кении;

b) в отношении усыновления или удочерения, брака, развода, захоронения, передачи права собственности вследствие смерти;

c) для случаев применения – касательно лиц определённого расового или племенного происхождения – норм обычного права в связи с той или иной ситуацией, и тем самым для этой ситуации исключается действие любого закона, который действовал бы применительно к другим лицам; или

d) для случаев, когда лица, имеющие характеристики, упоминаемые в пункте 3), могут стать недееспособными или быть ограничены в свободе действий или когда им может быть предоставлена какая-либо привилегия или преимущество, которые, учитывая их характер и особые обстоятельства, касающиеся этих лиц или применимые в случаях других лиц, являются разумно оправданными в демократическом обществе.

5) Ни одно положение какого бы то ни было закона не может рассматриваться как не соответствующее или противоречащее пункту 1) в тех случаях, когда оно устанавливает требования к характеристикам или квалификациям (не являющимся характеристиками или квалификациями, конкретно соответствующими расовой или племенной принадлежности, месту происхождения или жительства либо иной географической привязке, политическим взглядам, цвету кожи или вероисповеданию), которым должно соответствовать то или иное лицо, назначаемое на какую-либо должность на государственной службе, в струк-

турах со строгой внутренней дисциплиной, в органах местного управления или в публичной корпорации, организуемых в соответствии с тем или иным законом для обслуживания интересов общества.

6) Пункт 2) не распространяется на:

а) какую бы то ни было ситуацию, которая явным или подразумеваемым образом оправдана каким-либо положением закона, согласно описанному в пункте 4); или

б) согласие или несогласие на сделку в отношении сельхозугодий со стороны какого-либо органа или представителя власти, предусмотренного в силу того или иного закона для целей осуществления контроля за совершением сделок с сельхозугодиями.

7) С учётом пункта 8) никто не должен подвергаться дискриминационному обращению в отношении доступа к магазинам, гостиницам, жилым помещениям для сдачи в наём, общественным ресторанам, точкам общественного питания, пивным заведениям или местам общественных увеселений либо в отношении доступа к местам общественного отдыха, целиком или частично функционирующим за счёт общественных средств или предназначенным для использования широкими массами.

8) Ни одно положение какого бы то ни было закона или производённое в соответствии с ним действие не может рассматриваться как не соответствующее или противоречащее настоящей статье в тех случаях, когда такой закон содержит положение, на основании которого лица, имеющие характеристики, упоминаемые в пункте 3), могут быть ограничены в правах и свободах, гарантируемых статьями 76, 78, 79, 80 и 81, причём такое ограничение вводится на основании пункта 2) статьи 76, пункта 5) статьи 78, пункта 2) статьи 79, пункта 2) статьи 80 или подпунктов а) или б) пункта 30 статьи 81.

9) Ни одно положение пункта 2) не может влиять на право свободного выбора относительно возбуждения, ведения или прекращения гражданского или уголовного судопроизводства, которым обладает то или иное лицо в соответствии с настоящей Конституцией или любым другим законом.

Приложение 2

Международная конвенция о ликвидации всех форм расовой дискриминации (МКЛРД) – связанные с ней судебные дела и жалобы

Таблица 1: Судебные решения

1. Кристофер Ндарати Мурунгару против Кенийской антикоррупционной комиссии и др. [2006] eKLR

Конституционное право – основные права и свободы – свобода от самообвинения – право хранить молчание – свобода от дискриминации, свобода от пыток, бесчеловечного и унижающего достоинство обращения – полученный истцом запрос от Кенийской антикоррупционной комиссии на представление сведений о его благосостоянии – истец оспаривает запрос как антиконституционный из-за нарушения его основных прав и свобод – противоречат ли статьи 26, 27 и 28 Закона о борьбе с коррупцией и экономическими преступлениями положениям Конституции

Международное право – законы о противодействии коррупции и экономическим преступлениям – Конвенция ООН против коррупции и предшествовавшие ей инструменты

Толкование законов – Конституция – выбор подхода к толкованию Конституции

2. Роза А. Мунивоки и 17 других против "Инвестментс энд моргиджис бэнк лимитед и др." [2006] eKLR

[Постановление] – ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО – иск – попытки прекратить судопроизводство – запрос о признании иска против первого ответчика не имеющим юридического значения в силу его необоснованности и недобросовестности – последствия – факторы, учитываемые судом при рассмотрении таких запросов – законность постановления

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО – дискриминация – мотивация претензий истца к ответчикам, направленная на установление неконституционности положения закона – доктрина в деле "Мадхва против Городского совета Найроби" – приемлемо ли в процессуальном плане добиваться конституционной защиты прав посредством обычного иска – пункт 2) статьи 82 Конституции

3. Республика против Министра финансов и 2 других [2006] eKLR

Заявление с просьбой издать приказ о передаче дела в вышестоящий суд и запретить производство нижестоящей инстанцией – статья 58 Закона о налоге на добавленную стоимость – При этом утверждается, что постановления приняты с превышением полномочий – Правовое уведомление № 110 за 2004 год Закон о финансовой деятельности 2004 года, которым внесены изменения в Седьмое добавление к Закону об НДС Глава 476 Свода законов Кении – При этом конфиденциальность отношений между адвокатом и клиентом страдает от имплементации существующих норм – Имплементация налоговых реестров – Применимы ли эти налоговые реестры к адвокатам – Приняты ли эти нормы с превышением полномочий по Закону об адвокатуре – Статья 2 Промежуточного закона о взимании налогов и пошлин Глава 415 – Статья 43(a) проекта закона о

финансовой деятельности 2004 года, вносящего изменения в Седьмое добавление к Закону об НДС – Статья 28 Закона об НДС Глава 476 – Предусматривала ли статья 58 Закона об НДС введение электронного налогового реестра среди прочих целей – министр действовал в соответствии с применимым законодательством, позволяющим ему принять решение относительно регулирования налоговых реестров – При этом вспомогательное законодательство не устанавливает дату начала функционирования – Статья 27 Закона о толковании и общих положениях Глава 2 Свода законов Кении – Способ имплементации закона применительно к различным секторам хозяйственной деятельности с отдельными датами для каждого сектора или отрасли промышленности – Могут ли в заявлении о пересмотре судебного акта содержаться ссылки на конституционные средства защиты – Определение дискриминации – Заявление отклонено

4. Эндрю Манунзиу Мусиока (покойный) [2005] eKLR

[ПОСТАНОВЛЕНИЕ] Конституционное право – основные права и свободы – свобода от дискриминации – нормы обычного права создают почву для дискриминации в отношении замужних женщин, лишая их права наследования имущества отца – обычное право народности камба – вступал ли этот обычай в противоречие с нормами конституционного и международного права – пункт 1) статьи 82 Конституции; статьи 29, 40 Закона о праве наследования; Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (CEDAW); Всеобщая декларация прав человека (1948); Африканская хартия прав человека и народов (Банджунская хартия) (1981)

5. Дэниел Мусили Ньеки против Кенийской природоохранной службы [2005] eKLR

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО – основные права – нарушение – согласно заявлению истца, ответчик нарушил его права посредством дискриминационного обращения – расовая дискриминация – по утверждениям истца, он получал существенно меньшее вознаграждение, чем подобающее его положению, по сравнению с другими сотрудниками иной расы – при этом истец утверждает, что был принужден уйти на пенсию в результате обострения отношения между ним и ответчиком – доказанность дискриминации – доказанность принудительного ухода на пенсию – установлено ли наличие у истца достаточных доказательств для возбуждения дела

6. Херси Хассан Гутале и др. против Главного реестра лиц и др. [2004] eKLR

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО – основные права и свободы – свобода от дискриминации по расовым мотивам – при этом целевая группа, учрежденная для проверки личности проживающих в стране сомалийских граждан, отказывала в выдаче удостоверений личности некоторым лицам из числа подавших заявление – в то время как просители заявляли, что являются резидентами Кении – подтверждение – по заявлению ответчика, представленные в подтверждение этого документы были получены в результате подлога – последствия – в ущерб национальной безопасности – применимые принципы – распространялись ли испрашивавшиеся средства правовой защиты на подателей этих заявлений – подпункт d) пункта 4) статьи 82 Конституции

ИЗЛОЖЕНИЕ МОТИВОВ – обращение с заявлением о признании целевой группы, учрежденной Главным реестром лиц, неконституционной и, как следствие, незаконной – при этом ответчики утверждают, что данный комитет был учрежден в соответствии с Конституцией – последствия – действовал ли дан-

ный комитет с превышением полномочий, отказывая просителям в выдаче национальных удостоверений личности – подпункт d) пункта 4) статьи 82 Конституции; подпункт 2) статьи 4 и статья 8 Закона о регистрации лиц

7. Фуад Думила против Республики [2005] eKLR

Уголовное право – исследование доказательств – подкрепление доказательств – представление дополнительных свидетельств в отношении преступлений на сексуальной почве – справедливо ли требовать представления дополнительных свидетельств в отношении дел, связанных с исковыми заявлениями со стороны женщин или девушек по поводу преступлений на сексуальной почве – статья 124 Закона о порядке представления доказательств – суды более не подвергаются чрезмерным требованиям о представлении дополнительных свидетельств в отношении дел, связанных с сексуальными преступлениями против малолетних детей, если соответствующий суд удовлетворён правдивостью показаний ребёнка

8. Нганга против Республики [1985] KLR 451

Порука – передача на поруки в ожидании судебного рассмотрения дела – ходатайство – принципы, применимые при таком ходатайстве – факторы, которые следует учитывать суду – удовлетворение ходатайства о передаче на поруки первого обвиняемого, но отказ удовлетворить ходатайство в отношении сообвиняемых или соподсудимых – является ли отказ удовлетворить ходатайство о передаче на поруки сообвиняемых дискриминацией по смыслу статьи 82 Конституции. Конституционное право – основные права – дискриминация – конституционная защита от дискриминации – статья 82 Конституции – толкование термина "дискриминация" – удовлетворение ходатайства о передаче на поруки первого обвиняемого, но отказ удовлетворить ходатайство в отношении сообвиняемых – подверглись ли сообвиняемые дискриминации
