



Исх. № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

Суд Московского района г. Минска

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ “AMICUS CURIAE”** (независимая общественная юридическая экспертиза)

Согласно Уставу РПОО «Белорусский Хельсинкский Комитет» (далее – БХК) является независимым, некоммерческим правозащитным общественным объединением, зарегистрированным Министерством юстиции 1 ноября 1995 года. Цель БХК – защита в Республике Беларусь прав человека, гарантированных Конституцией Республики Беларусь, действующим законодательством, а также декларированных Хельсинкскими соглашениями, иными международными договорами о правах человека, информирование общественности о ситуации с правами человека в Беларуси и мире.

Настоящая независимая общественная юридическая экспертиза проведена на основании абзаца 2 п. 2.4. Устава БХК и служит целям защиты публичного интереса. В международной юридической практике эта деятельность («amicus curiae», с лат. – «друг суда») используется как инструмент усовершенствования правовой системы. Подобные исследования правозащитных организаций проводятся не в интересах процессуальной стороны, а как возможность изложить нейтральное мнение авторов с глубоким уважением и признанием высокого авторитета и независимости суда.

Пунктом 1 Декрета Президента Республики Беларусь от 02.04.2015 года № 3 «О предупреждении социального иждивенчества» (далее – Декрет) установлено, что граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, получившие разрешение на постоянное проживание в Республике Беларусь, в случае их неучастия в финансировании государственных расходов или участия в таком финансировании менее 183 календарных дней в налоговом периоде признаются плательщиками сбора на финансирование государственных расходов.

Декрет вызвал неоднозначную оценку в обществе и в международных организациях, следящих за выполнением Беларусью обязательств в области прав человека. Дискуссия по мере его исполнения нарастает, и по указанию

Президента Республики Беларусь заинтересованным ведомствам предложено внимательно изучить практику его применения и внести соответствующие предложения.

В связи с этим считаем необходимым представить наше мнение, основанное на положениях Конституции Республики Беларусь (далее – Конституция) и тех общепризнанных принципах и стандартах международного права, которые должны обеспечиваться в национальном законодательстве Беларуси и соответствовать им.

1. Статья 41 Конституции провозгласила, что гражданам Республики Беларусь гарантируется право на труд как наиболее достойный способ самоутверждения человека, то есть право на выбор профессии, рода занятий и работы в соответствии с призванием, способностями, образованием, профессиональной подготовкой и с учетом общественных потребностей, а также на здоровые и безопасные условия труда. Принудительный труд запрещается – закреплено в части 4 статьи 41 Конституции. Аналогичный запрет содержится в статье 13 Трудового кодекса Республики Беларусь (далее – ТК).

Таким образом, содержание статьи 41 Конституции, наряду с иными гарантиями прав и свобод граждан, которые заложены в Основном Законе, позволяют утверждать, что нам гарантируется как право на свободный труд, так и право трудоспособного гражданина не заниматься трудовой деятельностью.

Республика Беларусь является членом Международной организации труда (далее – МОТ) с 1954 года. Как член МОТ она ратифицировала 30 июня 1956 года Конвенцию № 29 о принудительном труде (1930 г.) и 25 сентября 1995 года Конвенцию № 105 об упразднении принудительного труда (1957 г.). Данные Конвенции налагают на государства-члены обязательства по претворению их положений в жизнь. Согласно пункту 1 статьи 2 Конвенции № 29 для целей указанной Конвенции термин «принудительный или обязательный труд» означает всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило своих услуг добровольно.

Кроме того, запрет на использование принудительно труда содержится в подпункте «а» пункта 3 статьи 8 Международного пакта о гражданских и политических правах. В нем указано: *«никто не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду»*. А в пункте 1 статьи 6 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах закреплено право каждого человека *«на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается»*. Оба пакта ратифицированы Республикой Беларусь 12 ноября 1973 года, его нормы являются частью национального законодательства и подлежат непосредственному применению.

В силу части 4 статьи 8 ТК, если международным договором Республики Беларусь или конвенцией МОТ, участницей которой является Республика Беларусь, установлены иные правила, чем предусмотренные законодательством о труде Республики Беларусь, то применяются правила международного договора или конвенции.

Следует обратить внимание на то, что Комитет по нормам и стандартам МОТ на своем заседании в рамках ежегодной Конференции труда в Женеве 2 июня 2016 года осудил факты принудительного труда в Беларуси и призвал правительство *“принять все меры к тому, чтобы пресекать использование принудительного труда, а также воздерживаться от принятия законодательства, которое может быть равносильным использованию принудительного труда”*. Речь шла и о спорном Декрете.

Из приведенного следует, что Декретом нарушаются конституционные предписания, нормы международных договоров Республики Беларусь о запрете принудительного труда. Тем самым подрывается престиж государства и встает необходимость пересмотра его норм.

2. Под обязанностью в финансировании государственных расходов Декрет подразумевает требования статьи 56 Конституции: *«Граждане Республики Беларусь обязаны принимать участие в финансировании государственных расходов путем уплаты государственных налогов, пошлин и иных платежей»*. Декретом вводится новый платеж, взимание которого распространяется на трудоспособных, но неработающих (или недостаточно работающих) граждан. Данный платеж не увязан с выполнением государственными органами юридически значимых действий для граждан, с наличием дохода (осуществлением деятельности, приносящей доход) и (или) имущества – т.е. его можно сравнить с так называемым «подушным налогом» (poll tax – англ.). Его особенностью является то, что он взимается в одинаковом размере с каждого, подлежащего налогообложению человека.

Конституция и Налоговый кодекс Республики Беларусь (далее – НК) имеют в виду обязательную уплату государственных налогов с налоговых баз при определённых видах деятельности; уплату установленных размеров пошлины, иных платежей и сборов за выполнение юридически значимых действий в интересах граждан со стороны государства (услуги). К примеру, госпошлина за обращение в суд, нотариальную контору, таможенные платежи, регистрационные сборы и т.д. (понятие налогов, сборов, пошлин даётся в статье 6 НК).

Применительно к данному сбору практически невозможно найти и определить элементы обложения. Этот сбор не вписывается ни в какие устоявшиеся в мировой практике правовые рамки обоснования необходимости взимания налогов, пошлин и иных целевых платежей.

Таким образом, можно прийти к выводу, что Декретом, введен сбор в виде санкции за неучастие трудоспособных граждан в трудовой деятельности, а за его неуплату следует наказание в виде административной ответственности (штраф или административный арест).

3. Беларусь, как и многие страны мира, формирует свой бюджет и осуществляет государственные расходы в основном за счет налогов (прямых или косвенных).

К прямым налогам НК относит: налог на прибыль, подоходный налог, налог на недвижимость, земельный налог и другие.

Косвенные налоги: налог на добавленную стоимость (далее НДС), акцизы и т.п. Они включаются в цену товара (работ, услуг) и в результате этого оплачиваются покупателями. И хотя плательщиками косвенных налогов (НДС, акцизов) признаются установленные НК производители товаров (работ, услуг), их полная сумма оплачивается конечным потребителем (покупателем). В данном случае неважно, когда, кем и на основании каких расчетов произведена уплата налога в бюджет, но мы, граждане, участвуем в этой цепочке непосредственно самым прямым образом: покупаем товары длительного пользования, продукты питания, одежду, обувь; оплачиваем подакцизные товары: алкогольные напитки, табачные изделия, автомобильное топливо (их перечень предусмотрен статьей 111 НК); оплачиваем транспортные услуги, услуги ЖКХ и многое другое.

Нередко граждане, независимо от того, работают они или нет, обращаются в государственные органы, нотариальные конторы, суды и т.п. За услуги, оказанные учреждениями, они оплачивают пошлину, сборы, иные платежи в установленных законодательством размерах.

Таким образом, действия граждан в этих договорных и иных отношениях в полной мере отвечают требованиям статьи 56 Конституции об обязанности *“принимать участие в финансировании государственных расходов путем оплаты государственных налогов, пошлин и иных платежей.”*

4. Указанная выше статья Конституции обязывает принимать участие в финансировании государственных расходов исключительно граждан Республики Беларусь. И это понятно, потому что именно гражданам Республики Беларусь государство в соответствии с Конституцией гарантирует обеспечение прав и свобод, в том числе право свободного передвижения и выбора места жительства (статья 30), право на получение, хранение и распространение информации (статья 34), право на участие в решении государственных дел (статья 37), право свободно избирать и быть избранным (статья 38), право на равный доступ к любым должностям в государственных органах (статья 39), право на бесплатное лечение (статья 45), на социальное обеспечение в старости (статья 47), на жилище (статья 48) и т.д. В то же время, на граждан Республики Беларусь возлагается ответственность за неукоснительное исполнение обязанностей, возложенных на них Конституцией (статья 2), в том числе по защите Отечества (статья 57), по уплате налогов, иных платежей и сборов (статья 56) и др. Однако в нарушение конституционных требований в пункте 1 Декрета обязанность принимать участие в финансировании государственных расходов возложена

на иностранных граждан, лиц без гражданства, получивших разрешение на постоянное проживание в Республике Беларусь.

5. К уплате сбора обязывается один из неработающих родителей, воспитывающих детей (одного или двух) в возрасте старше 7 и до 18 лет. Между тем, даже в советское время мать (отец) могли не работать, воспитывать детей до 14-летнего возраста. Этот возраст связывался с тем, что дети могли обслуживать себя самостоятельно, совершать простые сделки и нести ответственность, в том числе уголовную.

Содержание и воспитание детей, забота об их здоровье, развитии и обучении является конституционной обязанностью родителей (статья 32 Конституции). Требование Декрета посягает на возможность исполнения в полной мере этой конституционной обязанности родителей. При этом следует учесть, что в соответствии с частью 3 статьи 3 КОБС *“воспитание детей и ведение домашнего хозяйства признается общественно полезным трудом”*.

Конституция в статье 32 закрепила и обязанность детей заботиться о своих родителях. Статья 100 КОБС уточнила данную конституционную норму, закрепив, что содержание нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей является обязанностью их совершеннолетних трудоспособных детей.

Между тем, Декрет не предусматривает случаев освобождения от уплаты сбора на финансирование государственных расходов детей, которые исполняют свою конституционную обязанность по заботе о своих родителях и осуществляют уход за нетрудоспособными, нуждающимися в помощи родителями, в том числе, с инвалидностью (за исключением инвалидов первой группы, лиц в возрасте 80-ти лет и старше).

Таким же образом под действие Декрета о взыскании сбора подпадают и лица, осуществляющие безвозмездно опеку над теми, кто признан недееспособным или ограниченно дееспособным.

Имеются иные случаи служения общественным интересам (волонтерская работа в хосписах, в социальных и лечебных учреждениях, в общественных организациях и т.п.). Указанные функции родителей, взрослых детей, иных лиц являются общественно необходимыми и социально значимыми.

Как мы полагаем, неоправданно распространяется действие Декрета об оплате сбора на тех, кто обучается за пределами Республики Беларусь, кто занимается ведением домашнего хозяйства, кто выработал необходимый общетрудовой и страховой стаж, но не достиг пенсионного возраста и в других подобных случаях.

Приравнивать указанных лиц к *“социальным иждивенцам”* в цивилизованном государстве, объявившем себя демократическим правовым и социальным, по нашему мнению, недопустимо и аморально.

6. Тех, кого обязывают к уплате сбора, признают по Декрету *“социальными иждивенцами”*. Как нам представляется, нормы Декрета

возражают советский принцип: *“кто не работает – тот не ест.”* Советская социальная система создавала условия и принуждала к тому, чтобы подавляющее большинство населения придерживалось и подчинялось единым правилам поведения. К примеру, *“трудоспособные обязаны трудиться...”*.

По Декрету *“социальное иждивенчество”* носит неодобрительную окраску и фактически представляет категорию людей, которые стремятся обеспечить для себя приемлемые условия существования в нашем обществе за счет других. Они рассчитывают получать блага за счет работающих, за счет государства в целом, которое распределяет определенные услуги бесплатно: образование, лечение, жилье, содержание территориальной инфраструктуры, услуги по обеспечению безопасности и т.д.

По факту создается представление о том, что кто не работает, тот ведет себя противоправно и в качестве наказания *“за неучастие в финансировании государственных расходов”* обязывается к уплате сбора в 20 базовых величин, неуплата которого влечет административное наказание вплоть до 15 суток ареста.

Таким образом, *“социальное иждивенчество”* по нормам Декрета (в народе его прозвали декретом *“о тунеядстве”*) объявлено антиобщественным образом жизни, противоправным поведением. Оно представляет угрозу для общества и требует мер для его осуждения, пресечения и наказания. Подобные *“узаконения”* приводят к нарушению принципа презумпции добропорядочности, закрепленного в Конституции и гражданском законодательстве.

Каждый, кто обязывается к уплате сбора *“за тунеядство”*, вправе утверждать, что государство нарушило гарантированный приоритет его прав и свобод (статьи 2, 22 Конституции), унизило его честь и достоинство, предъявив незаконные и необоснованные требования.

7. Конституция гарантирует, что *“никто не может быть понужден к исполнению обязанностей, не предусмотренных Конституцией Республики Беларусь и ее законами, либо к отказу от своих прав”*(статья 58). Применительно к статье 41 Конституции любое физическое лицо, обладающее трудовой правоспособностью, само вправе определять, работать ему или нет. Конституцией не предусмотрена обязанность трудиться, поэтому *“стимулирование трудоспособных граждан к трудовой деятельности”* путем применения санкции в виде обязательного сбора, неуплата которого влечет применение наказания к нежелающим трудиться, есть ни что иное как понуждение к принудительному труду, к исполнению обязанностей, не предусмотренных Конституцией. Президент Республики Беларусь не имеет права своими актами ограничивать конституционные права и свободы граждан. Напротив, он, согласно статье 79 Конституции, должен являться их гарантом.

В соответствии со статьей 59 Конституции государство обязано принимать все доступные ему меры для создания внутреннего и международного порядка, необходимого для полного осуществления прав и свобод граждан Республики Беларусь, предусмотренных Конституцией. Государственные органы, должностные и иные лица, которым доверено исполнение государственных функций, обязаны в пределах своей компетенции принимать необходимые меры для осуществления и защиты прав и свобод личности. Эти органы и лица несут ответственность за действия, нарушающие права и свободы личности.

Основываясь на уважении к суду, подчеркивая важность независимости суда, выражаем надежду, что при рассмотрении судом Московского района г. Минска жалобы К. на действия Администрации Партизанского района г. Минска и Минского городского исполнительного комитета по отказу в освобождении его от уплаты сбора в связи с наличием трудной жизненной ситуации будут приняты во внимание сведения и соображения, приведенные в данном заключении.

Председатель  
юридической комиссии

Г. П. Погоняйло