

Право на действия в поддержку чернокожих студентов в бразильских вузах

Даниэла Икава¹

«[П]ринятие нового принципа справедливого распределения благ может вызвать противоречия между претензиями, предъявляемыми на основании старых и новых принципов».

Майкл Розенфельд²

1. Вступление

Существует много способов толкования и интерпретации прав. В этой статье я вкратце опишу свою позицию, которая была более полно обоснована в другой публикации.³ С одной стороны, я поддерживаю стандартную позицию обоснования прав по принципу человеческого достоинства. С другой стороны, я отстаиваю свою точку зрения о том, что права необходимо контекстуализировать, т. е. увязывать с тем, что такие общие права, как право на образование, могут разбиваться на конкретные права, включая право на действия в поддержку определенных ущемленных групп студентов в вузах. Такое разбиение в основном нужно потому, что в понятие прав входит не только понятие равноправия, но также и концепция их универсального осуществления. Права, ограничиваемые гарантией по какому-либо положению закона, не обязательно приводят к равенству. Права по-настоящему равны только в том случае, если они реализуются для

всех. Такое повсеместное их внедрение возможно только при учете всех уязвимостей, с которыми сталкивается каждый человек вследствие дискриминации. Именно это обеспечивает деятельность в поддержку ущемленных групп.

Также я утверждаю, что право на такую деятельность признается бразильской Конституцией, известной тем, что она признает широкий спектр социальных прав и материальное равенство. Право на деятельность в поддержку ущемленных групп, которое является социальным правом, тесно связано с идеей справедливого распределения благ. Таким образом, право на деятельность в поддержку ущемленных групп является правом на государственную политику, а не правом на поступление в конкретный вуз.

Во 2-й части статьи я развиваю концептуальную основу и анализирую фактиче-

скую ситуацию расовой дискриминации в Бразилии. В 3-й части я рассматриваю два аспекта этой фактической ситуации: (а) тот факт, что основой для расовой дискриминации служит фенотип; и (б) тот факт, что он сформировал региональные различия.

2. Право на действия в поддержку ущемленных групп, закрепленное Конституцией Бразилии

Есть две отправные точки: принцип человеческого достоинства и концепция человеческого существа.

Право на действия в поддержку ущемленных групп имеет два основных элемента: (а) оно основывается на принципе уважения человеческого достоинства; и (б) его структура зависит от фактической ситуации с дискриминацией. В этой части я рассмотрю некоторые аспекты права, заложенного в принцип уважения человеческого достоинства, и для этого изучу содержание человеческого достоинства. Оно определяется понятием человеческого существа, поскольку человек является объектом достоинства. Изучив данную концепцию, будет легче понять, почему права быть контекстуальными, т. е. почему общие права должны разбиваться на более конкретные права, учитывающие уязвимость человека, а также условия, в которых эта уязвимость возникает.

Принцип человеческого достоинства определен в статье 1 (III) Конституции Бразилии: «Федеративная Республика Бразилия [...] основана на [...] принципе человеческого достоинства». Данный принцип предполагает наличие признака, общего для всех людей в силу самого факта их принадлежности к человеческому роду: достоинства. Таким образом,

принцип человеческого достоинства охватывает принцип равенства в достоинстве, а также то, что все люди равны в своем достоинстве. Следовательно, равенство является основой для теории конституционных прав и теории международных прав человека. Если мы принимаем утверждение о том, что все люди имеют равные права, мы делаем это потому, что мы также принимаем утверждение о том, что все люди равны в этом одном существенном необезличивающем признаке, наличие которого не исключает возможность человеческого разнообразия. Этим существенным признаком является человеческое достоинство.

Согласие с тем, что права человека основаны на идее равного достоинства, не означает реализацию этих прав для всех и каждого. Один вопрос по-прежнему требует ответа: какие человеческие черты придают индивидууму достоинство? Другими словами, что достоинство содержит? Здесь я предлагаю нормативную концепцию человеческого существа,⁴ которая поможет выявить эти черты. Они помогут толкователю полностью понять масштаб конституционных прав, включая право на образование. Другими словами, толкователю будет легче понять, почему общее право на образование должно быть расщеплено для формирования конкретного права (права на деятельность в поддержку ущемленных групп студентов в вузах), учитывающего уязвимость человека и условия, в которых они появляются. Наконец, толкователю будет легче понять, что право на образование выходит далеко за рамки его текстовой формулировки, и изучить фактические барьеры, которые препятствуют осуществлению этого общего права для всех.

Анализ принципа человеческого достоинства с двух точек зрения

К принципу человеческого достоинства следует подходить с двух разных точек зрения: процессуальной и материальной. С процессуальной точки зрения, мы должны рассмотреть правовые вопросы, уже согласованные или ставшие очевидными в ходе демократического конституционного процесса. С материальной точки зрения, мы должны рассмотреть и другие вопросы, не обязательно согласованные или ставшие очевидными в ходе демократического конституционного процесса. Последние вопросы могут иметь традиционную или нетрадиционную моральную характеристику.⁵ Рассмотрение процедурных вопросов (согласованных в ходе конституционного процесса) и материальных вопросов (имеющих традиционную или нетрадиционную моральную характеристику) в анализе принципа человеческого достоинства продиктовано мнением о том, что легитимность закона и правосудия не просто являются результатом предварительной установленной процедуры (даже если она носит демократический характер), но и являются результатом моральных суждений.⁶

Процессуальная точка зрения и конституционное процессуальное право

Приняв во внимание процессуальную точку зрения, мы должны начать толкование принципа человеческого достоинства с анализа концепции человеческого существа, которую косвенным образом формируют конституционные нормы. Став поворотным моментом в процессе перехода страны к демократии, Конституция Бразилии от 1988 года включает в себя как гражданские, так и политиче-

ские права, а также экономические, социальные и культурные права; принцип свободы и принцип равенства, формальные и материальные принципы.⁷

Эти принципы и права предполагают сложную концепцию человеческого существа, которая будет служить содержанием принципа человеческого достоинства. Данная концепция будет включать в себя следующие элементы, открыто признаваемые Конституцией Бразилии: (а) человеческая независимость (признана в конституционной защите права на физическую неприкосновенность и свободу мысли и религии, статья 5); (б) контекстуальный характер человеческих существ (признан в статьях 3, 7, 37, 215 и 216, которые охватывают программы действий по поддержке ущемленных групп, задачу ликвидации нищеты и принцип разнообразия); и (в) человеческую склонность к справедливости и способность принимать во внимание мнение других людей (признаны в статье 3 касательно цели Республики построить справедливое и братское общество).⁸

Материальная точка зрения и моральные нормы

По существу, мы должны рассмотреть не только обычные моральные нормы, фигурирующие в публичных дебатах о программах деятельности по поддержке ущемленных групп (анализ представлен в другой публикации),⁹ но и нетрадиционные или критические моральные нормы, т. е. нравственные нормы, которые не обязательно принимаются большинством, но совместимы с принципом уважения человеческого достоинства. Согласно нетрадиционным моральным нормам, такие человеческие черты, признанные

Конституцией, как независимость, разнообразие и способность принимать во внимание мнение других людей, выражены в формуле, разработанной при поддержке теории Чарльза Тейлора о соучастии человека в причинении результата.¹⁰ Рассмотрение нетрадиционных моральных норм в анализе конституционных норм ставит своей задачей уменьшить объем свободы, имеющейся в распоряжении у толкователя, а также найти интерпретацию,¹¹ более соответствующую принципу человеческого достоинства. Поэтому я предлагаю следующее понятие человеческого существа:

Человек существо характеризуется способностью к индивидуальной и межсубъектной формулировке морали для соблюдения концепции «добра», самопознания и совершения нравственных действий, исходя из собственного опыта и ощущения своей личности.

Эта концепция включает в себя понятия независимости и разнообразия, а также способности принимать во внимание мнения других людей, как определено Конституцией Бразилии. Если говорить более конкретно, эта концепция охватывает очевидные дихотомии:

(а) между равенством (в достоинстве, характеризуемом способностью принимать моральные решения, которая присуща всем людям) и разнообразием (которое заложено в аутентичности и в неравном эмпирическом состоянии каждого человека);¹²

(б) между независимостью (поскольку ни один человек не определяется полностью своей средой, т. е. каждый человек обладает способностью к фор-

мулированию моральных норм) и контекстом (потому что ни один человек не имеет полной свободы выбора, потому что все люди в определенной степени ограничены их эмпирическим состоянием, т. е. необходимостью действовать, исходя из своего собственного эмпирического состояния);

(в) между инструментальным рассуждением (сосредоточенным исключительно на выявлении соответствующих средств для достижения конкретных целей)¹³ и неинструментальным рассуждением (ориентирующимся на общие или даже универсальные цели, т. е. на межсубъективную формулировку моральных норм);¹⁴ и

(г) между атомизмом (характеризующимся полной независимостью от окружающего общества)¹⁵ и чувством сопричастности (к обществу как к единственному месту, в котором можно развивать свой нравственный потенциал).

Индивидуальные права основываются на контекстуальной концепции человеческого существа: существа, которое является свободным и в то же время определяется своим окружением. По этой причине индивидуальные права также должны рассматриваться как контекстуальные. Если говорить точнее, контекстуальное восприятие человека предполагает контекстуальное толкование принципа человеческого достоинства и наличие контекстуальной теории прав.

Влияние на теорию прав

Принятие контекстуальной концепции человеческого существа также будет осно-

вой для разработки более эффективных прав, включая, как в нашем случае, право на образование. Это связано с идеей о том, что только с учетом контекстного неравенства между людьми, конкретных препятствий, стоящих перед каждой группой при реализации ими их прав, можно дать толкование правам, которые могут осуществляться для всех одинаково. Кроме того, лишь изучив эти неравенства, можно реализовать конституционный принцип человеческого достоинства.

При принятии контекстуального понятия человеческого существа и человеческого достоинства мы должны учитывать условия толкования общего права на образование и конкретного права на программы деятельности по поддержке ущемленных групп в вузах. Каждой группе присущи свои уязвимости, но я ограничу данную дискуссию обращением к праву определенной группы, чернокожих, на программы деятельности по их поддержке в бразильских вузах. Несмотря на то, что я не ставлю перед собой задачу охватить в данной статье все аспекты этого специфического и контекстуального права, я подойду к нему, выделив некоторые проблемы, с которыми сталкиваются те, кого в Бразилии дискриминируют по признаку расовой принадлежности.

3. Бразильское понятие расовой дискриминации и его последствия для права на деятельности по поддержке ущемленных групп студентов в вузах¹⁶

Существует несколько особенностей бразильского понятия расовой дискриминации, о которых стоит сказать с самого начала. Понятно, что расовая дискриминация сохраняется из-за мифа расовой демократии, несмотря на то, что черно-

кожие практически составляют численное большинство населения Бразилии. Кроме того, расовая дискриминация всегда основывалась на фенотипе¹⁷ и внедрилась в региональные различия. В данной статье я сосредоточу свои аргументы на этих двух последних проблемах и расскажу, как они влияют на конфигурацию права на деятельности по поддержке ущемленных групп чернокожих студентов в бразильских вузах.

Значение расы в бразильском контексте и выявление бенефициаров права на программы деятельности по поддержке ущемленных групп

Очень сильным источником дискриминации в Бразилии по-прежнему де-факто остается отрицание: отрицание расы и расизма. Отрицание стало возможным, среди прочих причин, из-за путаницы, связанной со значением термина «раса». Эта путаница основана на убеждении в том, что не существует достаточно объективного способа определения расы в стране, в которой так много смешанных браков.¹⁸ Проблема расовой идентификации сложна, и я не собираюсь здесь ее глубоко анализировать.¹⁹ Однако уместно сказать, что проблема расовой идентификации является особенно острой в Бразилии, потому что бразильцы часто отрицают существование расы, предполагая, что есть только одно действительное определение расы, которое было принято в США. Как говорят некоторые в Бразилии, расу можно точно определить только в том случае, если правовая сегрегация и отсутствие смешанных браков позволит установить жесткие расовые границы на основе родословной. В этом смысле, американская политика, действующая по принци-

пу «одной капли крови», могла бы быть единственным достаточно объективным способом определения расы. Поскольку бразильцы практически не имели правовой сегрегации после отмены рабства, и поскольку для бразильского общества характерно сильное смешение рас, в Бразилии было бы невозможно определить конкретные расы.

Однако данный аргумент ошибочен, поскольку он не учитывает тот факт, что раса, с точки зрения социального (искусственного) толкования, в каждом обществе своя и всегда имеет сложные определения и процессы идентификации. В Соединенных Штатах Бюро переписи населения начало собирать информацию о цвете кожи граждан 1850 году.²⁰ С тех пор были приняты различные классификации, включая рассмотрение «мулатов» в переписях населения с 1850 года (когда переписчикам приказывали классифицировать рабов как чернокожих или «мулатов») до 1930 года.²¹ В 1997 году в США для целей переписи было определено шесть расовых категорий: американский индеец или коренной житель Аляски, чернокожий или афроамериканец, испаноязычный или выходец из Латинской Америки, житель Гавайев или других тихоокеанских островов, выходец из Азии и белый.²² В Бразилии, где раса основана на фенотипе, а не на родословной, идентификация должна базироваться на иной, нежели в США, модели. Однако это не значит, что идентификация рас в Бразилии невозможна. Достоверные данные о расовой принадлежности начали собираться в Бразилии в 1872 году,²³ и процедура была приостановлена только на период с 1900 по 1930 годы.²⁴ В переписи 1872 года использовалось четыре термина: белый, черно-

кожий, коричневый (пардо) и индейский метис (кабокло).²⁵ Сегодня в бразильской переписи используется пять категорий: чернокожий, белый, желтый, коричневый (или пардо) и коренной житель.

О возможности расовой идентификации в Бразилии также свидетельствует тот факт, что чернокожие зачастую определяются как объекты для дискриминации. Следующие статистические данные доказывают существование расовой идентификации и дискриминации, поскольку они выявляют различия между количеством чернокожих в бразильском обществе, с одной стороны, и их количеством в вузах, с другой. Несмотря на то, что в 1999 году²⁶ чернокожие составляли 45,3% населения Бразилии, в 1991 году в вузы было зачислено 1 140 000 белых студентов от 18 лет и всего 277 000 чернокожих студентов. Белые студенты составляли 78,3% студентов вузов, а чернокожие – 19,7%. В 2000 году в бразильских вузах обучалось 2 355 000 белых студентов, т. е. 78,8% всего бразильского студенчества. При этом чернокожих студентов было всего 576 000, т. е. 19,3% всей численности студентов высших учебных заведений. Если мы будем рассматривать только студентов вузов в возрасте от 18 до 24 лет, мы заметим, что с 1991 по 2000 годы в Бразилии наблюдалось еще более резкое уменьшение числа чернокожих студентов: с 16,7% до 15,9%.²⁷

Понимание социального и искусственного характера расы имеет огромное значение для понимания конкретного контекста дискриминации и борьбы с ней. В случае бразильских чернокожих раса рассматривается и социально определяется на основе фенотипа, а не родословной, как это делают в Соединенных Штатах Америки.

Поэтому средства правовой защиты должны быть в Бразилии направлены на бенефициаров преимущественно по фенотипу, а не по происхождению.

Однако такой подход не является стандартной практикой. Например, в Федеральном университете Сан-Паулу (UNIFESP) абитуриенты должны доказать, что они или один из их предков чернокожий, представив такие документы, как свидетельство о рождении.²⁸ Чтобы обеспечить большую объективность, вместо этого следовало бы ограничить идентификацию анализом фенотипа, единственного критерия, совместимого с бразильским понятием расовой дискриминации.

Выявление бенефициаров программ деятельности по поддержке ущемленных групп в Бразилии должно начинаться с самоидентификации, чтобы, прежде всего, избежать внешней идентификации, которая может привести к возмутительным формам дискриминации, и, во-вторых, усилить признание себя как члена дискриминируемой группы (в Бразилии по-прежнему существует поверхностное отрицание своей или чужой расы как неудачный способ спасения от мысли о дискриминации).²⁹

Принимая во внимание степень смешения рас и возникающего в результате этого недоверия по поводу расовой идентификации в Бразилии (однако существует значительное слияние самостоятельной расовой идентификации и идентификации посторонними лицами на уровне 79%),³⁰ расовая самоидентификация может быть дополнена другими средствами. Чтобы не допустить мошенничества при получении выгод или просто избежать недоверия, можно использовать

несколько дополнительных механизмов идентификации, например:

(1) анкеты с несколькими вопросами о расе абитуриента (которые можно использовать для оценки согласованности с идентификацией человеком самого себя);³¹ (2) подписанные заявления; (3) собеседования; и (4) фотографии.³² Кроме того, можно сформировать идентификационные комитеты после самоидентификации абитуриента.

Таким образом, конкретное право на программы деятельности по поддержке чернокожих студентов бразильских вузов включает в себя право на программы деятельности по поддержке идентификации расы по фенотипу в метода определения, наиболее соответствующего понятию расы, принятому в Бразилии. Кроме того, конкретное право на программы деятельности по поддержке ущемленных групп должно включать в себя идентификационную политику, которая поможет преодолеть нынешнее недоверие в стране по поводу самоидентификации, чтобы право действительно реализовывалось для всех. Как упоминалось выше, в контекстуальной теории прав (основанной на контекстуальном принципе человеческого достоинства) повсеместное внедрение права является его частью.

Региональные различия

Еще одной особенностью бразильского варианта расовой дискриминации являются региональные различия. Несмотря на то, что «право на образование для всех» уже было признано в статье 149 Конституции Бразилии от 1934 года, неравенство в этой сфере до сих пор сохраняется. Например, в 1999 году количество негра-

мотных чернокожих женщин, достигших 25-летнего возраста, составляло 51,1%; данный показатель среди белых равнялся всего 10,4%.³³ Число лет образования белой молодежи возросло с 2,9 лет в 1960 году до 8,3 лет в 1999 году. Среди чернокожей молодежи данный показатель вырос за тот же период с 1,3 до 6,1 лет. Несмотря на сокращение относительного неравенства, абсолютное неравенство в годах образования возросло для чернокожих и белых с 1,6 до 2,2 лет.³⁴ Подобные неравенства наблюдаются в вузах, как уже упоминалось выше. Необходимы целевые, ориентированные на группы стратегии, однако данная необходимость у каждого региона Бразилии может быть своя.

Например, если говорить о квотах как о законном инструменте программ деятельности по поддержке ущемленных групп, для их применения должны быть созданы определенные условия. Квоты должны определяться на уровне, достаточно высоком для того, чтобы обеспечить участие чернокожих в классном обучении (в Соединенных Штатах некоторые ученые установили этот уровень на 17%)³⁵ и побороть идею о том, что определенные социальные позиции зарезервированы для членов конкретных расовых групп. При установлении квот необходимо рассматривать два особых вопроса:

(а) бразильское общество прочно срослось с идеей региональных неравенств; и (б) социальные позиции, которые мы занимаем, частично являются результатом нашего собственного ответственного выбора (поскольку мы отчасти являемся независимыми существами) и частично результатом контекста (мы

отчасти определяемся условиями, в которых мы живем).

Поэтому я предлагаю первоначальный тест для установления квот. Это лишь тест, потому что мы имеем дело с очень конкретной идеей прав: идеей «контекстуальных прав», которые должны быть реализованы для всех. Такое толкование прав охватывает проблему реализации, и чтобы лучше реализовывать права, мы должны оценивать результаты. Поэтому первоначальный тест должен распространяться на квоты, которые:

(а) обеспечивают представленность чернокожих в каждом бразильском регионе; (б) являются достаточными для содействия их участию в классном обучении; и (в) уступают представленности чернокожих в каждом регионе (мы отчасти являемся независимыми и, следовательно, отчасти несем ответственность за наше положение в обществе).³⁶ Поскольку в 1999 году средняя представленность чернокожих в бразильском обществе составляла 45,3%, включая 15,67 % на юге, 35,14% на юго-востоке, 52,95% в центре, 70,11% на северо-востоке и 70,87% на севере,³⁷ для разрушения стереотипов в каждом из этих регионов потребуются разные квоты.

Поэтому региональные квоты должны рассчитываться как среднее между текущей национальной представленностью чернокожих в бразильских вузах (19,3%)³⁸ и представленностью чернокожих в каждом регионе. Предлагая использовать такое среднее значение, мы стремимся добиться баланса между достоинством и расовым равенством, а также между независимостью и способностью к определению, которые являются элементами

концепции человеческого существа и, следовательно, принципа человеческого достоинства, принятого Конституцией Бразилии. Таким образом, я предлагаю квоты примерно на уровне 27% (среднее между 19,3% и 35,14%) для юго-востока, 36% (среднее между 19,3% и 52,95%) для центра, 45% (среднее между 19,3% и 70,11%) для северо-востока и 45% (среднее между 19,3% и 70,87%) для севера. На юге, где представленность чернокожих в обществе составляет всего 15,67% (сопоставимо с представленностью афроамериканцев в США и уступает среднему показателю представленности чернокожих в вузах в целом по стране), квоты можно устанавливать по минимальной оценке, которая иногда предусматривается в американских вузах в целях обеспечения участия всех людей в общественной жизни: 17%.

4. Заключение

Есть еще значительное число проблем, которые необходимо учитывать при конфигурации права на деятельность по поддержке чернокожих студентов в вузах Бразилии:

(а) принцип меритократии (которая признана Конституцией Бразилии применительно к высшему образованию); (б) баланс между стратегиями универсалистской и позитивной деятельности; (в) частичное сближение явлений бедности и расовой дискриминации; (г) разницу меж-

ду правообладателями и бенефициарами в праве, которое в значительной степени основано на идее справедливого распределения благ; (д) скрытые конституционные принципы, которые дополнительно формируют принцип человеческого достоинства применительно к образованию, и другие проблемы.

В данной статье я намеревалась вкратце описать конкретный способ интерпретации прав с акцентом на праве на образование. Я утверждаю, что права основаны на контекстуальном принципе человеческого достоинства, и, следовательно, сами являются контекстуальными. Это означает, что общее право, например, право на образование, может быть разбито на такие конкретные права, как право на деятельность по поддержке чернокожих в вузах. Такое разбиение будет происходить в соответствии с контекстом.

Из всех аспектов, которые можно было бы здесь рассмотреть, я решила проанализировать две особенности бразильского контекста, касающиеся права на деятельность по поддержке чернокожих в вузах: способ толкования расы в Бразилии и региональные различия. Эти особенности были учтены при конфигурации конкретного и контекстуального права на деятельность по поддержке для обеспечения эффективной реализации общего права на образование для всех. Однако по этому вопросу можно и следует сказать гораздо больше.

1 Даниэла Икава, бразильский юрист, сотрудник по правовым вопросам Нью-Йоркского юридического института по проблемам общественного интереса и главный соредактор *Sur International Journal on Human Rights*.

2 Розенфельд, М. «Деятельность по поддержке ущемленных групп, справедливость и равенство: философская и конституционная оценка», *Ohio State Law Journal*, №46, стр. 861.

- 3 Право на деятельность по поддержке ущемленных групп в вузах детально обсуждается в монографии Икавы, Д. *Ações Afirmativas em Universidades*. Рио-де-Жанейро: Lumen Iuris, 2008 г.
- 4 Предлагая концепцию человеческого существа, я не ставлю перед собой задачу определения людей как таковых. Вместо этого я намерена определить нормативные человеческие черты, которые могут вдохновлять на формирование принципа человеческого достоинства.
- 5 В данной статье я приняла концепцию законодательства, которое охватывает традиционные и нетрадиционные моральные нормы. Под традиционными моральными нормами я понимаю моральные нормы, принятые большинством и поглощаемые людьми без раздумий. Под нетрадиционными моральными нормами я понимаю моральные нормы, устанавливаемые людьми после обдумывания традиционных обычных норм. В справедливой концепции права должны быть проанализированы как традиционные, так и нетрадиционные моральные нормы с учетом принципа человеческого достоинства.
- 6 Поскольку идеальных процедур не существует, при интерпретации любого правового документа должны также учитываться материальные основания.
- 7 Под формальными принципами я понимаю принципы, которые являются полными просто в их текстовой формулировке, или которые больше сосредоточены на ценности в абстрактной форме, нежели на ее реализации. Под материальными принципами я понимаю принципы, которые являются полными только в их фактической реализации. Например, возьмем принцип равенства: принцип формального равенства в сфере образования будет противоречить признанию различий между группами, даже если признание этих различий направлено на обеспечение реализации права на образование для всех. С другой стороны, принцип материального равноправия в образовании потребует признания различий между группами, если такая дифференциация необходима для обеспечения равенства в образовании для всех.
- 8 Конституция Бразилии от 1988 года устанавливает в преамбуле, что представители бразильского народа «основывают демократическое государство в целях обеспечения реализации социальных и индивидуальных прав, свободы, безопасности, благополучия, развития, равенства и справедливости как высших ценностей братского, плюралистического и непредубежденного общества». В статьях 3 (I, III и IV), 7 и 37 Конституция признает формальные и материальные принципы равенства. Статья 3 определяет основные цели Республики: «построить свободное, справедливое и солидарное общество», «искоренить нищету и некачественное жилье и сократить социальное и региональное неравенство» и «содействовать благополучию каждого без предубежденности в отношении происхождения, расовой принадлежности, пола, цвета кожи, возраста и любых других причин для дискриминации». Статья 7 признает право сельских и городских рабочих на улучшение их социального положения, включая право на программы деятельности по поддержке женщин. Кроме того, статья 37, VIII признает право на программы деятельности по поддержке лиц с ограниченными возможностями. В статье 5 (II, IV и VI) Конституция признает такие права, направленные на обеспечение индивидуальной независимости, как право на физическую неприкосновенность и на свободу мысли, совести и убеждений. Наконец, в статьях 215 и 216 Конституция Бразилии признает актуальность человеческого разнообразия. Статья 215 гарантирует «полное осуществление культурных прав и доступ к источникам национальной культуры» и защиту «популярной, коренной и афро-бразильской культур, а также культур других групп, участвующих в национальном цивилизационном процессе». Статья 216 подразумевает, что «бразильское культурное наследие состоит из материальных и нематериальных активов, каждого отдельно взятого или всех в целом, которые содержат в себе обращение к личности, деятельности и памяти различных групп, составляющих бразильское общество». (Перевод опубликован на: <http://www.v-brazil.com/government/laws/constitution.html>).
- 9 См. выше примечание 3.
- 10 Хотя данная концепция появилась под влиянием идей Чарльза Тейлора, сам он против формул, направленных на характеристику личности. См Тейлор, Ч. «Политика признания» в книге «Мультикультурализм: изучение политики признания», под ред. Гутмана, А., Принстон: Princeton University Press, 1994 г., стр. 60, 102.
- 11 См. Тейлор, Ч. Источники самосознания – становление современной личности, Массачусетс: Harvard University Press, 1989 г., стр. 72; Икава, Д. «Hart, Dworkin e discricionariedade», *Revista Lua Nova*, №61, Сан-Паулу: Cedec – Centro de Estudos de Cultura Contemporânea, 2004 г., стр. 97–113.
- 12 Здесь разнообразие следует рассмотреть, по крайней мере, по трем причинам. Во-первых, при наличии разнообразия есть только пространство для свободного выбора. Во-вторых, признание разнообразия предполагает признание своей уникальности. В-третьих, только путем признания разных положений людей в обществе можно добиться материального равенства.

- 13 Инструментальное рассуждение – это способность выявлять соответствующие средства для достижения цели. Это может рассматриваться как единственная форма практического рассуждения, которое иногда может приводить к мысли о том, что цели нельзя оценивать по причине.
- 14 Неинструментальное рассуждение – это рассуждение, связанное с применением моральных принципов как с целями. Неинструментальное рассуждение может восприниматься как контекстуальная способность, когда другой человек учитывается во всей его контекстуальной сущности для дальнейшего продвижения материального равенства.
- 15 Атомизм – это концепция, используемая Чарльзом Тейлором для описания современного способа определения личности без учета межличностных отношений, без учета существования во времени (с прошлым и будущим) и без учета истории.
- 16 Данный раздел основан на монографии Икавы, Д. *Ações Afirmativas em Universidades*, см. выше примечание 3. Также см. Икава, Д. и Маттар, Л. «Расовая дискриминация в сфере здравоохранения: опыт Бразилии», *Kansas Law Review*, Том 57, Вып. 4, 2009 г., в печати.
- 17 Под фенотипом я понимаю внешний вид.
- 18 Хотя объем смещения рас сильно переоценен, данное явление существует в Бразилии в гораздо больших масштабах, чем в США. В 1960 году 99,9% браков в Соединенных Штатах регистрировались между белыми парами, и 99,15% между чернокожими парами. В 1992 году эти показатели составляли 99,75% для белых и 96,6% для чернокожих. Для сравнения, эти показатели в Бразилии были значительно ниже и в 1960, и в 1992 годах. См. Телелс, Э. *Racismo à brasileira – Uma nova perspectiva sociológica*, Рио-де-Жанейро: Relume Dumará, Fundação Ford, 2003 г., стр. 138–152 (со ссылкой на Бюро переписи населения США, Браки между белыми и чернокожими в Соединенных Штатах Америки, 1960 и 1992 годы, таблицы 1 и 2).
- 19 См. выше примечание 3, стр. 101–131.
- 20 Заид, А. «Постоянно формирующиеся расы: переписи населения в США и Бразилии», *National Black Law Journal*, Том. 20, 2006–2007 гг., стр. 45.
- 20 Там же, стр. 47, 55.
- 21 Там же, стр. 52.
- 22 Там же, стр. 57.
- 23 Там же, стр. 58.
- 24 Там же, стр. 62.
- 25 Мартинс, Р. Б. *Desigualdades raciais e políticas de inclusão racial: Um sumário da experiência brasileira recente – Relatório preparado para a Comissão Econômica para a América Latina e o Caribe (CEPAL)*, август 2003 г., стр. 20–21 (со ссылкой на IPEA/FJP/PNUD. Atlas do Desenvolvimento Humano no Brasil, 2000 г.).
- 27 Там же.
- 28 Такахаша, Ф. «Universidade desconfia de aprovado por cota e barra matrícula», *Folha Online*, 16 февраля 2005 года.
- 29 Я понимаю, что внешняя расовая идентификация является спорной не только в Европе и в США, но и в Бразилии. Я рассматриваю данную проблему в своей книге (см. выше примечание 3).
- 30 См. выше примечание 18, стр. 113–116.
- 31 В ходе опроса, проведенного фондом Perceu Abramo Foundation, было задано три разных вопроса по поводу расы. См. Таблицы в статье Сантоса, Ж. и Сильвы, М. П. *Racismo no Brasil – Percursos da discriminação e do preconceito racial no século XXI*, Сан-Паулу: Fundação Perceu Abramo, 2005 г.
- 32 Кроме самоидентификации, использовались фотографии и собеседования, например, Фондом Форда. См. *Ford Foundation Dossiê: O negro no Brasil, Estudos Avançados*, Том. 18, №50, январь/апрель 2004 г., в различных местах.
- 33 Энрикес, Р. «Desigualdade racial no Brasil: Evolução das condições de vida na década de 90», *Texto para discussão* №807, ISSN 1415-4765. Рио-де-Жанейро: IPEA-Instituto de Pesquisa Econômica Aplicada, июль 2001 г., стр. 30.

- 34 Энрикес, Р. Desigualdades raciais no Brasil, рабочий документ, таблица 15, таблица 22 (со ссылкой на ИРЕА, показатели неграмотности (среди достигших 25-летия), 1999 г.), опубликовано на: <http://www.ipea.gov.br>.
- 35 Коэн К. и Стерпа, Дж. П. Деятельность по поддержке ущемленных групп и расовые привилегии – дебаты, Нью-Йорк: Oxford University Press, 2003 г., стр. 309, 343.
- 36 Программы деятельности по поддержке ущемленных групп всегда следует воспринимать как дополнительные меры для более широких структурных социальных реформ. Программы деятельности по поддержке ущемленных групп не следует рассматривать как структурную реформу, потому что они имеют очень скромный реформаторский потенциал, учитывая компенсацию, разнообразие и ролевые модели.
- 37 См. выше примечание 34, стр. 6.
- 38 См. выше примечание 26, стр. 20–21 (со ссылкой на ИРЕА/FJP/PNUD. Atlas do Desenvolvimento Humano no Brasil, 2000 г.).