**37. Oturum (1989) / Genel Yorum No. 18 AYRIMCILIK YASAĞI**

1. Ayrımcılık yasağı, yasalar önünde eşitlik ve hiçbir ayrım gözetilmeksizin yasalarca eşit derecede koruma, insan haklarının korunma­sıyla ilgili temel ve genel prensiplerdir. Bu nedenle, Medeni ve Siyasi Haklara İlişkin Uluslararası Sözleşme'nin 2. maddesinin 1. paragrafı, bu Sözleşme'ye taraf her Devlet'in kendi ülkesinde yaşayan ve yetkisi altında bulunan tüm bireylere ırk, renk, cinsiyet, dil, din, siyasal ya da başka fikir, ulusal ya da toplumsal köken, mülkiyet, doğum ya da baş­ka bir statü bakımından hiçbir ayrım gözetmeksizin bu Sözleşme'de ta­nınan hakları sağlamak ve bu haklara saygı göstermek yükümlülüğünü dile getirir. 26. madde herkese yasalar önünde eşitlik sağlanması ve her­kesin hiçbir ayrım gözetilmeksizin yasalarca eşit derecede korunması gereğini ve bu bakımdan yasaların her türlü ayrımı yasaklayarak ırk, renk, cinsiyet, dil, din, siyasal ya da başka fikir, ulusal ya da toplumsal köken, mülkiyet, doğum veya diğer statüler gibi her bağlamda ayrımcı­lığa karşı eşit ve etkili korumayı sağlaması gerektiğini dile getirir.

1. Ayrımcılık yasağının temel bir prensip olması nedeniyle, 3. madde taraf Devletlerin bu Sözleşme'de yer alan bütün medeni ve siyasal haklardan erkeklerle kadınların eşit yararlanmasını güvence altına almaları gerektiğini belirtir. Sözleşme'nin 4. maddesinin 1. paragrafı ta­raf Devletlerin olağanüstü bir durumun ortaya çıkması halinde, Sözleşme'den doğan yükümlülüklerinden ayrılan tedbirler almasına olanak tanırken, aynı hüküm aynı zamanda alınan tedbirlerin ırk, renk, cinsi­yet, dil ya da toplumsal kökene dayalı bir ayrımcılık içermesini yasak­lar. Ek olarak, 20. maddenin 2. paragrafı taraf Devletlerin ulusal, ırksal ya da dinsel nefretin ayrımcılık, düşmanlık ya da şiddete kışkırtma şek­lini alacak biçimde savunulmasının yasalarla yasaklamasını öngörür.
2. Temel ve genel karakterleri nedeniyle, ayrımcılık yasağı ve yasalar Önünde eşitlik ve herkesin hiçbir ayrım gözetilmeksizin yasalarca eşit derecede korunması belirli İnsan hakları kategorileriyle ilgili maddelerde de açıkça yer almaktadır. 14. maddenin 1. paragrafı her­ kesin mahkemeler ve yargı organları önünde eşit olduğunu belirtir, ay­nı maddenin 3. paragrafına göre ise, herkes itham edildiği suçla ilgili olarak, tam bir eşitlik içinde 3. bendin (a) ile (g) arasındaki paragraf­larında belirtilen asgari güvencelerden faydalanacaktır. Benzer şekilde, 25. madde her vatandaşın kamu yönetimine eşit şekilde, 2. maddede yer alan ayrımcılık hallerinden herhangi biriyle karşı karşıya kalma­dan, katılmasını öngörmektedir.
3. İlgili hükümlerin uygulanması için uygun tedbirleri belirleme görevi taraf Devletlere aittir. Ancak, Komite alınan tedbirlerin içeriğinden ve bu tedbirlerin ayrımcılık yasağı, yasalar önünde eşitlik ve her­ kesin yasalarca eşit derecede korunması ilkeleriyle ne ölçüde uyum sağladığından haberdar edilmelidir.
4. Komite, Sözleşme'de bireylerin haklardan eşit ölçüde faydalanması için taraf Devlet'in gerekli tedbirleri almasının öngörüldüğü­ne dikkat çekmek istemektedir, örneğin, 23. maddenin 4. paragrafı, taraf Devletlerin eşlerin evlenirken, evlilik süresince ve evliliğin sona ermesinde eşit hak ve sorumluluklara sahip olmalarını sağlamak için gerekli tedbirleri almalarım öngörmektedir. Sözkonusu tedbirler, yasama tedbirleri, idari tedbirler veya diğer benzeri tedbirleri içermektedir ve Sözleşme'de belirtildiği şekilde eşlerin eşit haklara sahip olmaları­nın sağlanması için gerekli tedbirlerin alınması görevi taraf Devletlere aittir. Çocuklarla ilgili olarak, 24. madde her çocuğun ırk, renk, cinsi­yet, dil, din, ulusal ya da toplumsal köken, mülkiyet ya da doğum ba­kımından hiçbir ayrım gözetilmeksizin, reşit olmayan kişi statüsünün gerektirdiği koruma tedbirlerinin ailesi, toplumu ya da Devlet'i tara­fından alınması hakkına sahip olduğunu belirtmektedir.
5. Komite'ye göre, Sözleşme "ayrımcılık" terimini tanımlamadığı gibi, neyin "ayrımcılık" teşkil edeceğini de belirtmemiştir. Ancak, Her Türlü Irk Ayrımcılığı'nın Ortadan Kaldırılmasına İlişkin Uluslara­rası Sözleşme'nin *(International Convention on the Elimination of Ali
Fortns of Racial Discrimination)* 1. maddesi, "ırk ayrımcılığı" teriminin siyasal, ekonomik, sosyal, kültürel veya kamusal yaşamın herhan­gi bir alanında, insan hakları ve temel özgürlüklerin eşit ölçüde tanın­masını, kullanılmasını veya bunlardan yararlanılmasını kaldırma veya zayıflatma amacına sahip olan veya bu sonuçları doğuran ırk, renk, soy, ulusal veya etnik kökene dayanarak herhangi bir ayırma, dışlama, kısıtlama veya ayrıcalık tanıma anlamına geldiğini belirtmektedir. Ben­zer şekilde, Kadınlara Yönelik Her Türlü Ayrımcılığın Ortadan Kaldı­rılmasına İlişkin Sözleşme'nin *(Convention on the Elimination of AH Forms of Discrimination against Women)* 1. maddesi, "kadına karşı ayrımcılık" teriminin, kadınların medeni durumlarına bakılmaksızın ve kadın ile erkek eşitliğine dayalı olarak politik, ekonomik, sosyal, kültürel, medeni ve diğer sahalardaki insan haklan ve temel özgürlüklerinin tanınmasını, kullanılmasını ve bunlardan yararlanılmasını en­gelleyen veya ortadan kaldıran veya bunu amaçlayan ve cinsiyete bağ­lı olarak yapılan herhangi bir ayrım, mahrumiyet veya kısıtlama anla­mına geldiğini belirtmektedir.
6. Belirtilen Sözleşmeler, sadece belirli alanlardaki ayrımcılık konularına değinmektedir. Komite'ye göre, Sözleşme'de kullanıldığı şekliyle "ayrımcılık" ayırma, dışlama, kısıtlama veya ırk, renk, cinsiyet, dil, din, ulusal ya da toplumsal köken, mülkiyet, doğum, siyasi veya diğer görüşlere dayalı olarak gerçekleştirilen ve bütün hak ve hürriyetlerin herkes tarafından tanınmasını ve kullanılmasını engelleyecek veya ta­nınmasını ve kullanılmasını sınırlandıracak ayrımcılığı kast etmektedir.
7. Herkesin haklardan eşit şekilde faydalanması, her olayda bir­biriyle aynı muamelenin gerçekleştirileceği anlamına gelmemektedir.Bu bağlamda, Sözleşme'nin maddeleri net bir anlam içermektedir. Ör­neğin, 6. maddenin 5. paragrafı ölüm cezasının on sekiz yaşın altında­ki kimseler tarafından işlenen suçlar için verilmesini yasaklamaktadır. Aynı maddeye göre, hamile kadınların ölüm cezaları yerine getirile­mez. Benzer şekilde, 10. maddenin 3. paragrafı küçük suçluların yetiş­kinlerden ayrı tutulmasını gerektirmektedir. Ayrıca, 25. madde yurt­taşlık durumuna göre ayrıma tâbi tutulan belirli siyasi hakları güven­ce altına almaktadır.
8. Birçok taraf Devlet raporu, ayrımcılığın hukuki olarak engel­lenmesiyle ilgili yasama tedbirleri, idari tedbirler ve mahkeme kararla­rına yer vermektedir. Ancak bu raporlar genellikle, ayrımcılığı ortaya koyacak bilgilere yer vermemektedir. Sözleşme'nin 2. maddesinin 1. paragrafı, 3. madde ve 26. maddeye ilişkin raporlarda, taraf Devletler genellikle eşitlikle ilgili anayasal hükümlere veya diğer yasa hükümle­rine atıf yapmaktadır. Bu konuda verilen bilgilerin değeri tartışılmaz­dır ancak Komite kamu otoriteleri, toplum, özel ve tüzel kişiler tara­fından gerçekleştirilen herhangi bir ayrımcılık eyleminin olup olmadı­ğını öğrenmek istemektedir. Komite, bu tarz eylemleri ortadan kaldır­maya yönelik yasal veya İdari tedbirlerden haberdar edilmelidir.

10. Komite aynı zamanda, eşitlik ilkesinin bazen taraf Devletle­rin Sözleşme ile yasaklanan ayrımcılık eylemlerine neden olan veya bu eylemlerin gerçekleşmesine yardımcı olan koşulların ortadan kaldırıl­ması için olumlu ayrımcılık içeren tedbirler almalarını gerektirdiğini de belirtmek istemektedir, örneğin, bir Devletteki genel koşullar ülke nüfusunun bir kısmının insan haklarından yararlanmasını engelliyor veya yararlanmasına zarar veriyorsa, sözkonusu Devlet bu şartları düzeltecek olumlu ayrımcılık içeren tedbirler almalıdır. Belirtilen tedbirlerden biri toplumun sözkonusu bölümüne belirli bir süre için bazı ko­nularda diğerlerine oranla daha öncelikli bir muamelede bulunulması­dır. Ancak, mevcut ayrımcılığın önlenebilmesi için böyle bir muamele­nin gerçekten de gerekli olması halinde bu şekilde bir olumlu ayrımcı­lık meşru kabul edilecektir.

1. Hem Sözleşme'nin 2. maddesinin 1. paragrafı, hem de 26. madde ayrımcılık konularını ırk, renk, cinsiyet, dil, din, siyasal ya da başka fikir, ulusal ya da toplumsal köken, mülkiyet, doğum veya diğer statüler şeklinde saymıştır. Komite, birçok Devlet'in anayasasında ve kanunlarında, 2. maddenin 1. paragrafında belirtilen ayrımcılığın yasak­landığı bütün konulara değinilmediğini gözlemlemektedir. Komite, bu nedenle taraf Devletlerden bu konuda bilgi vermelerini talep etmektedir.
2. 2. madde, ayrımcılığa karşı korunacak hakların içeriğini
Sözleşme'de düzenlenen haklarla sınırlarken, 26. madde bu tarz sınırlandırmalara değinmemektedir. 26. maddeye göre herkes yasalar önünde eşittir ve hiçbir ayrım gözetilmeksizin yasalarca eşit derecede korunur ve hukuk kuralları her bağlamda ayrımcılığa karşı eşit ve et­kili korumayı sağlamalıdır. Komite'ye göre, 26. madde sadece 2. mad­dede yer alan güvenceleri tekrarlamaz, aynı zamanda bağımsız bir hakka da yer verir. Madde, hukuk kurallarında yer alan ve ayrıca ka­mu otoritelerince düzenlenen ve korunan her alandaki ayrımcılığı ön­lemeye yöneliktir. Bu nedenle 26. madde, taraf Devletlerin yasama ve yürütme faaliyetleriyle üstlendiği sorumluluğa ilişkindir. Taraf Dev­let'in yasal düzenlemeleri, 26. maddedeki gerekliliklere uymalı ve ay­rımcı bir nitelik taşımamalıdır. Diğer bir deyişle, 26. maddedeki ayrım­cılık yasağının uygulanması, sadece Sözleşme'de yer alan hakların ko­runmasıyla sınırlı değildir.
3. Son olarak, Komite, her farklı muamelenin bir ayrımcılık halini oluşturmadığını belirtmek istemektedir. Farklı muamelenin dayandığı kriterler makul, objektif olduğu ve ulaşılmak istenen sonuç sözleşme çerçevesinde meşru olduğu sürece her farklı muamele bir ayrımcılık hali teşkil etmeyecektir.